

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 49.562/2
DU 16 MAI 2011

DE LA SECTION DE L'ÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, le 20 avril 2011, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal « fixant la date d'entrée en vigueur de certaines dispositions de la loi du 2 juillet 2010 modifiant la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers, ainsi que la loi du 22 février 1998 fixant le statut organique de la Banque Nationale de Belgique, et portant des dispositions diverses », a donné l'avis suivant :

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.

*
* *

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, 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.

Examen du projet

Préambule

Alinéa 1^{er}

Il convient de viser plus précisément¹ le paragraphe 3, alinéa 5², de l'article 48*bis* de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers.

¹ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 23. Cet alinéa 5 n'est pas modifié par l'arrêté royal du 3 mars 2011 (article 221), de sorte que la mention d'une telle modification sera supprimée.

² Cet alinéa est ainsi rédigé : « Selon des modalités définies par le Roi, la commission des sanctions est renouvelée par moitié tous les trois ans. La durée du mandat est décomptée à partir de la date de la première réunion de la commission ».

C'est en effet sur cet alinéa que se fonde l'article 2 du projet, qui se réfère à l'article 333 de l'arrêté royal du 3 mars 2011 mettant en œuvre l'évolution des structures de contrôle du secteur financier, dont l'alinéa 1^{er} dispose :

« Lors de la mise en place de la Commission des sanctions dont question à l'article 48*bis* de la loi du 2 août 2002, inséré par la loi du 2 juillet 2010, le mandat de cinq des membres est limité à 3 ans ».

Alinéa 2

Il convient de mentionner plus précisément le fondement légal de l'article 1^{er} du projet, à savoir l'article 30, alinéa 3, de la loi du 2 juillet 2010 modifiant la loi du 2 août 2002 précitée.

Alinéa 3

L'arrêté royal du 3 mars 2011 précité ne constitue toutefois pas l'un des fondements juridiques de l'arrêté en projet.

Il y a dès lors lieu d'en omettre la mention dans le préambule ³, car le projet ne tend pas non plus à le modifier.

Dispositif

Article 1^{er}

Alinéa 1^{er}

Suivant la recommandation n° 156 du code de légistique, lorsque l'entrée en vigueur est fixée à une date déterminée (comme en l'espèce, par exemple, « le premier jour du mois qui suit celui de la publication du présent arrêté au Moniteur belge »), il faut veiller « à ce que la publication au Moniteur belge soit effectuée à temps, c'est-à-dire au moins dix jours avant la date d'entrée en vigueur prévue, de telle sorte que les personnes concernées ne perdent pas le bénéfice du délai de dix jours dont elles disposent normalement pour prendre connaissance de l'acte et s'y conformer ».

³ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 24, b).

Alinéa 1^{er}, 1^o

L'article 7, 1^o et 3^o, de la loi du 2 juillet 2010 précitée a pour objet de modifier l'article 48 de la loi du 2 août 2002 précitée.

Cet article 48, « modifié en dernier lieu par la loi du 2 juillet 2010 », est intégralement remplacé par l'article 220 de l'arrêté royal du 3 mars 2011 précité, de sorte qu'il n'y a plus lieu de faire entrer en vigueur les modifications précédemment prévues par l'article 7, 1^o et 3^o, de la loi du 2 juillet 2010 précitée ⁴.

⁴ Vaut dès lors aussi, pour ces modifications, le passage du rapport au Roi joint au projet exposant que l'arrêté royal du 3 mars 2011 précité (articles 222, 224 et 226) « a, en outre, déjà remplacé intégralement les articles 49, 51 et 53 de la loi du 2 août 2002. Il a procédé au remplacement de ces articles en tenant compte des modifications qui y avaient été apportées par les articles 9, 3^o, 11 et 13 de la loi du 2 juillet 2010, mais qui n'étaient pas encore entrées en vigueur. Pour ce motif, il n'est plus opportun de pourvoir à l'entrée en vigueur des articles 9, 3^o, 11 et 13 de la loi du 2 juillet 2010 ».

La chambre était composée de

Messieurs	Y. KREINS,	président de chambre,
	P. VANDERNOOT,	conseillers d'État,
Mesdames	M. BAGUET,	
	A.-C. VAN GEERSDAELE,	greffier.

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

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.562/2
VAN 16 MEI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede kamer, op 20 april 2011 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 datum van inwerkingtreding van een aantal bepalingen van de wet van 2 juli 2010 tot wijziging van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten en van de wet van 22 februari 1998 tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België, en houdende diverse bepalingen”, heeft het volgende advies gegeven:

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.

*

* *

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.

Onderzoek van het ontwerp

Aanhef

Eerste lid

Er moet nauwkeuriger ¹ verwezen worden naar paragraaf 3, vijfde lid ², van artikel 48*bis* van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten.

¹ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab “Wetgevingstechniek”, aanbeveling nr. 23. Dat vijfde lid is niet gewijzigd bij het koninklijk besluit van 3 maart 2011 (artikel 221), zodat het vermelden van zulk een wijziging moet worden geschrapt.

² Dat lid luidt als volgt: “De sanctiecommissie wordt om de drie jaar voor de helft hernieuwd volgens door de Koning vastgestelde regels. Het mandaat begint te lopen vanaf de datum van de eerste vergadering van de commissie”.

Dat lid vormt immers de rechtsgrond van artikel 2 van het ontwerp, waarin verwezen wordt naar artikel 333 van het koninklijk besluit van 3 maart 2011 betreffende de evolutie van de toezichtsarchitectuur voor de financiële sector, waarvan het eerste lid het volgende bepaalt:

“Bij de oprichting van de Sanctiecommissie waarvan sprake in artikel 48bis van de wet van 2 augustus 2002 ingevoegd bij de wet van 2 juli 2010, wordt het mandaat van vijf van de leden beperkt tot 3 jaar”.

Tweede lid

Er moet nauwkeuriger verwezen worden naar de rechtsgrond van artikel 1 van het ontwerp, namelijk artikel 30, derde lid, van de wet van 2 juli 2010 tot wijziging van de voornoemde wet van 2 augustus 2002.

Derde lid

Het voornoemde koninklijk besluit van 3 maart 2011 levert evenwel geen rechtsgrond op voor het ontworpen besluit.

De vermelding daarvan in de aanhef moet bijgevolg vervallen³, aangezien dat koninklijk besluit ook niet bij het ontwerp wordt gewijzigd.

Dispositief

Artikel 1

Eerste lid

Volgens aanbeveling nr. 156 van de wetgevingstechniek moet, wanneer als dag van inwerkingtreding een bepaalde datum wordt vastgesteld (bijvoorbeeld zoals *in casu* “op de eerste dag van de maand na die waarin dit besluit is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad”), erop toegezien worden “dat de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad tijdig gebeurt, dit wil zeggen ten minste tien dagen vóór de voorgeschreven datum van inwerkingtreding, zodat de belanghebbenden de termijn van tien dagen niet wordt ontnomen waarover ze normalerwijze beschikken om kennis te nemen van de tekst en zich ernaar te richten”.

³ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab “Wetgevingstechniek”, aanbeveling nr. 24, b).

Eerste lid, 1°

Artikel 7, 1° en 3°, van de voornoemde wet van 2 juli 2010 strekt ertoe artikel 48 van de voornoemde wet van 2 augustus 2002 te wijzigen.

Dat artikel 48, “laatstelijk gewijzigd bij de wet van 2 juli 2010” wordt volledig vervangen bij artikel 220 van het voornoemde koninklijk besluit van 3 maart 2011, zodat er geen reden meer is om de eerdere wijzigingen aangebracht bij artikel 7, 1° en 3°, van de voornoemde wet van 2 juli 2010 in werking te laten treden ⁴.

⁴ Voor die wijzigingen geldt dus ook de passage in het verslag aan de Koning gevoegd bij het ontwerp, waarin staat dat het voornoemde koninklijk besluit van 3 maart 2011 (artikelen 222, 224 en 226) “daarenboven (...) de artikelen 49, 51 en 53 van de wet van 2 augustus 2002 reeds volledig vervangen (heeft). Bij die vervangingen werden de door de artikelen 9, 3°, 11 en 13 [van de] wet van 2 juli 2010 aangebrachte, maar nog niet in werking getreden, wijzigingen aan dezelfde artikelen reeds in aanmerking genomen. Om die reden is het niet aangewezen om nog te voorzien in de inwerkingtreding van de artikelen 9, 3°, 11 en 13 van de wet van 2 juli 2010”.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y. KREINS,	kamervoorzitter,
	P. VANDERNOOT,	staatsraden,
de Dames	M. BAGUET,	
	A.-C. VAN GEERSDAELE,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer J. –L. PAQUET, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van Mevr. M. BAGUET.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS