ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 37.686/2

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, le 27 septembre 2004, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté ministériel "relatif au secret professionnel du Commissaire du gouvernement près le conseil d'agrément des agents de change", a donné le 20 octobre 2004 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 37.686/2

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 27 september 2004 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Financiën verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "betreffende het beroepsgeheim van de regeringscommissaris bij de erkenningsraad voor effectenmakelaars", heeft op 20 oktober 2004 het volgende advies gegeven :

Examen du projet

L'article 1er du projet dispose que le commissaire du Gouvernement près le conseil d'agrément des agents de change est tenu au secret professionnel et ne peut divulguer à quelque personne ou autorité que ce soit les informations confidentielles dont il a connaissance en raison de ses fonctions.

L'article 2 prévoit un certain nombre d'exceptions au principe consacré par l'article 1er.

Le projet trouve son fondement direct dans l'article 13, § 2, de l'arrêté royal du 11 juillet 2003 relatif au Conseil d'agrément des agents de change et au titre d'agent de change qui dispose :

> "Le Ministre des Finances détermine les règles en matière de secret professionnel qui sont applicables au commissaire du gouvernement.
>
> Le Ministre des Finances peut autoriser le commissaire du gouvernement à informer toute autorité de toute question qui relève de la compétence de celle-ci".

Le projet devenu l'arrêté royal du 11 juillet 2003, précité, n'a pas été soumis pour avis à la section de législation du Conseil d'État, le Gouvernement ayant invoqué l'urgence.

La réglementation du secret professionnel dépasse de loin les mesures que peut adopter un ministre et même le Roi, puisqu'il s'agit d'une matière qui relève de la compétence du législateur [1].

Le Ministre n'est donc pas compétent pour prendre le projet d'arrêté examiné.

---

(1) Voir notamment l'observation formulée sous l'article 14 dans l'avis 35.647/2/V, donné le 22 juillet 2003, sur un projet devenu l'arrêté royal du 22 décembre 2003 portant exécution du Titre XIII, Chapitre 6 "Tutelle des mineurs étrangers non accompagnés" de la loi-programme du 24 décembre 2002; l'avis 27.447/1, donné le 24 février 1998, sur un projet devenu l'arrêté royal du 2 mars 1998 modifiant l'arrêté royal du 8 août 1997 fixant les règles concernant les élections médicales telles qu'elles sont prévues à l'article 211, § 1, de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994; l'avis 32.165/1/V, donné le 23 août 2001, sur un projet devenu l'arrêté royal du 29 octobre 2001 relatif au Comité d'accompagnement de la Centrale des Crédits aux Particuliers; l'avis 34.354/2, donné le 3 février 2003, sur un projet devenu l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 30 avril 2003 modifiant l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 26 septembre 2002 portant le statut administratif et pécuniaire des agents des organismes d'intérêt public de la Région de Bruxelles-Capitale; l'avis 36.035/4, donné le 17 novembre 2003, sur un projet devenu l'arrêté du Gouvernement wallon du 4 décembre 2003 portant exécution du décret du 15 mai 2003 relatif à la prévention de proximité dans les villes et communes de Wallonie; l'avis 36.657/2, donné le 1er mars 2004, sur un projet d'arrêté royal fixant les modalités pratiques nécessaires à l'application de certaines dispositions de la loi du 20 juillet 1979 concernant l'assistance mutuelle en matière de recouvrement des créances relatives à certains cotisations, droits, taxes et autres mesures.

Onderzoek van het ontwerp

Artikel 1 van het ontwerp bepaalt dat de regeringscommissaris bij de erkenningsraad voor effectenmakelaars gebonden is door het beroepsgeheim en de vertrouwelijke informatie waarvan hij kennis heeft gekregen bij de uitoefening van zijn taak, niet mag onthullen, aan welke persoon of autoriteit ook.

In artikel 2 wordt voorzien in een aantal uitzonderingen op het beginsel dat gehuldigd wordt in artikel 1.

Het ontwerp ontleent zijn rechtsgrond rechtstreeks aan artikel 13, § 2, van het koninklijk besluit van 11 juli 2003 betreffende de erkenningsraad voor effectenmakelaars en de titel van effectenmakelaar, dat luidt als volgt :

> "De Minister van Financiën bepaalt de regels die op de regeringscommissaris van toepassing zijn inzake het beroepsgeheim.
>
> De Minister van Financiën kan de regeringscommissaris toelaten elke autoriteit op de hoogte te brengen van elke aangelegenheid die tot de bevoegdheid van deze behoort".

Het ontwerp dat ontstaan gegeven heeft aan het voornoemde koninklijk besluit van 11 juli 2003, is niet ter fine van advies voorgelegd aan de afdeling wetgeving van de Raad van State, aangezien de Regering de dringende noodzakelijkheid heeft aangevoerd.

De regeling van het beroepsgeheim gaat veel verder dan de maatregelen die door een minister of zelfs door de Koning genomen kunnen worden, aangezien het een aangelegenheid betreft die valt onder de bevoegdheid van de wetgever [2].

De Minister is dus niet bevoegd om het voorliggende ontwerpbesluit uit te vaardigen.

---

(2) Zie inzonderheid de opmerking die geformuleerd is onder artikel 14 in advies 35.647/2/V, gegeven op 22 juli 2003, over een ontwerp dat ontstaan heeft gegeven aan het koninklijk besluit van 22 december 2003 tot uitvoering van Titel XIII, Hoofdstuk 6 "Voogdij over niet-begeleide minderjarige vreemdelingen" van de programmawet van 24 december 2002; advies 27.447/1, gegeven op 24 februari 1998, over een ontwerp dat ontstaan heeft gegeven aan het koninklijk besluit van 2 maart 1998 tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 augustus 1997 tot vaststelling van de regels voor de medische verkiezingen zoals bedoeld in artikel 211, § 1, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994; advies 32.165/1/V, gegeven op 23 augustus 2001, over een ontwerp dat ontstaan gegeven heeft aan het koninklijk besluit van 29 oktober 2001 betreffende het Begeleidingscomité van de Centrale voor Kredieten aan Particulieren; advies 34.354/2, gegeven op 3 februari 2003, over een ontwerp dat ontstaan gegeven heeft aan het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 30 april 2003 tot wijziging van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 26 september 2002 houdende het administratief statuut en de bezoldigingsregeling van de ambtenaren van de instellingen van openbaar nut van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest; advies 36.035/4, gegeven op 17 november 2003, over een ontwerp dat ontstaan gegeven heeft aan het besluit van de Waalse Regering van 4 december 2003 tot uitvoering van het decreet van 15 mei 2003 betreffende de buurtpreventie in de Waalse steden en gemeenten; advies 36.657/2, gegeven op 1 maart 2004, over een ontwerp van koninklijk besluit tot vaststelling van de praktische maatregelen die nodig zijn voor de tenuitvoerlegging van sommige bepalingen van de wet van 20 juli 1979 betreffende de wederzijdse bijstand inzake de invordering van schuldvorderingen die voortvloeien uit bepaalde bijdragen, rechten, belastingen en andere maatregelen.

La chambre était composée de

Messieurs de Heren	Y.	KREINS,
	J.	JAUMOTTE,
Mesdames Mevrouwen	M.	BAGUET,
	A.-C.	VAN GEERSDAELE,

président de chambre,
kamervoorzitter,

conseillers d'État,
staatsraden,

greffier,
griffier.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

A.-C. VAN GEERSDAELE

De kamer was samengesteld uit

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.

LE PRÉSIDENT - DE VOORZITTER,

Y. KREINS