

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.484/1
VAN 26 NOVEMBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 23 november 2009 door de Minister van KMO's en Zelfstandigen verzocht haar, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende verlenging van de toepassing van de artikelen 32 tot 34 van de wet van 19 juni 2009 houdende diverse bepalingen over tewerkstelling in tijden van crisis", heeft het volgende advies gegeven:

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door de omstandigheid dat

- "- door de aanhoudende economische crisis veel zelfstandigen nog steeds ernstige financiële moeilijkheden ondervinden;
- met dit koninklijk besluit wordt beoogd de financiële situatie van deze zelfstandigen te verbeteren om zo het faillissement of kennelijk onvermogen te vermijden;
- daarom de toepassing van bovengenoemde wettelijke bepaling onverwijld dient te worden verlengd;".

*

* *

Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe de termijn tijdens dewelke de artikelen 32 en 33 van de wet van 19 juni 2009 houdende diverse bepalingen over tewerkstelling in tijden van crisis van toepassing zijn, te verlengen tot 30 juni 2010. De inwerkingtreding ervan is thans geregeld in artikel 34, eerste en tweede lid, van de wet. Die bepalingen luiden:

"Art. 32. In het koninklijk besluit van 18 november 1996 houdende invoering van een sociale verzekering ten gunste van zelfstandigen, in geval van faillissement, en van gelijkgestelde personen, met toepassing van de artikelen 29 en 49 van de wet van 26 juli 1996 tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels wordt een artikel 2bis ingevoegd, luidende:

.../...

«Art. 2bis. De in artikel 1 bedoelde verzekering is, binnen de perken van artikel 4, § 1, 1/, 2/ en 5/, en artikel 7, onder de voorwaarden en volgens de nadere regels en procedures te bepalen door de Koning bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, eveneens van toepassing op de zelfstandigen in moeilijkheden en dit gedurende maximum zes maanden.

Onder «zelfstandigen in moeilijkheden» wordt verstaan:

- de zelfstandigen die het voorwerp uitmaken van een gerechtelijke reorganisatie in de zin van de wet van 31 januari 2009 betreffende de continuïteit van de ondernemingen, alsmede de zaakvoerders, bestuurders en werkende vennoten van een handelsvennootschap die het voorwerp uitmaakt van een dergelijke gerechtelijke reorganisatie;
- de zelfstandigen die zich in de onmogelijkheid bevinden hun opeisbare of nog te vervallen schulden te voldoen in de zin van de wet van 5 juli 1998 betreffende de collectieve schuldenregeling en de mogelijkheid van verkoop uit de hand van de in beslag genomen onroerende goederen;
- de zelfstandigen, geconfronteerd met een aanzienlijke daling van de omzet of van hun inkomsten die hen in een zodanige economische situatie brengt dat er een risico op falen of kennelijk onvermogen bestaat.

De Koning bepaalt bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad nader de omschrijving van de in het vorige lid bedoelde zelfstandigen».

Art. 33. In artikel 6 van hetzelfde koninklijk besluit gewijzigd bij de wet van 24 januari 2002, worden de woorden «voor het einde van het kwartaal volgend op datgene waarin het vonnis van faillietverklaring werd uitgesproken» vervangen door de woorden «ten laatste binnen het tweede kwartaal volgend op het kwartaal waarin het vonnis van faillietverklaring wordt uitgesproken».

Art. 34. Artikel 32 treedt in werking de dag waarop deze wet in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt, en is van toepassing voor de aanvragen gedaan tot en met 31 december 2009.

Artikel 33 is van toepassing op alle vonnissen van faillietverklaring uitgesproken tussen 1 juli 2009 en 1 januari 2010".

Aldus zal artikel 32 van de wet ook van toepassing zijn voor de aanvragen gedaan tot en met 30 juni 2010 (zie artikel 1 van het ontwerp) en zal artikel 33 van de wet eveneens van toepassing zijn op alle vonnissen van faillietverklaring uitgesproken voor 1 juli 2010 (artikel 2).

2. Voor de verlenging van de tijdelijke uitbreiding van de toepassing van het koninklijk besluit van 18 november 1996 vindt de Koning rechtsgrond in het derde en het vierde lid van artikel 34 van de wet van 19 juni 2009. Die bepalingen luiden immers:

.../...

"De Koning kan, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, de toepassing van artikel 32 uitbreiden tot de aanvragen gedaan tot en met 30 juni 2010.

De Koning kan, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, de toepassing van artikel 33 uitbreiden tot de vonnissen van faillietverklaring uitgesproken tot en met 30 juni 2010."

VORMVEREISTEN

1. Op grond van artikel 110, § 1, tweede lid, 2/, van de wet van 30 december 1992 houdende sociale en diverse bepalingen dient over de betrokken ontworpen bepalingen het advies van het Algemeen Beheerscomité van het sociaal statuut der zelfstandigen te worden ingewonnen. Al gaat het in deze niet formeel om een voorontwerp van wet, toch betreft het de verlenging van een wettelijke regeling, zodat naar de geest van de voormelde bepaling het advies vereist is.

In dit geval heeft het Algemene Beheerscomité zijn advies gegeven op 19 november 2009. Aangezien de vermeldingen in de aanhef van een besluit ervan moeten doen blijken dat de voorgeschreven vormen zijn nageleefd, zal een verwijzing naar dat advies in de aanhef dienen te worden toegevoegd.

2. In het vierde lid van de aanhef van het ontwerp wordt ten onrechte de indruk gewekt dat een beroep is gedaan op de dringende noodzakelijkheid (in welk geval de Raad van State niet om advies wordt verzocht), terwijl om spoedeisend advies is gevraagd. Om ook wat dit punt betreft aan te geven dat de vormvereisten zijn nageleefd zou die aanhefverwijzing dienen te luiden: "Gelet op het verzoek om spoedbehandeling, gemotiveerd door de omstandigheid dat ...".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. N. VAN LEUVEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.484/1
DU 26 NOVEMBRE 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des PME et des Indépendants, le 23 novembre 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal "portant prolongation de l'application des articles 32 à 34 de la loi du 19 juin [2009] portant des dispositions diverses en matière d'emploi pendant la crise", a donné l'avis suivant:

Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée par la circonstance que

- "- door de aanhoudende economische crisis veel zelfstandigen nog steeds ernstige financiële moeilijkheden ondervinden ;
- met dit koninklijk besluit wordt beoogd de financiële situatie van deze zelfstandigen te verbeteren om zo het faillissement of kennelijk onvermogen te vermijden ;
- daarom de toepassing van bovengenoemde wettelijke bepaling onverwijld dient te worden verlengd".

*

* *

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

*

* *

PORTÉE DU PROJET

1. Le projet soumis pour avis a pour objet de prolonger jusqu'au 30 juin 2010 la période d'application des articles 32 et 33 de la loi du 19 juin 2009 portant des dispositions diverses en matière d'emploi pendant la crise. Leur entrée en vigueur est actuellement réglée par l'article 34, alinéas 1^{er} et 2, de la loi. Ces dispositions s'énoncent comme suit:

"Art. 32. Dans l'arrêté royal du 18 novembre 1996 instaurant une assurance sociale en faveur des travailleurs indépendants en cas de faillite et des personnes assimilées, en application des articles 29 et 49 de la loi du 26 juillet 1996 portant modernisation de la sécurité sociale et assurant la viabilité des régimes légaux des pensions est inséré un article 2bis, rédigé comme suit :

«Art. 2bis. L'assurance visée à l'article 1^{er} est également applicable, dans les limites des articles 4, § 1, 1/, 2/ et 5/, et 7, sous les conditions et selon les modalités et

.../...

procédures à déterminer par le Roi par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, aux travailleurs indépendants en difficulté et ce, durant maximum six mois.

Par «indépendants en difficulté», on entend:

- les indépendants qui font l'objet d'une réorganisation judiciaire au sens de la loi du 31 janvier 2009 relative à la continuité des entreprises, ainsi que les gérants, administrateurs et associés actifs d'une société commerciale qui fait l'objet d'une telle réorganisation judiciaire;
- les indépendants qui sont dans l'impossibilité de satisfaire à leurs dettes exigibles ou leurs dettes encore à échoir au sens de la loi du 5 juillet 1998 relative au règlement collectif de dettes et à la possibilité de vente de gré à gré des biens immeubles saisis;
- les indépendants confrontés à une diminution considérable du chiffre d'affaires ou de leurs revenus les mettant dans une situation économique telle qu'il y a un risque de faillite ou de déconfiture.

Le Roi définit, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres davantage les indépendants visés au précédent alinéa».

Art. 33. Dans l'article 6 du même arrêté royal modifié par la loi du 24 janvier 2002, les mots «avant la fin du trimestre qui suit celui au cours duquel le jugement déclaratif de faillite a été prononcé» sont remplacés par les mots «avant la fin du deuxième trimestre qui suit celui au cours duquel le jugement déclaratif de faillite a été prononcé».

Art. 34. L'article 32 entre en vigueur le jour de la publication de la présente loi au Moniteur belge et est applicable aux demandes introduites jusqu'au 31 décembre 2009 inclus.

L'article 33 est applicable aux jugements déclaratifs de faillite prononcés entre le 1^{er} juillet 2009 et le 1^{er} janvier 2010".

Ainsi, l'article 32 de la loi s'appliquera également aux demandes faites jusqu'au 30 juin 2010 inclus (voir article 1^{er} du projet) et l'article 33 de la loi s'appliquera également à tous les jugements déclaratifs de la faillite prononcés jusqu'au 30 juin 2010 inclus (article 2).

2. En ce qui concerne la prolongation de l'élargissement temporaire de l'application de l'arrêté royal du 18 novembre 1996, le Roi trouve un fondement juridique dans les alinéas 3 et 4 de l'article 34 de la loi du 19 juin 2009. Ces dispositions s'énoncent en effet comme suit:

"Le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, élargir l'application de l'article 32 aux demandes faites jusqu'au 30 juin 2010 inclus.

Le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, élargir l'application de l'article 33 aux jugements déclaratifs de faillite prononcés jusqu'au 30 juin 2010 inclus".

FORMALITÉS

1. En vertu de l'article 110, § 1^{er}, alinéa 2, 2/, de la loi du 30 décembre 1992 portant des dispositions sociales et diverses, il y a lieu de demander l'avis du Comité général de gestion pour le statut social des travailleurs indépendants sur les dispositions en projet concernées. Bien qu'en l'espèce, il ne s'agisse pas formellement d'un avant-projet de loi, le projet concerne quand même la prolongation de dispositions légales, de sorte que l'avis est requis selon l'esprit de la disposition précitée.

Dans le cas présent, le Comité général de gestion a rendu son avis le 19 novembre 2009. Étant donné que les visas d'un arrêté doivent attester que les formalités prescrites ont été accomplies, il convient de compléter le préambule par une référence à cet avis.

2. Le quatrième alinéa du préambule du projet donne à tort l'impression que l'urgence est invoquée (pour ne pas demander l'avis du Conseil d'État), alors que c'est un avis urgent qui est demandé. Afin de préciser que sur ce point aussi les formalités ont été respectées, cette référence dans le préambule sera formulée comme suit: "Vu l'urgence motivée par...".

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
Madame	M. VERSCHRAEGHEN,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Mme N. VAN LEUVEN, auditeur adjoint.

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

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME