



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 53.030/1
van 5 april 2013

avis 53.030/1
du 5 avril 2013

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot vaststelling van het
programma van het examen
inzake beroepsbekwaamheid
met het oog op de benoeming
van de leden van het
directiecomité en van de
assessoren van de Belgische
mededingingsautoriteit'

un projet d'arrêté royal 'fixant
le programme de l'examen
d'aptitude professionnelle en
vue de la nomination des
membres du comité de
direction et des assesseurs de
l'Autorité belge de
concurrence'

Op 13 maart 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Economie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot vaststelling van het programma van het examen inzake beroepsbekwaamheid met het oog op de benoeming van de leden van het directiecomité en van de assessoren van de Belgische mededingingsautoriteit'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 2 april 2013. De kamer was samengesteld uit Bruno SEUTIN, staatsraad, voorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door 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 5 april 2013.

*

Le 13 mars 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de l'Économie à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'fixant le programme de l'examen d'aptitude professionnelle en vue de la nomination des membres du comité de direction et des assesseurs de l'Autorité belge de concurrence'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 2 avril 2013. La chambre était composée de Bruno SEUTIN, conseiller d'État, président, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, 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 5 avril 2013.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe het programma vast te stellen waaruit het examen inzake de beroepsbekwaamheid bestaat voor de benoeming van de voorzitter, de assessoren, de auditeur-generaal, de directeur economische studies en de directeur juridische studies van de Belgische Mededingingsautoriteit (artikelen 2, 3 en 4 van het ontwerp). Daarnaast worden voor de voornoemde functies algemene toelaatbaarheidsvereisten bepaald (artikel 2) en wordt de minister bevoegd voor Economie belast met het aanstellen van de jury voor het bekwaamheidsexamen (artikel 5).

2.1. Onder voorbehoud van hetgeen hierna wordt opgemerkt, wordt voor de ontworpen regeling rechtsgrond geboden door de artikelen IV.17, § 2, IV.22, § 3, IV.24, § 2, en IV.26, § 1, tweede lid, van boek IV “Bescherming van de mededinging” van het Wetboek van economisch recht (hierna: het wetboek), waaraan wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp.¹

2.2. In artikel 1, eerste lid, van het ontwerp worden een aantal “algemene toelaatbaarheidsvereisten” bepaald waaraan de kandidaten voor een functie van lid van het Directiecomité² of van assessor bij de Belgische Mededingingsautoriteit moeten voldoen, die neerkomen op bijkomende benoemingsvoorwaarden waarin het wetboek niet voorziet, noch voor het vaststellen ervan bevoegdheid verleent aan de Koning. Voor het bepalen van die bijkomende voorwaarden kan evenmin beroep worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid die de Koning ontleent aan artikel 108 van de Grondwet. Artikel 1, eerste lid, dient dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten.

2.3. Artikel 1, tweede lid, van het ontwerp, dat bepaalt dat de leden van het Directiecomité en de assessoren geen proeftijd moeten vervullen, waarvoor evenmin een uitdrukkelijke rechtsgrond voorhanden is in de voornoemde bepalingen van het wetboek, vindt rechtsgrond in voornoemd artikel 108 van de Grondwet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Rekening houdende met hetgeen hiervoor is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontwerp, dient in de aanhef, voor het eerste lid, een nieuw lid te worden ingevoegd waarin wordt verwezen naar artikel 108 van de Grondwet.

¹ Zie het ontwerp wet ‘houdende invoeging van Boek IV ‘Bescherming van de mededinging’ en van Boek V ‘De mededinging en de prijsevoluties’ in het Wetboek van economisch recht en houdende invoeging van de definities eigen aan boek IV en aan boek V en van de rechtshandavingsbepalingen eigen aan boek IV en aan boek V, in boek I van het Wetboek van economisch recht’ (*Parl.St. Kamer*, nr. 53-2591/005), dat op 28 februari 2013 is aangenomen door de Kamer. Op grond van de gegevens waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, beschikt, is die wet nog niet bekrachtigd door de Koning en bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad.

² Luidens artikel IV.24, § 1, eerste lid, van het wetboek is het Directiecomité samengesteld uit de voorzitter, de auditeur-generaal, de directeur economische studies en de directeur juridische studies.

4. In het eerste lid van de aanhef (dat het tweede wordt) kan preciezer worden verwezen naar artikel IV.17, § 2, eerste lid, van het wetboek.

5. De verwijzing naar het advies van de Raad van State redigere men als volgt :

“Gelet op advies 53.030/1 van de Raad van State, gegeven op 5 april 2013, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973 ;”.

Artikelen 2 en 3

6. Vraag is of het vereiste inzake “kennis van de economie” in de artikelen 2, 1°, en 3, 1°, van het ontwerp niet nader moet worden gespecificeerd, gelet op de ruime invulling die daaraan kan worden gegeven.

Inwerkingtreding

7. Er zal dienen over gewaakt te worden dat het ontworpen besluit niet vroeger in werking treedt dan de bepalingen die er rechtsgrond voor bieden.³ De steller van het ontwerp wordt ter overweging gegeven om een bepaling in het te nemen besluit op te nemen waarin de datum van inwerkingtreding wordt afgestemd op die van de rechtsgrond biedende bepalingen.

*

³ Overeenkomstig artikel 28 van het voornoemd ontwerp van wet treedt die wet in werking op een door de Koning te bepalen datum.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de fixer le programme de l'examen d'aptitude professionnelle en vue de la nomination du président, des assesseurs, de l'auditeur général, du directeur des études économiques et du directeur des études juridiques de l'Autorité belge de concurrence (articles 2, 3 et 4 du projet). Des conditions générales d'admissibilité pour les fonctions précitées sont également fixées (article 1^{er}) et le ministre qui a l'Économie dans ses attributions est chargé de désigner le jury pour l'examen d'aptitude (article 5).

2.1. Sous réserve de ce qui sera observé ci-après, le dispositif en projet trouve un fondement juridique aux articles IV.17, § 2, IV.22, § 3, IV.24, § 2, et IV.26, § 1^{er}, alinéa 2, du livre IV « Protection de la concurrence » du code de droit économique (ci-après : le code), auxquels fait référence le premier alinéa du préambule du projet ¹.

2.2. L'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, du projet fixe un certain nombre de « conditions générales d'admissibilité » auxquelles doivent satisfaire les candidats à une fonction de membre du comité de direction ² ou d'assesseur auprès de l'Autorité belge de concurrence, qui équivalent à des conditions de nomination supplémentaires que le code ne prévoit pas et pour lesquelles ce dernier ne contient pas non plus d'habilitation au Roi. Pour la fixation de ces conditions supplémentaires, le pouvoir général d'exécution que le Roi puise dans l'article 108 de la Constitution ne peut davantage être invoqué. L'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, doit dès lors être omis du projet.

2.3. L'article 1^{er}, alinéa 2, du projet, qui dispose que les membres du comité de direction et les assesseurs ne sont pas soumis à un stage et auquel les dispositions susvisées du code ne procurent pas non plus de fondement juridique formel, trouve ce fondement juridique à l'article 108 de la Constitution, précité.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

3. Compte tenu de ce qui a été observé ci-dessus en ce qui concerne le fondement juridique du projet, il y a lieu d'insérer dans le préambule, avant le premier alinéa, un nouvel alinéa faisant référence à l'article 108 de la Constitution.

4. Le premier alinéa du préambule (qui devient le deuxième alinéa) peut faire plus précisément référence à l'article IV.17, § 2, alinéa 1^{er}, du code.

¹ Voir le projet de loi 'portant insertion du Livre IV 'Protection de la concurrence' et du Livre V 'La concurrence et les évolutions de prix' dans le Code de droit économique et portant insertion des définitions propres au livre IV et au livre V et des dispositions d'application de la loi propres au livre IV et au livre V, dans les livres I et XV du Code de droit économique' (*Doc. parl.*, Chambre, DOC 53 2591/005), qui a été adopté par la Chambre le 28 février 2013. Sur la base des éléments dont dispose le Conseil d'État, section de législation, cette loi n'a pas encore été sanctionnée par le Roi et publiée au Moniteur belge.

² Selon l'article IV.24, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, du code le comité de direction est composé du président, de l'auditeur général, du directeur des études économiques et du directeur des études juridiques.

5. La référence à l'avis du Conseil d'État sera rédigée comme suit :

« Vu l'avis 53.030/1 du Conseil d'État, donné le 5 avril 2013, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973; ».

Articles 2 et 3

6. La question se pose de savoir si, dans les articles 2, 1^o, et 3, 1^o, du projet, la condition relative à la « connaissance de l'économie » ne doit pas être précisée, étant donné qu'elle peut s'entendre dans un sens assez large.

Entrée en vigueur

7. Il faudra veiller à ce que l'arrêté en projet n'entre pas en vigueur avant les dispositions qui lui procurent un fondement juridique ³. Il est suggéré à l'auteur du projet d'insérer dans l'arrêté envisagé une disposition qui aligne la date d'entrée en vigueur sur celle des dispositions qui procurent le fondement juridique.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Bruno SEUTIN

³ Conformément à l'article 28 du projet de loi précité, le Roi détermine la date d'entrée en vigueur de cette loi.