

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 mei 1993 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Economische Zaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de bijzondere modaliteiten die van toepassing zijn op de verkoop op afstand van sommige produkten of categorieën van produkten", heeft op 19 mei 1993 het volgende advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Affaires économiques, le 14 mai 1993, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif aux modalités particulières applicables à la vente à distance de certains produits ou catégories de produits", a donné le 19 mai 1993 l'avis suivant :

VOORAFGAANDE OPMERKING.

Om overeenkomstig het bepaalde in artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 15 oktober 1991, het spoedeisend karakter van de adviesaanvraag te staven, wordt aangevoerd wat volgt :

"Ce projet d'arrêté revêt une urgence extrême dans la mesure où il découle d'une obligation de la loi du 14 juillet 1991 entrée en vigueur le 29 février 1992, et qu'il est nécessaire de mettre fin dans les meilleurs délais aux situations abusives actuelles de l'absence de réglementation particulière en la matière".

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP.

Luidens artikel 83, § 1, 1^o en 2^o, van de wet van 14 juli 1991 betreffende de handelspraktijken en de voorlichting en bescherming van de consument kan de Koning, met betrekking tot de verkoop op afstand, bijzondere regelingen voorschrijven voor de produkten of categorieën van produkten die Hij aanwijst alsmede voor bepaalde technieken van verkoop op afstand en kan Hij de produkten of categorieën van produkten die Hij aanwijst uit het toepassingsgebied sluiten van afdeling 9 van hoofdstuk VI van die wet of van sommige bepalingen ervan.

Het voor advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe dergelijke bijzondere of uitzonderingsregelen vast te stellen voor voedingsmiddelen, dranken of andere goederen voor courant huishoudelijk gebruik (artikel 1 van het

.../...

ontwerp), voor op maat gemaakte produkten (artikel 2), en voor reproduceerbare produkten en cosmeticaprodukten (artikel 3).

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Opschrift.

Teneinde nauwer aan te sluiten bij de tekst van artikel 83 van de wet, stelle men het opschrift als volgt :

"Koninklijk besluit houdende bijzondere regelingen voor de verkoop op afstand van sommige produkten of categorieën van produkten".

Aanhef.

In het tweede lid van de aanhef vermeldde men de datum van het advies van de Raad voor het Verbruik, met name 12 februari 1992.

Vermits geen wettelijke bepaling de Koning ertoe verplicht het ontworpen besluit formeel te motiveren, kunnen de overwegingen opgenomen in het vierde, vijfde en zesde lid van de aanhef beter worden geschrapt.

.../...

Artikel 1.

1. De Koning kan op grond van artikel 83, § 1, 1^o en 2^o, van de voornoemde wet van 14 juli 1991 slechts regelen vaststellen die afwijken van de algemene regeling betreffende de verkoop op afstand in de mate dat er voor die afwijkende regelingen een in rechte aanvaardbare reden voorhanden is.

Volgens de gemachtigde ambtenaar wordt de uitzonderingsregeling van artikel 1, § 1, verantwoord door de bederfbaarheid van voedingsmiddelen en dranken. Die redengeving gaat evenwel niet op voor "andere goederen voor courant huishoudelijk gebruik" zoals detergents, welke niet aan bederf onderhevig zijn. Het ter verantwoording van de ontworpen regeling aangevoerde feit dat niet bederfbare goederen samen met bederfbare worden geleverd, is niet een voldoende reden om aan de consument, met betrekking tot de eerstgenoemde goederen, de waarborg van de in artikel 78 van de wet van 14 juli 1991 bedoelde bedenktijd te ontzeggen.

In de mate dat de in artikel 1, § 1, bedoelde "andere goederen voor courant huishoudelijk gebruik" ook niet-bederfbare goederen omvatten, biedt artikel 83, § 1, 2^o, van de wet van 14 juli 1991 voor die bepaling dan ook geen voldoende rechtsgrond. Die bepaling moet derhalve worden herdacht.

.../...

2. In paragraaf 2 moet worden verduidelijkt dat het gaat om de tekoopaanbieding op afstand "van de in § 1 bedoelde goederen".

3. De regeling van artikel 1 vertoont een lacune doordat zij niet - naar het voorbeeld van artikel 3, § 3, van het ontwerp - voorziet in een parallelle aanpassing van de vermeldingen welke moeten voorkomen op het document dat volgens artikel 79, § 2, van de wet van 14 juli 1991 bij de levering van de produkten aan de consument moet worden overhandigd.

Om sluitend te zijn, moet de regeling erin voorzien dat op het leveringsdocument moet worden vermeld dat er geen bedenktijd en, dienvolgens, ook geen verzakingsbeding is.

Artikel 2.

1. Aan de Raad van State is meegedeeld dat met de woorden "op maat gefabriceerde produkten in overeenstemming met vooraf door de consumenten overgemaakte specifieke gegevens" niet worden bedoeld produkten welke op voorhand in een aantal maten worden gemaakt en in die maten aan de consument worden aangeboden, maar wel produkten welke pas na opgave van de individuele gegevens worden gemaakt.

Om die bedoeling beter te verwoorden, wordt voorgesteld artikel 2, § 1, eerste lid, als volgt te laten aanvangen :

.../...

"In geval van verkoop op afstand van op maat te maken produkten volgens vooraf door de consument meegedeelde specifieke gegevens ...".

2. Aangezien de wet van 14 juli 1991 met haar volledig opschrift wordt vermeld in artikel 1, § 1, van het ontwerp, kan het volstaan in paragraaf 1 van artikel 2 te schrijven "de voornoemde wet van 14 juli 1991" in plaats van "de wet van 14 juli 1991 betreffende de handelspraktijken en de voorlichting en bescherming van de consument".

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 3, §§ 1 en 3, van het ontwerp.

3. In paragraaf 2 schrijve men : "Bij de tekoopaanbieding op afstand van de in § 1 bedoelde produkten moet ...".

4. Ook dit artikel moet worden aangevuld met een bepaling welke de vermeldingen aan te brengen op het leveringsdocument (artikel 79, § 2, van de wet) aanpast aan de regeling opgenomen in paragraaf 1 van dit artikel.

Artikel 3.

1. In paragraaf 1 ware het beter de woorden "produkten beschermd door de wet van 22 maart 1886 betreffende de

.../...

auteursrechten" te vervangen door de woorden "auteursrechtelijk beschermde werken".

2. De wet van 24 januari 1977 betreffende de bescherming van de gezondheid van de verbruikers op het stuk van de voedingsmiddelen en andere produkten geeft geen omschrijving van het begrip "cosmetica" (niet : cosmeticaprodukten). Duidelijkheidshalve ware het daarom beter in paragraaf 1 te verwijzen naar het koninklijk besluit van 10 mei 1978 betreffende de cosmetica, dat in zijn artikel 1, 1^o, bepaalt wat onder dat begrip moet worden verstaan.

3. Er wordt niet vermeld welke sanctie verbonden is aan het niet opnemen van de bijzondere clause vermeld in paragraaf 3.

Aan de Raad van State is meegedeeld dat in dat geval de verplichting van terugzending in de ongeschonden veiligheidsverpakking vervalst.

Men vulle paragraaf 3 daarom aan met een bepaling welke kan luiden als volgt : "Bij ontstentenis van die vermelding vervalst de verplichting bedoeld in § 1".

4. In de Nederlandse tekst van paragraaf 3 schrijven men, overeenkomstig de in artikel 79, § 2, van de wet van 14 juli 1991 gehanteerde terminologie, "vetgedrukte letters"

.../...

in plaats van "vette letters" en "het verzakingsbeding" in plaats van "de opzeggingsclausule".

SLOTOPMERKING.

Teneinde elk misverstand uit de weg te ruimen kan het aanbeveling verdienen in een afzonderlijk artikel van het ontwerp te preciseren dat de andere bepalingen van de wet van 14 juli 1991 onverminderd gelden wat de in het besluit geregelde verkopen op afstand van sommige categorieën van produkten betreft.

OBSERVATION PRELIMINAIRE.

Pour justifier le caractère urgent de la demande d'avis conformément à l'article 84, alinéa 2, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, inséré par la loi du 15 octobre 1991, la motivation suivante est avancée :

"Ce projet d'arrêté revêt une urgence extrême dans la mesure où il découle d'une obligation de la loi du 14 juillet 1991 entrée en vigueur le 29 février 1992, et qu'il est nécessaire de mettre fin dans les meilleurs délais aux situations abusives actuelles de l'absence de réglementation particulière en la matière".

PORTEE ET FONDEMENT LEGAL DU PROJET.

Selon l'article 83, § 1er, 1^o et 2^o, de la loi du 14 juillet 1991 sur les pratiques du commerce et sur l'information et la protection du consommateur, le Roi peut, en ce qui concerne la vente à distance, prescrire les modalités particulières pour les produits ou catégories de produits qu'Il désigne, ainsi que pour certaines techniques de vente à distance, et Il peut exclure du champ d'application de la section 9 du chapitre VI de la loi précitée ou de certaines dispositions de celle-ci les produits ou catégories de produits qu'Il désigne.

Le projet soumis pour avis tend à fixer de telles modalités particulières ou exceptionnelles pour les denrées alimentaires, les boissons ou d'autres biens ménagers de

.../...

consommation courante (article 1er du projet), pour les produits fabriqués sur mesure (article 2), et pour les produits reproductibles et les produits cosmétiques (article 3).

EXAMEN DU TEXTE.

Intitulé.

Afin que le texte s'harmonise mieux avec celui de l'article 83 de la loi, il conviendrait de rédiger l'intitulé comme suit :

"Arrêté royal portant des modalités particulières pour la vente à distance de certains produits ou catégories de produits".

Préambule.

Au deuxième alinéa du préambule, il y aurait lieu de faire mention de la date de l'avis du Conseil de la consommation, à savoir le 12 février 1992.

Aucune disposition législative ne contraignant le Roi à motiver formellement l'arrêté en projet, il serait préférable de supprimer les considérations figurant dans les quatrième, cinquième et sixième alinéas du préambule.

.../...

Article 1er.

1. Sur le fondement de l'article 83, § 1er, 1^o et 2^o, de la loi du 14 juillet 1991, précitée, le Roi ne peut prescrire des modalités dérogeant à la réglementation générale en matière de ventes à distance que dans la mesure où il existe pour ces modalités dérogatoires un motif admissible en droit.

Selon le fonctionnaire délégué, le régime d'exception de l'article 1er, § 1er, est justifié par la putrescibilité des aliments et boissons. Toutefois, cette motivation ne tient pas dans le cas des "autres biens ménagers de consommation courante" tels que les détergents, qui ne sont pas putrescibles. Le fait invoqué pour justifier la règle en projet, à savoir que des marchandises non putrescibles sont délivrées simultanément à des marchandises putrescibles, ne constitue pas un motif suffisant pour dénier au consommateur, en ce qui concerne ces premiers biens, la garantie du délai de réflexion prévu à l'article 78 de la loi du 14 juillet 1991.

Dans la mesure où les "autres biens ménagers de consommation courante" visés à l'article 1er, § 1er, comprennent également des biens non putrescibles, l'article 83, § 1er, 2^o, de la loi du 14 juillet 1991 ne procure pas, dès lors, un fondement légal suffisant à la disposition concernée. Il conviendrait donc de revoir cette disposition.

.../...

2. Au paragraphe 2, il y aurait lieu de préciser qu'il s'agit de l'offre en vente à distance "des biens visés au § 1er".

3. La règle de l'article 1er présente une lacune en ce qu'elle ne prévoit pas - à l'instar de l'article 3, § 3, du projet - une adaptation parallèle des mentions devant figurer sur le document qui, aux termes de l'article 79, § 2, de la loi du 14 juillet 1991, doit être remis au consommateur lors de la livraison des produits.

Pour être cohérente, la règle doit prévoir que le document de livraison doit mentionner qu'il n'y a pas de délai de réflexion ni, partant, de clause de renonciation.

Article 2.

1. Il a été communiqué au Conseil d'Etat que les mots "produits fabriqués sur mesure, conformément à des données spécifiques préalablement transmises par le consommateur" ne visent pas les produits fabriqués d'avance en plusieurs mesures déterminées et offerts au consommateur en ces mesures, mais les produits qui ne sont fabriqués qu'après indication des données individuelles.

Afin que cette intention ressorte mieux du texte, il est proposé de rédiger le début de l'article 2, § 1er, alinéa 1er, comme suit :

.../...

"Dans le cas de la vente à distance de produits à fabriquer sur mesure suivant des données spécifiques communiquées d'avance par le consommateur ...".

2. La loi du 14 juillet 1991 étant mentionnée avec son intitulé complet à l'article 1er, § 1er, du projet, il peut suffire d'écrire au paragraphe 1er de l'article 2 "de la loi du 14 juillet 1991 précitée" au lieu de "de la loi du 14 juillet 1991 sur les pratiques du commerce et sur l'information et la protection du consommateur".

La même observation vaut pour l'article 3, §§ 1er et 3, du projet.

3. Au paragraphe 2, il conviendrait d'écrire : "Lors de l'offre en vente à distance des produits visés au § 1er, le consommateur ...".

4. Il y aurait lieu de compléter également cet article par une disposition adaptant les mentions à faire figurer sur le document de livraison (article 79, § 2, de la loi) à la règle figurant au paragraphe 1er de cet article.

Article 3.

1. Au paragraphe 1er, il serait préférable de remplacer les mots "produits ... protégés par la loi du 22 mars

.../...

1886 sur les droits d'auteur" par les mots "oeuvres protégées par la législation sur les droits d'auteur".

2. La loi du 24 janvier 1977 relative à la protection de la santé des consommateurs en ce qui concerne les denrées alimentaires et les autres produits ne contient aucune définition de la notion de "produits cosmétiques". Dans un souci de clarté, il serait préférable, dès lors, de viser au paragraphe 1er l'arrêté royal du 10 mai 1978 relatif aux produits cosmétiques, qui définit en son article 1er, 1^o, ce qu'il convient d'entendre par cette notion.

3. Il n'est pas spécifié de quelle sanction est assortie la non-inclusion de la clause spéciale mentionnée au paragraphe 3.

Il a été communiqué au Conseil d'Etat que, dans cette hypothèse, l'obligation de renvoi sous emballage de sécurité intact s'éteint.

Il conviendrait, dès lors, de compléter le paragraphe 3 par une disposition qui pourrait être formulée comme suit : "A défaut de cette mention, l'obligation prévue au § 1er s'éteint".

4. Dans le texte néerlandais du paragraphe 3, il y aurait lieu d'écrire, conformément à la terminologie utilisée à l'article 79, § 2, de la loi du 14 juillet 1991,

.../...

"vetgedrukte letters" au lieu de "vette letters" et "het verzakingsbeding" au lieu de "de opzeggingsclausule".

OBSERVATION FINALE.

Afin d'éviter tout malentendu, il peut être recommandé de préciser en un article distinct du projet que les autres dispositions de la loi du 14 juillet 1991 s'appliquent sans restrictions en ce qui concerne les ventes à distance, réglées dans l'arrêté, de certaines catégories de produits.

De kamer was samengesteld uit

de Heer : W. DEROOVER,
Monsieur :

Mevrouw : S. VANDERHAEGEN,
Madame :
de Heer : M. VAN DAMME,
Monsieur :

Mevrouw : A. BECKERS,
Madame :

La chambre était composée de

staatsraad, voorzitter,
conseiller d'Etat, président,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

griffier,
greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. M. VAN DAMME.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld door de H. G. VAN HAEGENDOREN, adjunct-referendaris.

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

Le rapport a été présenté par M. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée par M. G. VAN HAEGENDOREN, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

A. BECKERS.

W. DEROOVER.