GAM.

RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
- 1 -
30-05-1989
Transmis à M.
Overgemaakt aan de H.

L. 19.081/8.

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 16 mei 1989 door de Staatssecretaris voor Middenstand verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot instelling van vestigingseisen in de kleine en middelgrote ondernemingen die werkzaamheden verrichten welke onder de kleinhandel ressorteren", heeft op 19 mei 1989 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Secrétaire d'Etat aux Classes moyennes, le 16 mai 1989, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "imposant des conditions d'établissement dans les petites et moyennes entreprises où sont exercées des activités relevant du commerce de détail", a donné le 19 mai 1989 l'avis suivant :

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, dient de Raad van State zich te bepalen tot de hiernavolgende opmerkingen.

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Luidens artikel 4 van de wet van 15 december 1970 op de uitoefening van beroepswerkzaamheden in de kleine en middelgrote handels- en ambachtsondernemingen kan de Koning, na raadpleging van de Hoge Raad voor de Middenstand, de kennis van het bedrijfsbeheer opleggen in de ondernemingen waar een of meer werkzaamheden van de groothandel of van de kleinhandel, als bedoeld in de besluiten tot uitvoering van artikel 10 van de gecoördineerde wetten op het handelsregister, worden uitgevoerd.

Artikel 1, tweede lid, van dezelfde wet van 15 december 1970 draagt aan de Koning op "voor elke gereglementeerde beroepswerkzaamheid de criteria van de kleine en de middelgrote onderneming vast (te stellen)".

Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe, op grond van de hiervoren aangehaalde bepalingen van de wet van 15 december 1970, de kennis van het bedrijfsbeheer op te leggen in de ondernemingen waar een kleinhandelsbedrijvigheid wordt uitgeoefend en waarvan het tewerkgesteld personeel, gemiddeld per jaar, minder dan vijftig werknemers telt.

.../...

2. Het ontworpen besluit is weinig logisch opgebouwd. De inrichting - en meteen de leesbaarheid - ervan kunnen beduidend worden verbeterd door het als volgt te structureren :

Artikel 1.

Voor de toepassing van dit besluit wordt verstaan onder :

1° kleinhandelsbedrijvigheid : ... (de aangepaste tekst van artikel 2 van het ontwerp);

2° kleine en middelgrote onderneming : ... (de aangepaste tekst van artikel 4).

Artikel 2.

(De aangepaste tekst van artikel 3 van het ontwerp).

Artikel 3.

(De aangepaste tekst van artikel 1 van het ontwerp).

Artikelen 4 en 5.

(De artikelen 5 en 6 van het ontwerp).

.../...

BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Opschrift.

Het opschrift zou duidelijker de inhoud van het ontworpen besluit weergeven, indien het als volgt werd gesteld :

"Koninklijk besluit tot oplegging van de kennis van het bedrijfsbeheer voor het uitoefenen van de kleinhandelsbedrijvigheid in de kleine en middelgrote ondernemingen".

Aanhef.

Zoals blijkt uit de eerste algemene opmerking, vindt het ontworpen besluit inzonderheid zijn rechtsgrond in de artikelen 1, tweede lid, en 4 van de wet van 15 december 1970.

Men redigere de eerste aanhefverwijzing dan ook als volgt :

"Gelet op de wet van 15 december 1970 op de uitoefening van beroepswerkzaamheden in de kleine en middelgrote handels- en ambachtsondernemingen, inzonderheid op de artikelen 1, tweede lid, en 4;".

+

.../...

De in het tweede en het derde lid van de aanhef vermelde koninklijke besluiten van 25 februari 1971 en 31 augustus 1964 bieden geen rechtsgrond voor het ontwerp en worden er evenmin door gewijzigd. De verwijzing ernaar kan dan ook beter worden weggelaten.

Artikel 1.

Indien het besluit zou worden ingericht zoals gesuggereerd in de tweede algemene opmerking, zou deze bepaling moeten worden opgenomen in artikel 3.

Voorgesteld wordt dat artikel 3 als volgt te redigeren :

"Niemand kan in een kleine of middelgrote onderneming, als hoofd- of bijberoep, een kleinhandelsbedrijvigheid uitoefenen zonder vooraf het getuigschrift te hebben bekomen bedoeld in artikel 5 van de wet van 15 december 1970 op de uitoefening van beroepswerkzaamheden in de kleine en middelgrote handels- en ambachtsondernemingen.

Dit getuigschrift mag slechts worden uitgereikt aan de personen die het bewijs hebben geleverd van de kennis van het bedrijfsbeheer, waarvan het programma is vastgesteld door artikel 8 van het koninklijk besluit van 15 februari 1971 tot vaststelling van de uitvoeringsmaatregelen van de wet van 15 december 1970. Dit bewijs dient te worden geleverd overeenkomstig de bepalingen van artikel 6 van de voornoemde wet en van de artikelen 32 tot en met 36 van het voornoemde koninklijk besluit".

.../...

Artikel 2.

Mede gelet op de tweede algemene opmerking, wordt voorgesteld de ontworpen bepaling als volgt op te nemen in artikel 1 :

"1° kleinhandelsbedrijvigheid : de werkzaamheden omschreven in artikel 3 van het koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de in het handelsregister te vermelden handelsbedrijvigheden en opgesomd in § 7 van de als bijlage bij voormeld besluit gevoegde lijst".

Artikel 3 (dat artikel 2 zou worden).

Ter wille van de overeenstemming met de terminologie gehanteerd in de wet van 13 augustus 1986 betreffende de uitoefening van de ambulante activiteiten, vervange men de woorden "ambulante verkoop" door "ambulante activiteiten".

Artikel 4.

Rekening houdend met de tweede algemene opmerking, dient de ontworpen bepaling te worden opgenomen in artikel 1 in de volgende lezing :

"2° kleine en middelgrote onderneming : de onderneming die gemiddeld per jaar minder dan 50 werknemers tewerkstelt".

.../...

Artikel 5 (dat artikel 4 zou worden).

Luidens dit artikel zou het ontworpen besluit in werking treden op 1 januari 1990.

Aangezien het volgens de gemachtigde van de Regering in de bedoeling ligt het ontworpen besluit in de loop van de maand juni 1989 te publiceren, dient de aandacht te worden gevestigd op een moeilijkheid die ter zake rijst ingevolge de overgangsregeling vervat in artikel 18, § 1, van de wet van 15 december 1970.

Luidens die bepaling worden immers van "ieder getuigschrift ... vrijgesteld de personen die op het ogenblik van de bekendmaking van een reglementeringsbesluit waarbij alleen een kennis van het bedrijfsbeheer wordt opgelegd, voor een werkzaamheid van de groothandel of de kleinhandel waren ingeschreven overeenkomstig de bij koninklijk besluit van 20 juli 1964 gecoördineerde wetten op het handelsregister".

De bedoelde moeilijkheid bestaat meer bepaald hierin dat degenen die een inschrijving in het handelsregister wensen te bekomen na de bekendmaking van het ontworpen besluit doch vóór de inwerkingtreding ervan, enerzijds, nog niet moeten voldoen aan de voorwaarde in verband met de kennis van het bedrijfsbeheer en zich dus kunnen vestigen, doch, anderzijds, geen aanspraak kunnen maken op de vrijstelling bedoeld in het hoger aangehaalde artikel 18, § 1, en derhalve, wanneer ze, bij de inwerkingtreding van het ontworpen besluit, niet het getuigschrift betreffende de kennis van het bedrijfsbeheer kunnen voorleggen, verplicht zullen zijn hun werkzaamheid stop te zetten.

.../...

Het verdient dan ook de voorkeur de inwerkingtreding van de ontworpen regeling te laten samenvallen met de publicatie ervan.

Vu le bref délai qui lui est imparti pour donner son avis, le Conseil d'Etat doit limiter son examen aux observations suivantes.

OBSERVATIONS GENERALES.

1. Aux termes de l'article 4 de la loi du 15 décembre 1970 sur l'exercice des activités professionnelles dans les petites et moyennes entreprises du commerce et de l'artisanat, le Roi 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.

L'article 1er, alinéa 2, de la même loi du 15 décembre 1970 habilite le Roi à "déterminer, pour chaque activité professionnelle réglementée, les critères de la petite et moyenne entreprise".

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise à imposer, sur la base des dispositions de la loi du 15 décembre 1970 reproduites ci-dessus, des connaissances de gestion dans les entreprises où est exercée une activité du commerce de détail et dont le personnel occupé compte, en moyenne annuelle, moins de cinquante travailleurs.

.../...

2. L'ordonnancement de l'arrêté en projet manque de logique. Sa présentation - et, partant, sa lisibilité - peuvent être considérablement améliorées en le structurant comme suit :

Article 1er.

Pour l'application du présent arrêté, il y a lieu d'entendre par :

1° activité du commerce de détail : ... (le texte adapté de l'article 2 du projet);

2° petite et moyenne entreprise : ... (le texte adapté de l'article 4).

Article 2.

(Le texte adapté de l'article 3 du projet).

Article 3.

(Le texte adapté de l'article 1er du projet).

Articles 4 et 5.

(Les articles 5 et 6 du projet).

.../...

OBSERVATIONS PARTICULIERES.

Intitulé.

L'intitulé indiquerait plus clairement la teneur de l'arrêté en projet s'il était rédigé comme suit :

"Arrêté royal imposant des connaissances de gestion pour l'exercice d'une activité relevant du commerce de détail dans les petites et moyennes entreprises".

Préambule.

Ainsi qu'il ressort de la première observation générale, l'arrêté en projet trouve notamment son fondement légal dans les articles 1er, alinéa 2, et 4 de la loi du 15 décembre 1970.

Il y a lieu, dès lors, de rédiger l'alinéa 1er du préambule comme suit :

"Vu la loi du 15 décembre 1970 sur l'exercice des activités professionnelles dans les petites et moyennes entreprises du commerce et de l'artisanat, notamment les articles 1er, alinéa 2, et 4;".

+

.../...

Les arrêtés royaux des 25 février 1971 et 31 août 1964, mentionnés aux alinéas 2 et 3 du préambule, ne constituent pas le fondement légal du projet et ne font pas davantage l'objet de quelque modification. Il est dès lors préférable de ne pas les viser.

Article 1er.

Dans le cas où l'arrêté serait agencé comme il a été suggéré à la deuxième observation générale, cette disposition devrait être reprise à l'article 3.

Il est proposé de rédiger cet article 3 comme suit :

"Nul ne peut exercer dans une petite ou moyenne entreprise, à titre principal ou accessoire, une activité relevant du commerce de détail sans avoir obtenu au préalable l'attestation prévue à l'article 5 de la loi du 15 décembre 1970 sur l'exercice des activités professionnelles dans les petites et moyennes entreprises du commerce et de l'artisanat.

Cette attestation ne peut être délivrée qu'aux personnes ayant fait la preuve des connaissances de gestion dont le programme est fixé par l'article 8 de l'arrêté royal du 25 février 1971 fixant les mesures d'exécution de la loi du 15 décembre 1970. Cette preuve doit être apportée conformément aux dispositions de l'article 6 de la loi précitée et aux articles 32 à 36 inclusivement de l'arrêté royal précité".

.../...

Article 2.

Eu égard à la deuxième observation générale, il est suggéré d'insérer à l'article 1er la disposition en projet ainsi rédigée :

"1° activité relevant du commerce de détail : les activités définies à l'article 3 de l'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre du commerce et énumérées au § 7 de la nomenclature annexée à l'arrêté précité".

Article 3 (qui deviendrait l'article 2).

Dans un souci de concordance avec la terminologie utilisée dans la loi du 13 août 1986 relative à l'exercice des activités ambulantes, il y a lieu de remplacer les mots "ventes ambulantes" par les mots "activités ambulantes".

Article 4.

Compte tenu de la deuxième observation générale, il convient d'insérer la disposition en projet à l'article 1er et de la rédiger comme suit :

"2° petite et moyenne entreprise : l'entreprise qui occupe, en moyenne annuelle, moins de 50 travailleurs".

.../...

Article 5 (qui deviendrait l'article 4).

Aux termes de cet article, l'arrêté en projet entrerait en vigueur le 1er janvier 1990.

Etant donné, selon le délégué, qu'il entre dans les intentions du Gouvernement de publier l'arrêté en projet dans le courant du mois de juin 1989, il convient d'attirer l'attention sur une difficulté qui surgit en la matière à la suite du régime transitoire contenu à l'article 18, § 1er, de la loi du 15 décembre 1970.

En effet, aux termes de cette disposition "sont dispensées de toute attestation, les personnes qui, au moment de la publication d'un arrêté de réglementation imposant uniquement des connaissances de gestion, étaient immatriculées pour une activité du commerce de gros ou du commerce de détail, conformément aux lois sur le registre du commerce coordonnées par arrêté royal du 20 juillet 1964".

La difficulté visée réside plus particulièrement dans le fait que ceux qui souhaitent obtenir une inscription au registre du commerce après la publication de l'arrêté en projet mais avant son entrée en vigueur, d'une part, ne doivent pas encore satisfaire à la condition en matière de connaissances de gestion et peuvent dès lors s'établir, mais ne peuvent, d'autre part, se prévaloir de la dispense visée à l'article 18, § 1er, reproduit ci-dessus et seront dès lors obligés de mettre fin à leur activité s'ils ne peuvent produire l'attestation en matière de connaissances de gestion lors de l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet.

.../...

Il est dès lors préférable de faire coïncider la date d'entrée en vigueur de la réglementation projetée avec celle de sa publication.

De kamer was samengesteld uit

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

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

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

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. P. DEPUYDT, adjunct-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 M. P. DEPUYDT, auditeur adjoint.

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

F. LIEVENS. P. VERMEULEN.