CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 53.674/2/V
du 4 septembre 2013

sur

un projet d'arrêté royal 'exécutant l'article 30*ter* de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 53.674/2/V
van 4 september 2013

over

een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van artikel 30*ter* van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten'

Le 8 juillet 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 prorogé jusqu'au 15 septembre 2013, sur un projet d'arrêté royal 'exécutant l'article 30*ter* de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre des vacations le 4 septembre 2013. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, Luc CAMBIER et Bernard BLERO, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK, assesseur, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, 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 Pierre LIÉNARDY.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 4 septembre 2013.

*

Op 8 juli 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-Eerste Minister en Minister van Economie verzocht binnen een termijn van dertig dagen verlengd tot 15 september 2013 een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van artikel 30*ter* van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten'.

Het ontwerp is door de tweede vakantiekamer onderzocht op 4 september 2013. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, Luc CAMBIER en Bernard BLERO, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK, assessor, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, 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 Pierre LIÉNARDY.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 september 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 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.

FONDEMENT JURIDIQUE

Le projet se fonde exclusivement sur les habilitations prévues par l'article 30*ter*, § 4, de la loi du 2 août 2002 'relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers', inséré par l'article 64 de la loi du 30 juillet 2013 'visant à renforcer la protection des utilisateurs de produits et services financiers ainsi que les compétences de l'Autorité des services et marchés financiers, et portant des dispositions diverses (I)' : il y a donc lieu de supprimer l'alinéa 1er du préambule et d'ajouter à la fin du deuxième, qui en devient dès lors le premier, « , inséré par la loi du 30 juillet 2013 ».

FORMALITÉS PRÉALABLES

L'article 30*ter*, § 4, sur lequel se fonde le projet, dispose comme suit :

« Par arrêté délibéré en Conseil des ministres,

1° le Roi désigne les dispositions des arrêtés et règlements pris en application des articles 27, §§ 2 à 7, 28*ter*, 30*bis* et 45, § 2, de la présente loi, de l'article 12*sexies* de la loi du 27 mars 1995 relative à l'intermédiation en assurances et en réassurances et à la distribution d'assurances et de l'article 14 de la loi du 22 mars 2006 relative à l'intermédiation en services bancaires et en services d'investissement et à la distribution d'instruments financiers dont la violation par les personnes visées au paragraphe 1er, alinéa 2, donnent également lieu à l'application du paragraphe 1er ;

2° le Roi complète les dispositions visées au paragraphe 3, 2°, par tout ou partie des dispositions des Directives 2004/39/CE et 2006/73/CE ».

Suivant l'article 19/1, § 1er, de la loi du 5 mai 1997 'relative à la coordination de la politique fédérale de développement durable', les projets d'arrêté royal sont soumis à un examen préalable de la nécessité de réaliser une évaluation d'incidence sur le développement durable, sauf si le projet en est dispensé par l'arrêté royal du 20 septembre 2012 'portant exécution de l'article 19/1, § 1er, deuxième alinéa, du chapitre V/1 de la loi du 5 mai 1997 relative à la coordination de la politique fédérale de développement durable'.

Comme le projet doit être délibéré en Conseil des ministres conformément à l'article 30*ter*, § 4,précité, la cause de dispense prévue à l'article 2, 9°, de cet arrêté royal du 20 septembre 2012 ne peut être invoquée en l'occurrence.

Il ne ressort cependant d'aucune des pièces communiquées au Conseil d'État que l'examen préalable de la nécessité de procéder à une évaluation d'incidence au sens de l'article 19/1 de la loi du 5 mai 1997 précitée aurait été réalisé sur le projet.

Si ce n'est chose faite et qu'aucun motif de dispense ne peut être invoqué, cet examen préalable doit donc encore être accompli, ainsi que, s'il y a lieu, l'évaluation d'incidence subséquente.

*

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.

RECHTSGROND

Het ontwerp is uitsluitend gegrond op de machtigingen vastgesteld in artikel 30*ter*, § 4, van de wet van 2 augustus 2002 'betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten', ingevoegd bij artikel 64 van de wet van 30 juli 2013 'tot versterking van de bescherming van de afnemers van financiële producten en diensten alsook van de bevoegdheden van de Autoriteit voor Financiële Diensten en Markten en houdende diverse bepalingen (I)': het eerste lid van de aanhef behoort dan ook te worden geschrapt en aan het eind van het tweede lid, dat dan het eerste lid wordt, moet het volgende worden toegevoegd: ", ingevoegd bij de wet van 30 juli 2013".

VOORAFGAANDE VORMVEREISTEN

Artikel 30*ter*, § 4, waarop het ontwerp steunt, luidt als volgt:

"§ 4. Bij een besluit, vastgesteld na overleg in de ministerraad,

1° geeft de Koning de bepalingen aan van de besluiten en reglementen genomen met toepassing van de artikelen 27, §§ 2 tot 7, 28*ter*, 30*bis* en 45, § 2, van deze wet, van artikel 12*sexies* van de wet van 27 maart 1995 betreffende de verzekerings- en herverzekeringsbemiddeling en de distributie van verzekeringen en van artikel 14 van de wet van 22 maart 2006 betreffende de bemiddeling in bank- en beleggingsdiensten en de distributie van financiële instrumenten, waarvan de overtreding door de in § 1, tweede lid, bedoelde personen eveneens leidt tot de toepassing van § 1;

2° vult de Koning de in § 3, 2°, bedoelde bepalingen aan met alle of een deel van de bepalingen van de Richtlijnen 2004/39/EG en 2006/73/EG".

Uit artikel 19/1, § 1, van de wet van 5 mei 1997 'betreffende de coördinatie van het federale beleid inzake duurzame ontwikkeling' volgt dat ontwerpen van koninklijk besluit aanleiding moeten geven tot een voorafgaand onderzoek met betrekking tot de noodzaak om een effectbeoordeling uit te voeren met betrekking tot de duurzame ontwikkeling, tenzij het ontwerp daarvan vrijgesteld is op grond van het koninklijk besluit van 20 september 2012 'houdende uitvoering van artikel 19/1, § 1, tweede lid van hoofdstuk V/1 van de wet van 5 mei 1997 betreffende de coördinatie van het federale beleid inzake duurzame ontwikkeling'.

Aangezien het ontwerp moet worden vastgesteld na overleg in de Ministerraad overeenkomstig het voornoemde artikel 30*ter*, § 4, kan de grond van vrijstelling bepaald in artikel 2, 9°, van dat koninklijk besluit van 20 september 2012 *in casu* niet worden aangevoerd.

Uit geen enkel van de aan de Raad van State overgezonden stukken blijkt evenwel dat het voorafgaande onderzoek met betrekking tot de noodzaak om een effectbeoordeling in de zin van artikel 19/1 van de voormelde wet van 5 mei 1997 uit te voeren wel degelijk heeft plaatsgehad met betrekking tot het ontwerp.

Indien dit niet is geschied en geen enkele grond van vrijstelling kan worden aangevoerd, moet dus nog worden overgegaan tot dit voorafgaande onderzoek en indien nodig, tot de daaropvolgende effectbeoordeling.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Pierre LIÉNARDY