Conseil d'Etat - Raad van State
LEGISLATION - WETGEVING
11 AVR 1967
Transmis à M. Coördinatie
Overgemaakt aan de h.

ML.

L. 9967/1.

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 februari 1967 door de Minister van Middenstand verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van wet "tot invoering van beroepsuitoefeningsvoorwaarden in de handelsondernemingen", heeft de 1e maart 1967 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Classes moyennes, le 24 février 1967, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet de loi "instituant des conditions d'exercice de la profession dans les entreprises commerciales", a donné le 1er mars 1967 l'avis suivant :

C.E. Service 11.4.67 N° 0033

I. ALGEMENE OPMERKINGEN.

Het ontwerp van wet wil voor de groothandel en de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming vestigingseisen stellen.

Niettegenstaande de vestigingswet van 24 december 1958 op deze sector reeds van toepassing is en blijft, wordt in de "memorie van toelichting" van het ontwerp uitgelegd waarom tot hiertoe in die sector, op grond van gezegde wet, zelfs na de wijziging die er door de wet van 8 juli 1964 werd aangebracht, geen enkel vestigingsbesluit tot stand kwam, op één uitzondering na, namelijk het koninklijk besluit van 22 april 1966 voor het beroep van kleinhandelaar in vaste brandstoffen (Belgisch Staatsblad, 26 mei 1966).

In bedoelde memorie worden tevens de redenen aangehaald waarom het verder uitblijven van een reglementering ter zake niet geraden blijkt.

Vergeleken met de wet van 24 december 1958 vertoont het huidig ontwerp zeer belangrijke verschilpunten.

Het belangrijkste is wel dat het initiatief tot het invoeren van een vestigingsregeling in meergenoemde sector niet meer aan de beroepsverbonden alleen zal toebehoren.

Voor het geheel van de groothandel en van de kleinhandel wordt door de wet zelf het principe van een veralgemeende reglementering vastgelegd. De Koning zal echter trapsgewijze hiervan de toepassing verwezenlijken voor de verschillende categorieën van activiteiten die in de nomenclatuur, vastgesteld krachtens artikel 10 van de gecoördineerde wetten op het handelsregister, zijn opgesomd.

.../...

De zware en tijdrovende procedure waaraan de "aanvraag tot beroepsreglementering" krachtens artikel 3 van de wet van 24 december 1958 is onderworpen, zal hier niet meer vereist zijn.

Het advies van de Hoge Raad van de middenstand wordt echter voor de uitvoeringsbesluiten gehandhaafd, maar aan dit advies worden niet meer de gevolgen gehecht beschreven in artikel 3, § 6, van de wet van 24 december 1958 .

Waar deze wet toepasselijk is "in de ambachts-, de kleine en middelgrote handels- en de kleine nijverheidsondernemingen" zal het ontwerp van toepassing zijn op "de groothandel of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming". Daar deze laatste begrippen, bij koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de lijst van de in het handelsregister te vermelden handelsbedrijvigheden, een juridische inhoud hebben verkregen, heeft dit tot gevolg dat het toepassingsgebied van de nieuwe wet veel nauwer zal omschreven zijn.

In de verschillende vestigingsbesluiten gegrond op de wet van 24 december 1958 dienen telkens weer de akten te worden opgesomd die de houders ervan moeten voorleggen om aan de voorwaarden inzake algemene kennis, handelskennis en beroepskennis te voldoen.

Voor de beoefening van de groothandel of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming worden de akten, die het ondernemingshoofd of zijn aangestelde dient te bezitten om het in artikel 1 bedoelde getuigschrift te verkrijgen, in de nieuwe wet zelf opgesomd, hetgeen de eenvormigheid en de vereenvoudiging op dit gebied in aanzienlijke mate bevordert.

.../...

Bij het onderzoek van de verschillende vestigingsregelingen door de afdeling wetgeving van de Raad van State, kon meer dan eens worden vastgesteld dat, bijzonder voor het opdoen van de beroepskennissen, een voldoend onderwijsnet ontbrak.

Telkens heeft de Raad van State in zijn adviezen de Regering erop gewezen dat het onder die omstandigheden voorbarig leek zulke veeleisende vestigingsregeling op te leggen.

Om echter de elementaire kennis van handel en boekhouding te verwerven, die door de nieuwe wet is vereist, zijn er voldoende onderwijsmogelijkheden.

Volgens de door de gemachtigde ambtenaar verstrekte inlichtingen komen inderdaad, alleen reeds op de laagste trap van het toegelaten studieniveau, 425 instellingen in aanmerking, die overigens geografisch voldoende gespreid zijn.

De toepassing van het overgangsstelsel, zoals het bij artikel 18 van de wet van 24 december 1958 geregeld is, veroorzaakt zowel voor de gemeentebesturen als voor het Ministerie van Middenstand veel administratief werk. Moeilijkheden van interpretatie deden talrijke betwistingen ontstaan die voor de sectie administratie van de Raad van State hun beslag kregen.

Het systeem opgebouwd door het nieuwe ontwerp waarbij de inschrijving in het handelsregister op een bepaalde datum als voldoend bewijs zal gelden, is veel eenvoudiger.

.../...

Ten slotte brengt het ontwerp ook aan de wet van 24 december 1958 een belangrijke wijziging aan waaruit alleszins meer eenvormigheid en versoepeling zullen voortvloeien.

De draagwijdte van deze wijziging wordt verder in dit advies, bij het onderzoek der artikelen, besproken.

\+

\+ +

In navolging van de wet van 24 december 1958 gebruikt het nieuwe ontwerp de term "beroepsuitoefeningsvoorwaarden".

De in Nederland gebruikte terminologie is "vestigingseisen" (Vestigingswet bedrijven d.d. 25 februari 1954).

Het bij de wet van 2 december 1957 goedgekeurd verdrag van Rome over de Europese Economische Gemeenschap spreekt trouwens ook van "het recht van vestiging" (artikel 52).

De wet van 24 december 1958 heeft overigens een "Vestigingsraad" opgericht (artikel 12).

Men werke bijgevolg met de term "vestigingseisen".

Verder gebruike men in al de artikelen het woord "getuigschrift" om de Franse term "attestation" weer te geven.

Ten slotte zou de bij het ontwerp gevoegde "Verantwoording" eerder "Memorie van toelichting" dienen te worden genoemd.

\+

\+ +

De aan de Raad van State voorgelegde tekst neemt niet, zoals gewoonlijk, de vorm aan van een ontwerp van koninklijk besluit waarbij de Minister van Middenstand gemachtigd wordt namens de Koning het ontwerp van wet bij de Wetgevende Kamers in te dienen.

Het ontwerp is derhalve in dit opzicht onvolledig.

\+

\+ +

Het ontwerp bevat geen bepalingen die met het Benelux-verdrag van 3 februari 1958, goedgekeurd bij de wet van 20 juni 1960, strijdig zijn.

Er zijn anderzijds in het ontwerp geen aanwijzingen te vinden die tot toepassing van artikel 102 van het bij de wet van 2 december 1957 goedgekeurd verdrag van Rome over de Europese Economische Gemeenschap zouden kunnen doen besluiten.

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

De draagwijdte van het ontwerp zou in het opschrift juister weergegeven zijn, wanneer het als volgt wordt gesteld :

"Ontwerp van wet tot invoering van vestigingseisen voor de groot- of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming".

Daar het ontwerp insgelijks wijzigingen aanbrengt in de wet van 24 december 1958 "waarbij beroepsuitoefeningsvoorwaarden kunnen worden ingevoerd in de ambachts-, de kleine en middelgrote handels- en de kleine nijverheidsondernemingen",

.../...

zou het opschrift hier insgelijks gewag van moeten maken. Het opschrift van de wet van 24 december 1958 is echter op zichzelf reeds lang, zodat door het opnemen hiervan het opschrift van de nieuwe wet onnodig verzwaard zou worden.

Het enkel vermelden van de datum van gezegde wet blijkt hier dus aangewezen.

Men vulle bijgevolg het voorgestelde opschrift met de volgende woorden aan : "... en tot wijziging van de wet van 24 december 1958".

Artikel 1.

1. Om het nieuwe systeem te begrijpen, dient men artikel 1 vooreerst in verband te brengen met de wetten op het handelsregister, gecoördineerd bij koninklijk besluit van 20 juli 1964.

Wanneer een persoon een inschrijving in het handelsregister wenst te bekomen, dient in de opgaaf verwezen te worden naar de stukken, waaruit blijkt dat hij voldoet aan de eventueel door de wetten en reglementen gestelde voorwaarden om zodanige handelswerkzaamheid uit te oefenen (artikel 8, 8°).

Dezelfde verplichting is opgelegd aan een Belgische handelsvennootschap (artikel 9, 6°).

.../...

Krachtens de artikelen 19 en 20 dient de persoon of de vennootschap bij hun opgaaf een door de overheid die ze afgegeven heeft, voor eensluidend verklaard afschrift van die stukken te voegen.

Ten slotte bepaalt artikel 23 in zijn eerste lid :

"Artikel 23.-

De referendaris of de griffier is gehouden de inschrijvingen en wijzigingen te doen, welke hem worden gevraagd. Hij moet dit echter weigeren bij verzuim van een der vermeldingen welke de opgaaf moet bevatten, of wanneer een van de daarbij te voegen stukken ontbreekt".

Eenmaal dat het ontwerp wet zal geworden zijn, kan men bijgevolg zijn inschrijving in het handelsregister niet meer verkrijgen, tenzij men het getuigschrift kan voorleggen afgeleverd door het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen.

2. Het toepassingsgebied van de ontworpen wet is, vergeleken met de wet van 24 december 1958, veel nauwer omschreven.

Krachtens artikel 1 vallen onder de wet : "de groothandel of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming".

Uit artikel 2 van het ontwerp kan worden afgeleid dat de hier bedoelde begrippen van "groothandel" en "kleinhandel" deze zijn waarvan een bepaling wordt gegeven door het koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de lijst van de in het handelsregister te vermelden handelsbedrijvigheden.

.../...

Volgens artikel 3 van dit koninklijk besluit dient door "kleinhandel" het volgende te worden verstaan :

"Artikel 3.-

Voor de toepassing van dit besluit moet als kleinhandelsbedrijvigheid worden beschouwd het wederverkopen op gewone wijze, in eigen naam en voor eigen rekening, van goederen aan verbruikers en aan kleine gebruikers, zonder deze goederen andere behandelingen te doen ondergaan dan die welke in de handel gebruikelijk zijn".

Artikel 4 van hetzelfde besluit omschrijft de groothandel als volgt :

"Artikel 4.-

Moét worden beschouwd als groothandelsbedrijvigheid het aankopen op gewone wijze, in eigen naam en voor eigen rekening, van goederen en het wederverkopen van deze goederen hetzij aan andere groot- of kleinhandelaars , hetzij aan verwerkers, beroepsgebruikers en andere belangrijke gebruikers. De goederen mogen wederverkocht worden hetzij in de staat waarin zij zich bevinden, hetzij na verwerking, behandeling of conditionering zoals deze in de groothandel gebruikelijk zijn".

Deze bepalingen stemmen trouwens overeen met de omschrijvingen die er in Europees Economisch Gemeenschapsverband van worden gegeven (groothandel) of ontworpen zijn (kleinhandel).

.../...

Krachtens artikel 1 van hetzelfde besluit is eenieder die een inschrijving in het handelsregister aanvraagt, ertoe gehouden bij het omschrijven van zijn handelsbedrijvigheid de in dit besluit vermelde rubrieken te gebruiken.

Voormelde begrippen "groothandel" en "kleinhandel" werden immers in de bijlage bij het koninklijk besluit verder geconcretiseerd. Men leze in dit verband de paragrafen 6 en 7 van de bijlage.

Wat betreft de "kleine of middelgrote onderneming", verklaart artikel 2 van het ontwerp dat de Koning, voor de verschillende categorieën van activiteiten bepaald in uitvoering van artikel 10 van de gecoördineerde wetten op het handelsregister, de criteria zal vaststellen.

In de verschillende tot hiertoe bestaande vestigingsregelingen werd dit criterium vastgesteld aan de hand van het gemiddeld aantal werknemers dat per jaar in een onderneming werkzaam is. Meestal was dit aantal vastgesteld op 20 of 50.

Volgens de gemachtigde ambtenaar zal men echter ter uitvoering van artikel 2, 1°, van het ontwerp naar meer eenvormigheid streven.

Zoals de tekst van artikel 1 is gesteld, zal niemand de groothandel of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming nog kunnen beoefenen zonder houder te zijn van een getuigschrift.

Het in artikel 1 uitgedrukt verbod is echter te algemeen gesteld, vermits onder 2° en 3° van artikel 2 de gevallen worden bepaald waarin de hier bedoelde handel zonder getuigschrift zal kunnen worden beoefend.

.../...

Men beginne dus het artikel met het volgende voorbehoud : "Tenzij deze wet er anders over beschikt, mag niemand ...".

In de tekst wordt nergens uitgedrukt wat het getuigschrift moet inhouden.

Vermits uit de verdere ontleding zal blijken dat hier de krachtens deze wet vereiste handelskennis wordt bedoeld, zegge men dit met zoveel woorden.

Volgens artikel 1 moet het getuigschrift afgeleverd worden "door het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen van de plaats van zijn eerste inrichting".

Volgens de gemachtigde ambtenaar zullen de termen "de plaats van zijn eerste inrichting" door een uitvoeringsbesluit verduidelijkt worden en wordt hierdoor bedoeld de plaats waar voor de eerste maal handel wordt gedreven.

Daar het geval zich kan voordoen dat deze plaats zich situeert in een gemeente waar, krachtens artikel 2, 3°, van het ontwerp, de kleinhandel zonder getuigschrift zal kunnen worden beoefend, lijkt het weinig aangewezen met dit criterium te werken.

Daarom ware het geraden te bepalen dat het de plaats zal zijn waar voor de eerste maal handel wordt gedreven en het door de wet vereiste getuigschrift aldaar is vereist.

.../...

Rekening houdend met de hiervoren gemaakte opmerkingen, dient artikel 1 als volgt te worden gesteld :

"Artikel 1.-

Tenzij deze wet er anders over beschikt, mag niemand de groothandel of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming beoefenen, zonder houder te zijn van een getuigschrift waaruit blijkt dat hij de krachtens deze wet vereiste handelskennis bezit.

Dat getuigschrift wordt afgeleverd door het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen van de plaats waar voor de eerste maal handel wordt gedreven en het getuigschrift hiervoor is vereist".

Artikel 2.

Voor de onder 1° vermelde criteria van de kleine en middelgrote onderneming wordt verwezen naar het commentaar bij artikel 1 in de memorie van toelichting.

Krachtens het 2° kan de Koning de vormen van activiteiten vaststellen waarvoor van de verplichting van het getuigschrift kan worden afgeweken.

Onder de bedoelde activiteiten valt vooral de leurhandel.

Men heeft hier echter de voorkeur gegeven aan een algemener formulering om eveneens de handel per briefwisseling of de handel gedreven door middel van automatische toestellen er onder te begrijpen.

.../...

Volgens het 3° kan de Koning categorieën van gemeenten bepalen waar men de kleinhandel zonder getuigschrift zal kunnen beoefenen.

Het hier nagestreefde doel is de distributie te verzekeren in kleine afgelegen gemeenten.

Verder wordt alleen de "kleinhandel" hier bedoeld, daar de groothandel in België geen grote uitbreiding kent en minder gemakkelijk te localiseren is.

De mogelijkheid afwijkingen toe te staan bestaat insgelijks in de wet van 24 december 1958 (artikel 10), maar daar kunnen slechts individuele afwijkingen worden toegestaan, terwijl in het ontwerp algemene maatregelen worden bedoeld.

In artikel 2, 1°, wordt de Koning gemachtigd de toepassing van de wet te verzekeren, terwijl hij door het 2° en het 3° gerechtigd wordt uitsluitingen vast te stellen.

Vermits het hier om twee uiteenlopende zaken gaat, ware het beter artikel 2 als volgt te stellen :

"Artikel 2.-

De Koning stelt voor de verschillende categorieën van activiteiten, bepaald in uitvoering van artikel 10 van de gecoördineerde wetten op het handelsregister, de criteria van de kleine en middelgrote onderneming vast.

.../...

De Koning kan bepalen :

1° de vormen van activiteiten waarvoor van de verplichting van het getuigschrift zal worden afgeweken ;

2° de categorieën van gemeenten waar de kleinhandel zonder getuigschrift zal kunnen worden beoefend".

Artikelen 3 en 4.

1. In artikel 3 alsmede in artikel 4 worden de voorwaarden opgesomd waaraan het ondernemingshoofd of zijn aangestelde dient te voldoen om het in artikel 1 bedoeld getuigschrift te bekomen.

Men kan hier een onderscheid maken tussen drie categorieën. Voor deze drie categorieën wordt aanvaard dat de er in bedoelde personen de krachtens deze wet vereiste handelskennis bezitten.

Zij bestaan uit :

a) De personen die een voldoende algemene vorming hebben.

Hieraan beantwoorden de akten opgesomd onder 1°, 2° en 3° van artikel 3.

b) De personen die het bewijs hebben geleverd voldoende noties te hebben inzake handel en boekhouding.

Hieronder vallen zij die akten kunnen voorleggen of van het lager secundair studieniveau (artikel 3, 4°) of van beroepsvorming in de middenstand (patroonsbekwaamheid, artikel 3, 5°), alsmede zij die in een voor een centrale examencommissie afgelegd examen geslaagd zijn (artikel 4, § 1).

.../...

c) Een derde categorie wordt gevormd door de personen die zich op een praktische beroepskennis kunnen beroepen.

Het zijn de personen vermeld onder artikel 4, § 2, 1° 1° en 2°, die 'n bepaald aantal jaren praktijk kunnen doen gelden.

Onder een laatste groep kan men ten slotte de personen onderbrengen vermeld onder het 3° en 4° van artikel 4, § 2.

In plaats van deze verschillende categorieën onder te brengen onder een artikel 3 en onder een artikel 4, ware het logischer al deze bepalingen onder eenzelfde artikel te rangschikken, zoals na de bespreking van artikel 4 zal worden voorgesteld.

2. Vergeleken met de wet van 24 december 1958 kan hier wederom een versoepeling vastgesteld worden :

1° de algemene vorming zal voldoende zijn om het in artikel 3 bedoelde getuigschrift te verkrijgen, zodat de personen die deze vorming hebben genoten niet meer verplicht worden bovendien én de handelskennis én de beroepskennis te verwerven ;

2° de beroepspraktijk wordt in aanmerking genomen niet alleen om het verworven recht te kunnen inroepen (artikel 18 van de wet van 24 december 1958), maar als een bestendige mogelijkheid om de verworven kennissen te bewijzen.

+

+ +

.../...

1) Gelet op de bepalingen die voorkomen onder het 2°, 3° en 4° van artikel 3, § 1, heeft het niet veel zin onder 1° te bepalen dat een diploma van het universitair onderwijs enz. insgelijks in aanmerking komt.

In de tekst die verder voor artikel 3 wordt voorgesteld, wordt deze bepaling als overbodig weggelaten.

2) In artikel 3, § 2, wordt bepaald : "De Koning stelt de nomenclatuur vast van de andere akten die toelaten het vereiste getuigschrift te bekomen".

Vermits de houder van een dergelijke akte insgelijks het getuigschrift zal bekomen, ware het beter deze bepaling op te nemen onder de opsomming die verder onder artikel 3, a, wordt gegeven .

\+
\+ +

Waar in een eerste paragraaf van artikel 4 de mogelijkheid wordt voorzien om, bij ontstentenis van de akten bedoeld in artikel 3, het getuigschrift te verwerven door het slagen in een examen van een centrale examencommissie, worden in een tweede paragraaf sommige personen van deze proef vrijgesteld.

Bij het tweede lid van § 1 wordt de Koning belast met het bepalen van het aantal, de samenstelling en de werkwijze van de centrale examencommissies. Van het bepalen van het examenprogramma wordt niet gesproken. Om in deze leemte te verhelpen, zou het lid moeten aangevuld worden met de woorden "... en stelt het examenprogramma vast".

.../...

Zowel in § 2, 1°, als in 2° is sprake van "aanvraag tot inschrijving in het handelsregister".

Dit is niet overeen te brengen met het algemeen opzet van het ontwerp, vermits men, vooraleer zich in het handelsregister te kunnen inschrijven, een getuigschrift van het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen moet kunnen voorleggen.

Men schrijve dus in 1° en in 2° : "aanvraag bij het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen".

In de wet van 24 december 1958 wordt op de volgende twee begrippen beroep gedaan : "ondernemingshoofd" en "de aangestelde belast met het beheer van de onderneming".

Onder invloed van de richtlijnen van de Raad van de Europese Economische Gemeenschap, namelijk deze van 25 februari 1964 ter voldoening waarvan het koninklijk besluit van 4 oktober 1965 tot stand kwam (Belgisch Staatsblad,28 oktober 1965), wordt in het 1° van § 2 met drie begrippen gewerkt : ondernemingshoofd - leider belast met het beheer van een onderneming - leider belast met het beheer van een filiaal.

Deze personen moeten de groot- of kleinhandel hebben uitgeoefend ten minste drie jaren tijdens de vijf jaren die hun aanvraag bij het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen voorafgaan. Men neemt dus hier een vrij korte periode in aanmerking op voorwaarde dat ze zich recent situeert. Er wordt echter niet vereist dat het een ononderbroken periode van drie jaren moet zijn.

.../...

Op het eerste gezicht ziet men niet goed in hoe, na het in werking treden van de wet, het ondernemingshoofd aan de in artikel 4, § 2, 1°, bepaalde voorwaarde zal kunnen voldoen, tenzij hij, om het vereiste getuigschrift te bekomen, kan inroepen dat hij de vereiste beroepspraktijk in den vreemde heeft verworven.

Deze bepaling dient echter in verband te worden gebracht met artikel 9 van het ontwerp, dat een trapsgewijze inwerkingtreding van de wet voorziet, namelijk per tak van de distributie.

Het is dus best mogelijk dat, al zijn reeds een of meer sectoren van de distributie gereglementeerd en de nieuwe wet voor die sectoren toepasselijk gemaakt, men ondernemingshoofd is in een nog niet gereglementeerde sector en bijgevolg het door de wet vereiste getuigschrift niet moet bezitten om de groot- of kleinhandel te beoefenen.

De bepaling is echter zo breed gesteld dat zelfs een onregelmatige vestiging tot grond zal kunnen dienen om het vereiste getuigschrift te verkrijgen, zonder enige proef.

Zulks blijkt moeilijk te verantwoorden, te meer dat iemand die regelmatig gevestigd is het getuigschrift niet zal verkrijgen wanneer zijn vestiging minder dan drie jaren heeft geduurd.

Indien de Regering dit wil vermijden, dient de tekst aldus te worden gesteld dat alleen een regelmatige vestiging in aanmerking zal worden genomen.

.../...

Verder verwijst bedoelde paragraaf zonder meer naar "groot- of kleinhandel", en bepaalt niet de omvang van de onderneming.

Dit strookt met de bedoeling van de Regering, die zich ter zake niet wenst te beperken tot het personeel van klein en middelgrote handelsondernemingen.

Volgens de gemachtigde ambtenaar, dienen in het 2° van § 2 de woorden "aan één der betrokken activiteiten deelgenomen te hebben" begrepen te worden als bedoelende "aan één van de bij de groot- of kleinhandel behorende activiteiten deelgenomen te hebben", zonder zich uit te spreken over de omvang van de onderneming. Deze bedoeling zou duidelijker uit de tekst moeten blijken. Verder volstaat het ondergeschikte geweest te zijn, onder gelijk welke vorm (arbeidsovereenkomst voor werklieden of voor bedienden) en onder gelijk welke kwalificatie (verkoopster, inpakster, enzovoort). Daar ten slotte volgens de gemachtigde ambtenaar slechts een ononderbroken periode van vijf jaren in aanmerking zal genomen worden, zou dit insgelijks duidelijk moeten worden gezegd.

Een gelijkaardige bepaling als deze onder artikel 4, § 2, 3°, betreffende de overlevende echtgenoot vindt men insgelijks in de wet van 24 december 1958 (artikel 5, eerste lid). Op grond van deze bepaling zal de weduwe de handel kunnen voortzetten, welke ook de manier weze waarop haar echtgenoot het getuigschrift heeft verkregen (artikel 1 of artikel 8 van het ontwerp).

.../...

De bepaling onder artikel 4, § 2, 4°, met betrekking tot de naleving der internationale verbintenissen, vindt haar oorsprong in artikel 4, § 4, van de wet van 24 december 1958, zoals deze werd gewijzigd bij de wet van 8 juli 1964.

De hierna volgende tekst houdt rekening met de opmerkingen die bij artikel 3 en bij artikel 4 gemaakt werden.

Onder artikel 3 worden al de categorieën personen opgesomd die het in artikel 1 vereiste getuigschrift kunnen bekomen wanneer zij aan één van de in dit artikel gestelde voorwaarden voldoen.

Onder artikel 4 worden al de overblijvende bepalingen gegroepeerd namelijk artikel 3, § 3, en artikel 4, § 1, tweede lid.

"Artikel 3.-

Het getuigschrift wordt aan het ondernemingshoofd verleend indien hij of zijn aangestelde aan een van de volgende voorwaarden voldoet :

a) houder zijn van een van de volgende akten :

1° een diploma of eindgetuigschrift van hoger middelbare studiën;

2° een diploma of eindgetuigschrift van een hogere secundaire technische school;

3° een diploma of eindgetuigschrift van een technische school of van een technische leergang, een brevet of een eindgetuigschrift van een beroepsschool, voor zover deze akten werden uitgereikt in een afdeling handel, boekhouding of verkoop;

.../...

4° een door de Koning vastgestelde akte om het vereiste getuigschrift te bekomen;

5° een getuigschrift van patroonsbekwaamheid;

b) bij ontstentenis van de akten opgesomd onder a, geslaagd zijn in een examen over elementaire begrippen inzake handel en boekhouding afgelegd voor een centrale examencommissie;

c) behoren tot een van de volgende categorieën :

1° de groot- of kleinhandel op regelmatige wijze hebben uitgeoefend als ondernemingshoofd, als leider belast met het beheer van een onderneming of belast met het beheer van een filiaal gedurende ten minste drie jaren tijdens de vijf jaren die hun aanvraag bij het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen voorafgaan;

2° in de hoedanigheid van ondergeschikte aan één van de bij de groot- of kleinhandel behorende activiteiten hebben deelgenomen tijdens een ononderbroken periode van vijf jaren die hun aanvraag bij het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen voorafgaan;

3° de overlevende echtgenoot van een handelaar die de voorwaarden bepaald in artikel 1 of in artikel 8 vervult;

4° een van de bewijzen leveren die door de naleving der internationale verbintenissen worden opgelegd.

Artikel 4.-

§ 1. De onder 1° tot 5° van artikel 3, a, opgesomde akten kunnen slechts in aanmerking genomen worden voor zover zij afgeleverd werden door een onderwijsinstelli ingericht, erkend of gesubsidieerd door de Staat.

.../...

Het getuigschrift van patroonsbekwaamheid moet geviseerd zijn door de Minister van Middenstand.

§ 2. De Koning bepaalt het aantal, de samenstelling en de werkingswijze van in artikel 3, b, bedoelde centrale examencommissie en stelt het examenprogramma vast".

Artikel 5.

De bepalingen die in dit artikel zijn ondergebracht, leunen sterk aan bij de bepalingen terzake van de wet van 24 december 1958 (voor § 1 : zie artikel 7 - voor § 2 : zie artikel 5, tweede lid).

De eerste paragraaf van artikel 5 zou juister als volgt worden gesteld :

"Artikel 5.-

§ 1. In geval van overlijden of vertrek van de aangestelde, uit hoofde van wie het getuigschrift werd afgeleverd, behoudt het getuigschrift gelding gedurende zes maanden".

Artikel 6.

In de eerste paragraaf van dit artikel wordt de Koning gemachtigd tot het vaststellen van de procedure voor het afleveren van de getuigschriften door het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen.

Voor de wet van 24 december 1958 is deze procedure vastgesteld bij koninklijk besluit van 19 januari 1961 houdende nadere regelen voor het onderzoek door het bureau

.../...

van de Kamer voor ambachten en neringen der overeenkomstig artikel 11 van dezelfde wet ingediende verzoekschriften, gewijzigd bij koninklijk besluit van 4 april 1963.

Volgens § 2 kunnen de belanghebbende en de Minister hoger beroep aantekenen bij de vestigingsraad.

Deze werd opgericht bij artikel 12 van de wet van 24 december 1958 en de te volgen procedure is vastgesteld bij ministerieel besluit van 23 november 1960 tot uitvoering van artikel 12 van de wet van 24 december 1958, gewijzigd bij de ministeriële besluiten van 19 november en 30 december 1963.

De hier geciteerde besluiten zullen voor 'n groot deel tot leidraad dienen voor de nieuwe procedure-besluiten die op grond van § 1 en van § 2 zullen tot stand komen.

Men stelle artikel 6 als volgt :

"Artikel 6.-

§ 1. Het bureau van de Kamer voor ambachten en neringen wordt, voor het afleveren van getuigschriften, bijgestaan door een afgevaardigde van de Minister van Middenstand.

De Koning bepaalt de in acht te nemen procedure.

§ 2. De belanghebbende en de Minister van Middenstand kunnen hoger beroep aantekenen bij de Vestigingsraad ingesteld bij de wet van 24 december 1958 tegen de beslissingen van het bureau".

.../...

Artikel 7.

Bij dit artikel wordt artikel 4 van de wet van 24 december 1958, dat reeds gewijzigd werd bij de wet van 8 juli 1964, vervangen.

Deze wijziging wordt ingegeven hoofdzakelijk om twee redenen.

Vooreerst wil men voor al de op grond van de wet van 24 december 1958 te reglementeren beroepen gelijkvormigheid van de handelskennis bereiken.

"Het is inderdaad wenselijk dat deze kennis bij de aanvang dezelfde is voor elk gereglementeerd beroep" (Memorie van toelichting, ontleding der artikelen, artikel 7).

De basis-handelskennis zal dus dezelfde zijn én voor de op grond van de nieuwe wet te reglementeren beroepen, én voor de vestigingsregelingen die verder op grond van de wet van 24 december 1958 kunnen tot stand komen.

De vaststelling van deze basis-handelskennis wordt echter niet meer overgelaten aan de beroepsverbonden, maar zal door de Koning worden vastgesteld (§ 1, eerste lid).

De beroepsverbonden blijven echter gehouden in hun verzoekschriften de algemene en de beroepskennis te bepalen (§ 1, tweede lid).

.../...

Daar het echter kan voorkomen dat voor sommige beroepen een grondiger handelskennis vereist is, wordt aan de beroepsverbonden de mogelijkheid geboden aanvullende handelskennis te eisen.

Zoals in de gewijzigde wet van 24 december 1958 reeds was bepaald (artikel 4, § 2, laatste lid), mag het verzoekschrift ten slotte een praktische leertijd voorzien, hetzij om het geheel of een deel van de beroepskennis te bewijzen, hetzij als aanvulling van deze kennis.

In tegenstelling met de thans geldende bepalingen van de wet van 24 december 1958 zullen de verzoekschriften echter niet meer betrekking mogen hebben op de technische uitrusting die, wanneer het rendement van de ondernemingen en de hoedanigheid van de voortbrenging grotendeels daarvan afhingen, als vereiste kon worden gesteld.

Van deze laatste mogelijkheid hebben de beroepsverbonden trouwens zeer weinig gebruik gemaakt (zie koninklijk besluit van 28 februari 1962, kappers, artikel 7 - koninklijk besluit van 7 augustus 1963, handelaar in inlandse granen, artikel 6 - koninklijk besluit van 30 oktober 1964, fiets-, bromfiets- en motorfietsmecanicien, artikel 6).

Het tegendeel dient echter gezegd te worden wat de praktische leertijd betreft.

Bij het onderzoek van de verschillende vestigingsregelingen heeft de Raad van State meermaals betreurd dat, zelfs voor de meest nederige beroepen, een abnormaal lange praktische leertijd werd vastgesteld.

.../...

Daar ter zake de Koning over geen appreciatierecht beschikt en geen maximumduur wordt vastgesteld, laat het ontwerp op dit punt de onbeperkte vrijheid van de beroepsverbonden voortbestaan.

Vervolgens -en hieraan beantwoordt de tweede paragraaf van artikel 7- wil men de mogelijkheid scheppen om de verschillende categorieën van kennis te verdelen over verschillende personen, om een al te strakke afbakening van de beroepen tegen te gaan.

Dit systeem bestaat insgelijks in de Nederlandse Vestigingswet (artikel 6 van de wet van 25 februari 1954) en wordt trouwens in een meer beperkte mate weergevonden in het wetsvoorstel G. VANDENBERGHE en anderen (Gedr. St., Senaat, 1966-1967, nr. 26, van 24 november 1966).

De tweede volzin van § 2 bepaalt verder :

"Zij (de beroepsuitoefeningsvoorwaarden) kunnen verenigd zijn in hoofde van deze personen (ondernemingshoofd of zijn aangestelden), ieder van hen het bewijs leverend van een categorie van kennis".

Op grond van deze bepaling zal het mogelijk zijn dat bijvoorbeeld het ondernemingshoofd de algemene kennis bezit en zijn aangestelde de beroeps- en handelskennis.

Volgens de gemachtigde ambtenaar is evenwel de draagwijdte van bedoelde bepaling nog ruimer, daar men wil toelaten in de beroepskennis zelf onderverdelingen te maken.

In de memorie van toelichting wordt hierover, bij de ontleding der artikelen (artikel 7), het volgende gezegd :

.../...

"Er moet echter goed begrepen worden dat de uitdrukking "categorieën van kennis" ruim moet geïnterpreteerd worden. Haar toepassing mag geen hindernis vormen voor de gewenste uitbreiding van een kleine onderneming tot een nieuwe sector, uitbreiding die normaal zal in de hand gewerkt worden door de mogelijkheid een aangestelde aan te wijzen om te voldoen aan de voorwaarden eigen aan deze sector".

Een voorbeeld zal dit duidelijk maken.

Veronderstelle men een aannemer van metsel- en betonwerken. In het huidig stelsel dient hij of een van zijn aangestelden de algemene kennis, de handels- en de beroepskennis te bezitten.

In het stelsel van het wetsontwerp zal dezelfde aannemer een aangestelde mogen hebben die de beroepskennis bezit welke vereist is voor de aannemer-schrijnwerker alsmede een aangestelde die de beroepskennis bezit welke vereist is voor de installateur in centrale verwarming.

De hierna voorgestelde tekst doet deze bedoeling klaarder uitkomen.

De derde paragraaf van artikel 7 is woordelijk overgenomen uit artikel 4, § 4, van de wet van 24 december 1958, zoals deze werd gewijzigd bij de wet van 8 juli 1964.

\+

\+ \+

Daar artikel 7 tot vervanging strekt van een artikel van een bestaande wet, dient het als voorlaatste artikel in het ontwerp te worden ondergebracht, onder het opschrift "Wijziging van de wet van 24 december 1958".

De nieuwe bepalingen zouden verder duidelijker als volgt luiden :

.../...

"WIJZIGING VAN DE WET VAN 24 DECEMBER 1958'.

Artikel 8.-

Artikel 4 van de wet van 24 december 1958 waarbij beroepsuitoefeningsvoorwaarden kunnen worden ingevoerd in de ambachts-, de kleine en middelgrote handels- en de kleine nijverheidsondernemingen, gewijzigd bij de wet van 8 juli 1964, wordt door de volgende bepalingen vervangen :

"Artikel 4.- § 1. De beroepsuitoefeningsvoorwaarden bestaan uit algemene kennis, handelskennis en beroepskennis met of zonder praktische leertijd.

Handelskennis is de kennis die, krachtens de wet tot invoering van vestigingseisen voor de groot- of de kleinhandel in een kleine of middelgrote onderneming, vereist is.

Algemene kennis en beroepskennis zijn die welke door het beroepsverbond in het verzoekschrift zijn bepaald.

Het verzoekschrift kan hogere eisen inzake handelskennis stellen.

§ 2. De beroepsuitoefeningsvoorwaarden moeten vervuld worden door het ondernemingshoofd, door een aangestelde van de onderneming of, gezamenlijk, door verschillende van die personen. Wanneer een onderneming verschillende beroepsactiviteiten uitoefent, kunnen verschillende personen tot het bewijs van de beroepskennis toegelaten worden.

§ 3. De Koning erkent als voldoende rechtvaardiging van de beroepsuitoefeningsvoorwaarden, elk bewijs dat door de naleving der internationale verbintenissen wordt opgelegd, en neemt iedere maatregel die noodzakelijk is voor de toepassing ervan".

.../...

Artikel 8.

Hierin wordt het overgangsregime geregeld.

De gevestigde handelaars die ingeschreven zijn in het handelsregister op 1 januari 1968 zijn vrijgesteld van het bij artikel 1 bedoelde getuigschrift.

De ingewikkelde procedure vastgesteld bij artikel 18 van de wet van 24 december 1958 wordt dus niet overgenomen.

Men schrijve : "... vrijgesteld van het in artikel 1 bedoeld getuigschrift".

In acht genomen de verplaatsing van artikel 7, zal artikel 8 van het ontwerp artikel 7 worden.

Artikel 9.

Het eerste lid van dit artikel is bedoeld om aan de Regering de mogelijkheid te bieden een trapsgewijze uitvoering van de wet te verwezenlijken per tak van de distributie.

De hiernavolgende tekst beantwoordt beter aan deze bedoeling.

De Hoge Raad voor de middenstand zal zijn advies over deze besluiten moeten geven zonder dat de Regering hierdoor gebonden zal zijn.

.../...

In het tweede lid wordt de Minister van Middenstand belast met de uitvoering van de wet.

Krachtens artikel 67 van de Grondwet is de Koning met de uitvoering van de wetten belast.

Het tweede lid dient dus te worden geschrapt.

Voorgestelde tekst voor artikel 9 :

"Artikel 9.-

De Koning bepaalt op advies van de Hoge Raad voor de middenstand de datums waarop deze wet van toepassing wordt op iedere tak van de in artikel 1 bedoelde handelsactiviteit".

I. OBSERVATIONS GENERALES.

Le projet de loi a pour objet d'instaurer pour le commerce de gros et le commerce de détail, des conditions d'établissement dans les petites ou moyennes entreprises.

L'exposé des motifs explique pourquoi, alors cependant que la loi d'établissement du 24 décembre 1958 est applicable à ce secteur, aucun arrêté d'établissement, à l'exception de l'arrêté royal du 22 avril 1966 relatif à la profession de détaillant en combustibles solides (Moniteur belge du 26 mai 1966) , n'est intervenu sur la base de cette loi, même pas depuis les modifications qu'y a apportées la loi du 8 juillet 1964.

Il explique aussi pourquoi il convient de ne pas retarder davantage l'adoption d'une réglementation en la matière.

Le présent projet accuse des différences considérables avec la loi du 24 décembre 1958.

La plus importante est sans doute que l'initiative en matière d'instauration de conditions d'établissement dans le secteur envisagé cessera d'appartenir aux seules fédérations professionnelles.

C'est la loi elle-même qui consacre, pour l'ensemble du commerce de gros et de détail, le principe d'une réglementation généralisée. Le Roi la réalisera toutefois, par étapes successives, pour les différentes catégories d'activités qui sont mentionnées dans la nomenclature établie en vertu de l'article 10 des lois coordonnées sur le registre du commerce.

.../...

La procédure compliquée et de longue haleine à laquelle l'article 3 de la loi du 24 décembre 1958 soumet "la requête tendant à instaurer des conditions d'exercice de la profession" cessera d'être requise.

L'avis du Conseil supérieur des classes moyennes sur les arrêtés d'exécution est toutefois maintenu, mais n'emportera plus les effets que l'article 3, § 6, de la loi du 24 décembre 1958 y attache.

A la différence de cette loi, qui s'applique "aux entreprises de l'artisanat, du petit et du moyen commerce et de la petite industrie", le projet vise le "commerce de gros et le commerce de détail dans une petite ou moyenne entreprise". L'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre de commerce ayant donné à ces notions un contenu juridique, la nouvelle loi aura un champ d'application bien mieux circonscrit.

Alors que les arrêtés d'établissement fondés sur la loi du 24 décembre 1958 doivent chaque fois énumérer les titres que les intéressés sont tenus de produire pour satisfaire aux conditions requises en matière de connaissances générales, commerciales et professionnelles, la loi nouvelle mentionne elle-même, pour l'exercice du commerce de gros ou de détail dans une petite ou moyenne entreprise, les titres que le chef d'entreprise ou son préposé devront posséder pour obtenir l'attestation prévue à l'article 1er. Ce procédé contribue efficacement à uniformiser et à simplifier la matière.

.../...

Examinant les différents régimes d'établissement adoptés jusqu'à présent, la section de législation du Conseil d'Etat a constaté à plusieurs reprises l'absence d'un réseau suffisamment développé d'enseignement pour permettre aux intéressés d'acquérir les connaissances professionnelles exigées.

Le Conseil d'Etat a toujours souligné dans ses avis le caractère prématuré que présente, dans ces conditions, l'instauration d'un régime d'établissement aussi exigeant.

Pour ce qui est de l'acquisition des connaissances élémentaires de commerce et de comptabilité requises par la nouvelle loi, les possibilités d'enseignement ne manquent toutefois pas.

Les éléments fournis par le fonctionnaire délégué montrent, en effet, que, rien qu'à l'échelon inférieur du niveau d'études admis, les établissements, dont la répartition géographique est d'ailleurs suffisante, sont au nombre de 425.

L'application du régime transitoire prévu par l'article 18 de la loi du 24 décembre 1958 impose tant aux administrations communales qu'au Ministère des Classes moyennes une besogne administrative considérable. Les difficultés d'interprétation ont donné lieu à de nombreux litiges qui ont trouvé leur épilogue devant la section d'administration du Conseil d'Etat.

.../...

Le système du nouveau projet, qui considère comme une preuve suffisante le fait d'être immatriculé au registre du commerce à un moment déterminé, est bien plus simple.

Le projet apporte enfin à la loi du 24 décembre 1958 une importante modification dont il résultera certainement plus d'uniformité et de souplesse.

La portée de cette modification sera examinée, de manière plus détaillée, lors de l'analyse des articles.

\+

\+ +

A l'instar de la loi du 24 décembre 1958, le nouveau projet emploie le terme "conditions d'exercice de la profession" ("beroepsuitoefeningsvoorwaarden").

Aux Pays-Bas, le terme consacré est "vestigingseisen" (Vestigingswet bedrijven, 25 février 1954).

Le Traité de Rome concernant la Communauté économique européenne, quant à lui, parle de "recht van vestiging" "droit d'établissement" (article 52).

La loi du 24 décembre 1958 a, d'autre part, créé un Conseil d'établissement, "Vestigingsraad" (article 12). Autant de raisons d'employer le terme "conditions d'établissement" ("vestigingseisen").

D'autre part, le terme "attestation" devrait, dans tous les articles du texte néerlandais, être rendu par le terme "getuigschrift".

.../...

Enfin, le document qui accompagne le projet et qui est appelé "Justification" devrait plutôt s'intituler "Exposé des motifs".

\+
\+ +

Le texte soumis au Conseil d'Etat ne revêt pas la forme habituelle d'un projet d'arrêté royal chargeant le Ministre des Classes moyennes de présenter le projet, au nom du Roi, aux Chambres législatives.

Par suite, le projet devrait être complété sur ce point .

\+
\+ +

Le projet ne prévoit pas de dispositions qui seraient contraires au Traité de Benelux du 3 février 1958, approuvé par la loi du 20 juin 1960.

D'autre part, il ne contient aucune indication qui puisse faire conclure à l'application de l'article 102 du Traité de Rome concernant la Communauté économique européenne, approuvé par la loi du 2 décembre 1957.

\+
\+ +

.../...

II. OBSERVATIONS PARTICULIERES.

L'intitulé refléterait mieux la portée du projet s'il était rédigé ainsi qu'il suit :

"Projet de loi instaurant des conditions d'établissement pour le commerce de gros et le commerce de détail dans une petite ou moyenne entreprise".

L'intitulé devrait, en outre, faire ressortir que le projet apporte certaines modifications à la loi du 24 décembre 1958 "permettant d'instaurer des conditions d'exercice de la profession dans les entreprises de l'artisanat, du petit et du moyen commerce et de la petite industrie". L'intitulé de cette dernière loi étant déjà très long, sa reproduction intégrale dans l'intitulé de la nouvelle loi aurait pour effet d'alourdir celui-ci inutilement.

Il conviendrait de se borner à mentionner la date de la loi, et de compléter l'intitulé par les mots : "... et modifiant la loi du 24 décembre 1958".

Article 1er.

1. Pour la bonne compréhension du nouveau système, il importe tout d'abord d'établir un rapprochement entre l'article 1er du projet et les lois sur le registre du commerce, coordonnées par arrêté royal du 20 juillet 1964.

La personne physique qui sollicite son immatriculation au registre du commerce, doit mentionner dans sa déclaration les documents établissant qu'elle remplit les conditions éventuellement requises par les lois et règlement pour exercer cette activité commerciale (article 8,8°).

.../...

La même obligation est imposée aux sociétés commerciales belges (article 9, 6°).

En vertu des articles 19 et 20, la personne physique ou la société sont tenues d'annexer à leur déclaration une copie de ces documents, certifiée conforme par l'autorité qui les a délivrés.

Enfin, l'article 23 prévoit en son alinéa 1er : "Article 23.

Le référendaire ou le greffier est tenu de procéder aux immatriculations et aux inscriptions modificatives qui lui sont demandées. Il doit toutefois les refuser au cas d'omission d'une des mentions que doit contenir la déclaration et au cas d'absence d'un des documents qui doivent être annexés à celles-ci".

Il en résulte que, dès que le projet sera devenu loi, on ne pourra plus obtenir son immatriculation au registre du commerce si l'on n'est pas en mesure de produire l'attestation délivrée par le bureau de la Chambre des métiers et négoces.

2. Le champ d'application de la loi en projet est bien plus nettement circonscrit que celui de la loi du 24 décembre 1958.

Sont soumis à la loi, en vertu de l'article 1er, "le commerce de gros ou le commerce de détail dans une petite ou moyenne entreprise".

.../...

De l'article 2 du projet, il est permis d'inférer que les notions de commerce de gros et de commerce de détail ici utilisées sont celles qui ont été définies par l'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre du commerce.

Suivant l'article 3 de cet arrêté royal, il faut entendre par "commerce de détail " :

"Article 3.

..... les activités qui consistent à revendre de manière habituelle des marchandises à des consommateurs et à des petits utilisateurs en nom propre et pour compte propre, sans faire subir à ces marchandises d'autre traitement que les manipulations habituelles dans le commerce".

L'article 4 du même arrêté définit le commerce de gros en ces termes :

"Article 4.

..... les activités qui consistent à acheter de manière habituelle des marchandises en nom propre et pour compte propre et à les revendre soit à d'autres commerçants, grossistes ou détaillants, soit à des transformateurs, à des utilisateurs professionnels et autres utilisateurs importants. Les marchandises peuvent être revendues soit en l'état, soit après transformation, traitement ou conditionnement, tels qu'ils sont usuellement pratiqués dans le commerce de gros".

.../...

Ces dispositions sont du reste conformes à celles données (commerce de gros) ou projetées (commerce de détail) dans le cadre de la Communauté économique européenne.

En vertu de l'article 1er du même arrêté, toute personne qui sollicite une immatriculation au registre du commerce doit, pour décrire son activité commerciale, utiliser les rubriques reprises dans l'arrêté.

Les notions de commerce de gros et de commerce de détail se trouvent du reste concrétisées à l'annexe (§§ 6 et 7) dudit arrêté royal.

Quant à la notion de "petite et moyenne entreprise", l'article 2 du projet prévoit que le Roi en arrêtera les critères pour les différentes catégories d'activités établies en exécution de l'article 10 des lois coordonnées sur le registre du commerce.

Dans les différents régimes d'établissement édictés jusqu'à présent, ce critère a toujours été arrêté en fonction du nombre moyen annuel de travailleurs occupés dans l'entreprise. Ce nombre a généralement été fixé à 20 ou à 50 unités.

Selon le fonctionnaire délégué, on s'efforcera, lors de l'exécution de l'article 2, 1°, du projet, de réaliser une plus grande uniformité.

En vertu de l'article 1er du projet, tel qu'il est rédigé, nul ne pourra pratiquer le commerce de gros ou le commerce de détail dans une petite ou moyenne entreprise s'il n'est porteur d'une attestation.

.../...

L'interdiction portée par l'article 1er est toutefois formulée en des termes trop généraux, puisque l'article 2 prévoit, au 2° et au 3°, des cas où le commerce en question pourra être exercé sans attestation. Aussi l'article 1er devrait-il débuter par la réserve suivante :
"Sauf si la présente loi en dispose autrement, nul ... ".

Le texte ne précise nulle part le contenu de l'attestation.

Comme, ainsi que le montrera l'analyse ci-après, il s'agit des connaissances commerciales exigées par la présente loi, il impose de le dire expressément.

Aux termes de l'article 1er, l'attestation doit être délivrée "par le bureau de la Chambre des métiers et négoces du lieu de son premier établissement".

Le fonctionnaire délégué a déclaré que les termes "du lieu de son premier établissement" seront précisés dans un arrêté d'exécution. Ils doivent s'entendre du lieu où le commerce est exercé la première fois.

Or, il peut arriver que ce lieu soit situé dans une commune où, en vertu de l'article 2, 3°, du projet, le commerce de détail peut être pratiqué sans attestation. Aussi le critère envisagé ne paraît-il guère adéquat.

Mieux vaudrait disposer que ce sera le lieu où le commerce est exercé pour la première fois et où l'attestation prévue par la loi est exigée.

.../...

Compte tenu des observations faites ci-avant, il conviendrait de rédiger l'article ler ainsi qu'il suit :

"Article ler.-

Sauf si la loi en dispose autrement, nul ne peut exercer le commerce de gros ou le commerce de détail dans une petite ou moyenne entreprise, s'il n'est titulaire d'une attestation constatant qu'il possède les connaissances commerciales requises en vertu de la présente loi.

Cette attestation est délivrée par le bureau de la Chambre des métiers et négoces du lieu où le commerce est exercé pour la première fois et où l'attestation est exigée à cette fin".

Article 2.

En ce qui concerne les critères de la petite et moyenne entreprise prévus au 1°, le Conseil d'État renvoie au commentaire que l'exposé des motifs consacre à l'article ler.

Le 2° autorise le Roi à arrêter les formes d'activité pour lesquelles il pourra être dérogé à l'obligation de l'attestation.

Il s'agit principalement du commerce ambulant.

Une formule plus générale englobant le commerce par correspondance ou le commerce pratiqué à l'aide de distributeurs automatiques a toutefois été préférée.

.../...

En vertu du 3°, le Roi peut déterminer des catégories de communes où le commerce de détail pourra être exercé sans attestation.

Le but de cette disposition est d'assurer la distribution dans des petites communes isolées.

Elle ne vise que le seul "commerce de détail", le commerce de gros n'étant pas en Belgique pratiqué sur une grande échelle et étant moins facile à localiser.

La faculté d'accorder des dérogations est également prévue par la loi du 24 décembre 1958 (article 10), mais il s'agit là de dérogations individuelles alors que le projet vise des mesures à caractère général.

L'article 2, 1°, charge le Roi du soin d'assurer l'application de la loi, tandis qu'aux 2° et 3°, il est autorisé à prévoir des exclusions.

Comme ce sont là deux ordres d'idées distincts, il serait préférable de rédiger l'article 2 comme suit :

"Article 2.-

Le Roi arrête, pour les différentes catégories d'activités établies en exécution de l'article 10 des lois coordonnées sur le registre du commerce, les critères de la petite et de la moyenne entreprise.

Le Roi peut déterminer :

1° les formes d'activité pour lesquelles il pourra être dérogé à l'obligation de l'attestation;
2° les catégories de communes où le commerce de détail pourra être exercé sans attestation".

.../...

Articles 3 et 4.

I. Les articles 3 et 4 énumèrent les conditions que le chef d'entreprise ou son préposé doit remplir pour obtenir l'attestation prévue par l'article 1er.

On peut distinguer à cet égard trois catégories de personnes censées posséder les connaissances commerciales exigées en vertu de la présente loi, à savoir :

a) les personnes possédant une formation générale suffisante, attestée par les titres énumérés aux 1° , 2° et 3° de l'article 3 ;

b) les personnes qui justifient avoir des notions suffisantes de commerce et de comptabilité.

Ce sont celles qui peuvent produire des titres du niveau secondaire inférieur (article 3, 4°) ou de formation professionnelle des classes moyennes (certificat de patronat, article 3, 5°), ainsi que les personnes ayant réussi un examen devant le jury central (article 4, § 1er);

.../...

c) les personnes qui peuvent se prévaloir de connaissances professionnelles pratiques.

Ce sont celles visées à l'article 4, § 2, 1° et 2°, qui peuvent se prévaloir d'un certain nombre d'années de pratique.

Un dernier groupe enfin comprend les personnes visées au 3° et au 4° de l'article 4, § 2.

Plutôt que de les répartir dans les articles 3 et 4, il serait préférable de réunir les dispositions relatives à ces différentes catégories en un seul et même article, ainsi qu'il sera proposé en conclusion de l'examen de l'article 4.

2. Ici encore, un assouplissement peut se constater par rapport à la loi du 24 décembre 1958 :

1° la formation générale suffira pour l'obtention de l'attestation prévue à l'article 3; les personnes ayant reçu cette formation ne seront plus tenues d'acquérir en outre et les connaissances commerciales et les connaissances professionnelles ;

2° la pratique professionnelle est prise en considération, non seulement comme justification du droit

.../...

acquis (article 18 de la loi du 24 décembre 1958), mais encore comme possibilité permanente de preuve des connaissances acquises.

+

+ +

1) Eu égard aux dispositions du 2°, du 3° et du 4° de l'article 3, § 1er, il n'y a guère d'intérêt à prévoir au 1° qu'un diplôme d'enseignement universitaire, etc ... entre également en ligne de compte. C'est l'évidence.

Cette disposition superflue a été omise dans le texte proposé ci-après pour l'article 3.

2)L'article 3, § 2, porte : "Le Roi fixe la nomenclature des autres titres permettant d'obtenir l'attestation requise".

Comme le porteur de l'un de ces titres obtiendra lui aussi l'attestation requise, mieux vaudrait inclure cette disposition dans l'énumération donnée à l'article 3, a , proposé ci-après .

+

+ +

.../...

Tandis que le § 1er de l'article 4 prévoit la possibilité, à défaut des titres mentionnés à l'article 3, d'obtenir l'attestation par la réussite d'une épreuve devant un jury central, le § 2 du même article dispense certaines personnes de cette épreuve.

L'alinéa 2 du § 1er charge le Roi de déterminer le nombre, la composition et les modalités de fonctionnement des jurys centraux, mais ne dit mot du programme de l'épreuve. Afin de combler cette lacune, l'alinéa devrait être complété par le membre de phrase : "... et fixe le programme de l'épreuve".

Tant au 1° qu'au 2° du § 2, il est question de la "demande d'immatriculation au registre de commerce".

Cela n'est pas conciliable avec l'économie générale du projet. En effet, l'inscription au registre de commerce ne peut être obtenue que sur présentation d'une attestation délivrée par le bureau de la Chambre des métiers et négoces.

Il conviendrait donc de dire au 1° et au 2° : "demande adressée au bureau de la Chambre des métiers et négoces".

La loi du 24 décembre 1958 emploie les deux notions suivantes : "chef d'entreprise" et "préposé chargé de la gestion de l'entreprise" (article 4).

S'inspirant des directives du conseil de la Communauté économique européenne, notamment de celles du 25 février 1964 dont l'arrêté royal du 4 octobre 1965

.../...

(Moniteur belge du 28 octobre 1965) a assuré la mise en oeuvre, le 1° du § 2 a recours à trois notions : chef d'entreprise - dirigeant chargé de la gestion d'une entreprise - dirigeant chargé de la gestion d'une succursale.

Ces personnes doivent avoir pratiqué le commerce de gros ou le commerce de détail durant trois ans au moins au cours des cinq années précédant leur demande adressée au bureau de la Chambre des métiers et négoces. La période prise en considération est donc relativement brève, mais elle doit se situer dans un passé récent. D'autre part, il n'est pas requis que cette période soit une période ininterrompue de trois ans.

On ne voit pas très bien, à première vue, comment le chef d'entreprise, après l'entrée en vigueur de la loi, pourra remplir les conditions prévues à l'article 4, § 2, 1°, à moins qu'il ne puisse se prévaloir, pour se faire délivrer l'attestation requise, d'une pratique professionnelle qu'il aurait acquise à l'étranger.

Cette disposition doit être rapprochée toutefois de l'article 9 du projet, qui prévoit une entrée en vigueur étalée de la loi, à savoir par branche de la distribution.

Il se peut donc que, malgré le fait qu'un ou plusieurs secteurs de la distribution soient réglementés et que la nouvelle loi ait été étendue à ces secteurs, l'on soit chef d'entreprise dans un secteur non encore réglementé et, qu'en conséquence, l'on ne doive pas être porteur de l'attestation requise par la loi pour pratiquer le commerce de gros ou le commerce de détail.

.../...

Toutefois, la disposition est d'une rédaction à ce point large qu'un établissement même irrégulier pourra servir de fondement à l'obtention, sans épreuve aucune, de l'attestation requise.

Ceci paraît d'autant moins justifiable qu'une personne régulièrement établie se verra refuser l'attestation lorsque la durée de l'établissement est inférieure à trois ans dans ladite profession.

Si le Gouvernement entend éviter cet inconvénient, il lui appartient de rédiger le texte de manière telle que l'établissement régulier entre seul en compte.

D'autre part, le paragraphe parle tout simplement de "commerce de gros" et de "commerce de détail", et ne précise pas l'importance de l'entreprise.

Cela est conforme aux intentions du Gouvernement qui, en l'occurrence, ne souhaite pas se limiter au personnel des entreprises du petit et du moyen commerce.

Selon le fonctionnaire délégué, les mots "ont participé à l'une des activités considérées", qui figurent au § 2, 2°, doivent être interprétés comme signifiant "ont participé à l'une des activités relevant du petit et du moyen commerce", l'importance de l'entreprise n'étant pas autrement précisée. Cette intention devrait mieux ressortir du texte. Pour le reste, il suffit d'avoir été un subordonné, sous quelque forme (contrat de travail ou contrat d'emploi) et qualification (vendeuse, emballeuse, etc...) que ce soit. Enfin, puisqu'aux dires du

.../...

fonctionnaire délégué, seule une période ininterrompue de cinq ans sera prise en considération, il conviendrait également de le préciser clairement.

Une disposition similaire à celle de l'article 4, § 2, 3°, relative au conjoint survivant figure déjà dans la loi du 24 décembre 1958 (article 5, alinéa 1er). Aux termes de cette disposition, la veuve pourra poursuivre le commerce, quelle qu'ait été la manière dont son époux a obtenu l'attestation (article 1er ou article 8 du projet).

La disposition de l'article 4, § 2, 4°, relative à l'exécution des engagements internationaux trouve son origine dans l'article 4, § 4, de la loi du 24 décembre 1958, tel qu'il a été modifié par la loi du 8 juillet 1964.

Le texte ci-après proposé tient compte des observations qui ont été formulées à propos des articles 3 et 4.

L'article 3 énumère toutes les catégories de personnes qui peuvent obtenir l'attestation requise à l'article 1er, dès lors qu'elles remplissent une des conditions prévues à cet article.

L'article 4 regroupe toutes les autres dispositions, notamment l'article 3, § 3, et l'article 4, § 1er, alinéa 2.

.../...

" Article 3.-

L'attestation est délivrée au chef d'entreprise, si lui-même ou son préposé remplit une des conditions suivantes :

a) être porteur d'un des titres suivants :

1° un diplôme ou un certificat de fin d'études moyennes supérieures;

2° un diplôme ou un certificat de fin d'études d'une école technique secondaire supérieure;

3° un diplôme ou un certificat de fin d'études d'une école ou d'un cours technique, un brevet ou un certificat de fin d'études d'une école professionnelle, pour autant que ces titres soient délivrés dans une section de commerce, de comptabilité ou de vente;

4° un titre déterminé par le Roi et permettant l'obtention de l'attestation requise;

5° un certificat de patronat;

b) à défaut des titres mentionnés au a, avoir réussi devant un jury central une épreuve portant sur des connaissances élémentaires en matière de commerce et de comptabilité;

c) appartenir à une des catégories suivantes :

1° avoir pratiqué, régulièrement, le commerce de gros ou le commerce de détail en qualité de chef d'entreprise, de dirigeant chargé de la gestion d'une entreprise ou de dirigeant chargé de la gestion d'une succursale pendant trois ans au moins au cours des cinq années précédant la demande adressée par eux au bureau de la Chambre des métiers et négoces;

.../...

2° avoir participé comme subordonné à l'une des activités relevant du commerce de gros ou du commerce de détail pendant une période ininterrompue de cinq années précédant la demande adressée par eux au bureau de la Chambre des métiers et négoces;

3° être le conjoint survivant d'un commerçant réunissant les conditions prévues à l'article 1er ou à l'article 8;

4° justifier d'un des modes de preuve imposés par l'exécution des engagements internationaux.

Article 4.-

§ 1er. Les titres énumérés à l'article 3, a, 1° à 5°, ne peuvent être pris en considération que pour autant qu'ils aient été délivrés par un établissement d'enseignement organisé, reconnu ou subventionné par l'Etat.

Le certificat de patronat doit être visé par le Ministre des Classes moyennes.

§ 2. Le Roi détermine le nombre, la composition et les modalités de fonctionnement des jurys centraux visés à l'article 3, b, ainsi que le programme des épreuves."

Article 5.

Les dispositions réunies dans cet article sont nettement inspirées des dispositions relatives au même objet de la loi du 24 décembre 1958 (pour le § 1er : cfr. l'article 7 - pour le § 2 : cfr. l'article 5, alinéa 2).

.../...

Le § 1er de l'article 5 gagnerait à être rédigé dans les termes suivants :

"Article 5.-

§ 1er. En cas de décès ou de départ du préposé, en fonction duquel l'attestation a été délivrée, celle-ci reste valable pendant six mois".

Article 6.

Le § 1er de cet article habilite le Roi à fixer la procédure de délivrance des attestations par le bureau de la Chambre des métiers et négoces.

En ce qui concerne la loi du 24 décembre 1958, cette procédure est fixée par l'arrêté royal du 19 janvier 1961 fixant les modalités de l'examen, par le bureau de la Chambre des métiers et négoces, des requêtes introduites conformément à l'article 11 de la même loi, modifié par l'arrêté royal du 4 avril 1963.

Suivant le § 2, l'intéressé et le Ministre peuvent interjeter appel auprès du conseil d'établissement.

Ce conseil a été institué par l'article 12 de la loi du 24 décembre 1958 et la procédure à suivre, fixée par l'arrêté ministériel du 23 novembre 1960 portant exécution de l'article 12 de la loi du 24 décembre 1958, modifié par les arrêtés ministériels des 19 novembre et 30 décembre 1963.

.../...

C'est suivant le modèle des arrêtés précités que seront établis les nouveaux arrêtés relatifs à la procédure, à prendre en exécution du § 1er et du § 2.

Il est proposé de rédiger l'article 6 de la manière suivante :

"Article 6.-

§ 1er. Le bureau de la Chambre des métiers et négoces est assisté, pour la délivrance des attestations, d'un délégué du Ministre des Classes moyennes

Le Roi fixe la procédure à suivre.

§ 2. L'intéressé et le Ministre des Classes moyennes peuvent interjeter appel auprès du conseil d'établissement institué par la loi du 24 décembre 1958 contre les décisions du bureau".

Article 7.

Cet article remplace l'article 4 de la loi du 24 décembre 1958, qui avait déjà été modifié par la loi du 8 juillet 1964.

Cette modification est essentiellement justifiée par deux motifs.

Tout d'abord, par le souci d'uniformiser les connaissances commerciales requises dans les professions qui sont réglementées en vertu de la loi du 24 décembre 1958.

.../...

"Il est en effet souhaitable qu'au départ celles-ci aient un même contenu pour toutes les professions réglementées" (Exposé des motifs, analyse des articles, article 7).

Les connaissances commerciales de base seront donc les mêmes tant pour les professions qui devront être réglementées sur le fondement de la nouvelle loi que pour les règles d'établissement qui sont susceptibles d'intervenir en exécution de la loi du 24 décembre 1958.

Toutefois, la détermination de ces connaissances commerciales de base n'est plus abandonnée aux fédérations professionnelles, mais confiée au Roi (§ 1er, alinéa 1er).

Les fédérations professionnelles restent néanmoins tenues de prévoir, dans leurs requêtes, les connaissances générales et professionnelles (§ 1er, alinéa 2).

Certaines professions pouvant requérir des connaissances commerciales plus poussées, le projet ouv. aux fédérations professionnelles la possibilité d'exiger des connaissances commerciales complémentaires.

Comme la loi modifiée du 24 décembre 1958 le disposait déjà (article 4, § 2, dernier alinéa), la requête peut également prévoir un apprentissage pratique, soit comme preuve de tout ou partie des connaissances professionnelles, soit comme complément de ces connaissances.

.../...

Mais contrairement aux dispositions actuellement en vigueur de la loi du 24 décembre 1958, les requêtes ne pourront plus porter sur l'équipement technique, qui pouvait constituer une condition d'établissement lorsque le rendement des entreprises et la qualité de la production en dépendaient dans une large mesure.

Les fédérations professionnelles ont d'ailleurs fort peu fait usage de cette faculté (cfr. arrêté royal du 28 février 1962, coiffeurs, article 7 - arrêté royal du 7 août 1963, négociant en grains indigènes, article 6 - arrêté royal du 30 octobre 1964, mécanicien de cycles, de cyclomoteurs et de motocyclettes, article 6).

Il en va tout autrement de l'apprentissage pratique.

A l'examen de divers projets d'arrêtés en matière d'établissement, le Conseil d'Etat a plus d'une fois déploré la durée anormalement longue de l'apprentissage pratique, même pour les professions les plus modestes.

Puisque le Roi ne dispose pas d'un pouvoir d'appréciation en cette matière et qu'aucune durée maximale n'est fixée, le projet laisse subsister sur ce point la liberté totale dont jouissent les fédérations professionnelles.

Ensuite - et c'est l'objet du § 2 de l'article 7 - par le souci de ménager la possibilité de répartir les diverses catégories de connaissances sur plusieurs personnes, afin d'éviter un cloisonnement trop rigide des professions.

.../...

Ce système figure également dans la "Vestigingswet" néerlandaise (article 6 de la loi du 25 février 1954) et se retrouve d'ailleurs aussi, quoique dans une moindre mesure, dans la proposition de loi G. VANDENBERGHE et consorts (Doc. parl., Sénat, 1966-1967, n° 26, du 24 novembre 1966).

La deuxième phrase du § 2 dispose ensuite :

"Elles (les conditions d'exercice de la profession) peuvent être réunies dans le chef de ces personnes (chef d'entreprise ou ses préposés), chacune prouvant une catégorie de connaissances".

En vertu de cette disposition, il deviendra par exemple possible que le chef d'entreprise justifie des connaissances générales, tandis que son préposé justifiera des connaissances professionnelles et commerciales.

Aux dires du fonctionnaire délégué, la portée de cette disposition est toutefois plus large encore puisqu'elle entend permettre de subdiviser les connaissances professionnelles.

L'exposé des motifs (analyse des articles, article 7) déclare à cet égard:

"Il doit être bien entendu que l'expression "catégories de connaissances" doit être interprétée de manière large. Son emploi ne peut faire obstacle à l'extension souhaitable d'une petite entreprise à un secteur nouveau, extension qui sera normalement favorisée par la possibilité de désigner un préposé pour répondre aux conditions propres à ce secteur".

.../...

Un exemple, celui d'un entrepreneur de maçonnerie et de béton, servira d'illustration. Dans le régime actuel, lui-même ou un de ses préposés doit justifier des connaissances générales, commerciales et professionnelles.

Dans le régime du projet, le même entrepreneur pourra disposer d'un préposé justifiant des connaissances professionnelles requises de l'entrepreneur menuisier-charpentier, et d'un autre préposé justifiant des connaissances requises de l'installateur en chauffage central.

Le texte proposé ci-après reflète mieux cette intention.

Le § 3 de l'article 7 est la reproduction textuelle de l'article 4, § 4, de la loi du 24 décembre 1958, tel qu'il a été modifié par la loi du 8 juillet 1964.

\+

\+ \+

L'article 7 tendant à remplacer un article d'une loi actuellement en vigueur, il convient de le faire figurer au projet, comme avant-dernier article, sous l'intitulé "Modification de la loi du 24 décembre 1958".

Les nouvelles dispositions gagneraient à être rédigées ainsi qu'il suit :

.../...

"MODIFICATION DE LA LOI DU 24 DECEMBRE 1958 .

Article 8.-

L'article 4 de la loi du 24 décembre 1958 permettant d'instituer des conditions d'exercice de la profession dans les entreprises de l'artisanat, du petit et du moyen commerce et de la petite industrie, modifié par la loi du 8 juillet 1964, est remplacé par les dispositions suivantes :

"Article 4. § 1er. Les conditions d'exercice de la profession portent sur les connaissances générales, commerciales et professionnelles, assorties ou non d'un apprentissage pratique.

Les connaissances commerciales sont celles requises en vertu de la loi instaurant des conditions d'établissement pour le commerce de gros et le commerce de détail dans une petite ou moyenne entreprise.

Les connaissances générales et professionnelles sont celles qui sont déterminées par les fédérations professionnelles dans leurs requêtes.

La requête peut prévoir des connaissances commerciales complémentaires.

§ 2. Les conditions d'exercice de la profession doivent être remplies par le chef d'entreprise, par un préposé de l'entreprise ou, conjointement, par plusieurs de ces personnes. Lorsqu'une entreprise exerce plusieurs activités professionnelles, plusieurs personnes peuvent justifier des connaissances professionnelles.

.../...

§ 3. Le Roi reconnaît comme justification suffisante des conditions d'exercice de la profession, tout mode de preuve imposé par l'exécution des engagements internationaux et prend toute mesure nécessaire à leur application".

Article 8.

Cet article prévoit un régime transitoire.

Les commerçants établis immatriculés au registre du commerce au 1er janvier 1968 sont dispensés de l'attestation prévue par l'article 1er.

La procédure compliquée de l'article 18 de la loi du 24 décembre 1958 n'est donc pas reprise en l'espèce.

Dans le texte néerlandais, il convient de dire : "... vrijgesteld van het in artikel 1 bedoeld getuigschrift".

Les dispositions de l'article 7 du projet changeant de place, c'est l'article 8 qui devient l'article 7.

Article 9.

L'alinéa 1er de cet article doit permettre au Gouvernement de procéder à l'exécution progressive de la loi par branche de distribution.

.../...

Le texte proposé ci-après répond mieux à cette intention.

Le Conseil supérieur des classes moyennes devra donner son avis sur ces arrêtés, mais cet avis ne liera pas le Gouvernement.

L'alinéa 2 charge le Ministre des Classes moyennes de l'exécution de la loi.

Comme, en vertu de l'article 67 de la Constitution, c'est le Roi qui est chargé de l'exécution des lois, l'alinéa 2 doit être supprimé.

Texte proposé pour l'article 9 :

"Article 9.-

Le Roi fixe, sur avis du Conseil supérieur des classes moyennes, les dates auxquelles la présente loi devient applicable à chaque branche des activités commerciales visées à l'article 1er".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : F. LEPAGE, voorzitter van de Raad van State,
Messieurs : président du Conseil d'Etat,

H. BUCH, staatsraden,
Ch. SMOLDERS, conseillers d'Etat,

M. JACQUEMIJN, adjunct-griffier, griffier
greffier adjoint, greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. F. LEPAGE.
Het verslag werd uitgebracht door de H. J. CLAES, substituut.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. F. LEPAGE.
Le rapport a été présenté par M. J. CLAES, substitut.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

(get.) M. JACQUEMIJN.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

(get.) F. LEPAGE.