KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.575/1
VAN 19 MEI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 4 mei 2009 door de Minister van K.M.O.'s en Zelfstandigen verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "van ... houdende de nadere regels voor het inschrijven van niet-handelsondernemingen naar privaat recht in de Kruispuntbank van Ondernemingen", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit bevat nadere regels voor het inschrijven van "niet-handelsondernemingen naar privaat recht" in de Kruispuntbank van Ondernemingen.

Voor de toepassing van de ontworpen regeling wordt blijkens artikel 1 van het ontwerp onder "niet-handelsonderneming naar privaat recht" verstaan "elke onderneming van privaat recht, bedoeld in artikel 4, die op het Belgisch grondgebied een economische activiteit uitoefent, maar die niet de hoedanigheid van handels- of ambachtsonderneming heeft".

2. Onder voorbehoud van de hierna volgende opmerkingen kan rechtsgrond voor het ontwerp worden gevonden in artikel 4, § 3, van de wet van 16 januari 2003 tot oprichting van een Kruispuntbank van Ondernemingen, tot modernisering van het handelsregister, tot oprichting van erkende ondernemingsloketten en houdende diverse bepalingen, zoals die bepaling werd vervangen bij de wet van 20 maart 2009.

Artikel 4, § 3, van de wet van 16 januari 2003 luidt:

> "Voor de inschrijving in de Kruispuntbank van Ondernemingen van de personen en verenigingen beoogd in § 1, 1/, 3/, 4/ en 5/, worden de modaliteiten door de Koning bepaald".

Artikel 4, § 1, van de voornoemde wet somt de categorieën van ondernemingen op waarvan de gegevens worden opgenomen in de Kruispuntbank van Ondernemingen. Vermeld worden:

> "1/ de rechtspersonen naar Belgisch recht;
>
> 2/ de vestigingen, instanties en diensten naar Belgisch recht die opdrachten van algemeen nut of verbonden met de openbare orde uitvoeren en over een financiële en boekhoudkundige autonomie beschikken, onderscheiden van deze van de rechtspersoon naar Belgisch publiek recht waarvan ze afhankelijk zijn;
>
> 3/ de rechtspersonen naar buitenlands of internationaal recht die in België beschikken over een zetel of die zich dienen te registreren in uitvoering van een door de Belgische wetgeving opgelegde verplichting;

4/ iedere natuurlijke persoon, die in België als onafhankelijke entiteit:
a) een economische en beroepsmatige activiteit gewoonlijk, hoofdzakelijk of aanvullend uitoefent;
b) of die zich dient te registreren in uitvoering van een door de Belgische wetgeving opgelegde verplichting anders dan deze beoogd door deze wet;

5/ de verenigingen zonder rechtspersoonlijkheid die zich dienen te registreren in uitvoering van een door de Belgische wetgeving opgelegde verplichting anders dan deze beoogd door deze wet;

6/ de vestigingseenheden van de bovenvermelde ondernemingen".

Er moet worden vastgesteld dat in de opsomming van artikel 4, § 1, van de wet van 16 januari 2003 geen melding wordt gemaakt van "niet-handelsondernemingen naar privaat recht". Nochtans is het noodzakelijk dat deze ondernemingen worden ingepast in de opsomming van het voornoemde artikel 4, § 1, van de wet, vermits in artikel 4, § 3, van de wet - dat de ontworpen regeling in beginsel tot rechtsgrond strekt - uitdrukkelijk wordt gerefereerd aan bepaalde onderdelen van de opsomming in artikel 4, § 1, van dezelfde wet.

Ondervraagd over de draagwijdte van het begrip "niet-handelsonderneming naar privaat recht" verduidelijkte de gemachtigde het volgende:

"La notion d'entreprise non-commerciale de droit privé est définie comme étant toute entreprise de droit privé (...) qui exerce sur le territoire belge, une activité mais qui n'a pas la qualité d'entreprise commerciale ou artisanale; il faut entendre entreprise commerciale ou artisanale au sens de l'article 2 de la loi du 16 janvier 2003. Cette notion peut donc concerner différentes catégories d'entreprises citées à l'article 4 de la loi du 16 janvier 2003 portant création d'une Banque-Carrefour des Entreprises : il s'agit plus précisément des entreprises visées à l'article 4, § 1er, 1/, 3/ et 4/".

De ontworpen regeling kan enkel worden geacht rechtsgrond te vinden in artikel 4, § 3, van de wet van 16 januari 2003, indien de "niet-handelsondernemingen naar privaat recht" effectief samenvallen met "de personen en verenigingen beoogd in § 1, 1/, 3/, 4/ en 5/" van artikel 4 van de voornoemde wet. Ter wille van de duidelijkheid en de rechtszekerheid wordt voor de omschrijving van het begrip "niet-handelsonderneming naar privaat recht" dan ook best uitdrukkelijk gerefereerd aan de categorieën van ondernemingen die in artikel 4, § 1, van de wet worden opgesomd en waarmee de "niet-handelsondernemingen naar privaat recht" gelijk te stellen zijn.

Daarenboven dient bij de omschrijving van het laatstgenoemde begrip te worden aangesloten op die welke in artikel 4 van de wet voorkomt. Zo wordt in de definitie van "niet-handelsonderneming naar privaat recht", in artikel 1 van het ontwerp, vermeld dat de betrokken onderneming op het Belgisch grondgebied "een economische activiteit uitoefent". In artikel 4, § 2, van de wet wordt evenwel bepaald wat voor de toepassing van artikel 4, § 1, onder andere moet worden verstaan onder "gewoonlijk een economische activiteit (uitoefenen)".

3. Het ontwerp bevat een aantal bepalingen met betrekking tot aangelegenheden waarvoor in de wet van 16 januari 2003 in een uitdrukkelijke machtigingsbepaling is voorzien, wat de handels- of ambachtsondernemingen betreft. Aangezien de "niet-handelsondernemingen naar privaat recht" luidens de omschrijving van dat begrip in artikel 1 van het ontwerp, evenwel niet de hoedanigheid van handels- of ambachtsonderneming hebben, kan worden betwijfeld of voor die bepalingen van het ontwerp wel een rechtsgrond voorhanden is. De desbetreffende bepalingen lijken immers niet in de algemene delegatiebepaling van artikel 4, § 3, van de wet te kunnen worden ingepast.

Meer in het bijzonder gaat het om de artikelen 3 en 9 van het ontwerp.

Artikel 3 van het ontwerp beoogt een inschrijvingsrecht in te voeren "voor iedere volgende inschrijving van een vestigingseenheid (van een niet-handelsonderneming naar privaat recht) of voor de inschrijving van een wijziging". In tegenstelling tot wat het geval is voor de handels- of ambachtsondernemingen [1], is er ten aanzien van de niet-handelsondernemingen naar privaat recht geen uitdrukkelijke machtiging aan de Koning om in dergelijk inschrijvingsrecht te voorzien.

Artikel 9 van het ontwerp betreft de afgifte door de ondernemingsloketten van uittreksels van gegevens in de Kruispuntbank van Ondernemingen. Artikel 21, § 1, van de wet bepaalt dat, onverminderd artikel 20, eenieder bij een ondernemingsloket

---

(1) Artikel 34, eerste lid, van de wet van 16 januari 2003 luidt: "De Koning stelt, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, het bedrag vast van het inschrijvingsrecht voor de Kruispuntbank van Ondernemingen als handels- of ambachtsonderneming".

inzage kan nemen van de gegevens van het handelsregister betreffende een bepaalde handels- of ambachtsonderneming en zich volledige of gedeeltelijke afschriften dan wel uittreksels van het register kan doen afgeven op de wijze bepaald door de Koning. Dergelijke wetsbepaling is er niet ten aanzien van de niet-handelsondernemingen naar privaat recht, die niet de hoedanigheid van handels- of ambachtsonderneming hebben.

4. De artikelen 11 en 12 van het ontwerp hebben betrekking op de continuïteit inzake het uitvoeren van de taken van de ondernemingsloketten en vinden rechtsgrond in artikel 54, tweede lid, van de wet van 16 januari 2003, dat bepaalt dat de Koning de nadere regels kan vastleggen voor de door de ondernemingsloketten te leveren waarborgen om de continuïteit van de dienstverlening in de tijd te verzekeren.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

Rekening houdend met hetgeen omtrent de rechtsgrond van het ontwerp is opgemerkt, schrijve men aan het einde van het eerste lid van de aanhef van het ontwerp "... en houdende diverse bepalingen, artikel 4, vervangen bij de wet van 20 maart 2009, en artikel 54, tweede lid;".

Artikel 6

1. In de Nederlandse tekst van artikel 6 van het ontwerp worden de termen "aanvrager" en "verzoeker" door elkaar gebruikt, terwijl in de Franse tekst uitsluitend de term "requérant" voorkomt. Ook in de Nederlandse tekst dient een eenvormige terminologie te worden gebruikt.

2. Aan het einde van artikel 6, § 2, van het ontwerp, stemt de zinsnede "de natuurlijke persoon die de onderneming vertegenwoordigt of kan vertegenwoordigen", in

de Nederlandse tekst, niet overeen met de woorden "la personne physique requérante", in de Franse tekst. Deze discordantie moet worden weggewerkt.

Artikel 8

In de Nederlandse tekst van artikel 8, 2/, van het ontwerp zijn de woorden "ou d'un document", die in de Franse tekst voorkomen, niet weergegeven.

Artikel 11

In de Nederlandse tekst van artikel 11, § 1, eerste lid, van het ontwerp, stemmen de woorden "kan zijn activiteiten niet stopzetten" niet overeen met de woorden "ne peut cesser définitivement ses activités", in de Franse tekst. Ook op dat punt dienen beide teksten beter op elkaar aan te sluiten.

Slotopmerking

Het ontwerp moet worden vervolledigd met een uitvoeringsbepaling.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.575/1
DU 19 MAI 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des P.M.E. et des Indépendants, le 4 mai 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "du ... portant sur les modalités d'inscription des entreprises non-commerciales de droit privé dans la Banque-Carrefour des Entreprises", a donné l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis précise les règles d'inscription des "entreprises non commerciales de droit privé" dans la Banque-Carrefour des Entreprises.

Selon l'article 1er du projet, on entend, pour l'application des dispositions en projet, par "entreprise non commerciale de droit privé", "toute entreprise de droit privé, visée à l'article 4, qui exerce sur le territoire belge, une activité économique mais qui n'a pas la qualité d'entreprise commerciale ou artisanale".

2. Sous réserve des observations formulées ci-après, le projet peut trouver son fondement juridique à l'article 4, § 3, de la loi du 16 janvier 2003 portant création d'une Banque-Carrefour des Entreprises, modernisation du registre de commerce, création de guichets-entreprises agréés et portant diverses dispositions, remplacé par la loi du 20 mars 2009.

L'article 4, § 3, de la loi du 16 janvier 2003, s'énonce comme suit:

> "Pour l'inscription dans la Banque-Carrefour des Entreprises des personnes et associations visés au § 1er, 1/, 3/, 4/ et 5/, les modalités seront déterminées par le Roi".

L'article 4, § 1er, de la loi précitée, énumère les catégories d'entreprises dont les données sont inscrites dans la Banque-Carrefour des Entreprises. Y sont mentionnés:

> "1/ les personnes morales de droit belge;
>
> 2/ les établissements, organismes et services de droit belge qui effectuent des missions d'intérêt général ou lié à l'ordre public et qui disposent d'une autonomie financière et comptable distincte de celle de la personne morale de droit public belge dont elles relèvent;
>
> 3/ les personnes morales de droit étranger ou international qui disposent d'un siège en Belgique ou qui doivent se faire enregistrer en exécution d'une obligation imposée par la législation belge;
>
> 4/ toute personne physique qui comme entité autonome:
> a) exerce une activité économique et professionnelle, en Belgique, de manière habituelle, à titre principal ou à titre complémentaire;

b) ou doit se faire enregistrer en exécution d'une obligation imposée par la législation belge autre que celle visée par la présente loi;

5/ les associations sans personnalité juridique qui doivent se faire enregistrer en exécution d'une obligation imposée par la législation belge autre que celle visée par la présente loi;

6/ les unités d'établissement des entreprises visées ci-dessus".

Il y a lieu de constater que l'énumération de l'article 4, § 1er, de la loi du 16 janvier 2003 ne fait pas mention d'"entreprises non commerciales de droit privé". Or, il est nécessaire que ces entreprises s'inscrivent dans l'énumération de l'article 4, § 1er, de la loi, étant donné que l'article 4, § 3, de la loi -qui procure en principe le fondement juridique à la réglementation en projet- fait expressément référence à certains éléments de l'énumération de l'article 4, § 1er, de la même loi.

Interrogé sur la portée de la notion d'"entreprise non commerciale de droit privé", le délégué a précisé ce qui suit:

"La notion d'entreprise non commerciale de droit privé est définie comme étant toute entreprise de droit privé (...) qui exerce sur le territoire belge, une activité mais qui n'a pas la qualité d'entreprise commerciale ou artisanale; il faut entendre par entreprise commerciale ou artisanale au sens de l'article 2 de la loi du 16 janvier 2003. Cette notion peut donc concerner différentes catégories d'entreprises citées à l'article 4 de la loi du 16 janvier 2003 portant création d'une Banque-Carrefour des Entreprises : il s'agit plus précisément des entreprises visées à l'article 4, § 1er, 1/, 3/ et 4/".

La réglementation en projet ne peut être réputée trouver son fondement juridique à l'article 4, § 3, de la loi du 16 janvier 2003 que si les "entreprises non commerciales de droit privé" coïncident effectivement avec "les personnes et associations visées au § 1er, 1/, 3/, 4/, et 5/" de l'article 4 de la loi précitée. Dans un souci de précision et de sécurité juridique, il serait dès lors préférable, pour définir la notion d'"entreprise non commerciale de droit privé", de faire expressément référence aux catégories d'entreprises énumérées à l'article 4, § 1er, de la loi et auxquelles s'assimilent les "entreprises non commerciales de droit privé".

En outre, pour définir la notion précitée, il convient de se conformer à celle figurant à l'article 4 de la loi. Ainsi, la définition d'"entreprise non commerciale de droit privé", à l'article 1er du projet, mentionne que l'entreprise concernée "exerce une activité économique" sur le territoire belge. Toutefois, l'article 4, § 2, de la loi, définit ce qu'il faut

notamment entendre par "(exercer) une activité économique de manière habituelle" pour l'application de l'article 4, § 1er.

3. Le projet comporte un certain nombre de dispositions relatives à des matières pour lesquelles la loi du 16 janvier 2003 prévoit une disposition habilitante expresse, pour ce qui concerne les entreprises commerciales ou artisanales. Toutefois, dès lors que, selon la définition que donne de cette notion l'article 1er du projet, les "entreprises non commerciales de droit privé" n'ont pas la qualité d'entreprise commerciale ou artisanale, il est incertain qu'un fondement juridique existe pour ces dispositions du projet. En effet, les dispositions en question ne semblent pas pouvoir s'inscrire dans la délégation générale contenue dans l'article 4, § 3, de la loi.

Il s'agit plus particulièrement des articles 3 et 9 du projet.

L'article 3 du projet vise à instaurer le paiement d'un droit d'inscription "pour toute inscription suivante d'une unité d'établissement (d'une entreprise non commerciale de droit privé) ou pour l'inscription d'une modification". Contrairement à ce qui existe pour les entreprises commerciales ou artisanales [1], il n'y a, à l'égard des entreprises non commerciales de droit privé, pas d'habilitation expresse au Roi pour prévoir un tel droit d'inscription.

L'article 9 du projet concerne la délivrance par les guichets d'entreprises d'extraits de données inscrites dans la Banque-Carrefour des Entreprises. L'article 21, § 1er, de la loi dispose que, sans préjudice de l'article 20, toute personne peut prendre connaissance des données du registre de commerce concernant une entreprise commerciale ou artisanale déterminée, auprès d'un guichet d'entreprise et se faire délivrer copie ou extrait intégral ou partiel du registre, dans les conditions fixées par le Roi. Une telle disposition légale n'existe pas à l'égard des entreprises non commerciales de droit privé, qui n'ont pas la qualité d'entreprise commerciale ou artisanale.

---

(1) L'article 34, alinéa 1er, de la loi du 16 janvier 2003 énonce que: "Le Roi fixe, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, le montant du droit d'inscription à la Banque-Carrefour des Entreprises en tant qu'entreprise commerciale ou artisanale".

4. Les articles 11 et 12 du projet ont trait à la continuité de l'exécution des tâches des guichets d'entreprises et trouvent leur fondement juridique à l'article 54, alinéa 2, de la loi du 16 janvier 2003, qui dispose que le Roi peut déterminer les modalités concernant les garanties à fournir par les guichets d'entreprises en vue d'assurer la continuité du service dans le temps.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

Compte tenu des observations concernant le fondement juridique du projet, on écrira à la fin du premier alinéa du préambule du projet "... et portant diverses dispositions, l'article 4, renplacé par la loi du 20 mars 2009, et l'article 54, alinéa 2;".

Article 6

1. Dans le texte français de l'article 6 du projet figure exclusivement le terme "requérant" alors que le texte néerlandais utilise indifféremment les termes "aanvrager" et "verzoeker". Il convient d'employer une terminologie uniforme également dans le texte néerlandais.

2. À la fin de l'article 6, § 2, du projet, les mots "la personne physique requérante", dans le texte français, ne correspondent pas au segment de phrase "de natuurlijke persoon die de onderneming vertegenwoordigt of kan vertegenwoordigen", dans le texte néerlandais. Il faudra éliminer cette discordance.

Article 8

Les mots "ou d'un document", figurant dans le texte français, n'ont pas d'équivalent dans le texte néerlandais de l'article 8, 2/, du projet.

Article 11

Les mots "ne peut cesser définitivement ses activités", dans le texte français de l'article 11, § 1er, alinéa 1er, du projet, ne correspondent pas aux mots "kan zijn activiteiten niet stopzetten", dans le texte néerlandais. Sur ce point également, il vaut mieux harmoniser les deux textes.

Observation finale

On complétera le projet par une formule exécutoire.

La chambre était composée de

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

Le rapport a été présenté par M. P. DEPUYDT, premier auditeur chef de section.

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

LE GREFFIER, LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS M. VAN DAMME