RAAD VAN STATE - CONSEIL D'ETAT
AFDELING WETGEVING - SECTION DE LEGISLATION
26-04-1985
Transmis à M.
Overgemaakt aan de H. Coördinator

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, de 9e april 1985 door de Minister van Economische Zaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "ter uitvoering van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat, wat het Instituut der Accountants betreft", heeft de 12e april 1985 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Ministre des Affaires économiques, le 9 avril 1985, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "portant exécution, en ce qui concerne l'Institut des Experts Comptables, de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises", a donné le 12 avril 1985 l'avis suivant :

Gelet op de uiterst korte termijn waarin om advies werd verzocht, beperkt de Raad van State zich tot de hiernavolgende opmerkingen.

1. RECHTSGROND.

Het ontwerp-besluit strekt ertoe de maatregelen vast te stellen vereist voor de uitvoering van de artikelen 73, 96, 99 en 100 van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat, bepalingen waarbij :

a) de eerste benoeming wordt geregeld van de leden van de Raad van het Instituut der Accountants (artikel 96 van de wet van 21 februari 1985);

b) bij overgangsbepaling, de aanvaarding als lid van het Instituut der Accountants wordt geregeld van, enerzijds,

.../...

de natuurlijke personen die niet voldoen aan de vereisten inzake diploma, stage en bekwaamheidsexamen, noch aan de vereiste niet in staat van faillissement verklaard geweest te zijn bepaald in artikel 72, 2° tot 5°, van de wet van 21 februari 1985 (artikel 99 van de wet) en van, anderzijds, de rechtspersonen naar Belgisch recht (artikel 100 van de wet);

c) de aanvaarding als lid van het Instituut der Accountants wordt geregeld van elke vennootschap of vereniging opgericht in een groep van vennootschappen, in een beroepsgroepering of opgericht door één of meer ondernemingen (artikel 73, 3, van de wet);

d) de aanvaarding als lid van het Instituut der Accountants wordt geregeld van elke vennootschap of vereniging van accountants opgericht naar buitenlands recht (artikel 73, 2, van de wet).

Hoewel in artikel 99 van de wet van 21 februari 1985 - anders dan in de artikelen 73, 96 en 100 - aan de Koning geen uitdrukkelijke opdracht tot het vaststellen van uitvoeringsmaatregelen wordt gegeven, vindt de Koning ongetwijfeld in artikel 67 van de Grondwet de bevoegdheid om, met betrekking tot dit artikel 99, de vereiste uitvoeringsbepalingen uit te vaardigen.

2. OPSCHRIFT.

Het opschrift van het ontwerp-besluit zou beter als volgt worden gesteld :

"Koninklijk besluit betreffende het Instituut der Accountants".

.../...

3. BEPALEND GEDEELTE.

Indeling.

Men vervange de indeling in "delen" door een indeling in "hoofdstukken".

Artikelen 1 tot 4.

Bij de artikelen 1 en 2 worden de individuele benoemingen verleend van de leden en van de voorzitter en de ondervoorzitter van de eerste Raad van het Instituut der Accountants.

Deze bepalingen hebben geen reglementair karakter en kunnen derhalve niet voor advies aan de afdeling wetgeving worden voorgelegd. Ze worden bovendien beter in een afzonderlijk besluit opgenomen.

In artikel 3 wordt de bepaling van artikel 96, laatste lid, van de wet van 21 februari 1985 hernomen, luidens welke het mandaat van de leden van de eerste Raad van het Instituut van rechtswege een einde neemt vier jaar na de inwerkingtreding van de wet. Het artikel dient als overbodig te worden geschrapt. Voor zover zulks nuttig wordt geacht, kan het worden opgenomen in het hiervoren bedoelde afzonderlijke benoemingsbesluit.

De bepaling van artikel 4 waarbij het presentiegeld en de terugbetaling van de reiskosten van de leden van de eerste Raad van het Instituut geregeld worden, kan

.../...

beter achteraan in het ontwerp-besluit in een afzonderlijk hoofdstuk "Slotbepalingen" worden opgenomen, samen met de artikelen 16, 17 en 18.

Artikel 6.

Aangezien artikel 99, § 1, van de wet van 21 februari 1985, bij overgangsmaatregel, vrijstelling verleent van de voorwaarden opgelegd in artikel 72, 2° tot 5°, vervange men in het eerste lid van artikel 6 de woorden "de voorwaarden bepaald in de artikelen 72 en 99 van voornoemde wet van 21 februari 1985" door "de voorwaarden bepaald in artikel 72 van de wet van 21 februari 1985", zoals beperkt door artikel 99 van die wet.

+

Luidens het derde lid van artikel 6 moet het dossier ingediend door een kandidaat-accountant die werkzaam is of werkzaam geweest is "in het kader van een vereniging of een vennootschap", een beschrijving bevatten van die vereniging of vennootschap en van haar organisatie en werking.

Luidens het vierde lid moet het dossier, in voorkomend geval, eveneens de overeenkomsten bevatten die de kandidaat, de vereniging of vennootschap waarin hij werkzaam is, heeft gesloten of voornemens is te sluiten met andere personen of vennootschappen die werkzaam zijn in de accountancy, de administratieve bedrijfsorganisatie of de fiscaliteit.

.../...

Er kan worden aangenomen dat de Koning in artikel 99 van de wet van 21 februari 1985 - luidens welke bepaling een kandidaat-accountant het bewijs dient te leveren dat hij gedurende ten minste zes jaar professionele werkzaamheden heeft uitgeoefend, waarin hij vorming heeft verworven om de werkzaamheden van accountant uit te oefenen - de bevoegdheid vindt om voor te schrijven dat de kandidaat, tot staving van zijn aanvraag, alle gegevens moet meedelen die toelaten een oordeel uit te brengen over zijn ervaring - wat, in voorkomend geval, kan impliceren dat moet worden aangetoond welke de precieze opdracht is van de kandidaat binnen de vereniging of vennootschap waar hij werkzaam is, rekening houdend met de eventuele overeenkomsten tot samenwerking met andere personen of vennootschappen.

Wanneer evenwel die gegevens niet uitsluitend betrekking hebben op de kandidaat, maar ook op derden (vennoten, werkgever of medecontractanten) moet, ondanks de eventuele relevantie van die gegevens voor de beoordeling van de kandidaat, voorbehoud worden gemaakt in verband met de wettigheid van de verplichting om die informatie te verstrekken, in de mate althans dat de rechten of de rechtmatige belangen van de betrokken derden erdoor zouden worden in het gedrang gebracht.

Bij de toepassing van het derde en het vierde lid van artikel 6 zal met het hiervoren geformuleerde voorbehoud rekening moeten worden gehouden.

.../...

Artikel 7.

Luidens artikel 88, tweede lid, van de wet van 21 februari 1985 kan de Raad van het Instituut adviescommissies oprichten met als opdracht zijn beslissingen voor te bereiden, hem van advies te dienen en voorstellen te doen. Hij kan bepalen dat de in de artikelen 72, 73 en 74 bedoelde beslissingen door hem worden genomen na advies van een erkenningscommissie waarvan hij de leden benoemt.

In zoverre artikel 7 van het ontwerp-besluit bepaalt dat een "erkenningscommissie" advies zal uitbrengen over de kandidaatstellingen bedoeld in artikel 99 van de wet van 21 februari 1985, dient te worden opgemerkt dat het hiervoren vermelde artikel 88 van de wet de benaming "erkenningscommissie" alleen hanteert i.v.m. de artikelen 72, 73 en 74.

Het ware derhalve wellicht wenselijk de woorden "na advies van een erkenningscommissie waarvan hij de leden aanstelt" te vervangen door "na advies van een commissie waarvan hij de leden aanstelt".

Artikel 8.

Gelet op de hiervoren in verband met artikel 7 gemaakte opmerking vervange men telkens "erkenningscommissie" door "commissie".

+

.../...

In verband met de aard en de omvang van de aanvullende informatie die van een kandidaat kan worden geëist, verwijst de Raad van State naar zijn opmerking bij artikel 6.

+

Luidens het tweede lid mag de toetreding slechts geweigerd worden nadat de kandidaat door de Raad of de commissie werd gehoord of daartoe behoorlijk werd opgeroepen, "tenzij het verzoek van meet af niet ontvankelijk is".

Het is de Raad van State niet duidelijk welke gevallen van kennelijke onontvankelijkheid hier zijn bedoeld, noch, derhalve, hoe het kan verantwoord worden dat i.v.m. de aanvragen die wegens kennelijke onontvankelijkheid worden afgewezen, geen hoorplicht zou bestaan.

Artikel 10.

Luidens het tweede lid van artikel 100 van de wet van 21 februari 1985 kunnen de in dat artikel bedoelde rechtspersonen slechts aanspraak maken op hun aanvaarding als lid van het Instituut der Accountants, indien hun werkzaamheden, zo zij in België plaatshebben, worden uitgeoefend door of onder de effectieve leiding van een natuurlijke persoon die de hoedanigheid van accountant bezit.

Het ware wenselijk deze voorwaarde te vermelden in artikel 10 van het ontwerp-besluit, bijvoorbeeld door in de inleidende zin de woorden "en aan volgende voorwaar-

.../...

den voldoet" te vervangen door "en, benevens de in artikel 100, tweede lid, van dezelfde wet vermelde voorwaarde, aan volgende voorwaarden voldoet : ...".

+

In het 6° van dit artikel, luidens welke bepaling de meerderheid van de zaakvoerders of bestuurders de hoedanigheid moeten bezitten van accountant en lid moeten zijn van het Instituut der Accountants, werd geen speciale regeling opgenomen voor het geval dat er slechts twee zaakvoerders of bestuurders zijn. Tenzij het de bedoeling van de Regering is om in dat geval te eisen dat beide zaakvoerders aan de gestelde voorwaarde voldoen, kan - naar analogie met het bepaalde in artikel 2, lid 1, b, iii, van de achtste richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 10 april 1984 (84/253/EEG) - worden bepaald dat slechts één hunner aan deze voorwaarde moet voldoen.

+

In het 7° vervange men in de Nederlandse tekst "deelnemingen" door "participaties". In de Franse tekst moet de komma weg.

Artikel 11.

Ook hier geldt, mutatis mutandis, dezelfde opmerking als deze gemaakt in verband met artikel 10. Men schrijve derhalve in fine van de inleidende zin : "en die, benevens de voorwaarde bedoeld in artikel 73, tweede lid, van dezelfde wet, aan volgende voorwaarden voldoet : ...".

.../...

Artikel 14.

In verband met het 5° verwijst de Raad van State naar zijn opmerking bij artikel 6.

Artikel 15.

De richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen dient met haar opschrift te worden vermeld.

Artikel 16.

Luidens dit artikel beslist de Raad van het Instituut waar de zetel van het Instituut wordt gevestigd en maakt hij zijn beslissing bekend in het Belgisch Staatsblad.

Aangezien luidens artikel 83 van de wet van 21 februari 1985 de zetel van het Instituut gevestigd is in het administratief arrondissement Brussel-Hoofdstad, heeft deze bepaling van het ontwerp-besluit slechts zin in zoverre ze aan de Raad de nadere keuze opdraagt van de gemeente van voormeld arrondissement waarin de zetel van het Instituut wordt gevestigd en in zoverre ze voorziet in de bekendmaking van die beslissing in het Belgisch Staatsblad.

Eu égard au délai extrêmement bref qui lui a été imparti, le Conseil d'Etat doit limiter son avis aux observations qui suivent.

1. FONDEMENT LEGAL.

Le projet d'arrêté vise à édicter les mesures qui sont nécessaires pour l'exécution des articles 73, 96, 99 et 100 de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises. Ces articles de la loi règlent :

a) la première nomination des membres du Conseil de l'Institut des Experts Comptables (article 96 de la loi du 21 février 1985);

b) à titre de mesure transitoire, l'admission comme membres de l'Institut des Experts Comptables, d'une part, des personnes physiques qui ne satisfont pas aux conditions de diplôme, de stage et d'examen d'aptitude ni à la condition de ne pas avoir été déclarées en état de faillite - conditions inscrites à l'article 72, 2° à 5°, de la loi du 21 février 1985 (article 99 de la loi) - et, d'autre part, des personnes morales de droit belge (article 100 de la loi);

c) l'admission comme membres de l'Institut des Experts Comptables de toute société ou association constituée au sein d'un groupe de sociétés ou d'un groupement professionnel, ou par une ou plusieurs entreprises (article 73, 3, de la loi);

.../...

d) l'admission comme membres de l'Institut des Experts Comptables de toute société ou association d'experts comptables constituées sous l'empire d'un droit étranger (article 73, 2, de la loi).

Bien que l'article 99 de la loi du 21 février 1985 - à la différence des articles 73, 96 et 100 de la loi - n'habilite pas expressément le Roi à édicter des mesures d'exécution, il ne fait aucun doute que le Roi trouve dans l'article 67 de la Constitution le pouvoir d'arrêter les dispositions qui sont nécessaires pour l'exécution dudit article 99 de la loi.

2. INTITULE.

L'intitulé du projet d'arrêté serait mieux rédigé comme suit :

"Arrêté royal relatif à l'Institut des Experts Comptables".

3. DISPOSITIF.

Division du dispositif.

La division en "sections" sera remplacée par une division en "chapitres".

.../...

Articles ler à 4.

Les articles ler et 2 portent les nominations individuelles des membres, du président et du vice-président du premier Conseil de l'Institut des Experts Comptables.

Ces dispositions n'ont pas de caractère réglementaire et ne peuvent donc pas être soumises à l'avis de la section de législation. Elles feraient par ailleurs mieux l'objet d'un arrêté distinct.

L'article 3 du projet reproduit la disposition de l'article 96, dernier alinéa, de la loi du 21 février 1985, aux termes duquel le mandat des membres du premier Conseil de l'Institut prend fin de plein droit quatre ans après l'entrée en vigueur de la loi. Cet article est superflu et devrait être supprimé. Il peut, pour autant qu'on le juge utile, être repris dans l'arrêté de nomination séparé dont il a été question ci-dessus.

La disposition de l'article 4, qui règle les jetons de présence et le remboursement des frais de déplacement des membres du premier Conseil de l'Institut, trouverait mieux sa place à la fin de l'arrêté dans un chapitre distinct intitulé "Dispositions finales", qui comprendrait en outre les articles 16, 17 et 18.

.../...

Article 6.

Etant donné que l'article 99, § ler, de la loi du 21 février 1985 accorde dispense, à titre de mesure transitoire, des conditions imposées par l'article 72, 2° à 5°, l'on remplacera à l'alinéa ler de l'article 6 les mots "que les conditions requises par les articles 72 et 99 de la loi précitée du 21 février 1985 sont réunies" par les mots "que sont réunies les conditions fixées par l'article 72 de la loi du 21 février 1985, telles qu'elles sont limitées par l'article 99 de cette loi".

+

Selon l'alinéa 3 de l'article 6, le dossier introduit par un candidat-expert comptable qui a exercé ou exerce ses activités "dans le cadre d'une association ou d'une société" doit comporter une description de l'association ou de la société, de son organisation et de son fonctionnement.

L'alinéa 4 dispose que le dossier doit comporter également, le cas échéant, les conventions que le candidat, l'association ou la société dans laquelle il exerce ses activités, a conclues ou envisage de conclure avec d'autres personnes ou sociétés exerçant des activités dans les domaines de l'expertise comptable, de l'organisation administrative des entreprises ou de la fiscalité.

.../...

L'on peut admettre que le Roi trouve dans l'article 99 de la loi du 21 février 1985 - aux termes duquel le candidat-expert comptable doit fournir la preuve qu'il a exercé pendant six années au moins des activités professionnelles impliquant l'acquisition d'une formation suffisante pour l'exercice des activités d'expert comptable - le pouvoir nécessaire pour prescrire que le candidat est tenu de communiquer, à l'appui de sa demande, tous les éléments qui permettent d'apprécier son expérience, ce qui peut impliquer, le cas échéant, qu'il soit établi quelle est la charge précise du candidat au sein de l'association ou de la société où il exerce ses activités, compte tenu des conventions éventuelles de coopération avec d'autres personnes ou sociétés.

Toutefois, dès lors que les éléments visés ci-dessus ne se rapportent pas exclusivement au candidat mais concernent aussi des tiers (associés, employeur ou cocontractants), il y a lieu, quelle que soit éventuellement la pertinence de ces éléments pour l'appréciation du candidat, de formuler des réserves quant à la légalité de l'obligation de fournir les renseignements en question, dans la mesure du moins où cela pourrait compromettre les droits ou les intérêts légitimes des tiers concernés.

Il conviendra, lors de l'application des alinéas 3 et 4 de l'article 6, de tenir compte des réserves qui viennent d'être formulées.

.../...

Article 7.

Aux termes de l'article 88, alinéa 2, de la loi du 21 février 1985, le Conseil de l'Institut peut créer des commissions consultatives ayant pour mission de préparer ses décisions et de lui adresser des avis et propositions. Il peut prévoir que les décisions visées aux articles 72, 73 et 74 seront prises par lui sur avis d'une commission d'agréation dont il désigne les membres.

Dans la mesure où l'article 7 de l'arrêté en projet prévoit qu'une "commission d'agréation" donnera un avis sur les candidatures visées à l'article 99 de la loi du 21 février 1985, il convient d'observer que l'article 88 précité de la loi n'utilise la dénomination "commission d'agréation" qu'en rapport avec les articles 72, 73 et 74. Il vaudrait sans doute mieux, dans ces conditions, de remplacer les mots "sur avis d'une commission d'agréation dont il désigne les membres" par les mots "sur avis d'une commission dont il désigne les membres".

Article 8.

Eu égard à l'observation qui vient d'être faite relativement à l'article 7, l'on remplacera chaque fois le terme "commission d'agréation" par le terme "commission".

+

Quant à la nature et à l'étendue des informations complémentaires qui peuvent être exigées du candidat, le Conseil d'Etat renvoie à l'observation qu'il a faite au sujet de l'article 6.

+

.../...

L'alinéa 2 dispose que l'admission ne peut être refusée qu'après que le candidat aura été entendu par le Conseil ou par la commission ou aura été dûment appelé à cette fin, "sauf si la demande est dès l'abord irrecevable".

Le Conseil d'Etat n'aperçoit pas quels seraient les cas d'irrecevabilité manifeste visés en l'occurrence, ni, portant, en quoi il pourrait se justifier de ne pas imposer l'audition des intéressés en ce qui concerne les demandes qui sont rejetées pour cause d'irrecevabilité manifeste.

Article 10.

L'alinéa 2 de l'article 100 de la loi du 21 février 1985 dispose que les personnes morales visées dans cet article ne peuvent prétendre à leur admission comme membre de l'Institut des Experts Comptables que si leurs activités, lorsqu'elles sont exercées en Belgique, sont accomplies par ou sous la direction effective d'une personne physique ayant la qualité d'expert comptable.

Il se recommanderait de mentionner cette condition à l'article 10 de l'arrêté en projet, par exemple en remplaçant dans la phrase introductive les mots "et qui remplit les conditions suivantes" par les mots "et qui, outre la condition prévue par l'article 100, alinéa 2, de la même loi, remplit les conditions suivantes : ...".

+

Le 6° du même article, aux termes duquel la majorité des gérants ou administrateurs doivent avoir la qualité d'expert comptable et doivent être membres de l'Institut des Experts Comptables, ne prévoit pas de règle particulière pour le cas où il n'y aurait que deux gérants ou administrateurs. A moins que l'intention du Gouvernement ne soit d'exiger en pareille occurrence que chacun des deux gérants satisfasse à la condition prévue, il suffit de prévoir - par analogie avec la disposition de l'article 2, paragraphe ler, b, iii, de la huitième directive du Conseil des Communautés européennes du 10 avril 1984 (84/253/CEE) - que seul l'un d'entre eux doit remplir cette condition.

+

La virgule qui figure dans le texte français du 7°, doit être supprimée.

Dans le texte néerlandais du même 7°, l'on remplacera "deelnemingen" par "participaties".

Article 11.

Cette disposition appelle, mutatis mutandis, la même observation que celle qui a été faite au sujet de l'article 10. L'on écrira dès lors in fine de la phrase introductive : "et qui, outre la condition visée à l'article 73, alinéa 2, de la même loi, répond aux conditions suivantes :".

.../...

Article 14.

En ce qui concerne le 5°, le Conseil d'Etat renvoie à l'observation qu'il a faite au sujet de l'article 6.

Article 15.

La directive du Conseil des Communautés européennes doit être citée avec son intitulé.

Article 16.

Cet article prévoit que le Conseil de l'Institut décide du lieu où sera établi le siège de l'Institut et fait connaître sa décision par une publication au Moniteur belge.

Comme, aux termes de l'article 83 de la loi du 21 février 1985, le siège de l'Institut est établi dans l'arrondissement administratif de Bruxelles-Capitale, la disposition visée du projet d'arrêté n'a de sens qu'en tant qu'elle charge le Conseil de choisir la commune de l'arrondissement précité où le siège de l'Institut sera établi et qu'elle prévoit la publication de cette décision au Moniteur belge.

De kamer was samengesteld uit

de Heren : P. VERMEULEN, voorzitter,
Messieurs : président,

J. NIMMEGEERS, staatsraden,
W. DEROOVER, conseillers d'Etat,

Mevrouw : F. LIEVENS, toegevoegd griffier,
Madame : greffier assumé.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. W. DEROOVER.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. J. DE KOSTER-MANNENS, eerste auditeur.

La chambre était composée de

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. W. DEROOVER.

Le rapport a été présenté par Mme J. DE KOSTER-MANNENS, premier auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

F. LIEVENS. P. VERMEULEN.