KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 10 september 1993 door de Minister van de Kleine en Middelgrote Ondernemingen en Landbouw verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 12 juni 1989 tot oplegging van de kennis van het bedrijfsbeheer voor het uitoefenen van de kleinhandelsbedrijvigheid in de kleine en middelgrote ondernemingen", heeft, na de zaak te hebben onderzocht op de zittingen van 7 december 1993 en 15 februari 1994, op laatstvermelde datum het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Ministre des Petites et Moyennes Entreprises et de l'Agriculture, le 10 septembre 1993, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 12 juin 1989 imposant des connaissances de gestion pour l'exercice d'une activité relevant du commerce de détail dans les petites et moyennes entreprises", après avoir examiné l'affaire aux séances des 7 décembre 1993 et 15 février 1994, a donné, à cette dernière date, l'avis suivant :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP.

De wijziging welke het voor advies voorgelegde ontwerp beoogt aan te brengen in het koninklijk besluit van 12 juni 1989 tot oplegging van de kennis van het bedrijfsbeheer voor het uitoefenen van de kleinhandelsbedrijvigheid in de kleine en middelgrote ondernemingen, welke wijziging er formeel alleen in bestaat artikel 2 van dat koninklijk besluit op te heffen, komt erop neer de in het koninklijk besluit van 12 juni 1989 opgenomen regeling toepasselijk te verklaren op de handelsbedrijvigheid bedoeld in de wet van 13 augustus 1986 betreffende de uitoefening van de ambulante activiteiten.

Het voornoemde artikel 2, waarvan het ontwerp de opheffing beoogt, strekt er immers precies toe de ambulante activiteiten uit te sluiten van het toepassingsgebied van het meervermelde koninklijk besluit.

De ontworpen regeling zal tot gevolg hebben dat in de toekomst (1) slechts machtiging zal worden verleend voor het ambulant uitoefenen van de in het voornoemde koninklijk besluit van 12 juni 1989 bedoelde kleinhandelsbedrijvigheid aan personen die het bewijs hebben geleverd van de kennis van het bedrijfsbeheer overeenkomstig artikel 3 van dat koninklijk besluit. Artikel 6, § 1, van het koninklijk besluit van 11 augustus 1987 tot vaststelling van de koopwaar welke niet het voorwerp mag zijn van een ambulante

---

(1) Zie, wat de bestaande machtigingen betreft, de opmerking bij artikel 3, infra.

activiteit en tot bepaling van de voorwaarden en beperkingen voor het uitoefenen van de ambulante activiteiten, bepaalt immers dat "iedereen die een ambulante activiteit wenst uit te oefenen op een gebied dat gereglementeerd is ter uitvoering van de wet van 15 december 1970 op de uitoefening van beroepswerkzaamheden in de kleine en middelgrote handels- en ambachtsondernemingen, ... indien hij is onderworpen aan deze reglementering, slechts machtiging (kan) bekomen indien hij voldoet aan de reglementaire bepalingen betreffende dit type van activiteit".

Zoals wordt aangegeven in de aanhef van het ontwerp vindt de ontworpen regeling rechtsgrond in de artikelen 1, tweede lid, en 4 van de voornoemde wet van 15 december 1970. Luidens deze bepalingen stelt de Koning "voor elke gereglementeerde beroepswerkzaamheid de criteria van de kleine en de middelgrote onderneming vast" en kan hij, "na raadpleging van de Hoge Raad (voor de Middenstand), kennis van het bedrijfsbeheer opleggen in de ondernemingen waar een of meer werkzaamheden van de groothandel en van de kleinhandel, als bedoeld in de besluiten tot uitvoering van artikel 10 van de gecoördineerde wetten op het handelsregister, worden uitgevoerd".

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

1. In de Nederlandse tekst van het eerste lid van de aanhef schrijve men : "..., inzonderheid op de artikelen 1, tweede lid, en 4;".

2. Het derde lid moet worden geredigeerd als volgt :

"Gelet op het advies van de Hoge Raad voor de Middenstand van 24 juni 1993;".

Artikel 1.

Aan bestuurden een verplichting opleggen door de bepaling op te heffen die hen voordien van die verplichting ontsloeg, is weliswaar formeel wetgevingstechnisch niet verkeerd, maar het is zeker geen voorbeeld van duidelijke regelgeving, vermits de rechtszekerheid met een dergelijk procédé geenszins in de hand gewerkt wordt.

Het zou derhalve veruit de voorkeur verdienen, in plaats van artikel 2 van het koninklijk besluit van 12 juni 1989 op te heffen, de redactie ervan derwijze aan te passen dat uitdrukkelijk wordt bepaald dat de verplichting opgelegd in artikel 3 van dat besluit ook geldt voor het ambulant uitoefenen van de bedoelde kleinhandelsbedrijvigheden.

Artikel 2.

1. De datum van inwerkingtreding van het ontworpen besluit is niet ingevuld.

2. Zoals het ontwerp is gesteld, zal de ontworpen regeling, vanaf de inwerkingtreding ervan, van onmiddellijke toepassing zijn zowel op de ambulante kleinhandelaars die reeds een machtiging tot het uitoefenen van een ambulante activiteit hebben bekomen, als op wie een aanvraag daartoe hebben ingediend.

De stellers van het ontwerp zullen derhalve moeten nagaan of gelet op de rechtsgevolgen van het ontworpen besluit, inzonderheid voor de betrokken ambulante handelaars, niet in een overgangsregeling moet worden voorzien.

PORTEE ET FONDEMENT LEGAL DU PROJET.

La modification que le projet soumis pour avis vise à apporter à l'arrêté royal du 12 juin 1989 imposant des connaissances de gestion pour l'exercice d'une activité relevant du commerce de détail dans les petites et moyennes entreprises, modification qui, d'un point de vue formel, se borne à abroger l'article 2 de cet arrêté, consiste en fait à rendre la disposition figurant dans l'arrêté royal du 12 juin 1989 applicable aux activités commerciales visées par la loi du 13 août 1986 relative à l'exercice des activités ambulantes.

En effet, l'article 2 précité, que le projet entend abroger, a précisément pour but d'exclure les activités ambulantes du champ d'application de l'arrêté royal précité.

La disposition en projet emporte qu'à l'avenir (1) seules pourront se voir accorder l'autorisation d'exercer de manière ambulante les activités relevant du commerce de détail, visées par l'arrêté royal précité du 12 juin 1989, les personnes ayant fait la preuve de leurs connaissances de gestion conformément à l'article 3 de cet arrêté. L'article 6, § 1er, de l'arrêté royal du 11 août 1987 déterminant les marchandises ne pouvant faire l'objet d'une activité ambulante et fixant les conditions et les limites à l'exercice des activités ambulantes dispose en effet que "toute personne désirant exercer une activité ambulante dans un domaine réglementé en exécution de la loi du 15 décembre 1970 sur l'exercice des activités professionnelles dans les

---

(1) Voir concernant les autorisations existantes, l'observation relative à l'article 3, ci-après.

petites et moyennes entreprises du commerce et de l'artisanat, ne pourra, si elle est soumise à cette réglementation, obtenir l'autorisation que si elle satisfait aux dispositions réglementaires régissant ce type d'activité".

Ainsi que l'indique le préambule du projet, le texte en projet tient son fondement légal des articles 1er, alinéa 2, et 4 de la loi précitée du 15 décembre 1970. Aux termes de ces dispositions, le Roi détermine "pour chaque activité professionnelle réglementée, les critères de la petite et moyenne entreprise" et peut, "après consultation du Conseil supérieur (des Classes moyennes), imposer des connaissances de gestion dans les entreprises où sont exercées une ou plusieurs activités du commerce de gros ou du commerce de détail visées par les arrêtés pris en exécution de l'article 10 des lois coordonnées sur le registre du commerce".

EXAMEN DU TEXTE.

Préambule.

1. Dans le texte néerlandais du premier alinéa du préambule, il y a lieu d'écrire : "..., inzonderheid op de artikelen 1, tweede lid, en 4;".

2. Il convient de rédiger l'alinéa 3 comme suit :

"Vu l'avis du Conseil supérieur des Classes moyennes du 24 juin 1993;".

Article 1er.

Si imposer une obligation à certains administrés en abrogeant la disposition qui les dispensait précédemment de cette obligation n'est pas contraire à la légistique formelle, cette pratique ne constitue en tout cas pas un modèle de clarté dans la manière de légiférer, dès lors qu'un tel procédé n'assure aucunement la sécurité juridique.

Il serait dès lors préférable, au lieu d'abroger l'article 2 de l'arrêté royal du 12 juin 1989, d'en modifier la rédaction de manière à disposer expressément que l'obligation imposée à l'article 3 de cet arrêté s'appliquât également à l'exercice ambulant des activités relevant du commerce de détail.

Article 2.

1. La date d'entrée en vigueur de l'arrêté en projet n'a pas été complétée.

2. Dans sa rédaction actuelle, l'arrêté en projet sera, dès son entrée en vigueur, immédiatement applicable aussi bien aux commerçants ambulants qui pratiquent la vente de détail et qui ont déjà obtenu une autorisation d'exercer une activité ambulante qu'aux personnes qui ont introduit une demande à cet effet.

Les auteurs du projet devront dès lors vérifier si, au vu des effets juridiques de l'arrêté en projet, notamment pour les commerçants ambulants concernés, il ne s'impose pas de prévoir un régime transitoire.

De kamer was samengesteld uit

de Heer : W. DEROOVER, kamervoorzitter, voorzitter,
Monsieur : président de chambre, président,

Mevrouw : S. VANDERHAEGEN, kamervoorzitter,
Madame : président de chambre,

de Heer : M. VAN DAMME, staatsraad,
Monsieur : conseiller d'Etat,

de Heer : A. ALEN, assessoren van de
Monsieur : afdeling wetgeving,
Mevrouw : Y. MERCHIERS, assesseurs de la
Madame : section de législation,

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

La chambre était composée de

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. D. ALBRECHT, eerste auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. R. THIELEMANS, adjunct-referendaris.

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 M. D. ALBRECHT, premier auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par Mme R. THIELEMANS, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

F. LIEVENS.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

W. DEROOVER.