



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 52.872/4
du 11 mars 2013

sur

un projet d'arrêté royal 'portant
modification de l'arrêté royal du
7 mars 2007 relatif à la notification
des services et des réseaux de
communications électroniques et
modifiant l'arrêté royal du
10 décembre 2009 portant
modification de l'arrêté royal du
7 mars 2007 relatif à la notification
des services et des réseaux de
communications électroniques'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 52.872/4
van 11 maart 2013

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
7 maart 2007 betreffende de
kennisgeving van elektronische-
communicatiediensten en –
netwerken en tot wijziging van
het koninklijk besluit van
10 december 2009 tot wijziging
van het koninklijk besluit van
7 maart 2007 betreffende de
kennisgeving van elektronische-
communicatiediensten en –
netwerken'

Le 11 février 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Vice-Premier Ministre et Ministre de l'Économie à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'portant modification de l'arrêté royal du 7 mars 2007 relatif à la notification des services et des réseaux de communications électroniques et modifiant l'arrêté royal du 10 décembre 2009 portant modification de l'arrêté royal du 7 mars 2007 relatif à la notification des services et des réseaux de communications électroniques'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 11 mars 2013. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, Jacques JAUMOTTE et Bernard BLERO, conseillers d'État, Yves DE CORDT et Christian BEHRENDT, assesseurs, et Colette GIGOT, greffier.

Le rapport a été présenté par Laurence VANCRAVEBECK, auditrice.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 11 mars 2013.

*

Op 13 februari 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-Eerste Minister en Minister van Economie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 7 maart 2007 betreffende de kennisgeving van elektronische-communicatiediensten en – netwerken en tot wijziging van het koninklijk besluit van 10 december 2009 tot wijziging van het koninklijk besluit van 7 maart 2007 betreffende de kennisgeving van elektronische-communicatiediensten en – netwerken'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 11 maart 2013. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, Jacques JAUMOTTE en Bernard BLERO, staatsraden, Yves DE CORDT en Christian BEHRENDT, assessoren, en Colette GIGOT, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Laurence VANCRAVEBECK, auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 maart 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.

OBSERVATION GÉNÉRALE

L'arrêté en projet modifie notamment l'arrêté royal du 7 mars 2007 'relatif à la notification des services et des réseaux de communications électroniques' afin de modifier le régime des redevances administratives annuelles que doivent payer les opérateurs pour les frais de gestion de leur dossier. Le système forfaitaire actuel serait remplacé par un système dans lequel le montant de la redevance serait fixé de manière forfaitaire par paliers, en fonction du montant du chiffre d'affaires des opérateurs.

Les montants fixés par l'arrêté en projet doivent être de nature à garantir une répartition objective, transparente et proportionnelle des redevances, en fonction des coûts à raison desquels elles sont perçues ¹.

Le rapport au Roi comporte à cet égard différentes explications dont il ressort que le montant forfaitaire actuel ne couvre que très partiellement les coûts administratifs de gestion pour ce qui concerne les opérateurs dont le chiffre d'affaires est égal ou supérieur à un million d'euros et qu'il a été « constaté que les coûts engendrés auprès du régulateur par ce type d'opérateurs sont directement proportionnels au chiffre d'affaires réalisé en Belgique en matière de réseau ou de services de communications électroniques soumis à une obligation de notification, à l'exclusion du chiffre d'affaires relatif aux activités décrites à l'article 8, § 2 ».

L'auteur du projet doit être en mesure d'étayer ces affirmations par des éléments concrets.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

PRÉAMBULE

Dans deux alinéas nouveaux, il convient de mentionner l'arrêté royal du 7 mars 2007 et l'arrêté royal du 10 décembre 2009 'portant modification de l'arrêté royal du 7 mars 2007 relatif à la notification des services et des réseaux de communications électroniques' que le projet entend modifier ².

¹ Voir l'avis 41.926/4 donné le 9 janvier 2007 sur un projet devenu l'arrêté du 7 mars 2007.

² *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 30 et formule F 3-3.

DISPOSITIF

Article 2

Dès lors que la volonté exprimée par l'auteur du projet est de reproduire, dans l'article 5 de l'arrêté royal du 7 mars 2007, la règle actuellement exprimée à l'article 6, § 2, il conviendrait de compléter le paragraphe 2 en projet par un second alinéa énonçant que « Cette redevance est payée lors de la notification ».

Article 3

À l'article 8, § 1^{er}, alinéa 2, en projet, il y a lieu de remplacer les mots « l'année T-1 » par les mots « l'année t-1 » dans un soin de cohérence.

Article 7

Comme l'a confirmé le délégué du ministre, il convient de viser les articles 1^{er} à 5 et non les articles 1^{er} à 4.

Article 8

1. Comme l'a confirmé le délégué du ministre, il convient de viser l'article 6 et non l'article 5.
2. L'article 8 du projet a pour effet de conférer une portée rétroactive à l'article 6 du projet.

À cet égard, il est rappelé que la non-rétroactivité des actes administratifs est de règle, en vertu d'un principe général de droit. La rétroactivité peut toutefois être justifiée si elle est autorisée par la loi. En l'absence d'autorisation légale, elle ne peut être admise qu'à titre exceptionnel, lorsqu'elle est nécessaire, notamment, à la continuité du service public ou à la régularisation d'une situation de fait ou de droit et pour autant qu'elle respecte les exigences de la sécurité juridique et les droits individuels.

Vu les éléments du dossier, cette rétroactivité peut être admise.

*

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 vervangen is bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voormelde 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.

ALGEMENE OPMERKING

Het ontworpen besluit wijzigt inzonderheid het koninklijk besluit van 7 maart 2007 'betreffende de kennisgeving van elektronische communicatiediensten en – netwerken' teneinde wijzigingen aan te brengen in de regeling van de jaarlijkse administratieve rechten die de operatoren moeten betalen voor de kosten voor het beheer van hun dossier. De huidige forfaitaire regeling zou vervangen worden door een regeling waarbij het bedrag van het recht forfaitair zou worden bepaald volgens schijven van de omzet van de operatoren.

De bij het ontworpen besluit vastgestelde bedragen moeten een objectieve, transparante en evenredige verdeling van de rechten kunnen waarborgen op basis van de kosten ter dekking waarvan ze worden geheven.¹

Het verslag aan de Koning bevat in dit verband velerlei uitleg waaruit blijkt dat het huidige forfaitair bedrag maar voor een heel beperkte dekking zorgt van de administratieve beheerskosten wat betreft de operatoren wier omzet gelijk is aan of groter dan één miljoen euro en dat is "vastgesteld dat de kosten die de regulator oploopt door dat soort van operatoren, rechtstreeks in verhouding staan tot het omzetcijfer gerealiseerd in België met betrekking tot elektronische-communicatienetwerken of -diensten die onderworpen zijn aan een meldingsplicht, met uitsluiting van de omzet in verband met de in artikel 8, § 2, beschreven activiteiten".

De steller van het ontwerp moet zijn beweringen kunnen staven aan de hand van concrete gegevens.

¹ Zie advies 41.926/4, dat op 9 januari 2007 is gegeven over een ontwerp dat geleid heeft tot het koninklijk besluit van 7 maart 2007.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

AANHEF

In twee nieuwe leden dient melding te worden gemaakt van het koninklijk besluit van 7 maart 2007 en van het koninklijk besluit van 10 december 2009 ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 7 maart 2007 betreffende de kennisgeving van elektronische communicatiediensten en –netwerken’ die bij het ontwerp gewijzigd worden.²

DISPOSITIEF

Artikel 2

Doordat de steller van het ontwerp aangeeft dat het zijn bedoeling is om in artikel 5 van het koninklijk besluit van 7 maart 2007 de regel op te nemen die thans vervat is in artikel 6, § 2, zou de ontworpen paragraaf 2 aangevuld moeten worden met een tweede lid waarin het volgende aangegeven wordt: “Dit recht wordt betaald bij de kennisgeving.”

Artikel 3

Met het oog op de samenhang zouden in het ontworpen artikel 8, § 1, tweede lid, de woorden “jaar T-1” vervangen moeten worden door de woorden “jaar t-1”.

Artikel 7

Zoals de gemachtigde van de minister beaamd heeft, dient melding te worden gemaakt van de artikelen 1 tot 5 en niet van de artikelen 1 tot 4.

Artikel 8

1. Zoals de gemachtigde van de minister beaamd heeft, dient verwezen te worden naar artikel 6 in plaats van naar artikel 5.
2. Artikel 8 van het ontwerp heeft tot gevolg dat aan artikel 6 van het ontwerp terugwerkende kracht wordt verleend.

²*Beginselen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten, www.raadvst-consetat.be, tab Wetgevingstechniek, aanbeveling 30 en formule F 3-3.*

In dat verband wordt erop gewezen dat bestuurshandelingen krachtens een algemeen rechtsbeginsel in de regel geen terugwerkende kracht hebben. Terugwerkende kracht kan echter aanvaardbaar zijn indien ze bij de wet wordt toegestaan. Terugwerkende kracht is, indien ze niet door de wet wordt toegestaan, alleen aanvaardbaar bij wijze van uitzondering, inzonderheid wanneer dat nodig is voor de continuïteit van de openbare dienst of voor de regularisering van een rechtstoestand of een feitelijke toestand en voor zover de vereisten inzake rechtszekerheid vervuld zijn en de individuele rechten geëerbiedigd worden.

Gelet op de gegevens van het dossier kan die terugwerking worden aanvaard.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Colette GIGOT

Pierre LIÉNARDY