KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.073/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 9 mei 2007 door de Minister van Pensioenen verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot uitvoering van de gecoördineerde wet tot verwezenlijking van de eenmaking en de harmonisering van de kapitalisatiestelsels in het raam van de wetten betreffende de verzekering tegen de geldelijke gevolgen van ouderdom en vroegtijdige dood", heeft op 31 mei 2007 het volgende advies gegeven:

Rekening houdende met het ogenblik waarop dit advies wordt gegeven, vestigt de Raad van State de aandacht van de regering op het feit dat de ontstentenis van de controle die het Parlement krachtens de Grondwet moet kunnen uitoefenen, tot gevolg heeft dat de regering niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*
* *

1. Het koninklijk besluit van 20 april 1982 tot vaststelling van de wijze van uitbetaling van het jaarlijks bedrag van de met de rijksbijdrage verhoogde rente gevestigd door stortingen van vrijwillig verzekerden in het kader van de samengeordende wetten betreffende de verzekering tegen de geldelijke gevolgen van ouderdom en vroegtijdige dood, waaraan wordt gerefereerd in het vijfde lid van de aanhef van het ontwerp, wordt met het ontwerp niet gewijzigd of opgeheven. Tenzij het wel degelijk de bedoeling is om dat besluit op te heffen, in welk geval artikel 15 van het ontwerp in die zin moet worden aangevuld, dient de vermelding ervan uit de aanhef te worden weggelaten.

2. Het koninklijk besluit van 12 december 1997 tot wijziging van het koninklijk besluit van 9 oktober 1981 tot uitvoering van de artikelen 20, 27, 28 en 38 van de herstelwet van 10 februari 1981 inzake de pensioenen van de sociale sector, waarvan melding wordt gemaakt in het twaalfde lid van de aanhef, heeft als wijzigend besluit reeds volkomen uitwerking gekregen en maakt derhalve geen deel meer uit van de rechtsorde. De vermelding van dat besluit dient bijgevolg uit de aanhef te worden weggelaten.

3. Na het veertiende lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd, dient een nieuw lid te worden toegevoegd waarin wordt gerefereerd aan het ministerieel besluit van 24 maart 1972 houdende uitvoering van artikel 7, tweede lid, van

het koninklijk besluit van 13 september 1971 houdende uitvoering van hoofdstuk I, van de wet van 28 mei 1971 tot verwezenlijking van de eenmaking en de harmonisering van de kapitalisatiestelsels ingericht in het raam van de wetten betreffende de verzekering tegen de geldelijke gevolgen van ouderdom en vroegtijdige dood, dat met artikel 15, 1/, van het ontwerp wordt opgeheven.

4. Artikel 16 van het ontwerp doet ervan blijken dat aan hoofdstuk 2 van de ontworpen regeling retroactiviteit wordt verleend tot 1 januari 2004.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten of aan onderdelen ervan is slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging 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.

De terugwerkende kracht van hoofdstuk 2 van het ontwerp kan enkel toelaatbaar worden geacht in de mate dat deze in één van de voornoemde gevallen valt in te passen.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de M. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 43.073/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Pensions, le 9 mai 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant exécution de la loi coordonnée réalisant l'unification et l'harmonisation des régimes de capitalisation institués dans le cadre des lois relatives à l'assurance en vue de la vieillesse et du décès prématuré", a donné le 31 mai 2007 l'avis suivant:

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention du gouvernement sur le fait que l'absence du contrôle qu'il appartient au Parlement d'exercer en vertu de la Constitution, a pour conséquence que le gouvernement ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*
* *

1. L'arrêté royal du 20 avril 1982 déterminant le mode de liquidation du montant annuel de la rente, augmentée de la contribution de l'État, constituée par les versements d'assurés libres dans le cadre des lois coordonnées relatives à l'assurance en vue de la vieillesse et du décès prématuré, auquel il est fait référence au cinquième alinéa du préambule du projet, n'est pas modifié ou abrogé par le projet. Il faut en omettre la mention du préambule, à moins que l'intention ne soit effectivement d'abroger cet arrêté, auquel cas l'article 15 du projet devra être complété en ce sens.

2. L'arrêté royal du 12 décembre 1997 portant modification de l'arrêté royal du 9 octobre 1981 portant exécution des articles 20, 27, 28 et 38 de la loi de redressement du 10 février 1981 relative aux pensions du secteur social, dont il est fait mention au douzième alinéa du préambule, a déjà pleinement sorti ses effets en tant qu'arrêté modificatif et ne fait dès lors plus partie de l'ordre juridique. Il faut par conséquent omettre la mention de cet arrêté du préambule.

3. Après le quatorzième alinéa du préambule du projet, tel qu'il a été soumis pour avis, il faut insérer un nouvel alinéa visant l'arrêté ministériel du 24 mars 1972 portant exécution de l'article 7, alinéa 2, de l'arrêté royal du 13 septembre 1971 portant exécution du chapitre I^{er} de la loi du 28 mai 1971 réalisant l'unification et l'harmonisation des régimes de capitalisation institués dans le cadre des lois relatives à l'assurance en vue de la vieillesse et du décès prématuré, lequel est abrogé par l'article 15, 1/, du projet.

4. Il ressort de l'article 16 du projet qu'un effet rétroactif au 1er janvier 2004 est conféré au chapitre 2 de l'arrêté en projet.

L'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés ou à des parties de ceux-ci n'est permise que sous certaines conditions, à savoir lorsqu'il existe un fondement légal à cet effet, lorsque la rétroactivité 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 du chapitre 2 du projet ne peut se justifier que dans la mesure où elle s'inscrit dans une des hypothèses énumérées.

La chambre était composée de

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

Le rapport a été présenté par M. B. STEEN, 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