



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 52.618/1
van 15 januari 2013

avis 52.618/1
du 15 janvier 2013

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
14 november 2003 betreffende
de levensverzekeringsactiviteit'

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
14 novembre 2003 relatif à
l'activité d'assurance sur
la vie'

Op 20 december 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Economie verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen, verlengd met tien werkdagen, een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 14 november 2003 betreffende de levensverzekeringsactiviteit'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 10 januari 2013. De kamer was samengesteld uit Bruno SEUTIN, staatsraad, voorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht Paul DEPUYDT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 15 januari 2013.

*

Le 20 décembre 2012, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de l'Économie à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, prorogés de dix jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 14 novembre 2003 relatif à l'activité d'assurance sur la vie'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 10 janvier 2013. La chambre était composée de Bruno SEUTIN, conseiller d'État, président, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Michel TISON, assesseur, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Paul DEPUYDT, premier auditeur chef de section.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Wilfried VAN VAERENBERGH, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 15 janvier 2013.

*

1. 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 spoedeisende karakter van de adviesaanvraag gemotiveerd

“door de omstandigheid dat vanaf 21 december 2012 er geen verder onderscheid mag gemaakt worden tussen mannen en vrouwen bij de vaststelling van premies en prestaties in de levensverzekeringen”.

*

2. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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 te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe om, wat de nieuwe overeenkomsten zoals gedefinieerd in het ontwerp betreft, voor de verrichtingen van het type leven of van het type overlijden, waarvan het risico in België gelegen is, te bepalen dat respectievelijk de overlevingskansen of de sterftekansen niet kleiner mogen zijn dan die welke voortvloeien uit respectievelijk de referentietabel XR en XK, gevoegd in bijlage bij het ontwerp. In die referentietabellen wordt geen onderscheid meer gemaakt tussen vrouwen en mannen.

Op die wijze wordt het koninklijk besluit van 14 november 2003 ‘betreffende de levensverzekeringsactiviteit’ in overeenstemming gebracht met richtlijn 2004/113/EG van de Raad van 13 december 2004 ‘houdende toepassing van het beginsel van gelijke behandeling van mannen en vrouwen bij de toegang tot en het aanbod van goederen en diensten’, zoals die richtlijn moet worden geïnterpreteerd na het arrest C-236/09 van 1 maart 2011 van het Hof van Justitie van de Europese Unie, waarbij artikel 5, lid 2, ervan met ingang van 21 december 2012 ongeldig werd verklaard,¹ alsook met de wet van 10 mei 2007 ‘ter bestrijding van discriminatie tussen vrouwen en mannen’, zoals die wet met ingang van 21 december 2012 zal luiden na de wijziging ervan bij de wet ‘tot wijziging van de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van discriminatie tussen vrouwen en mannen wat het geslacht op het gebied van goederen en diensten en van aanvullende regelingen voor sociale zekerheid betreft’.² Die wijzigende wet moet worden gezien in het licht van voornoemd arrest van het Hof van Justitie van de Europese Unie en van

¹ Die bepaling voorzag in een uitzondering op de regel van seksneutraliteit opgenomen in artikel 5, lid 1, van dezelfde richtlijn, door de lidstaten toe te staan proportionele verschillen in premies en uitkeringen voor individuele personen te handhaven in de gevallen waarin sekse een bepalende factor is bij de beoordeling van het risico op basis van relevante en nauwkeurige actuariële en statistische gegevens.

² *Parl.St.* Kamer 2012-13, nr. 53-2511/001. Die wet is volgens de gegevens waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, beschikt, nog niet bekrachtigd door de Koning en nog niet bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad.

arrest nr. 116/2011 van 30 juni 2011 van het Grondwettelijk Hof waarbij de wet van 21 december 2007 ‘tot wijziging van de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van discriminatie tussen vrouwen en mannen wat betreft het geslacht in verzekeringsaangelegenheden’ in zijn geheel wordt vernietigd mits handhaving van de gevolgen ervan tot uiterlijk 21 december 2012.³

Voor het vaststellen van de wijzigingen van de wet van 10 mei 2007 bij de voornoemde wijzigende wet is rekening gehouden met de richtsnoeren van de Europese Commissie ‘betreffende de toepassing van Richtlijn 2004/113/EG van de Raad op verzekeringen, in het licht van het arrest van het Hof van Justitie van de Europese Unie in zaak C-236/09 (Test-Aankoop)’. In het voorliggende ontwerp wordt onder meer naar die gewijzigde bepalingen van de wet van 10 mei 2007 verwezen voor het bepalen van wat onder een nieuwe overeenkomst wordt verstaan.

4. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 19, § 1, van de wet van 9 juli 1975 ‘betreffende de controle der verzekeringsondernemingen’, dat luidt :

“Voor het vaststellen en toepassen van hun tarieven en voorwaarden alsook van alle documenten die betrekking hebben op het sluiten en het uitvoeren van de verzekeringscontracten, zijn de ondernemingen gehouden zich te gedragen naar de regels die krachtens deze wet door de Koning worden vastgesteld, op advies van de Bank en de FSMA, ieder voor wat zijn bevoegdheden betreft.”

De overige bepalingen van de wet van 9 juli 1975 waaraan wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp (artikelen 16, § 1, derde lid, 19, §§ 2 en 3, 20 en 96, § 1, 2° en 3°, en § 2) bieden geen rechtsgrond voor het ontwerp. De verwijzing naar die bepalingen dient dan ook te worden geschrapt in het eerste lid van de aanhef.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

5. Artikel 4 van het ontwerp bepaalt dat het ontwerpbesluit in werking treedt op de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

Uit het ontworpen artikel 24, §§ 5 en 6, van het koninklijk besluit van 14 november 2003 (artikel 2 van het ontwerp) blijkt dat de ontworpen regeling van toepassing is op nieuwe overeenkomsten gesloten vanaf 21 december 2012 en bijgevolg geacht moet worden uitwerking te hebben met ingang van die datum. Reeds ter wille van de interne coherentie zou het dan ook aanbeveling verdienen om in artikel 4 van het ontwerp uitdrukkelijk te bepalen dat het ontworpen besluit uitwerking heeft met ingang van 21 december 2012. Die datum stemt bovendien overeen met de datum waarop de voornoemde wet tot wijziging van de wet van 10 mei 2007 in werking treedt, welke zoals hiervoor is uiteengezet de gevolgen regelt van de voornoemde arresten van het Hof van Justitie van de Europese Unie en van het Grondwettelijk Hof op de betrokken wetgeving. Door wat de inwerkingtreding van het voorliggende ontwerp betreft eveneens aan te sluiten bij die datum, wordt dan ook vermeden dat in de tussentijd nog

³ De wet van 21 december 2007 bevat de effectuering van voornoemd artikel 5, lid 2, van richtlijn 2004/113/EG.

verordenende bepalingen van toepassing zouden kunnen worden geacht die in strijd zijn met die arresten en die wijzigende wet, wat niet bevorderlijk zou zijn voor de rechtszekerheid.

*

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, 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 de la demande d'avis est motivée

« door de omstandigheid dat vanaf 21 december 2012 er geen verder onderscheid mag gemaakt worden tussen mannen en vrouwen bij de vaststelling van premies en prestaties in de levensverzekeringen ».

*

2. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de prévoir, en ce qui concerne les nouveaux contrats définis dans le projet, pour les opérations de genre vie ou de genre décès, dont le risque est situé en Belgique, que, respectivement, les taux de survie ou les taux de mortalité ne peuvent pas être inférieurs à ceux issus, respectivement, de la table de référence XR et XK, annexées au projet. Ces tables de référence ne font plus de distinction entre femmes et hommes.

L'arrêté royal du 14 novembre 2003 'relatif à l'activité d'assurance sur la vie' est ainsi harmonisé avec la directive 2004/113/CE du Conseil du 13 décembre 2004 'mettant en œuvre le principe de l'égalité de traitement entre les femmes et les hommes dans l'accès à des biens et services et la fourniture de biens et services', telle que cette directive doit être interprétée consécutivement à l'arrêt C-236/09 de la Cour de Justice de l'Union européenne du 1^{er} mars 2011, qui a déclaré son article 5, paragraphe 2, invalide avec effet au 21 décembre 2012¹, ainsi qu'avec la loi du 10 mai 2007 'tendant à lutter contre la discrimination entre les femmes et les hommes', telle que cette loi s'énoncera à partir du 21 décembre 2012 après sa modification par la loi 'modifiant la loi du 10 mai 2007 tendant à lutter contre la discrimination entre les femmes et les hommes, pour ce qui est de l'appartenance sexuelle en

¹ Cette disposition prévoyait une exception à la règle de la neutralité sexuelle inscrite à l'article 5, paragraphe 1, de la même directive, en permettant aux États membres de maintenir des différences proportionnelles en matière de primes et de prestations pour les assurés lorsque le sexe est un facteur déterminant dans l'évaluation des risques, sur la base de données actuarielles et statistiques pertinentes et précises.

matière de biens et services et en matière de régimes complémentaires de sécurité sociale². Cette loi modificative doit être lue à la lumière de l'arrêt précité de la Cour de Justice de l'Union européenne et de l'arrêt n° 116/2011 de la Cour constitutionnelle du 30 juin 2011 qui annule, dans son ensemble, la loi du 21 décembre 2007 'modifiant la loi du 10 mai 2007 tendant à lutter contre la discrimination entre les femmes et les hommes, pour ce qui est de l'appartenance sexuelle en matière d'assurance', moyennant le maintien de ses effets jusqu'au 21 décembre 2013 au plus tard³.

Pour déterminer les modifications que la loi modificative précitée apporte à la loi du 10 mai 2007, il a été tenu compte des lignes directrices de la Commission européenne 'sur l'application de la directive 2004/113/CE du Conseil dans le secteur des assurances, à la lumière de l'arrêt de la Cour de justice de l'Union européenne dans l'affaire C-236/09 (Test-Achats)'. Le projet à l'examen fait notamment référence à ces dispositions modifiées de la loi du 10 mai 2007 pour déterminer ce que l'on entend par nouveau contrat.

4. Le projet trouve un fondement juridique à l'article 19, § 1^{er}, de la loi du 9 juillet 1975 'relative au contrôle des entreprises d'assurances', qui s'énonce comme suit :

« Pour l'établissement et l'application de leurs tarifs et conditions ainsi que de tous documents relatifs à la conclusion et à l'exécution des contrats d'assurances, les entreprises sont tenues de se conformer aux règles fixées, en vertu de la présente loi, par le Roi sur avis de la Banque et de la FSMA, chacune dans son domaine de compétence ».

Les autres dispositions de la loi du 9 juillet 1975 visées au premier alinéa du préambule du projet (articles 16, § 1^{er}, alinéa 3, 19, §§ 2 et 3, 20 et 96, § 1^{er}, 2^o et 3^o, et § 2) ne procurent pas de fondement juridique au projet. La référence à ces dispositions doit dès lors être supprimée dans le premier alinéa du préambule.

EXAMEN DU TEXTE

Article 4

5. L'article 4 du projet dispose que l'arrêté en projet entre en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*.

² *Doc. parl.*, Chambre, 2012-2013, n° 53-2511/001. Selon les éléments dont dispose le Conseil d'État, section de législation, cette loi n'a pas encore été sanctionnée par le Roi ni publiée au *Moniteur belge*.

³ La loi du 21 décembre 2007 met en œuvre l'article 5, paragraphe 2, précité, de la directive 2004/113/CE.

Il ressort de l'article 24, §§ 5 et 6, en projet, de l'arrêté royal du 14 novembre 2003 (article 2 du projet) que les dispositions en projet s'appliquent aux nouveaux contrats conclus à partir du 21 décembre 2012 et par conséquent doivent être réputées produire leurs effets à partir de cette date. Déjà par souci de cohérence interne, il serait dès lors recommandé d'indiquer explicitement dans l'article 4 du projet que l'arrêté en projet produit ses effets le 21 décembre 2012. Cette date correspond en outre à la date à laquelle entre en vigueur la loi précitée modifiant la loi du 10 mai 2007, laquelle, comme il a été précisé ci-avant, règle les effets des arrêts précités de la Cour de Justice de l'Union européenne et de la Cour constitutionnelle relatifs à la législation concernée. En alignant également l'entrée en vigueur du projet à l'examen sur cette date, on évitera dès lors que des dispositions réglementaires, contraires à ces arrêts et à cette loi modificative ne puissent entre-temps encore être réputées d'application, ce qui ne contribuerait pas à la sécurité juridique.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Bruno SEUTIN