

KONINKRIJK BELGIË

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES 40.307/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

Avis 40.307/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 21 april 2006 door de Minister van Middenstand verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de examens over de ondernemersvaardigheden", heeft op 29 juni 2006 het volgende advies gegeven:

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des Classes moyennes, le 21 avril 2006, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "relatif aux examens sur les capacités entrepreneuriales", a donné le 29 juin 2006 l'avis suivant:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Op grond van artikel 4 van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap (hierna: de programmawet) moet elke KMO, natuurlijke persoon of rechtspersoon die een activiteit uitoefent die in het handels- of ambachtsregister moet worden ingeschreven, bewijzen over de basiskennis van het bedrijfsbeheer te beschikken. Op grond van artikel 5 van de programmawet moet elke KMO, natuurlijke persoon of rechtspersoon die een beroepsactiviteit uitoefent waarvoor de beroepsbekwaamheid is vastgesteld, bewijzen over deze beroepsbekwaamheid te beschikken.

Deze ondernemersvaardigheden kunnen, krachtens artikel 8 van de programmawet, worden bewezen door middel van een akte waaruit blijkt dat de betrokkene is geslaagd voor een examen voor een van de centrale examencommissies die daartoe zijn opgericht en waarvan de leden zijn benoemd door de minister die de Middenstand onder zijn bevoegdheid heeft. Het tweede lid van hetzelfde artikel machtigt de Koning om de organisatie van de examencommissies, de voorwaarden en het inschrijvingsrecht voor de deelname aan deze examens te bepalen.

2. Het om advies voorgelegde ontwerp beoogt, ter uitvoering van de hiervoor vermelde bepalingen, een nieuwe regeling vast te stellen die in de plaats komt van hoofdstuk V van het koninklijk besluit van 21 oktober 1998 tot uitvoering van hoofdstuk I van titel II van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap.

De ontworpen regeling heeft betrekking op volgende aangelegenheden:

- de oprichting per taalrol van een centrale examencommissie voor de basiskennis van het bedrijfsbeheer en voor de beroepsbekwaamheid van de gereguleerde beroepen (artikel 1);
- de organisatie, de samenstelling en de werking van de examencommissies (artikelen 2 tot 17, met uitzondering van artikel 10);

.../...

- het betalen van een retributie per inschrijving (artikel 10).

Het ontworpen artikel 18 strekt tot de opheffing van hoofdstuk V en de bijlagen I tot IV van het koninklijk besluit van 21 oktober 1998.

3. Voor de ontworpen bepalingen kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 8, tweede lid, van de programmawet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, verdient het aanbeveling in het eerste lid van de aanhef specifiek naar het tweede lid van artikel 8 van de programmawet te verwijzen.

2. Het tweede lid van de aanhef redigere men als volgt:

"Gelet op het koninklijk besluit van 21 oktober 1998 tot uitvoering van hoofdstuk I van titel II van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap, inzonderheid op hoofdstuk V, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 20 juli 2000 en 16 juni 2003, en de bijlagen I tot IV;"

3. Het zesde lid van de aanhef stellen men als volgt:

"Gelet op advies 40.307/1 van de Raad van State, gegeven op 29 juni 2006;"

Artikel 4

In het ontworpen artikel 4, § 2, wordt bepaald dat de voordracht van de kandidaten voor de betrokken examencommissie gebeurt door "de ministers bevoegd voor het verplicht secundair onderwijs en voor de voortdurende vorming van de middenstand" ⁽¹⁾. Het gaat om door de Grondwet en de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen aan de gemeenschappen toegewezen aangelegenheden.

In de geldende tekst van het koninklijk besluit van 21 oktober 1998 wordt echter in artikel 10, § 1, gesteld dat de voordracht gebeurt "door de bevoegde Gemeenschaps- of Gewestelijke overheden". Volgens de gemachtigde werd gekozen voor de ontworpen formulering omwille van de duidelijkheid.

Gelet op de autonomie van de gemeenschappen dient de federale overheid de interne organisatie van de gemeenschappen te respecteren. Het komt haar dan ook niet toe om bevoegdheden aan individuele leden van de gemeenschapsregering toe te wijzen. De ontworpen tekst is in strijd met de autonomie van de gemeenschappen.

Artikel 6

1. Het verdient aanbeveling de redactie van de Nederlandse tekst van artikel 6, 1°, tweede lid, en 2°, tweede lid, van het ontwerp beter te doen aansluiten bij de Franse tekst van die bepaling.

2. Indien het de bedoeling is te bepalen dat een lid, op het ogenblik van de benoeming, geen zestig jaar of meer mag zijn, kan in artikel 6, 3°, beter worden geschreven: "3° de leeftijd van zestig jaar niet hebben bereikt op de dag van hun benoeming".

⁽¹⁾ Volgens de gemachtigde wordt met "verplicht secundair onderwijs" het onderwijs bedoeld dat is bestemd voor de schoolplichtigen, in tegenstelling tot het onderwijs voor sociale promotie of het volwassenenonderwijs.

Artikel 8

Er dient te worden aangegeven van welke federale overheidsdienst de "Afdeling van de Reglementering van de Algemene Directie voor het K.M.O.-beleid" (zie ook artikel 9) deel uitmaakt.

Artikel 13

Het zou onredelijk zijn het gehele examen nietig te verklaren indien de regel in artikel 13, § 2, niet wordt nageleefd. De regel moet zo worden geformuleerd dat de sanctie enkel geldt voor het examen van de betrokken bloed- of aanverwant.

PORTÉE ET FONDEMENT LÉGAL DU PROJET

1. En vertu de l'article 4 de la loi-programme du 10 février 1998 pour la promotion de l'entreprise indépendante (ci-après : la loi-programme) toute P.M.E., personne physique ou personne morale, qui exerce une activité exigeant une inscription au registre du commerce ou de l'artisanat doit prouver les connaissances de gestion de base. En vertu de l'article 5 de la loi-programme, toute P.M.E., personne physique ou personne morale, qui exerce une activité professionnelle pour laquelle la compétence professionnelle est fixée, doit prouver qu'elle dispose de cette compétence professionnelle.

En vertu de l'article 8 de la loi-programme, ces capacités entrepreneuriales peuvent être prouvées par un titre établissant que l'intéressé a réussi un examen devant un des jurys centraux instaurés à cet effet et dont les membres sont nommés par le Ministre qui a les Classes moyennes dans ses attributions. L'alinéa 2 du même article autorise le Roi à déterminer l'organisation, les conditions et le droit d'inscription relatifs à la participation à ces examens.

2. Le projet soumis pour avis vise, pour l'exécution des dispositions précitées, à fixer un nouveau règlement qui se substitue au chapitre V de l'arrêté royal du 21 octobre 1998 portant exécution du chapitre I^{er} du titre II de la loi-programme du 10 février 1998 pour la promotion de l'entreprise indépendante.

Le règlement en projet porte sur ce qui suit:

- la création, par rôle linguistique, d'un jury central pour les connaissances de gestion de base et pour les compétences professionnelles des professions réglementées (article 1^{er});
- l'organisation, la composition et le fonctionnement des jurys (articles 2 à 17, à l'exception de l'article 10);
- le paiement d'une rétribution par inscription (article 10).

.../...

L'article 18 en projet tend à l'abrogation du chapitre V et des annexes I à IV de l'arrêté royal du 21 octobre 1998.

3. Les dispositions en projet peuvent trouver un fondement juridique dans l'article 8, alinéa 2, de la loi-programme.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Compte tenu de l'observation faite concernant le fondement juridique, il est recommandé que le premier alinéa du préambule fasse expressément référence à l'alinéa 2 de l'article 8 de la loi-programme.

2. On rédigera le deuxième alinéa du préambule comme suit :

"Vu l'arrêté royal du 21 octobre 1998 portant exécution du chapitre I^{er} du titre II de la loi-programme du 10 février 1998 pour la promotion de l'entreprise indépendante, notamment le chapitre V, modifié par les arrêtés royaux des 20 juillet 2000 et 16 juin 2003, et les annexes I à IV;"

3. On rédigera le sixième alinéa du préambule comme suit :

"Vu l'avis 40.307/1 du Conseil d'État, donné le 29 juin 2006;"

.../...

Article 4

L'article 4, § 2, en projet, dispose que les candidats aux jurys en question sont proposés par "les ministres qui ont l'enseignement secondaire obligatoire et la formation permanente des Classes moyennes dans leurs attributions"⁽²⁾. Il s'agit de matières que la Constitution et la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles ont attribuées aux communautés.

Dans le texte en vigueur de l'arrêté royal du 21 octobre 1998, l'article 10, § 1^{er}, dispose toutefois que la proposition est faite "par les autorités communautaires ou régionales compétentes". Selon le délégué, la formule en projet a été préférée par souci de clarté.

Eu égard à l'autonomie des communautés, l'autorité fédérale se doit de respecter leur organisation interne. Il ne lui appartient donc pas d'attribuer des compétences à des membres individuels d'un gouvernement de communauté. Le texte en projet est contraire à l'autonomie des communautés.

Article 6

1. Il est recommandé de faire correspondre plus étroitement le texte néerlandais de l'article 6, 1°, alinéa 2, et 2°, alinéa 2, du projet, au texte français de cette disposition.

2. Si l'intention est de prévoir qu'un membre ne peut être âgé de soixante ans ou plus au moment de sa nomination, mieux vaudrait écrire à l'article 6, 3° : "3° ne pas avoir atteint l'âge de soixante ans le jour de leur nomination".

⁽²⁾ Selon le délégué, l'on entend par "enseignement secondaire obligatoire" l'enseignement destiné aux élèves soumis à l'obligation scolaire, par opposition à l'enseignement de promotion sociale ou l'enseignement pour adultes.

Article 8

Il y a lieu d'indiquer de quel service public fédéral fait partie la "Division de la Réglementation de la direction générale de la Politique des P.M.E." (voir également l'article 9).

Article 13

Il serait déraisonnable d'invalider tout l'examen si la règle de l'article 13, § 2, n'est pas respectée. La règle doit être formulée de telle façon que la sanction ne vaut que pour l'examen présenté par le parent ou allié en question.

De kamer was samengesteld uit

de Heren
Messieurs

M. VAN DAMME,

J. BAERT,
W. VAN VAERENBERGH,

A. SPRUYT,
M. RIGAUX,

Mevrouw
Madame

G. VERBERCKMOES,

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'État,

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

griffier,
greffier.

Het verslag werd uitgebracht door
Mevr. G. SCHEPPERS, auditeur.

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

Le rapport a été présenté par
Mme G. SCHEPPERS, auditeur.

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME