

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.733/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 3 april 2007 door de Minister van Middenstand verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 2 augustus 1985 houdende uitvoering van de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen", heeft op 26 april 2007 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

Het was, binnen het gegeven tijdsbestek en gelet op de intense bevraging van de afdeling wetgeving, voor deze niet mogelijk om een grondig onderzoek aan het ontwerp te wijden. Uit de vaststelling dat over een bepaling in dit advies niets wordt gezegd, mag bijgevolg niet zonder meer worden afgeleid dat er niets over gezegd kan worden en, indien er wel iets wordt gezegd, dat er niets meer over te zeggen valt.

*

* *

1. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp dient, wat de rechtsgrond betreft, specifiek te worden verwezen naar artikel 3, § 1, tweede lid, en § 3, van de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, en niet naar artikel 2 van die wet. Men redigere het eerste lid van de aanhef dan ook als volgt:

"Gelet op de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, inzonderheid op artikel 3, § 1, tweede lid, ingevoegd bij de wet van 1 maart 2007, en § 3, vervangen bij de wet van 28 juni 1984;"

2. Artikel 6 van het ontwerp bepaalt dat het ontworpen besluit in werking treedt op 1 juli 2007¹ met uitzondering van artikel 1, dat van kracht wordt op (lees: dat uitwerking heeft met ingang van) 1 januari 2007. Artikel 1 van het ontwerp heeft bijgevolg retroactieve werking.

⁽¹⁾ Door de gemachtigde is bevestigd dat in de Nederlandse tekst verkeerdelijk aan de datum van 1 april 2007 wordt gerefereerd.

In dat verband dient eraan te worden herinnerd dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts toelaatbaar is ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag 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 daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de ontworpen regeling kan worden ingepast in één van de hiervoor vermelde gevallen, kan de terugwerkende kracht worden gebillijkt.

Artikel 1 van het ontwerp strekt er onder meer toe, voor de aanvragen van een beroepskaart ingediend bij een Belgische diplomatieke of consulaire vertegenwoordiging in het buitenland, het thans geldende forfaitair recht van 75 euro te verhogen tot 125 euro. Indien artikel 1 uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2007, worden daardoor op grond van de huidige regeling verworven rechten aangetast. De retroactiviteit van artikel 1 van het ontwerp kan bijgevolg, wat dit onderdeel ervan betreft, geen doorgang vinden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 42.733/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des Classes moyennes, le 3 avril 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 2 août 1985 portant exécution de la loi du 19 février 1965 relative à l'exercice, par les étrangers, des activités professionnelles indépendantes", a donné le 26 avril 2007 l'avis suivant:

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

Eu égard aux nombreuses demandes d'avis dont elle a été saisie, la section de législation n'a pas pu procéder, dans le délai imparti, à un examen approfondi du projet. Dès lors, la circonstance qu'une disposition ne fasse l'objet d'aucune observation dans le présent avis ne peut nullement signifier qu'il n'y a rien à en dire et, si toutefois une observation est formulée, cela n'implique pas qu'elle soit exhaustive.

*

* *

1. En ce qui concerne le fondement juridique, le premier alinéa du préambule du projet fera spécifiquement référence à l'article 3, § 1^{er}, alinéa 2, et § 3, de la loi du 19 février 1965 relative à l'exercice, par les étrangers, des activités professionnelles indépendantes, et non à l'article 2 de cette loi. En conséquence, on rédigera le premier alinéa du préambule comme suit :

"Vu la loi du 19 février 1965 relative à l'exercice, par les étrangers, des activités professionnelles indépendantes, notamment l'article 3, § 1^{er}, alinéa 2, inséré par la loi du 1^{er} mars 2007, et § 3, remplacé par la loi du 28 juin 1984;"

2. L'article 6 du projet dispose que l'arrêté en projet entre en vigueur le 1^{er} juillet 2007 ¹, à l'exception de l'article 1^{er}, qui produit ses effets le 1^{er} janvier 2007. Un effet rétroactif est ainsi conféré à l'article 1^{er} du projet.

⁽¹⁾ Le délégué a confirmé que le texte néerlandais fait erronément mention de la date du 1^{er} avril 2007.

À cet égard, il convient de rappeler que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est admissible que lorsqu'elle repose sur une base 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.

La rétroactivité ne peut se justifier que si les dispositions en projet peuvent s'inscrire dans l'une des hypothèses précitées.

L'article 1^{er} du projet vise notamment, pour les demandes de carte professionnelle introduites auprès d'un représentant diplomatique ou consulaire belge à l'étranger, à porter de 75 euros à 125 euros le droit forfaitaire actuellement en vigueur. Dans l'hypothèse où l'article 1^{er} produirait ses effets le 1^{er} janvier 2007, la règle actuelle porterait atteinte à des droits acquis. La rétroactivité de l'article 1^{er} du projet ne peut dès lors être maintenue en ce qui concerne cet élément de l'article visé.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT, M. TISON,	assesseurs de la section de législation,
Madame	A. BECKERS,	greffier.

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. W. VAN VAERENBERGH.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME