

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.814/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 23 maart 2004 door de Minister van Economie verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging op het vlak van de solvabiliteitsmargevereisten van het koninklijk besluit van 22 februari 1991 houdende algemeen reglement betreffende de controle op de verzekeringsondernemingen", heeft op 6 april 2004 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe een aantal wijzigingen inzake de solvabiliteitsmargevereisten aan te brengen in het koninklijk besluit van 22 februari 1991 houdende algemeen reglement betreffende de controle op de verzekeringsondernemingen. Door middel van die wijzigingen wordt de omzetting in het Belgische recht beoogd van sommige bepalingen van twee EG-richtlijnen, namelijk de richtlijn 2002/12/EG ⁽¹⁾ van het Europees Parlement en de Raad van 5 maart 2002 tot wijziging van richtlijn 79/267/EEG van de Raad op het gebied van de solvabiliteitsmargevereisten voor levensverzekeringsondernemingen en de richtlijn 2002/13/EG van het Europees Parlement en de Raad van 5 maart 2002 tot wijziging van richtlijn 73/239/EEG van de Raad op het gebied van de solvabiliteitsmargevereisten voor schadeverzekeringsondernemingen.

De ontworpen wijzigingen hebben vooral betrekking op de berekeningswijze van de vereiste solvabiliteitsmarge en op het voorgeschreven minimum van het waarborgfonds. De ontworpen regeling moet worden gelezen in samenhang met de regeling die is vervat in het ontwerp van koninklijk besluit waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, heden het advies 36.813/1 uitbrengt ⁽²⁾ en waarvan de datum van inwerkingtreding wordt bepaald in artikel 4 van het voorliggende ontwerp.

2. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 15, § 1, derde lid, van de wet van 9 juli 1975 betreffende de controle der verzekeringsondernemingen. Die wetsbepaling draagt de Koning op om de wijze van berekening van de solvabiliteitsmarge en het niveau dat zij moet bereiken in verhouding tot de verbintenissen van de

⁽¹⁾ Deze richtlijn werd weliswaar opgeheven door richtlijn 2002/83/EG van het Europees Parlement en de Raad van 5 november 2002 betreffende levensverzekering, doch artikel 72, lid 1, van deze laatste richtlijn doet ervan blijken dat die opheffing geldt "onverminderd verplichtingen van de lidstaten wat de in bijlage V, deel B, vermelde omzettings- en toepassingstermijnen van deze richtlijnen betreft". De in bijlage V, deel B, bedoelde richtlijnen zijn die welke worden vermeld in bijlage V, deel A, van de richtlijn 2002/83/EG, waaronder de richtlijn 2002/12/EG.

⁽²⁾ Ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging op het vlak van de solvabiliteitsmargevereisten van de wet van 9 juli 1975 betreffende de controle der verzekeringsondernemingen".

verzekeringsonderneming, vast te stellen. Tevens wordt bepaald dat het minimum van de samen te stellen marge minstens gelijk is aan het absolute minimum van het waarborgfonds, zoals bepaald door de Koning.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Rekening houdende met wat is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond van de ontworpen regeling moeten op het einde van het eerste lid van de aanhef de woorden "inzonderheid op artikel 97" worden vervangen door de woorden "inzonderheid op artikel 15, § 1, derde lid, vervangen bij het koninklijk besluit van 12 augustus 1994".

2. In het tweede lid van de aanhef dienen alle nog van kracht zijnde wijzigingen van het koninklijk besluit van 22 februari 1991 te worden vermeld. Enkel indien het aantal wijzigende teksten dat aldus moet worden vermeld, te omvangrijk zou zijn, kan worden gebillijkt dat het betrokken lid van de aanhef wordt aangevuld met de zinsnede "..., zoals tot op heden gewijzigd;".

3. Men redigere het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State als volgt:

"Gelet op advies 36.814/1 van de Raad van State, gegeven op 6 april 2004;".

Artikel 1

Artikel 1 van het ontwerp moet worden geredigeerd als volgt:

"Artikel 17, § 1, van het koninklijk besluit van 22 februari 1991 houdende algemeen reglement betreffende de controle op de verzekeringsondernemingen, gewijzigd

.../...

bij de koninklijke besluiten van 22 november 1994 en 26 november 1999, wordt opgeheven".

Artikel 2

1. De redactie van de inleidende zin van artikel 2 van het ontwerp moet worden aangepast als volgt:

"In artikel 18 van hetzelfde besluit worden A, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 26 november 1999, en B, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 3 maart 1995 en 26 november 1999, vervangen als volgt:".

2. In de Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 18, B, c), tweede lid, moet worden geschreven : "Wanneer het bedrag ter dekking van de beheerskosten vast is ...".

Artikel 3

De inleidende zin van artikel 3 van het ontwerp dient te luiden als volgt:

"Artikel 19 van hetzelfde besluit, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 22 november 1994 en 26 november 1999, wordt vervangen als volgt:".

Artikel 4

1. In het ontworpen artikel 39ter, § 1, wordt ook de datum van inwerkingtreding bepaald van de regeling die het voorwerp is van het ontwerp van koninklijk besluit waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, heden het advies 36.813/1 uitbrengt. Ter wille van de duidelijkheid van de regelgeving zou die datum beter in het laatstgenoemde ontwerp zelf worden vastgesteld.

.../...

2. Aan zowel de ontworpen regeling als aan de regeling die is opgenomen in het ontwerp 36.813/1 wordt terugwerkende kracht verleend tot 20 september 2003, dit is de uiterste datum voor de lidstaten om te voldoen aan de richtlijnen 2002/12/EG en 2002/13/EG.

In dat verband moet er nochtans op worden gewezen dat het verlenen van terugwerkende kracht aan verordenende bepalingen slechts geoorloofd is ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Gelet op het technische karakter van de aangelegenheden die worden geregeld in zowel het ontwerp 36.813/1, als in het voorliggende ontwerp, doen de stellers er goed aan om, door middel van een bijkomend onderzoek, zich ervan te vergewissen of de retroactiviteit van alle bepalingen van het ontwerp 36.813/1 en van het voorliggende ontwerp valt in te passen in één van de zo-even opgesomde gevallen. Dergelijk onderzoek is in het bijzonder aangewezen met betrekking tot bepalingen die voor het verleden nieuwe of bijkomende verplichtingen beogen op te leggen.

3. In het ontworpen artikel 39ter, §§ 2 en 3, van het koninklijk besluit van 22 februari 1991, wordt telkens verwezen naar "dit besluit". Die verwijzing is niet adequaat indien men enkel beoogt te refereren aan de toepassing van de bepalingen van het koninklijk besluit van 22 februari 1991 die worden gewijzigd of ingevoegd bij het thans ontworpen koninklijk besluit. Indien dat effectief de bedoeling is, dient in het ontworpen artikel 39ter, §§ 2 en 3, uitdrukkelijk te worden verwezen naar de ontworpen wijzigende regeling, niet naar "dit besluit" (dit is het koninklijk besluit van 22 februari 1991).

4. In het ontworpen artikel 39ter, § 3, eerste lid, vervange men het woord "Controledienst" door de vermelding "CBFA", welke al in andere artikelen van het koninklijk besluit van 22 februari 1991 voorkomt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	P. LEMMENS, J. BAERT,	staatsraden,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 36.814/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de l'Économie, le 23 mars 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant, en ce qui concerne l'exigence de marge de solvabilité, l'arrêté royal du 22 février 1991 portant règlement général relatif au contrôle des entreprises d'assurances", a donné le 6 avril 2004 l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend apporter dans l'arrêté royal du 22 février 1991 portant règlement général relatif au contrôle des entreprises d'assurances un certain nombre de modifications relatives à l'exigence de marge de solvabilité. Ces modifications visent à transposer en droit belge certaines dispositions de deux directives CE, à savoir la directive 2002/12/CE ⁽³⁾ du Parlement européen et du Conseil du 5 mars 2002 modifiant la directive 79/267/CEE du Conseil en ce qui concerne l'exigence de marge de solvabilité des entreprises d'assurance vie et la directive 2002/13/CE du Parlement européen et du Conseil du 5 mars 2002 modifiant la directive 73/239/CEE du Conseil en ce qui concerne l'exigence de marge de solvabilité des entreprises d'assurance non vie.

Les modifications en projet concernent principalement le mode de calcul de l'exigence de marge de solvabilité et le minimum prescrit du fonds de garantie. Le régime en projet doit se lire en combinaison avec les dispositions figurant dans le projet d'arrêté royal sur lequel le Conseil d'État, section de législation, émet ce jour l'avis 36.813/1 ⁽⁴⁾ et dont la date d'entrée en vigueur est fixée à l'article 4 du présent projet.

2. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 15, § 1^{er}, alinéa 3, de la loi du 9 juillet 1975 relative au contrôle des entreprises d'assurances. Cette disposition légale charge le Roi de déterminer le mode de calcul de la marge de solvabilité et le niveau qu'elle doit atteindre en fonction des engagements de l'entreprise d'assurances. Elle précise en outre que le minimum de la marge à constituer est au moins égal au minimum absolu du fonds de garantie, déterminé par le Roi.

⁽³⁾ Cette directive a certes été abrogée par la directive 2002/83/CE du Parlement européen et du Conseil du 5 novembre 2002 concernant l'assurance directe sur la vie, mais l'article 72, paragraphe 1, de cette dernière directive précise que cette abrogation s'applique "sans préjudice des obligations des États membres en ce qui concerne les délais de transposition et d'entrée en vigueur figurant à l'annexe V, partie B". Les directives visées à l'annexe V, partie B, sont celles qui sont mentionnées à l'annexe V, partie A, de la directive 2002/83/CE, dont la directive 2002/12/CE.

⁽⁴⁾ Projet d'arrêté royal "modifiant, en ce qui concerne l'exigence de marge de solvabilité, la loi du 9 juillet 1975 relative au contrôle des entreprises d'assurances".

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Compte tenu de l'observation formulée à l'égard du fondement juridique du régime en projet, on remplacera les mots "notamment l'article 97" par les mots "notamment l'article 15, § 1^{er}, alinéa 3, remplacé par l'arrêté royal du 12 août 1994" à la fin du premier alinéa du préambule.

2. Au deuxième alinéa du préambule, on mentionnera toutes les modifications de l'arrêté royal du 22 février 1991 qui sont encore en vigueur. C'est uniquement dans l'hypothèse où le nombre de textes modificatifs devant ainsi être mentionnés serait trop important qu'il se justifierait de compléter l'alinéa concerné du préambule par le segment de phrase "..., tel qu'il a été modifié à ce jour;".

3. On rédigera l'alinéa du préambule faisant référence à l'avis du Conseil d'État comme suit :

"Vu l'avis 36.814/1 du Conseil d'État, donné le 6 avril 2004;".

Article 1^{er}

L'article 1^{er} du projet sera rédigé comme suit :

"L'article 17, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 22 février 1991 portant règlement général relatif au contrôle des entreprises d'assurances, modifié par les arrêtés royaux des 22 novembre 1994 et 26 novembre 1999, est abrogé".

.../...

Article 2

1. On adaptera la formulation de la phrase liminaire de l'article 2 du projet comme suit :

"À l'article 18 du même arrêté, le A, modifié par l'arrêté royal du 26 novembre 1999, et le B, modifié par les arrêtés royaux des 3 mars 1995 et 26 novembre 1999, sont remplacés par les dispositions suivantes :".

2. Dans le texte néerlandais de l'article 18, B, c), alinéa 2, en projet, on écrira :

"Wanneer het bedrag ter dekking van de beheerskosten vast is ...".

Article 3

La phrase liminaire de l'article 3 du projet s'énoncera comme suit :

"L'article 19 du même arrêté, modifié par les arrêtés royaux des 22 novembre 1994 et 26 novembre 1999, est remplacé par la disposition suivante :".

Article 4

1. L'article 39^{ter}, § 1^{er}, en projet, fixe également la date d'entrée en vigueur du régime qui fait l'objet du projet d'arrêté royal sur lequel le Conseil d'État, section de législation, émet ce jour l'avis 36.813/1. Par souci de précision de la réglementation, il serait préférable de fixer cette date dans ce dernier projet même.

2. Tant le régime en projet que les dispositions figurant dans le projet 36.813/1 se voient conférer un effet rétroactif au 20 septembre 2003, soit la date ultime à laquelle les États membres doivent se conformer aux directives 2002/12/CE et 2002/13/CE.

.../...

Il faut néanmoins souligner à cet égard qu'il ne peut être conféré d'effet rétroactif aux dispositions réglementaires que lorsque la rétroactivité fait l'objet d'une habilitation légale, lorsqu'elle se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe d'égalité ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

Vu le caractère technique des matières réglées tant dans le projet 36.813/1 que dans le présent projet, il serait préférable que leurs auteurs s'assurent, par un examen complémentaire, que l'effet rétroactif de toutes les dispositions du projet 36.813/1 et du présent projet coïncide avec l'une des hypothèses énumérées. Cet examen est particulièrement indiqué en ce qui concerne les dispositions qui entendent imposer de nouvelles obligations ou des obligations supplémentaires pour le passé.

3. L'article 39^{ter}, §§ 2 et 3, en projet, de l'arrêté royal du 22 février 1991 fait chaque fois référence au "présent arrêté". Cette référence n'est pas adéquate s'il s'agit uniquement de faire référence à l'application des dispositions de l'arrêté royal du 22 février 1991 qui sont modifiées ou insérées par le présent projet d'arrêté royal. Si telle est effectivement l'intention, l'article 39^{ter}, §§ 2 et 3, en projet, doit faire expressément référence aux dispositions modificatives en projet et pas au "présent arrêté" (à savoir l'arrêté royal du 22 février 1991).

4. À l'article 39^{ter}, § 3, alinéa 1^{er}, en projet, on remplacera le mot "Office" par la mention "CBFA" qui apparaît déjà dans d'autres articles de l'arrêté royal du 22 février 1991.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	P. LEMMENS, J. BAERT,	conseillers d'État,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par M. P. DEPUYDT, premier auditeur.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME