

GG

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.065/2/V
DU 19 AOÛT 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, le 22 juillet 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant l'entrée en vigueur des articles 100 à 102 de la loi du 20 juillet 2004 relative à certaines formes de gestion collective de portefeuilles d'investissement", 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 du 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, le projet appelle les observations ci-après.

Préambule

Alinéas 1^{er} et 2

Le projet se fonde sur l'article 240 de la loi du 20 juillet 2004 relative à certains formes de gestion collective de portefeuilles d'investissement, qui dispose comme suit :

"Le Roi fixe la date d'entrée en vigueur des articles 97 à 102, 107, 110, alinéa 1^{er}, 112, 113 à 118, 122 et 126, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres".

Seul cet article 240 doit être spécialement visé, comme fondement juridique, à la fin du deuxième alinéa du préambule, qui sera par conséquent ainsi rédigé :

"Vu la loi du 20 juillet 2004 relative à certains formes de gestion collective de portefeuilles d'investissement, l'article 240;"

Il n'y a en effet lieu de viser également ni les articles 100 à 102 de la loi précitée que le projet tend à mettre en vigueur ni les articles 107, 110 et 112 de cette loi.

D'autre part, comme le projet se fonde exclusivement sur l'habilitation légale précitée, il est inutile d'en outre mentionner dans le préambule l'article 108 de la Constitution ⁽¹⁾. Le premier alinéa sera par conséquent omis du préambule et le deuxième, rédigé comme indiqué plus haut, en deviendra dès lors le premier.

Alinéa 3

Cet alinéa doit également être omis, puisque l'arrêté royal du 7 décembre 2007 fixant l'entrée en vigueur des articles 97 à 99, 107, 110, alinéa 1^{er} et 112 de la loi du 20 juillet 2004 relative à certaines formes de gestion collective de portefeuilles d'investissement ne peut constituer l'un des fondements juridiques du projet et que ce dernier ne tend pas non plus à le modifier, l'abroger ou le retirer ⁽²⁾.

Alinéas 4 et 5

Ces alinéas seront complétés par l'indication de la date - requise par l'article 22 de l'arrêté royal du 16 novembre 1994 relatif au contrôle administratif et budgétaire - de l'avis de l'Inspecteur des Finances et de l'accord du Secrétaire d'État au Budget, soit respectivement les 9 et 15 juillet 2009.

⁽¹⁾ Voir le point 9.2 du rapport annuel du Conseil d'État 2007-2008, dans l'étude portant sur "Le pouvoir général d'exécution des lois, des décrets et des ordonnances", pp. 33-34; *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, 2008, onglet "Technique législative", recommandations n° 7.2, pp. 25-26, et 23.1, p. 40, www.raadvst-consetat.be (19/08/2009).

⁽²⁾ *Ibidem*, recommandation n° 29, p. 43.

Dispositif

Article 1^{er}

Il existe une incohérence entre l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet, qui, conformément au droit commun, sera fixée au dixième jour après sa publication ⁽³⁾, et l'entrée en vigueur envisagée des articles 100 à 102 de la loi du 20 juillet 2004, qui interviendrait dès le jour de cette publication ⁽⁴⁾. Comme il n'existe pas de raison de déroger au délai légal minimal normalement accordé aux destinataires de ces dispositions pour en prendre connaissance et s'y conformer ⁽⁵⁾, il convient de remplacer à l'article 1^{er} les mots "le jour de la publication du présent arrêté au Moniteur Belge" par les mots "à la même date que le présent arrêté".

⁽³⁾ Article 6, alinéa 1^{er}, de la loi du 31 mai 1961 relative à l'emploi des langues en matière législative, à la présentation, à la publication et à l'entrée en vigueur des textes légaux et réglementaires.

⁽⁴⁾ Ce délai dérogerait à celui prévu par l'article 4, alinéa 2, de la loi précitée du 31 mai 1961.

⁽⁵⁾ Voir *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, 2008, onglet "Technique législative", recommandation n/ 151, a), p. 92, www.raadvst-consetat.be (19/08/2009).

La chambre était composée de

Messieurs	R. ANDERSEN,	premier président du Conseil d'État,
	P. LEWALLE,	conseillers d'État,
	P. VANDERNOOT,	
Madame	C. GIGOT,	greffier.

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

LE GREFFIER

LE PREMIER PRÉSIDENT

C. GIGOT

R. ANDERSEN

GG

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.065/2/V
VAN 19 AUGUSTUS 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede vakantiekamer, op 22 juli 2009 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de inwerkingtreding van de artikelen 100 tot 102 van de wet van 20 juli 2004 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles", heeft het volgende advies gegeven :

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

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

Aanhef

Eerste en tweede lid

Het ontwerp steunt op artikel 240 van de wet van 20 juli 2004 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles, welk artikel als volgt luidt :

"De Koning bepaalt de datum van inwerkingtreding van de artikelen 97 tot 102, 107, 110, eerste lid, 112, 113 tot 118, 122 en 126, bij een in de Ministerraad overlegd besluit."

Als rechtsgrond dient alleen dat artikel 240 in het bijzonder te worden vermeld aan het slot van in het tweede lid van de aanhef, welk lid bijgevolg als volgt moet worden gesteld :

"Gelet op de wet van 20 juli 2004 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles, artikel 240;".

Er is immers geen grond om eveneens te verwijzen naar de artikelen 100 tot 102 van de voormelde wet, die bij het ontwerp in werking zouden worden gesteld, noch naar de artikelen 107, 110 en 112 van die wet.

Aangezien het ontwerp alleen steunt op de voornoemde wettelijke machtiging, is het voorts niet nodig om in de aanhef eveneens melding te maken van artikel 108 van de Grondwet ⁽¹⁾. Het eerste lid behoort bijgevolg uit de aanhef te worden weggelaten en het tweede lid, geredigeerd zoals hiervoren aangegeven, dient daarvan dan ook het eerste lid te worden.

Derde lid

Ook dit lid dient te vervallen, aangezien het koninklijk besluit van 7 december 2007 met betrekking tot de inwerkingtreding van de artikelen 97 tot 99, 107, 110 eerste lid en 112 van de wet van 20 juli 2004 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles geen rechtsgrond kan opleveren voor het ontwerp en het ontwerp er niet toe strekt dat besluit te wijzigen, op te heffen of in te trekken ⁽²⁾.

Vierde en vijfde lid

Deze leden dienen te worden aangevuld met de vermelding van de datum van het advies van de inspecteur van Financiën en van de akkoordbevinding van de Staatssecretaris voor Begroting, namelijk respectievelijk 9 en 15 juli 2009, zoals vereist krachtens artikel 22 van het koninklijk besluit van 16 november 1994 betreffende de administratieve en begrotingscontrole.

⁽¹⁾ Zie punt 9.2 van het jaarverslag van de Raad van State 2007-2008 in de studie over "de algemene bevoegdheid inzake de tenuitvoerlegging van wetten, decreten en ordonnanties", blz. 34; *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, tab "Wetgevingstechniek", aanbevelingen nummers 7.2, blz. 25-26 en 23.1, blz 40, www.raadvst-consetat.be (19/08/2009).

⁽²⁾ *Ibidem*, aanbeveling nr. 29, blz. 43.

DispositiefArtikel 1

Er bestaat een discrepantie tussen de inwerkingtreding van het ontworpen besluit, die, overeenkomstig het gemene recht, geschiedt op de tiende dag na de bekendmaking ervan ⁽³⁾, en de voorgenomen inwerkingtreding van de artikelen 100 tot 102 van de wet van 20 juli 2004, die al zou plaatshebben op de dag van die bekendmaking ⁽⁴⁾. Aangezien er geen reden bestaat om af te wijken van de wettelijke minimumtermijn die normaal aan de adressaten van die bepalingen geboden wordt om ervan kennis te nemen en zich ernaar te richten ⁽⁵⁾, dienen in artikel 1 de woorden "de dag waarop dit besluit in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt" te worden vervangen door de woorden "dezelfde dag als dit besluit".

-
- (3) Artikel 6, eerste lid, van de wet van 31 mei 1961 betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerkingtreden van wetten en verordeningen.
- (4) Wat een afwijking zou inhouden van de termijn bepaald bij artikel 4, tweede lid, van de voornoemde wet van 31 mei 1961.
- (5) Zie *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, tab "Wetgevingstechniek", aanbeveling nr. 151, a), blz. 92, www.raadvst-consetat.be (19/08/2009).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	R. ANDERSEN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	P. LEWALLE,	staatsraden,
	P. VANDERNOOT,	
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht 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 EERSTE VOORZITTER

C. GIGOT

R. ANDERSEN