SV

ROYAUME DE BELGIQUE

– – – – – – – – – –

AVIS 38.636/2/V
DE LA SECTION DE LÉGISLATION DU CONSEIL D'ÉTAT

– – – – – – – – – – – –

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, le 23 juin 2005, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrête royal portant modification de l'article 2 de la loi du 28 avril 1999 visant à transposer la directive 98/26/CE du 19 mai 1998 concernant la caractère définitif du règlement dans les systèmes de paiement et de règlement des opérations sur titres et publiant la liste des systèmes de paiement et de règlement des opérations sur titres régis par le droit belge", a donné le 18 juillet 2005 l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 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.

Examen du projet

Préambule

Alinéa 1er

Le projet se fonde sur l'article 2, § 5, 1°, de la loi du 28 avril 1999 visant à transposer la directive 98/26/CE du 19 mai 1998 concernant le caractère définitif du règlement dans les systèmes de paiement et de règlement des opérations sur titres, disposition qui est ainsi rédigée :

> "Le Roi peut modifier la liste des systèmes visés au paragraphe premier et la publie annuellement au Moniteur belge."

Puisqu'elle constitue le fondement légal du projet, il y a lieu de viser spécialement dans l'alinéa 1er de son préambule cette disposition. Comme, par ailleurs, le projet ne tend pas seulement à modifier, en son article 2, l'article 2, § 1er, b), 4°, de la loi du 28 avril 1999, précitée, mais également, en son article 1er, le texte français du 2° de cette même disposition, il convient aussi de viser spécialement ce 2° dans l'alinéa 1er, qui serait dès lors mieux rédigé comme suit :

"Vu la loi du 28 avril 1999 visant à transposer la directive 98/26/CE du 19 mai 1998 concernant le caractère définitif du règlement dans les systèmes de paiement et de règlement des opérations sur titres, notamment l'article 2, § 1er, b), 2° et 4°, remplacé par l'arrêté royal du 22 décembre 2003, et § 5, 1°".

L'article 2 du projet devrait de même être rédigé de la sorte :

"Art. 2. L'article 2, § 1er, b), 4°, de la même loi, remplacé par l'arrêté royal du 22 décembre 2003, est abrogé".

Alinéa 2

Le préambule du projet vise également, en son alinéa 2, cet arrêté royal du 22 décembre 2003 modifiant l'article 2 de la loi du 28 avril 1999, précitée, et publiant la liste des systèmes de paiement et de règlement des opérations sur titres régis par le droit belge, et plus spécialement son article 2, qui comporte ladite liste.

Cette référence est justifiée, dès lors que l'article 3 du projet comporte une nouvelle liste de ces systèmes, destinée à se substituer à celle constituant cet article 2, de sorte qu'il convient également d'insérer, à la suite de l'article 3 du projet, un article supplémentaire abrogeant l'arrêté royal du 22 décembre 2003, précité, celui-ci étant désormais dépourvu de portée juridique.

Dispositif

Article 1er (nouveau)

Conformément à l'article 11, 1, alinéa 2, de la directive 98/26/CE du 19 mai 1998, précitée, il y a lieu de mentionner dans un article 1er nouveau que cet arrêté tend à s'y conformer.

Article 1er (devenant l'article 2)

L'article 2, § 1er, b), 2°, de la loi du 28 avril 1999, précitée, vise :

"(...) le système de compensation de titres de la Banque nationale de Belgique (...) régi par la loi du 2 janvier 1991 relative au marché des titres de la dette publique et aux instruments de la politique monétaire et par l'arrêté royal n° 62 (1)".

L'article 19 de la loi du 15 décembre 2004 relative aux sûretés financières et portant des dispositions fiscales diverses en matière de conventions constitutives de sûreté réelle et de prêts portant sur des instruments financiers remplace l'article 4 de la loi du 2 janvier 1991 relative au marché des titres de la dette publique et aux instruments de la politique monétaire par une nouvelle disposition dont le paragraphe 1er est ainsi rédigé :

"§ 1er. La Banque nationale de Belgique est l'organisme de liquidation chargé de la détention des titres dématérialisés visés par la présente loi et de la liquidation des transactions sur ces titres (2)".

La Banque nationale de Belgique est de même un "organisme de liquidation" au sens de l'article 1er, 1°, de l'arrêté royal n° 62 relatif au dépôt d'instruments financiers fongibles et à la liquidation d'opérations sur ces instruments, pour l'application de cet arrêté.

---

(1) Ce dernier fait l'objet d'un arrêté royal du 27 janvier 2004 portant coordination de l'arrêté royal n° 62 du 10 novembre 1967 favorisant la circulation des instruments financiers, dont l'article 2 prévoit que "La coordination portera l'intitulé suivant : «Arrêté royal n° 62 relatif au dépôt d'instruments financiers fongibles et à la liquidation d'opérations sur ces instruments». Dans l'article 3, b), du projet, les mots «coordonné du 10 novembre 1967» et «coordonné» doivent donc être supprimés, respectivement dans les 1° et 2°.

(2) Conformément à l'article 10, 2°, du projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 23 janvier 1991 relatif aux titres de la dette de l'État, fixant la date d'entrée en vigueur de certaines dispositions de diverses lois et abrogeant l'arrêté royal du 22 décembre 1995 relatif au contrôle des teneurs de comptes agréés pour la tenue de comptes de titres dématérialisés de l'État, des Communautés, des Régions, des provinces, des autorités locales ou des établissements publics", qui fait l'objet de l'avis 38.482/2, donné le 23 juin 2005, l'article 19 de la loi du 15 décembre 2004, précitée, devrait entrer en vigueur le jour de la publication de l'arrêté en projet.

Le remplacement, prévu par l'article 1er du projet, du mot "compensation" par "liquidation", dans le texte français de l'article 2, § 1er, b), 2°, précité, aligne donc sa terminologie sur celle des dispositions auxquelles il renvoie.

Article 4 (devenant l'article 6)

Cet article du projet serait mieux rédigé comme suit :

"Art. 6. Le présent arrêté entre en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge".

La chambre était composée de

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

Le rapport a été présenté par M. J.-L. PAQUET, premier auditeur.

LE GREFFIER, LE PRÉSIDENT,

B. VIGNERON Y. KREINS

SV

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 38.636/2/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 23 juni 2005 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van artikel 2 van de wet van 28 april 1999 houdende omzetting van Richtlijn 98/26/EG van 19 mei 1998 betreffende het definitieve karakter van de afwikkeling van betalingen en effectentransacties in betalings- en afwikkelingssystemen en houdende bekendmaking van de lijst van de betalings- en effectenafwikkelingssystemen die geregeld worden door het Belgisch recht", heeft op 18 juli 2005 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.

Onderzoek van het ontwerp

Aanhef

Eerste lid

Het ontwerp heeft als rechtsgrond artikel 2, § 5, 1°, van de wet van 28 april 1999 houdende omzetting van richtlijn 98/26/EG van 19 mei 1998 betreffende het definitieve karakter van de afwikkeling van betalingen en effectentransacties in betalings- en afwikkelingssystemen, dat als volgt luidt :

> "De Koning kan de lijst van de onder de eerste paragraaf bedoelde systemen wijzigen en publiceert deze lijst jaarlijks in het Belgisch Staatsblad."

Aangezien die bepaling de rechtsgrond van het ontwerp vormt, moet daarnaar bepaaldelijk worden verwezen in het eerste lid van de aanhef. Voorts beoogt het ontwerp niet alleen, in artikel 2 ervan, artikel 2, § 1, b, 4°, van de voornoemde wet van 28 april 1999 te wijzigen, maar tevens, in artikel 1 ervan, de Franse tekst van onderdeel 2° van diezelfde bepaling, zodat in het eerste lid eveneens bepaaldelijk naar dat onderdeel 2° moet worden verwezen. Het eerste lid van de aanhef zou derhalve beter als volgt worden gesteld :

"Gelet op de wet van 28 april 1999 houdende omzetting van richtlijn 98/26/EG van 19 mei 1998 betreffende het definitieve karakter van de afwikkeling van betalingen en effectentransacties in betalings- en afwikkelingssystemen, inzonderheid op artikel 2, § 1, b, 2° en 4°, vervangen bij het koninklijk besluit van 22 december 2003, en § 5, 1°;"

Tevens moet artikel 2 van het ontwerp als volgt worden geredigeerd :

"Art. 2. Artikel 2, § 1, b, 4°, van dezelfde wet, vervangen bij het koninklijk besluit van 22 december 2003, wordt opgeheven."

Tweede lid

In het tweede lid van de aanhef van het ontwerp wordt eveneens verwezen naar dat koninklijk besluit van 22 december 2003 tot wijziging van artikel 2 van de voornoemde wet van 28 april 1999 en houdende bekendmaking van de lijst van de betalings- en effectenafwikkelingssystemen die geregeld worden door het Belgisch recht, inzonderheid naar artikel 2 ervan, dat de genoemde lijst bevat.

Die verwijzing is gewettigd, daar artikel 3 van het ontwerp een nieuwe lijst van zulke systemen bevat, die in de plaats moet komen van de lijst vervat in dat artikel 2, zodat na artikel 3 van het ontwerp tevens een aanvullend artikel moet worden ingevoegd houdende opheffing van het voornoemde koninklijk besluit van 22 december 2003, vermits het voortaan geen juridische draagwijdte meer heeft.

Dispositief

Artikel 1 (nieuw)

Overeenkomstig artikel 11, lid 1, tweede alinea, van de voornoemde richtlijn 98/26/EG van 19 mei 1998 moet in een nieuw artikel 1 worden vermeld dat dit besluit ertoe strekt ermee in overeenstemming te zijn.

Artikel 1 (dat artikel 2 wordt)

Artikel 2, § 1, b), 2°, van de voornoemde wet van 28 april 1999 betreft :

"(...) het effectenafwikkelingssysteem van de Nationale Bank van België (...) dat wordt geregeld door de wet van 2 januari 1991 betreffende de markt van de effecten van de overheidsschuld en het monetair beleidsinstrumentarium en door het voormelde koninklijk besluit nr. 62 [(1)]".

Artikel 19 van de wet van 15 december 2004 betreffende financiële zekerheden en houdende diverse fiscale bepalingen inzake zakelijke zekerheidsovereenkomsten en leningen met betrekking tot financiële instrumenten vervangt artikel 4 van de wet van 2 januari 1991 betreffende de markt van effecten van de overheidsschuld en het monetaire beleidsinstrumentarium door een nieuwe bepaling, waarvan paragraaf 1 als volgt luidt :

"§ 1. De Nationale Bank van België is de vereffeningsinstelling belast met het aanhouden van de in deze wet bedoelde gedematerialiseerde effecten en met de vereffening van transacties in deze effecten [(2)]".

---

(1) Het laatstgenoemde koninklijk besluit is het onderwerp van een koninklijk besluit van 27 januari 2004 tot coördinatie van het koninklijk besluit nr. 62 van 10 november 1967 ter bevordering van de omloop van financiële instrumenten, waarvan artikel 2 voorschrijft : "De coördinatie krijgt het volgende opschrift : «Gecoördineerd koninklijk besluit nr. 62 betreffende de bewaargeving van vervangbare financiële instrumenten en de vereffening van transacties op deze instrumenten». In de onderdelen 1° en 2° van artikel 3, b, van het ontwerp moeten bijgevolg respectievelijk de woorden «gecoördineerd ... van 10 november 1967» en «gecoördineerd» vervallen.

(2) Overeenkomstig artikel 10, 2°, van het ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 januari 1991 betreffende de effecten van de staatsschuld, tot vaststelling van de datum van inwerkingtreding van sommige bepalingen van verschillende wetten, en tot opheffing van het koninklijk besluit van 22 december 1995 betreffende het toezicht op de instellingen die erkend zijn om rekeningen van gedematerialiseerde effecten van de Staat, de Gemeenschappen, de Gewesten, de Provincies, de plaatselijke overheden of de openbare instellingen bij te houden", waarover op 23 juni 2005 advies 38.482/2 is verstrekt, treedt artikel 19 van de voornoemde wet van 15 december 2004 in werking de dag waarop het ontworpen besluit wordt bekendgemaakt.

.../...

De Nationale Bank van België is in de zin van artikel 1, 1°, van koninklijk besluit nr. 62 betreffende de bewaargeving van vervangbare financiële instrumenten en de vereffening van transacties op deze instrumenten, voor de toepassing van dat besluit tevens een "vereffeningsinstelling".

Door de vervanging, in de Franse tekst van het voornoemde artikel 2, § 1, b, 2°, van het woord "compensation" door het woord "liquidation", zoals artikel 1 van het ontwerp voorschrijft, wordt de terminologie ervan bijgevolg afgestemd op die van de bepalingen waarnaar dat artikel verwijst.

Artikel 4 (dat artikel 6 wordt)

Dit artikel van het ontwerp zou beter als volgt worden geredigeerd :

"Art. 6. Dit besluit treedt in werking de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt."

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y.	KREINS,	kamervoorzitter,
	P.	LIÉNARDY,	staatsraden,
Mevrouwen	M.	BAGUET,	
	B.	VIGNERON,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J.-L. PAQUET, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. LIÉNARDY.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

B. VIGNERON Y. KREINS