

KONINKRIJK BELGIË

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES 48.738/1
VAN 14 OKTOBER 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

AVIS 48.738/1
DU 14 OCTOBRE 2010

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 21 september 2010 door de Minister voor Ondernemen en Vereenvoudigen verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de minnelijke schikking bij inbreuken op de wet van 10 december 2009 betreffende de betalingsdiensten", heeft het volgende advies gegeven:

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre pour l'Entreprise et la Simplification, le 21 septembre 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif au règlement transactionnel des infractions à la loi du 10 décembre 2009 relative aux services de paiement", a donné l'avis suivant:

1. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. 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 ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

2. De artikelen 5 en 6 van het ontwerp regelen de mededeling aan de procureur des Konings van de processen-verbaal waarbij inbreuken op de wet van 10 december 2009 betreffende de betalingsdiensten worden vastgesteld. De regeling komt erop neer dat die processen-verbaal slechts aan de procureur des Konings worden overgezonden wanneer geen minnelijke schikking wordt voorgesteld of wanneer het bij wege van minnelijke schikking voorgestelde bedrag niet binnen de daartoe bepaalde termijn wordt betaald.

Voor het regelen van de mededeling van processen-verbaal aan het openbaar ministerie is geen uitdrukkelijke rechtsgrond voorhanden in de wet van 10 december 2009.

Desalniettemin moet worden vastgesteld dat de artikelen 5 en 6 van het ontwerp passen in het door de wetgever ingestelde systeem van buitengerechtelijke afhandeling van bepaalde economische misdrijven, krachtens hetwelk ambtenaren zelfstandig een minnelijke schikking kunnen voorstellen waarvan de betaling de strafvordering doet vervallen ¹. Er dient dan ook te worden aangenomen dat de Koning de artikelen 5 en 6 van het ontwerp vermag aan te nemen op grond van de algemene uitvoeringsbevoegdheid die artikel 108 van de Grondwet hem toekent.

(1) Er wordt aan herinnerd dat de Raad van State, afdeling Wetgeving, bij herhaling heeft opgemerkt dat zulk een systeem moeilijk in overeenstemming te brengen is met de algemene beginselen die het optreden van het openbaar ministerie beheersen (zie bijvoorbeeld advies 25.487/8 van 4 maart 1997 over een voorontwerp van wet "betreffende de oprichting van een Begrotingsfonds voor de gezondheid en de productie van de dieren en de dierlijke producten", *Parl. St.*, Kamer, 1996-97, nr. 1181/1).

Rekening houdend hiermee dient de aanhef van het ontwerp te worden aangevuld met een lid - dat het eerste lid wordt - waarin wordt gerefereerd aan artikel 108 van de Grondwet.

1. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, 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.

2. Les articles 5 et 6 du projet règlent la transmission au procureur du Roi des procès-verbaux qui constatent des infractions à la loi du 10 décembre 2009 relative aux services de paiement. Les règles ont pour effet que ce procès-verbal n'est transmis au procureur du Roi qu'en l'absence de proposition de transaction ou si le montant proposé par la voie de la transaction n'est pas payé dans le délai fixé.

Dans la loi du 10 décembre 2009, il n'y a pas de fondement juridique exprès permettant de réglementer la transmission du procès-verbal au ministère public.

Force est néanmoins de constater que les articles 5 et 6 du projet s'inscrivent dans le cadre du système qui a été mis en place par le législateur en matière de règlement extrajudiciaire de certains délits économiques, et en vertu duquel les fonctionnaires peuvent, en toute indépendance, proposer une transaction dont le paiement éteint l'action publique ². Il faut dès lors admettre que le Roi est habilité à adopter les articles 5 et 6 du projet en vertu du pouvoir général d'exécution que Lui confère l'article 108 de la Constitution.

Il s'ensuit que le préambule du projet doit être complété par un alinéa - qui devient le premier alinéa - dans lequel il est fait référence à l'article 108 de la Constitution.

(2) Il convient de rappeler que le Conseil d'État, section de législation a relevé, à maintes reprises, qu'un tel système est difficilement conciliable avec les principes généraux qui régissent l'intervention du ministère public (voir, par exemple, l'avis 25.487/8 du 4 mars 1997 sur un avant-projet de loi "relative à la création d'un Fonds budgétaire pour la santé et la production des animaux et des produits animaux", *Doc. parl.*, Chambre, 1996-97, n/ 1181/1).

De kamer was samengesteld uit

de Heren
Messieurs

M. VAN DAMME,

J. BAERT,
W. VAN VAERENBERGH,

M. TISON,
L. DENYS,

Mevrouw
Madame

A. BECKERS,

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'État,

assessoren van de afdeling Wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

griffier,
greffier.

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

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. M. VAN DAMME.

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.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

A. BECKERS

M. VAN DAMME