

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 37.383/2

DE LA SECTION DE LÉGISLATION DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par la Vice-Première Ministre et Ministre de la Justice, le 11 juin 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant les modalités de création, de tenue et de consultation du Registre central des déclarations relatives à la désignation d'un administrateur provisoire", a donné le 5 juillet 2004 l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, le projet appelle les observations ci-après.

Observations particulières

Préambule

1. Il y a lieu de mentionner que l'article 488*bis*, b), § 2, alinéa 3, du Code civil a également été modifié par l'article 382 de la loi-programme du 22 décembre 2003.

2. Il convient de compléter le préambule par la mention de la disposition qui autorise le Roi à faire entrer en vigueur l'article 488*bis*, b), § 2. Il faut donc viser l'article 15 de la loi du 3 mai 2003 déjà visé à l'alinéa 1^{er} du préambule de même que l'article 383 de la loi-programme du 22 décembre 2003.

Dispositif

Article 1^{er}

L'article 488*bis*, b), § 2, alinéa 3, première phrase, du Code civil dispose que le Roi "fixe les modalités de création, de tenue et de consultation du registre central".

Fixer les modalités de création ne veut cependant pas dire "créer lui-même" le registre central, et ce d'autant plus que l'autorité publique est sans pouvoir pour créer quoi que ce soit au sein d'une ASBL ⁽¹⁾.

En conséquence, les mots "est créé" doivent être remplacés par les mots "est tenu".

Article 3

Il y a lieu de préciser ce que vise le 4° sous les mots "la nature de la déclaration".

Article 4

A l'alinéa 5, il y a lieu d'écrire, de manière plus précise : "... au moment de la signature du procès-verbal ou de l'acte authentique de déclaration ...".

⁽¹⁾ En ce qui concerne les limites du pouvoir dont disposent les autorités publiques à l'égard des personnes morales de droit privé, le Conseil d'État a souvent rappelé qu'il ne peut être admis, au regard du principe de la liberté d'association, que, fût-ce sous le couvert de conditions d'agrément ou d'octroi de subventions, l'autorité publique en vienne à fixer des règles affectant profondément l'existence, l'organisation et le fonctionnement d'associations de droit privé ou à imposer aux activités de ces associations des contraintes telles que celles-ci, parce qu'elles n'auraient d'autre choix que de devenir de simples exécutants de la politique décidée par l'autorité, seraient dénaturées dans leur essence même.

Article 5

1. Compte tenu de la rédaction de l'alinéa 2, il y a lieu de prévoir, à l'alinéa 1^{er}, que la demande contienne l'indication du mode de transmission désiré du résultat de la recherche.

2. À l'alinéa 3, il est suggéré d'écrire, in fine : "... par le mode de transmission mentionné dans la demande de consultation".

La chambre était composée de

Messieurs	Y. KREINS,	président de chambre,
	J. JAUMOTTE,	conseillers d'État,
Mesdames	M. BAGUET,	
	B. VIGNERON,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. A. LEFEBVRE, auditeur.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

B. VIGNERON

Y. KREINS

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 37.383/2

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 11 juni 2004 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Justitie verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende vaststelling van de regels inzake oprichting, beheer en raadpleging van het Centraal Register van Verklaringen betreffende de aanwijzing van een voorlopige bewindvoerder", heeft op 5 juli 2004 het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Bijzondere opmerkingen

Aanhef

1. Er behoort te worden vermeld dat artikel 488*bis*, b), § 2, derde lid, van het Burgerlijk Wetboek eveneens gewijzigd is bij artikel 382 van de programmawet van 22 december 2003.

2. De aanhef dient te worden aangevuld met de vermelding van de bepaling op grond waarvan de Koning artikel 488*bis*, b), § 2, in werking kan laten treden. Er dient dus te worden verwezen naar artikel 15 van de wet van 3 mei 2003, waarvan reeds sprake is in het eerste lid van de aanhef, en naar artikel 383 van de programmawet van 22 december 2003.

Dispositief

Artikel 1

Artikel 488*bis*, b), § 2, derde lid, eerste zin, van het Burgerlijk Wetboek luidt als volgt : "De Koning bepaalt de nadere regels inzake oprichting, beheer en raadpleging van het centraal register."

.../...

De nadere regels inzake de oprichting van het centraal register bepalen betekent evenwel niet "het zelf oprichten", temeer daar het openbaar gezag niet bevoegd is om wat dan ook op te richten binnen een VZW ⁽¹⁾.

Bijgevolg dienen de woorden "wordt in de schoot van ... opgericht" te worden vervangen door de woorden "wordt bij ... bijgehouden".

Artikel 3

Er dient te worden aangegeven wat in onderdeel 4° moet worden verstaan onder de woorden "aard van de verklaring".

Artikel 4

In het vijfde lid behoort nauwkeuriger te worden geschreven : "... op het ogenblik van de ondertekening van het proces-verbaal of van de authentieke akte van verklaring ...".

Artikel 5

Gelet op de redactie van het tweede lid, behoort in het eerste lid te worden bepaald dat in de aanvraag de gewenste wijze van mededeling van het resultaat van de nasporing moet worden aangegeven.

⁽¹⁾ In verband met de beperkingen van de bevoegdheid waarover de publieke overheden ten aanzien van privaatrechtelijke rechtspersonen beschikken, heeft de Raad van State er reeds vaak op gewezen dat in het licht van het beginsel van de vrijheid van vereniging niet kan worden aanvaard dat de overheid, zij het onder het mom van voorwaarden voor de erkenning en voor de toekenning van subsidies, regels stelt die het bestaan, de organisatie en de werking van privaatrechtelijke verenigingen grondig veranderen, of op de werkzaamheden van die verenigingen zulke beperkingen stelt dat die verenigingen, doordat zij geen andere keuze hebben dan loutere uitvoerders te worden van het beleid waartoe de overheid besloten heeft, hun wezen zelf zouden verliezen.

2. Er wordt voorgesteld om in het tweede lid, in fine, te schrijven : "... van de nasporing mee op de wijze van mededeling vermeld in het verzoek tot raadpleging".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y. KREINS,	kamervoorzitter,
	J. JAUMOTTE,	staatsraden,
Mevrouwen	M. BAGUET,	
	B. VIGNERON,	griffier .

Het verslag werd uitgebracht door de H. A. LEFEBVRE, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. JAUMOTTE.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

B. VIGNERON

Y. KREINS