KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 24e december 1980 door de Vice-Eerste Minister, Minister van Middenstand verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van wet "tot wijziging en aanvulling van de wet van 4 augustus 1978 tot economische heroriëntering", heeft de 29e december 1980 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre saisi par le Vice-Premier Ministre, Ministre des Classes moyennes, le 24 décembre 1980, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur u projet de loi "modifiant et complétant la loi du 4 août 1978 de réorientation économique", a donné le 29 décembre 1980 l'avis suivant :

De Raad van State stelde vast dat, hoewel het advies moest worden verstrekt binnen drie dagen, de Kabinetschef van de Minister, die door deze werd aangewezen om de Raad van State inlichtingen te verschaffen in verband met het ontwerp, gedurende die dagen voor de Raad van State onbereikbaar was.

Ingevolge de voornoemde korte termijn, beperkt het advies zich tot de volgende opmerkingen.

Artikel 1 van het ontwerp.

Artikel 1 van het ontwerp stelt voor artikel 1 van de wet van 4 augustus 1978 tot economische heroriëntering aan te vullen met een littera e. Een van de voorwaarden die de nieuwe bepaling stelt om aanspraak te kunnen maken op de premie van eerste vestiging, is een leeftijdsvoorwaarde. De vraag is op welk tijdstip die voorwaarde moet vervuld zijn : is het op de datum van de aanvraag, de datum waarop de aanvraag toekomt op het bestuur ofwel de datum waarop de bevoegde overheid de premie toekent ? Dezelfde vraag rijst in verband met het nieuwe derde en vierde lid van § 1 van artikel 5 van de wet (zie artikel 3 van het ontwerp). Gelijkaardige vraag rijst in verband met een andere voorwaarde betreffende de tijd van inschrijving als werkzoekende werkloze (zie de nieuwe littera e - tweede zin - artikel 1 van het ontwerp).

Artikel 2 van het ontwerp.

Artikel 2 van het ontwerp stelt voor artikel 11 dat vernoemd wordt in artikel 2, littera g, van de wet, te vervangen door het nieuwe artikel 11bis dat naar luid van artikel 5 van het ontwerp in de voornoemde wet zal worden ingevoegd.

.../...

Volgens het nieuwe artikel 11bis "kan" aan "personen" die zich in een zelfstandig beroep willen vestigen een premie van eerste vestiging van "50.000 fr. maximum" worden toegekend "overeenkomstig de bepalingen van artikel 1, littera e, van onderhavige wet".

De memorie van toelichting geeft onder artikel 2 de volgende commentaar : "Hierdoor kunnen de land- en tuinbouwbedrijven van de premie van eerste vestiging genieten".

Door het woord "personen" en door de verwijzing naar artikel 1, littera e, wordt het toepassingsgebied van het nieuwe artikel 11bis beperkt tot de natuurlijke personen die "zich in een zelfstandig beroep willen vestigen" onder meer in land- of tuinbouw.

Hieruit volgt dat de land- en tuinbouwondernemingen die in een vennootschapsvorm zullen worden opgericht, niet onder de toepassing van artikel 11bis kunnen vallen.

Op te merken dat de juiste betekenis van de "kan" bepaling die artikel 11bis hanteert ter zake moeilijk te achterhalen is aangezien zodanige bepaling een tweevoudige betekenis heeft. Volgens de ene betekenis is de daartoe aangestelde overheid bevoegd om de premie te verlenen en moet zij de premie verlenen ingeval de bij of krachtens de wet gestelde voorwaarden zijn vervuld. Volgens een andere betekenis kan de overheid naar eigen goeddunken handelen en zelfs de premie weigeren ook ingeval de voornoemde voorwaarden zijn vervuld.

Volgens het nieuwe derde en vierde lid van § 1, van artikel 5 van de wet (zie artikel 3, §§ 1 en 2 van het ontwerp) "mag" echter een aanvullende toelage worden toegekend.

.../...

Indien het in de bedoeling van de regering ligt om een recht op zodanige premie of op een aanvullende toelage toe te kennen, vanaf het ogenblik dat de bij of krachtens de wet gestelde voorwaarden terzake zijn vervuld, dan verdient het aanbeveling zulks met zoveel woorden in het ontwerp te verduidelijken.

Artikel 3 van het ontwerp.

In het nieuwe derde lid van § 1 van artikel 5 van de voornoemde wet (zie artikel 3, § 1, van het ontwerp) komen de woorden voor "wanneer het rechtspersonen betreft opgericht door bovenvernoemde natuurlijke personen". De vraag is of alle stichters b.v. van de vennootschap of enkel een van hen aan de leeftijdsvoorwaarde moeten of moet voldoen.

In het nieuwe vierde lid van § 1 van artikel 5 van de voornoemde wet (zie artikel 3, § 2, van het ontwerp) is er sprake van rechtspersonen ... die niet voldoen aan de leeftijdsvoorwaarde". Ten opzichte van rechtspersonen is het niet mogelijk te spreken van "leeftijdsvoorwaarden". De vraag is of door "leeftijdsvoorwaarde" de nieuwe bepaling verwijst naar het nieuwe derde lid. Ook ten opzichte van die "leeftijdsvoorwaarde" rijst dezelfde vraag als die boven uiteengezet in verband met het nieuwe derde lid.

+

Het ontwerp bepaalt geen bijzondere datum voor de inwerkingtreding ervan. Artikel 4 van het ontwerp strekt tot het invoegen van een vierde lid in artikel 10 van de voornoemde wet.

.../...

Volgens de eerste zin van dit nieuwe vierde lid mag de daarin bedoelde premie worden verleend voor werknemers die sedert 1 januari 1981 zijn aangeworven. Op dit punt heeft het ontwerp terugwerkende kracht.

Op te merken valt dat wat betreft de aanwerving van een eerste werknemer, de tweede zin van het nieuwe vierde lid in tegenstelling met de eerste zin ervan geen datum van aanwerving bepaalt, wat betekent dat die aanwerving slechts in aanmerking kan worden genomen na de inwerkingtreding van de ontworpen wet d.w.z. de tiende dag na de datum waarop de wet in het Belgisch Staatsblad werd bekendgemaakt.

Ingevolge de bovenvernoemde korte termijn is het de Raad van State niet mogelijk geweest om te onderzoeken in de eerste plaats of de aangelegenheden die door het ontwerp worden geregeld al dan niet aangelegenheden zijn die krachtens artikel 6 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen bedoeld zijn in artikel 107quater van de grondwet; en in de tweede plaats of de commentaar die de memorie van toelichting geeft onder artikel 5 van het ontwerp en die luidt : "Het legt het bedrag van de vestigingspremie tot 50.000 fr. maximum vast, met dien verstande dat de praktische toepassings-modaliteiten van de bevoegdheid zijn van de gewestelijke uitvoerende organen" steun kan vinden in de voornoemde bijzondere wet.

Le Conseil d'Etat a constaté qu'alors que l'avis devait être donné dans les trois jours, le Chef de Cabinet du Ministre, désigné par celui-ci pour fournir au Conseil d'Etat tous renseignements relatifs au projet, n'a pu être joint pendant les jours qui étaient compris dans ce délai.

Dans le bref délai qui lui était ainsi imparti, le Conseil d'Etat a dû limiter son avis à ce qui suit :

Article 1er du projet.

L'article 1er du projet propose de compléter l'article 1er de la loi du 4 août 1978 de réorientation économique en y ajoutant un littera e. Une des conditions auxquelles la nouvelle disposition subordonne le droit à la prime de premier établissement est une condition d'âge. A quel moment cette condition doit-elle être remplie ? A la date de la demande, à la date à laquelle la demande parvient à l'administration ou à la date à laquelle l'autorité compétente accorde la prime ? La même question se pose au sujet des nouveaux alinéas 3 et 4 du § 1er de l'article 5 de ladite loi (voir article 3 du projet). Une question analogue surgit à propos d'une autre condition, relative à la durée d'inscription comme chômeur demandeur d'emploi (voir le nouveau littera e - seconde phrase - article 1er du projet).

Article 2 du projet.

L'article 2 du projet propose de remplacer la référence à l'article 11 qui figure dans l'article 2, littera g, de la loi, par une référence à l'article 11bis, qui sera inséré dans cette loi par l'article 5 du projet. Selon ce nouvel article 11bis, une prime de premier établissement de "maximum 50.000 F" "peut" être

.../...

accordée à des "personnes" désireuses de s'installer dans une profession indépendante, "conformément aux dispositions de l'article 1er, littera e, de la présente loi". L'exposé des motifs consacre à l'article 2 le commentaire suivant : "Il permet aux entreprises agricoles et horticoles de bénéficier de la prime de premier établissement". L'emploi du mot "personnes" et la référence à l'article 1er, littera e, ont pour effet de limiter le champ d'application du nouvel article 11bis aux personnes physiques "désireuses de s'installer dans une profession indépendante", entre autres, dans l'agriculture ou l'horticulture. Il en résulte que les entreprises agricoles et horticoles qui seront créées sous forme de société, ne pourront pas bénéficier de l'application de l'article 11bis.

Il est malaisé de déterminer quel est le sens exact à attribuer à la formule "peut être accordée" utilisée à l'article 11bis, une telle disposition ayant une double signification. Dans la première interprétation, l'autorité désignée à cet effet a le pouvoir d'accorder la prime, et est tenue de l'accorder lorsque les conditions fixées par la loi ou en vertu de celle-ci sont remplies. Dans la seconde, l'autorité peut agir discrétionnairement, voire refuser la prime, quand bien même les conditions précitées seraient réunies.

Selon les nouveaux alinéas 3 et 4 du § 1er de l'article 5 de la loi précitée (voir article 3, §§ 1er et 2, du projet), une subvention supplémentaire "peut" toutefois être accordée.

Si l'intention du Gouvernement est de conférer un droit à pareille prime ou à une subvention supplémentaire dès lors que les conditions fixées par la loi ou en vertu de celle-ci sont remplies dans le cas d'espèce, il se recommande de l'énoncer expressément dans le projet.

.../...

Article 3 du projet.

Au nouvel alinéa 3 du § 1er de l'article 5 de la loi susvisée (voir article 3, § 1er, du projet), figurent les mots "lorsqu'il s'agit de personnes morales constituées par les personnes physiques précitées". On peut se demander si la condition d'âge doit par exemple être remplie par tous les fondateurs d'une société ou s'il suffit qu'elle le soit par un seul d'entre eux.

Au nouvel alinéa 4 du § 1er de l'article 5 de la loi susvisée (voir article 3, § 2, du projet), il est question de "personnes morales ... qui ne satisfont pas à la condition d'âge". On ne peut parler de "conditions d'âge" dans le chef de personnes morales. Il est permis de se demander si en faisant état de la "condition d'âge" la nouvelle disposition se réfère au nouvel alinéa 3. Cette condition d'âge soulève d'ailleurs le même problème que celui qui a été exposé ci-avant en ce qui concerne le nouvel alinéa 3.

+

+ +

Le projet ne prévoit pas de date spéciale d'entrée en vigueur.

L'article 4 du projet tend à insérer un nouvel alinéa 4 à l'article 10 de la loi susvisée. Selon la première phrase de ce nouvel alinéa, la prime en question peut être accordée pour des travailleurs engagés à partir du 1er janvier 1981. Sur ce point, le projet a effet rétroactif.

.../...

Il y a lieu de remarquer qu'en ce qui concerne l'engagement d'un premier travailleur, la seconde phrase du nouvel alinéa 4, à la différence de la première, ne prévoit pas de date d'engagement; c'est dire que cet engagement ne pourra être pris en considération qu'après l'entrée en vigueur de la loi en projet, c'est-à-dire le dixième jour qui suit la date à laquelle la loi aura été publiée au Moniteur belge.

+

+ +

Vu le bref délai dont il a disposé, le Conseil d'Etat n'a pas été en mesure d'examiner, en premier lieu, si les matières réglées par le projet sont ou non des matières visées à l'article 107quater de la Constitution en vertu de l'article 6 de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles et, en second lieu, si le commentaire que l'exposé des motifs consacre à l'article 5 du projet et aux termes duquel : "Il fixe à 50.000 F maximum le montant de la prime d'établissement, étant entendu que les modalités pratiques d'application sont du ressort des exécutifs régionaux", peut trouver un appui dans la loi spéciale précitée.

De kamer was samengesteld uit

de Heren : H. ADRIAENS, voorzitter,
Messieurs : président,

G. BAETEMAN, kamervoorzitter,
président de chambre,

A. DEPONDT, staatsraad,
conseiller d'Etat,

Mevrouw : M. BENARD, griffier.
Madame : greffier.

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

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

La chambre était composée de

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

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

M. BENARD.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. ADRIAENS.