

## ROYAUME DE BELGIQUE

-----

## KONINKRIJK BELGIE

-----

## AVIS DU CONSEIL D'ETAT

-----

## ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

-----

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de l'Aménagement du territoire, des Travaux publics et du Transport de la Région de Bruxelles-Capitale, le 17 mars 1999, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas un mois, sur un projet d'arrêté "relatif à la constitution d'une société d'économie mixte en association avec la Commune de Woluwé-Saint-Lambert et un ou plusieurs partenaires privés", a donné le 23 juin 1999 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 17 maart 1999 door de Minister van Ruimtelijke Ordening, Openbare Werken en Vervoer van het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste een maand, van advies te dienen over een ontwerp van besluit "tot oprichting van een gemengd bedrijf in samenwerking met de gemeente Sint-Lambrechts-Woluwe en met één of meerdere privé-partners", heeft op 23 juni 1999 het volgende advies gegeven :

L'arrêté en projet prévoit la constitution, par la Régie foncière de la Région de Bruxelles-capitale, "au nom et pour le compte" de cette Région, d'une société d'économie mixte prenant la forme d'une société anonyme soumise aux lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Cette société doit être considérée comme étant une personne morale de droit public.

En effet :

- 1° d'une part, comme l'indique la note aux membres du Gouvernement, "la majorité du capital et le contrôle seront détenus par les pouvoirs publics" - en l'occurrence, la Région de Bruxelles-capitale et la commune de Woluwé-Saint-Lambert;
- 2° d'autre part, ladite société est appelée à exercer une mission d'intérêt général, conformément aux règles prévues par l'ordonnance du 8 septembre 1994 portant création de la "Régie foncière de la Région de Bruxelles-capitale" ainsi que par l'arrêté en projet.

Il résulte de l'article 9 de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, disposition que l'article 4 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux institutions bruxelloises rend applicable à la Région de Bruxelles-capitale, que la création d'une personne morale de droit public par cette Région ne peut se faire qu'en vertu d'une ordonnance. L'ordonnance à prendre doit également, conformément à la même disposition, régler la composition,

.../...

la compétence, le fonctionnement et le contrôle de la personne morale de droit public envisagée.

La circonstance que l'article 3, alinéa 4, de l'ordonnance précitée du 8 septembre 1994 permet au Gouvernement de déterminer les conditions auxquelles la Régie foncière peut décider, notamment, de "participer au capital et à la gestion d'entreprises existantes ou à créer" ne dispense pas la Région de Bruxelles-capitale de respecter l'article 9 de la loi spéciale du 8 août 1980.

Le Gouvernement n'a donc pas le pouvoir de prévoir la constitution de la société d'économie mixte envisagée; c'est au législateur qu'il appartient de régler la création, la composition, la compétence, le fonctionnement et le contrôle de cette société.

Par conséquent, le projet sera fondamentalement revu.

\*

\*                      \*

Dès à présent, le Conseil d'Etat croit cependant utile d'attirer l'attention de la Région de Bruxelles-capitale sur les observations suivantes :

1. Des dispositions par lesquelles la Région de Bruxelles-capitale charge sa Régie foncière de participer au capital et à la gestion d'entreprises ne peuvent être

.../...

adoptées tant que le Gouvernement n'a pas pris toutes les mesures que requiert le fonctionnement de la Régie foncière, à savoir, tout particulièrement :

- a) d'une part, les mesures d'exécution de l'ordonnance du 8 septembre 1994 (1);
- b) d'autre part, la Régie foncière étant un service à gestion séparée de la Région, les dispositions visées à l'article 140 des lois coordonnées sur la comptabilité de l'Etat (2) - à tout le moins celles de ces dispositions qui ne figurent pas déjà dans l'ordonnance du 8 septembre 1994 ou dans ses mesures d'exécution.

2. L'attention est encore attirée sur le fait que l'apport, par la Région, d'un droit d'emphytéose sur les terrains dont elle est propriétaire - apport envisagé par l'article 6 de l'arrêté en projet - ne peut se faire, en l'état actuel des textes, que dans le respect des règles fixées par l'ordonnance du 12 novembre 1992 relative à l'aliénation d'immeubles domaniaux.

-----

---

(1) Voir spécialement les articles 8, § 2, 12, 14, 17 et 20 de l'ordonnance.

(2) Sur l'application de cette disposition à la Régie foncière, voir l'avis de la section de législation du Conseil d'Etat L. 23.448/8 sur la proposition devenue l'ordonnance du 8 septembre 1994 et sur des amendements à cette proposition (Doc. C.R.B., A-243/2-93/94, p. 9).

Het ontworpen besluit voorziet in de oprichting door de Grondregie van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, "in naam en voor rekening" van dat Gewest, van een gemengd bedrijf in de vorm van een naamloze vennootschap waarop de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen van toepassing zijn.

Dat bedrijf moet beschouwd worden als een publiek-rechtelijke rechtspersoon.

Het is namelijk zo dat :

- 1° enerzijds, zoals wordt vermeld in de nota aan de leden van de Regering, "het overgrote deel van het kapitaal en het toezicht in handen is van de overheden" - in dit geval het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en de gemeente Sint-Lambrechts-Woluwe;
- 2° anderzijds, het genoemde bedrijf een taak van algemeen belang moet vervullen overeenkomstig de regels gesteld bij de ordonnantie van 8 september 1994 tot oprichting van de Grondregie van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest", alsmede bij het ontworpen besluit.

Uit artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, welke bepaling bij artikel 4 van de bijzondere wet van 12 januari 1989 met betrekking tot de Brusselse Instellingen toepasselijk wordt verklaard op het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, blijkt dat een publiekrechtelijke rechtspersoon door dat Gewest alleen kan worden opgericht krachtens een ordonnantie. De uit te

.../...

vaardigen ordonnantie moet tevens, overeenkomstig dezelfde bepaling, de samenstelling, bevoegdheid en werkwijze van en het toezicht op de in uitzicht gestelde publiekrechtelijke rechtspersoon regelen.

De omstandigheid dat de Regering op grond van artikel 3, vierde lid, van de voormelde ordonnantie van 8 september 1994, de voorwaarden kan bepalen waaronder de Grondregie onder meer kan beslissen om "deel te nemen in het kapitaal en in het beheer van bestaande of op te richten ondernemingen", ontslaat het Brussels Hoofdstedelijk Gewest niet van de verplichting om artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 in acht te nemen.

De Regering is dus niet bevoegd om te voorzien in de oprichting van het beschouwde gemengd bedrijf; het staat aan de wetgever de oprichting, samenstelling, bevoegdheid en werkwijze van en het toezicht op dat bedrijf te regelen.

Het ontwerp moet bijgevolg grondig worden herzien.

\*

\*

\*

De Raad van State acht het evenwel nu reeds zinvol het Brussels Hoofdstedelijk Gewest opmerkzaam te maken op het volgende :

1. Bepalingen waarbij het Brussels Hoofdstedelijk Gewest de Grondregie ermee belast deel te nemen in het

.../...

kapitaal en in het beheer van ondernemingen kunnen niet worden goedgekeurd zolang de Regering niet alle maatregelen heeft genomen vereist voor het regelen van de werkwijze van de Grondregie, te weten, meer bepaald :

- a) enerzijds de maatregelen tot uitvoering van de ordonnantie van 8 september 1994 (1);
- b) anderzijds, aangezien de Grondregie een dienst van het Gewest is met afzonderlijk beheer, de bepalingen bedoeld in artikel 140 van de gecoördineerde wetten op de rijkscomptabiliteit (2) - op zijn minst die bepalingen die niet reeds zijn opgenomen in de ordonnantie van 8 september 1994 of in de maatregelen tot uitvoering ervan.

2. Er wordt bovendien op gewezen dat het Gewest, bij de huidige stand van de teksten, alleen rechten van erfpacht kan verlenen op de grond waarvan het eigenaar is - van welke erfpacht sprake is in artikel 6 van het ontworpen besluit - met inachtneming van de regels vastgesteld bij de ordonnantie van 12 november 1992 betreffende de vervreemding van onroerende domeingoederen.

-----

---

(1) Zie inzonderheid de artikelen 8, § 2, 12, 14, 17 en 20 van de ordonnantie.

(2) In verband met de toepassing van deze bepaling op de Grondregie, zie het advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State L. 23.448/8 over het voorstel dat ontstaan heeft gegeven aan de ordonnantie van 8 september 1994 en over de amendementen op dat voorstel (Gedr. st. B.H.R., A.-243/2-93/94, blz. 9).

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs  
de Heren

R. ANDERSEN,

président de chambre,  
kamervoorzitter,

P. HANSE,  
P. LIENARDY,

conseillers d'Etat,  
staatsraden,

F. DELPEREE,

assesseurs de la  
section de législation,  
assessoren van de  
afdeling wetgeving,

J.-M. FAVRESSE,

Madame  
Mevrouw

M. PROOST,

greffier,  
griffier.

Le rapport a été présenté par  
M. B. JADOT, auditeur. La note du  
Bureau de coordination a été rédi-  
gée et exposée par M. B. RONGVAUX,  
référéndaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht  
door de H. B. JADOT, auditeur.  
De nota van het Coördinatiebureau  
werd opgesteld en toegelicht door  
de H. B. RONGVAUX, adjunct-  
referendaris.

La concordance entre la version  
française et la version néerlandai-  
se a été vérifiée sous le contrôle  
de M. R. ANDERSEN.

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. PROOST

R. ANDERSEN