



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 53.185/1
van 13 mei 2013

over

een voorontwerp van wet
'houdende invoeging van het
Boek XII, 'Recht van de
elektronische economie', in het
Wetboek van economisch recht, en
houdende invoeging van de
definities eigen aan boek XII en
van de
rechtshandavingsbepalingen eigen
aan boek XII, in de boeken I
en XV van het Wetboek van
economisch recht'

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 53.185/1
du 13 mai 2013

sur

un avant-projet de loi 'portant
insertion du Livre XII, 'Droit de
l'économie électronique' dans le
Code de droit économique, portant
insertion des définitions propres au
livre XII et des dispositions
d'application de la loi propres au
livre XII, dans les livres I et XV du
Code de droit économique'

Op 11 april 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Economie en Consumenten verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'houdende invoeging van het Boek XII, 'Recht van de elektronische economie', in het Wetboek van economisch recht, en houdende invoeging van de definities eigen aan boek XII en van de rechtshandhabingsbepalingen eigen aan boek XII, in de boeken I en XV van het Wetboek van economisch recht'.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 2 mei 2013. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Marc RIGAUX, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 13 mei 2013.

*

Le 11 avril 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de l'Économie et des Consommateurs à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi 'portant insertion du Livre XII, 'Droit de l'économie électronique' dans le Code de droit économique, portant insertion des définitions propres au livre XII et des dispositions d'application de la loi propres au livre XII, dans les livres I et XV du Code de droit économique'.

L'avant-projet a été examiné par la première chambre le 2 mai 2013. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Marc RIGAUX, assesseur, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 13 mai 2013.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN WET

1. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt ertoe in het Wetboek van economisch recht een boek XII, “Recht van de elektronische economie”, in te voegen (artikel 3 van het ontwerp). In samenhang hiermee worden in, respectievelijk, de boeken I en XV van het wetboek de definities (artikel 2) en de rechtshandhabingsbepalingen (artikel 4) ingevoegd die eigen zijn aan het voornoemde boek XII.

2. In titel 1, “Bepaalde juridische aspecten van de diensten van de informatiemaatschappij”, van het ontworpen boek XII worden de bepalingen van drie wetten gecodificeerd, zijnde de wet van 11 maart 2003 ‘betreffende bepaalde juridische aspecten van de diensten van de informatiemaatschappij’, de wet van 12 mei 2003 ‘betreffende de juridische bescherming van diensten van de informatiemaatschappij gebaseerd op of bestaande uit voorwaardelijke toegang’, en de wet van 26 juni 2003 ‘betreffende het wederrechtelijk registreren van domeinnamen’.

De wet van 11 maart 2003 ‘betreffende bepaalde juridische aspecten van de diensten van de informatiemaatschappij als bedoeld in artikel 77 van de Grondwet’ wordt eveneens geïntegreerd in boek XII, zij het dat dit gebeurt in een afzonderlijk ontwerp van wet dat betrekking heeft op een aangelegenheid als bedoeld in artikel 77 van de Grondwet.¹

Voorts is het is de bedoeling dat in titel 2 van boek XII een regeling wordt opgenomen betreffende het juridisch kader voor de elektronische handtekeningen, de elektronische archivering, de elektronische aangetekende zending, de elektronische tijdsregistratie en de certificatediensten. Het invoegen van titel 2 vormt het voorwerp van een afzonderlijk voorstel van wet.²

ALGEMENE OPMERKINGEN

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van wet betreft enkel de invoeging van titel 1 van boek XII in het Wetboek van economisch recht en van de aan dat boek eigen definities en rechtshandhabingsbepalingen. Dat betekent bijvoorbeeld dat de definities die in het ontwerp voorkomen, moeten worden gelezen in samenhang met de algemene begrippen, zoals die worden omschreven in een afzonderlijk onderdeel van het wetboek dat het voorwerp uitmaakt van een ander ontwerp van wet, waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, weliswaar al advies

¹ Zie het voorontwerp van wet ‘houdende invoeging van artikel XII.5 in het boek XII, ‘Recht van de elektronische economie’ van het Wetboek van economisch recht’, waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, heden advies 53.186/1 uitbrengt.

² Het desbetreffende voorstel van wet maakt het voorwerp uit van de bij de Raad van State, afdeling Wetgeving, ingediende adviesaanvraag 53.222/1 over een voorstel van wet ‘tot wijziging van de wetgeving wat de invoering van het recht van de elektronische economie betreft’. De redenen waarom titel 2 van boek XII door een afzonderlijk wetsvoorstel wordt ingevoegd, houden verband met de eventuele gevolgen van de notificatie van de betrokken regeling aan de Europese Commissie en met de publicatie door de Europese Commissie van een voorstel van verordening. Die redenen worden nader uiteengezet in de algemene situering van de memorie van toelichting bij het voorliggende voorontwerp van wet.

heeft uitgebracht,³ maar dat nog geen wet is geworden. Wat de in artikel 4 van het ontwerp vermelde straffen voor de inbreuken op boek XII betreft, moet worden vastgesteld dat deze worden ingeschreven in een afdeling van boek XV van het wetboek, dat evenwel nog niet is tot stand gekomen en waaromtrent de Raad van State, afdeling Wetgeving, enkel de overeenstemming kan nagaan met het voorontwerp van wet waarover hij op 6 maart 2013 advies heeft uitgebracht.⁴ Als gevolg van dergelijke werkwijze wordt het onderzoek van het voorliggende ontwerp en van het wetboek als geheel bemoeilijkt.⁵

4. *Sub 2* werd erop gewezen dat het om advies voorgelegde ontwerp van wet in ruime mate neerkomt op een hernemen van al bestaande wetsbepalingen. De Raad van State, afdeling Wetgeving, verleent, behoudens in geval van wijziging van de juridische context, in de regel geen nieuw advies over bepalingen die reeds eerder werden onderzocht of die zijn gewijzigd ten gevolge van in eerdere adviezen gemaakte opmerkingen. Met betrekking tot die bepalingen wordt verwezen naar de desbetreffende adviezen. Enkel bepalingen die volledig nieuw zijn, en in de mate van het mogelijke, die wijzigingen hebben ondergaan die niet het gevolg zijn van eerdere adviezen van de Raad van State, afdeling Wetgeving, moeten derhalve het voorwerp uitmaken van het te geven advies. Het verdient evenwel aanbeveling dat in de memorie van toelichting de vindplaats zou worden vermeld van de eerdere adviezen die de Raad van State, afdeling Wetgeving, heeft gegeven over in het ontwerp opgenomen bepalingen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 3

Ontworpen artikel XII.22

5. Het ontworpen artikel XII.22 herneemt, in een redactioneel aangepaste vorm, wat wordt bepaald in het huidige artikel 4, tweede lid, van de wet van 26 juni 2003. In de Nederlandse tekst van de ontworpen bepaling dient in ieder geval te worden geschreven “... voordeel uit te halen, te laten registreren door ...”, al zou de leesbaarheid en de toegankelijkheid van de ontworpen bepaling gediend zijn met een ruimere redactionele aanpassing ervan.

*

³ Advies 53.086/1 van de Raad van State, afdeling Wetgeving, van 16 april 2013 over een voorontwerp van wet ‘houdende invoeging van titel 1 ‘Algemene definities’ in boek I ‘Definities’ van het Wetboek van economisch recht’.

⁴ Advies 52.800/1 van 6 maart 2013 over een voorontwerp van wet ‘houdende invoeging van boek XV, ‘Rechtshandhaving’, in het Wetboek van economisch recht’.

⁵ Zo wordt in het ontworpen artikel XII.15, § 2 (artikel 3 van het ontwerp), verwezen naar artikel XII.25, § 4, van het wetboek. Aangenomen kan worden dat de laatstgenoemde bepaling zal overeenstemmen met hetgeen nu wordt bepaald in artikel 4, § 4, van de wet van 9 juli 2001 ‘houdende vaststelling van bepaalde regels in verband met het juridisch kader voor elektronische handtekeningen en certificatediensten’, maar die bepaling maakt deel uit van een afzonderlijk voorstel van wet, dat weliswaar al om advies aan de afdeling Wetgeving is voorgelegd (adviesaanvraag 53.222/1), maar waarvan de erin vervatte regeling nog niet tot stand is gekomen.

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET DE LOI

1. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet d'insérer un livre XII « Droit de l'économie électronique » dans le Code de droit économique (article 3 du projet). Corrélativement, les définitions (article 2) et les dispositions d'application de la loi (article 4) propres au livre XII précité sont insérées respectivement dans les livres I et XV du code.

2. Le titre 1 « Certains aspects juridiques de la société de l'information » du livre XII en projet codifie les dispositions de trois lois, à savoir la loi du 11 mars 2003 'sur certains aspects juridiques des services de la société de l'information', la loi du 12 mai 2003 'concernant la protection juridique des services à accès conditionnel et des services d'accès conditionnel relatifs aux services de la société de l'information' et la loi du 26 juin 2003 'relative à l'enregistrement abusif des noms de domaine'.

La loi du 11 mars 2003 'sur certains aspects juridiques des services de la société de l'information visés à l'article 77 de la Constitution' est également intégrée dans le livre XII, si ce n'est qu'elle fait l'objet d'un projet de loi distinct qui concerne une matière visée à l'article 77 de la Constitution ¹.

En outre, l'intention est d'inclure dans le titre 2 du livre XII un régime relatif au cadre juridique pour les signatures électroniques, l'archivage électronique, le recommandé électronique, l'horodatage électronique et les services de certification. L'insertion du titre 2 fait l'objet d'une proposition de loi distincte ².

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

3. Le projet de loi soumis pour avis concerne uniquement l'insertion du titre 1 du livre XII dans le Code de droit économique et des définitions et dispositions d'application de la loi propres à ce livre. Cela signifie par exemple que les définitions figurant dans le projet doivent se lire en combinaison avec les notions générales telles qu'elles sont définies dans une partie distincte du code faisant l'objet d'un autre projet de loi sur lequel le Conseil d'État, section de législation, a certes déjà rendu son avis ³ mais qui n'a pas encore abouti. En ce qui concerne les peines relatives aux infractions au livre XII mentionnées à l'article 4 du projet, force est de constater que celles-ci sont intégrées dans une section du livre XV du code, qui n'a cependant pas encore été adopté et dont seule la compatibilité avec l'avant-projet de loi sur lequel le Conseil

¹ Voir l'avant-projet de loi 'portant insertion de l'article XII.5 dans le livre XII, 'Droit de l'économie électronique' du Code de droit économique' sur lequel le Conseil d'État, section de législation, a rendu ce jour l'avis 53.186/1.

² La proposition de loi en question fait l'objet de la demande d'avis 53.222/1 introduite au Conseil d'État, section de législation, sur une proposition de loi 'modifiant la législation en ce qui concerne l'instauration du droit de l'économie électronique'. Les motifs justifiant l'insertion du titre 2 du livre XII par une proposition de loi distincte portent sur les éventuelles conséquences de la notification de la réglementation concernée à la Commission européenne et de la publication par la Commission européenne d'une proposition de règlement. Ces motifs sont précisés dans les généralités de l'exposé des motifs du projet de loi présentement examiné.

³ Avis 53.086/1 du Conseil d'État, section de législation, du 16 avril 2013 sur un avant-projet de loi 'portant insertion du titre I^{er} « Définitions générales » dans le livre I « Définitions » du Code de droit économique'.

d'État, section de législation, a rendu un avis le 6 mars 2013 peut être vérifiée par ce dernier⁴. Cette méthode complique l'examen du projet soumis pour avis et du code dans son ensemble⁵.

4. Ainsi qu'il a été exposé au point 2, le projet de loi soumis pour avis reproduit dans une large mesure des dispositions de loi existantes. Sauf en cas de modification du contexte juridique, le Conseil d'État, section de législation, ne donne en principe pas de nouvel avis sur des dispositions qui ont déjà été examinées précédemment ou qui ont été modifiées à la suite d'observations formulées dans des avis précédents. En ce qui concerne ces dispositions, on se reportera aux avis en question. Seules les dispositions qui sont tout à fait nouvelles ou qui, dans la mesure du possible, ont subi des modifications ne résultant pas d'avis antérieurs du Conseil d'État, section de législation, doivent dès lors faire l'objet du présent avis. Il est toutefois recommandé de mentionner dans l'exposé des motifs la référence des avis antérieurs donnés par le Conseil d'État, section de législation, sur des dispositions inscrites dans le projet.

EXAMEN DU TEXTE

Article 3

Article XII.22 en projet

5. L'article XII.22 en projet reproduit, en adaptant la rédaction, l'actuel article 4, alinéa 2, de la loi du 26 juin 2003. Dans le texte néerlandais de la disposition en projet, on écrira en tout cas « ... voordeel uit te halen, te laten registreren door ... », même si, par souci de lisibilité et de transparence, la disposition en projet mérite une adaptation rédactionnelle plus poussée.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

⁴ Avis 52.800/1 du 6 mars 2013 sur un avant-projet de loi 'portant insertion du livre XV, « Application de la loi » dans le Code de droit économique'.

⁵ Ainsi, l'article XII.15, § 2, en projet (article 3 du projet) vise l'article XII.25, § 4, du code. L'on peut supposer que cette dernière disposition correspondra à ce que prévoit actuellement l'article 4, § 4, de la loi du 9 juillet 2001 'fixant certaines règles relatives au cadre juridique pour les signatures électroniques et les services de certification', mais cette disposition fait partie d'une proposition de loi distincte, qui a certes déjà été soumise pour avis à la section de législation (demande d'avis 53.222/1), mais qui n'a pas encore été adoptée.