



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 52.503/2
du 3 janvier 2013

advies 52.503/2
van 3 januari 2013

sur

over

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
26 juin 2003 relatif à la
publicité des actes et
documents des associations
sans but lucratif, des
associations internationales
sans but lucratif, des
fondations et des organismes
de financement de pension'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
26 juni 2003 op de
openbaarmaking van akten en
stukken van verenigingen
zonder winstoogmerk, van
internationale verenigingen
zonder winstoogmerk, van
stichtingen en van organismen
voor de financiering van
pensioenen'

Le 5 décembre 2012, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de la Justice à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 26 juin 2003 relatif à la publicité des actes et documents des associations sans but lucratif, des associations internationales sans but lucratif, des fondations et des organismes de financement de pension'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 3 janvier 2013. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, Pierre VANDERNOOT et Martine BAGUET, conseillers d'État, Yves DE CORDT, assesseur, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Jean-Luc PAQUET, premier auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Pierre VANDERNOOT.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 3 janvier 2013.

*

Op 5 december 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Justitie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 26 juni 2003 op de openbaarmaking van akten en stukken van verenigingen zonder winstoogmerk, van internationale verenigingen zonder winstoogmerk, van stichtingen en van organismen voor de financiering van pensioenen'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 3 januari 2013. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, Pierre VANDERNOOT en Martine BAGUET, staatsraden, Yves DE CORDT, assessor, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jean-Luc PAQUET, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Pierre VANDERNOOT.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 3 januari 2013.

*

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 suivantes.

EXAMEN DU PROJET

OBSERVATION GÉNÉRALE

Plusieurs dispositions du projet mentionnent l'intervention de « tiers » soit lors de la première inscription par voie électronique d'une association dans le registre des personnes morales de la Banque-Carrefour des Entreprises (article 1^{er}, 1^o et 2^o, du projet), soit lors du « dépôt électronique » effectué par ces « tiers » (article 1^{er}, 3^o).

Selon l'article 7/1 en projet (article 4 du projet),

« [l]e dépôt s'accompagne d'une déclaration de conformité entre les pièces originales et les copies électroniques déposées, signée électroniquement par le déposant ».

La question se pose de savoir si le « déposant » est l'un des « tiers » mentionnés dans les autres dispositions modificatives du projet et quels sont, le cas échéant, les autres « tiers ».

Si l'intention est de viser l'un des fondateurs de l'association sans but lucratif qui a reçu le mandat d'en déposer électroniquement l'acte de constitution¹, les dispositions de l'arrêté royal en projet seront revues en ce sens dans un souci de clarté et de sécurité juridique².

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

PRÉAMBULE

Alinéas 1^{er} et 2

La section de législation ne discerne pas quelles dispositions 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'

¹ Comparer avec l'article 3, § 3, alinéa 2, de l'arrêté royal du 26 juin 2003 'relatif à la publicité des actes et documents des associations sans but lucratif, des associations internationales sans but lucratif, des fondations et des organismes de financement de pension', où il est fait mention d'« un mandataire muni d'une procuration spéciale ».

² Le manuel de l'utilisateur de l'application en ligne *e-GREFFE* identifie, en ce qui la concerne, un « mandataire [...] autorisé à signer le dossier de dépôt de constitution d'ASBL », cette signature étant authentifiée au moyen de la carte d'identité électronique (pp. 17 et 28, https://www.egreffe.be/evzw/static/pdf/eGRF_UsersManual_FR.pdf).

constitueraient des fondements juridiques du projet, étant entendu que l'alinéa 2 ne peut être maintenu que si certaines le sont.

En tout cas, il n'y a lieu de mentionner plus particulièrement, dans l'alinéa 1^{er} comme dans l'alinéa 2, s'il devait être maintenu, que les subdivisions d'articles qui constituent le fondement juridique précis du projet, avec la mention des modifications encore en vigueur précédemment apportées à ces paragraphes ou alinéas³.

DISPOSITIF

Article 1^{er}

1. Telle qu'elle est rédigée, la modification que l'article 1^{er}, 1^o, du projet apporte à l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal du 26 juin 2003 'relatif à la publicité des actes et documents des associations sans but lucratif, des associations internationales sans but lucratif, des fondations et des organismes de financement de pension', donne à penser, par l'emploi du pronom « elle », que la disposition modifiée est destinée à s'appliquer tant aux associations sans but lucratif qu'aux fondations.

Il résulte toutefois du dossier de la demande d'avis que telle n'est pas l'intention de l'auteur du projet mais bien de se limiter à l'acte de constitution des associations sans but lucratif⁴. En conséquence, l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er} de l'arrêté royal du 26 juin 2003 doit être revu afin de distinguer, le cas échéant, ces deux hypothèses.

2. Au 2^o, les mots « dernier alinéa » doivent être remplacés par « alinéa 3 ».

3. Au 3^o, les mots « première phrase, » doivent être insérés entre les mots « alinéa 1^{er}, » et « les mots ».

4. Au 4^o, le mot « dernière » doit être remplacé par « seconde ».

Article 2

Les mots « alinéa 4, » doivent être insérés entre les mots « article 4, » et « du même arrêté ».

*

³ *Principes de technique législative – Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 27.

⁴ Voir également la délibération RR n° 53/2011 du 12 octobre 2011 du Comité sectoriel du Registre national.

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

ALGEMENE OPMERKING

Verscheidene bepalingen van het ontwerp voorzien in de medewerking van “derden”, zowel bij een eerste elektronische inschrijving van een vereniging in het rechtspersonenregister van de Kruispuntbank van Ondernemingen (artikel 1, 1° en 2°, van het ontwerp), als bij de “elektronische neerlegging” door “derden” (artikel 1, 3°).

Het ontworpen artikel 7/1 (artikel 4 van het ontwerp) bepaalt het volgende:

“De neerlegging gaat gepaard met een door de neerlegger elektronisch ondertekende verklaring van eensluidendheid tussen de originele stukken en de neergelegde elektronische kopieën”.

De vraag rijst of de “neerlegger” gerekend wordt onder de “derden” waarvan sprake is in de overige wijzigingsbepalingen van het ontwerp, en wie in voorkomend geval bedoeld wordt met de overige “derden”.

Indien het de bedoeling is daaronder een van de oprichters te verstaan van de vereniging zonder winstoogmerk die gemachtigd is om de akte van oprichting ervan elektronisch neer te leggen¹, moeten de bepalingen van het ontwerp van koninklijk besluit met het oog op de bevattelijkheid en de rechtszekerheid ervan in die zin worden herzien.²

¹ Vergelijk met artikel 3, § 3, tweede lid, van het koninklijk besluit van 26 juni 2003 ‘op de openbaarmaking van akten en stukken van verenigingen zonder winstoogmerk, van internationale verenigingen zonder winstoogmerk, van stichtingen en van organismen voor de financiering van pensioenen’, waarin sprake is van “een bijzonder gemachtigde”.

² In de handleiding bij de online “e Griffie-toepassing” harerzijds is sprake van een persoon “die gemachtigd is om de neerlegging van het oprichtingsdossier voor een vzw te ondertekenen”, met dien verstande dat deze handtekening geïdentificeerd wordt door de elektronische identiteitskaart (blz. 17 en 28, https://www.e-greffe.be/evzw/static/pdf/eGRF_UsersManual_NL.pdf).

BIJZONDERE OPMERKINGEN

AANHEF

Eerste en tweede lid

De afdeling Wetgeving ziet niet in welke bepalingen 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’ rechtsgrond verlenen aan het ontwerp; het tweede lid kan immers alleen worden gehandhaafd indien sommige van die bepalingen rechtsgrond ervoor opleveren.

Hoe dan ook dient zowel in het eerste als in het tweede lid, indien dit laatste lid wordt gehandhaafd, alleen in het bijzonder te worden verwezen naar de onderverdelingen van artikelen die de juiste rechtsgrond van het ontwerp vormen, met vermelding van de nog van kracht zijnde wijzigingen die in die paragrafen of leden zijn aangebracht³.

DISPOSITIEF

Artikel 1

2. De wijziging die artikel 1, 1°, van het ontwerp in zijn huidige lezing aanbrengt in artikel 3, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 26 juni 2003 ‘op de openbaarmaking van akten en stukken van verenigingen zonder winstoogmerk, van internationale verenigingen zonder winstoogmerk, van stichtingen en van organismen voor de financiering van pensioenen’ wekt door het gebruik van het persoonlijk voornaamwoord “hij” (waar overigens het persoonlijk voornaamwoord “zij” zou moeten staan) de indruk dat de gewijzigde bepaling zowel op de verenigingen zonder winstoogmerk toepassing zal vinden als op de stichtingen.

Uit het dossier van de adviesaanvraag volgt evenwel dat dit niet de bedoeling is van de steller van het ontwerp, die beoogt zich te beperken tot de oprichtingakte van verenigingen zonder winstoogmerk⁴. Derhalve moet artikel 3, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 26 juni 2003 worden herzien, waarbij in voorkomend geval een onderscheid gemaakt wordt tussen deze twee mogelijkheden.

2. In de bepaling onder 2° moeten de woorden “laatste lid” vervangen worden door de woorden “derde lid”.

3. In de bepaling onder 3° moeten de woorden “eerste zin” worden ingevoegd tussen de woorden “eerste lid” en het woord “worden”.

³ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab “Wetgevingstechniek”, aanbeveling 27.

⁴ Zie eveneens beraadslaging RR nr. 53/2011 d.d. 12 oktober 2011 van het Sectoraal comité van het Rijksregister.

4. In de bepaling onder 4° moet het woord “laatste” vervangen worden door het woord “tweede”.

Artikel 2

De woorden “artikel 4 van hetzelfde besluit” moeten worden vervangen door de woorden “artikel 4, vierde lid, van hetzelfde besluit”.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Pierre LIÉNARDY