

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.307/2
DU 20 AVRIL 2009

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 25 mars 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi "assurant la transposition de la Directive 2007/44/CE relative aux procédures et critères d'évaluation applicables à l'évaluation prudentielle des acquisitions et des augmentations de participation dans des entités du secteur financier", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 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 de l'avant-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, l'avant-projet appelle les observations ci-après.

Examen du projet

Dispositif

Article 5

1.1. Aux paragraphes 2, alinéa 5, b), et 3, alinéa 2, e), en projet, il est renvoyé à plusieurs directives européennes.

Celles-ci n'ayant en principe pas d'effet direct dans l'ordre juridique interne, il y a lieu de renvoyer non pas à ces directives mais aux textes de droit belge qui en ont assuré la transposition.

1.2. Au paragraphe 3, alinéa 4, en projet, il y aurait lieu de préciser, conformément à l'article 5 de la directive 2007/44/CE ¹ (ci-après la directive 2007/44/CE) qui modifie la directive 2006/48/CE en son article 19, que la décision par laquelle la Commission bancaire, financière et des assurances s'oppose à l'acquisition envisagée doit être notifiée par écrit au candidat acquéreur.

(1) Directive 2007/44/CE du Parlement européen et du Conseil du 5 septembre 2007 modifiant la directive 92/49/CEE du Conseil et les directives 2002/83/CE, 2004/39/CE, 2005/68/CE et 2006/48/CE en ce qui concerne les règles de procédure et les critères d'évaluation applicables à l'évaluation prudentielle des acquisitions et des augmentations de participation dans des entités du secteur financier.

1.3. Dans la mesure où cette même directive dispose qu'"un État membre a néanmoins le droit d'autoriser l'autorité compétente à effectuer cette divulgation en l'absence d'une demande du candidat acquéreur", il y aurait lieu d'expliquer dans l'exposé des motifs les raisons pour lesquelles cette option n'a pas été retenue par l'auteur du texte.

1.4. Au paragraphe 4, a), en projet, il y aurait lieu d'ajouter, *in fine*, "ou dans un secteur autre que celui dans lequel l'acquisition est envisagée" et ce, conformément à l'article 19^{ter}, paragraphe 1, a), de la directive 2006/48/CE, précitée, tel que complété par l'article 5, paragraphe 3, de la directive 2007/44/CE, précitée.

1.5. Les mêmes observations valent pour les dispositions analogues insérées par les articles 10, 15, 19 et 23 du projet.

2. Le texte ne précise pas son champ d'application dans le temps.

Le Conseil d'État considère que le mécanisme d'évaluation qui est mis en place aux termes de la présente loi ne s'applique que pour les nouvelles acquisitions et non pour les participations existantes.

L'auteur du texte devrait le préciser de manière non ambiguë.

La chambre était composée de

Messieurs	Y. KREINS,	président de chambre,
	P. VANDERNOOT,	conseillers d'État,
Madame	M. BAGUET,	
Messieurs	G. KEUTGEN,	assesseurs de la section de législation,
	G. de LEVAL,	
Madame	A.-C. VAN GEERSDAELE,	greffier.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.307/2
VAN 20 APRIL 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 25 maart 2009 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot omzetting van Richtlijn 2007/44/EG wat betreft procedureregels en evaluatiecriteria voor de prudentiël beoordeling van verwerfingen en vergrotingen van deelnemingen in de financiële sector", heeft het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag is ingediend 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 voorontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Onderzoek van het ontwerp

Dispositief

Artikel 5

1.1. In de ontworpen paragrafen 2, vijfde lid, b), en 3, tweede lid, e) wordt verwezen naar verscheidene Europese richtlijnen.

Aangezien deze in beginsel geen rechtstreekse uitwerking hebben in het interne rechtsbestel, dient niet naar deze richtlijnen te worden verwezen, maar naar de regelingen die die richtlijnen omzetten in de nationale rechtsorde.

1.2. In de ontworpen paragraaf 3, vierde lid, zou, overeenkomstig artikel 5 van richtlijn 2007/44/EG¹ (hierna richtlijn 2007/44/EG te noemen), waarbij artikel 19 van richtlijn 2006/48/EG wordt gewijzigd, moeten worden gepreciseerd dat de beslissing waarbij de Commissie voor het Bank-, Financie- en Assurantiewezen zich verzet tegen de "voorgenomen verwerving", schriftelijk ter kennis van de "kandidaat-verwerver" moet worden gebracht.

⁽¹⁾ Richtlijn 2007/44/EG van het Europees Parlement en de Raad van 5 september 2007 tot wijziging van Richtlijn 92/49/EEG van de Raad en de Richtlijnen 2002/83/EG, 2004/39/EG, 2005/68/EG en 2006/48/EG wat betreft procedureregels en evaluatiecriteria voor de prudentiële beoordeling van verwervingen en vergrotingen van deelnemingen in de financiële sector.

1.3. In zoverre diezelfde richtlijn bepaalt dat "(d)it (niet wegneemt) dat een lidstaat de bevoegde autoriteit kan toestaan deze informatie openbaar te maken zonder dat de kandidaat-verwerver daarom heeft verzocht", zou in de memorie van toelichting moeten worden uitgelegd waarom de steller van de tekst niet voor deze optie heeft gekozen.

1.4. In de ontworpen paragraaf 4, a), dient, *in fine*, het volgende te worden toegevoegd: "of in een andere sector dan die van de voorgenomen verwerving", overeenkomstig artikel 19^{ter}, lid 1, a), van voormelde richtlijn 2006/48/EG zoals ze is aangevuld bij artikel 5, lid 3, van voormelde richtlijn 2007/44/EG.

1.5. Dezelfde opmerkingen gelden voor soortgelijke bepalingen die worden ingevoegd bij de artikelen 10, 15, 19 en 23 van het ontwerp.

2. In de tekst wordt de tijdsruimtelijke toepassing ervan niet gepreciseerd.

De Raad van State is van oordeel dat het mechanisme van evaluatie dat luidens deze wet wordt ingevoerd alleen van toepassing is voor nieuwe verwervingen en niet voor bestaande deelnemingen.

De steller van de tekst zou zulks op niet mis te verstane wijze moeten preciseren.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y. KREINS,	kamervoorzitter,
	P. VANDERNOOT,	staatsraden,
Mevrouw	M. BAGUET,	
de Heren	G. KEUTGEN,	assessoren van de afdeling wetgeving,
	G. de LEVAL,	
Mevrouw	A.-C. VAN GEERSDAELE,	griffier.

Het verslag werd opgesteld 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. VANDERNOOT.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS