CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 53.617/2/V
du 22 juillet 2013

sur

un avant-projet de loi 'relative à diverses dispositions concernant le financement des petites et moyennes entreprises'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 53.617/2/V
van 22 juli 2013

over

een voorontwerp van wet 'betreffende diverse bepalingen inzake de financiering voor kleine en middelgrote ondernemingen'

Le 26 juin 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Finances à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi 'relative à diverses dispositions concernant le financement des petites et moyennes entreprises'.

L'avant-projet a été examiné par la deuxième chambre des vacations le 22 juillet 2013. La chambre était composée de Yves KREINS, président de chambre, président, Jacques VANHAEVERBEEK, président de chambre, Martine BAGUET, conseiller d'État, Jacques ENGLEBERT, assesseur, et Bernadette VIGNERON, 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 Martine BAGUET.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 22 juillet 2013.

*

Op 26 juni 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp wet 'betreffende diverse bepalingen inzake de financiering voor kleine en middelgrote ondernemingen'.

Het voorontwerp is door de tweede vakantiekamer onderzocht op 22 juli 2013. De kamer was samengesteld uit Yves KREINS, kamervoorzitter, voorzitter, Jacques VANHAEVERBEEK, kamervoorzitter, Martine BAGUET, staatsraad, Jacques ENGLEBERT, assessor, en Bernadette VIGNERON, 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 Martine BAGUET.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 22 juli 2013.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 1°, 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 de l'avant-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, l'avant-projet appelle les observations suivantes.

EXAMEN DE L'AVANT-PROJET

DISPOSITIF

Article 2

La définition du « prêteur », au 2°, excepte « la personne ou […] tout groupement de personnes qui offre ou conclut un contrat de crédit lorsque ce contrat fait l'objet d'une cession ou d'une subrogation immédiate au profit d'un prêteur agréé désigné dans le contrat », reproduisant, sur ce point, l'article 1er, 2°, de la loi du 12 juin 1991 'relative au crédit à la consommation'.

La définition de « l'intermédiaire de crédit », dans cette même loi du 12 juin 1991, assimile toutefois à celui-ci, à la fin du point c) de l'article 1er, 3°, remplacé par la loi du 13 juin 2010, « la personne qui offre ou consent des contrats de crédit, lorsque ces contrats font l'objet d'une cession ou d'une subrogation immédiate au profit d'un autre prêteur agréé, désigné dans le contrat ».

La définition de « l'intermédiaire de crédit » dans l'avant-projet examiné ne comporte pas une telle assimilation, de sorte que la personne et le groupement de personnes précités, n'étant considéré ni comme « prêteur » ni comme « intermédiaire de crédit », échappera à l'application de la loi en projet.

Les auteurs de l'avant-projet s'assureront que cela correspond à leur intention et, sinon, prévoiront la même assimilation qu'à l'article 1er, 3°, de la loi du 12 juin 1991 précitée.

Article 9

Si, comme l'indique le commentaire de cet article dans l'exposé des motifs, le mot « jours », au paragraphe 1er, alinéa 2, doit être entendu comme signifiant « jours ouvrables », c'est cette dernière expression qu'il y a lieu d'utiliser dans le dispositif en y précisant également, par exemple à l'article 2, quels jours doivent être considérés comme « ouvrables » pour l'application de la loi en projet.

Article 15

À l'alinéa 2, il y a lieu d'omettre, parmi les dispositions de la loi du 2 août 2002 'relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers' rendues applicables, les articles 33 et 34, § 1er.

Ce dernier attribue en effet à la FSMA certaines compétences spécifiquement à l'égard de personnes qui ne sont ni des « prêteurs » ni des « intermédiaires de crédit » ; ces compétences ne peuvent être étendues à ceux-ci sans adaptation aux spécificités de leurs activités.

Il en va de même pour l'article 35, § 3, qui ne peut s'appliquer qu'à des intermédiaires financiers.

*

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 voorontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

ONDERZOEK VAN HET VOORONTWERP

DISPOSITIEF

Artikel 2

In de definitie van de "kredietgever" in onderdeel 2° wordt een uitzondering gemaakt voor "de persoon of […] elke groep van personen die een kredietovereenkomst aanbiedt of sluit wanneer deze overeenkomst het voorwerp uitmaakt van een onmiddellijke overdracht of [in de plaatsstelling] ten gunste van een erkende kredietgever aangewezen in de overeenkomst", waardoor artikel 1, 2°, van de wet van 12 juni 1991 'op het consumentenkrediet' wat dat punt betreft daarin wordt overgenomen.

In diezelfde wet van 12 juni 1991 wordt de "kredietbemiddelaar" in de definitie die daarvan gegeven wordt in artikel 1, 3°, c), *in fine*, vervangen bij de wet van 13 juni 2010, evenwel gelijkgesteld met "de persoon die kredietovereenkomsten aanbiedt of toestaat wanneer deze overeenkomsten het voorwerp uitmaken van een onmiddellijke overdracht of indeplaatsstelling ten gunste van een andere erkende kredietgever aangewezen in de overeenkomst".

De definitie van "kredietbemiddelaar" in het voorliggende voorontwerp bevat geen dergelijke gelijkstelling, zodat de ontworpen wet niet van toepassing zal zijn op de voornoemde persoon of groep van personen, die noch als "kredietgever", noch als "kredietbemiddelaar" worden beschouwd.

De stellers van het voorontwerp dienen na te gaan of zulks overeenstemt met hun bedoeling en dienen anders te voorzien in dezelfde gelijkstelling als in artikel 1, 3°, van de voornoemde wet van 12 juni 1991.

Artikel 9

Als het woord "dagen" in paragraaf 1, tweede lid, zoals aangegeven wordt in de bespreking van dit artikel in de memorie van toelichting begrepen moet worden als "werkdagen", dan dient dat laatste begrip gebruikt te worden in het dispositief en dient daarin duidelijk te worden vermeld, bijvoorbeeld in artikel 2, welke dagen voor de toepassing van de ontworpen wet als "werkdagen" beschouwd moeten worden.

Artikel 15

In het tweede lid dienen, onder de toepasselijk gemaakte bepalingen van de wet van 2 augustus 2002 'betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten', de artikelen 33 en 34, § 1, weggelaten te worden.

Bij de laatstgenoemde bepaling worden immers aan de FSMA bepaalde bevoegdheden toegekend, inzonderheid ten aanzien van personen die geen "kredietverlener" of "kredietbemiddelaar" zijn; die bevoegdheden kunnen niet uitgebreid worden naar die personen als ze niet aan de specifieke aard van hun activiteiten worden aangepast.

Hetzelfde geldt voor artikel 35, § 3, dat alleen op financiële tussenpersonen van toepassing is.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Bernadette VIGNERON Yves KREINS