



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 56.932/2
du 30 décembre 2014

sur

un projet d'arrêté royal
'déterminant les modalités
d'organisation et de
fonctionnement du Collège de
résolution, les conditions dans
lesquelles le Collège de
résolution échange de
l'information avec des tiers et
les mesures prises pour
prévenir la survenance de
conflits d'intérêts'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 56.932/2
van 30 december 2014

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot vaststelling van de
regels voor de organisatie en
de werking van het
Afwikkelingscollege, de
voorwaarden voor de
uitwisseling van informatie
tussen het Afwikkelingscollege
en derden en de maatregelen
die moeten worden genomen
om belangenconflicten te
voorkomen'

Le 19 décembre 2014, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Finances à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal 'déterminant les modalités d'organisation et de fonctionnement du Collège de résolution, les conditions dans lesquelles le Collège de résolution échange de l'information avec des tiers et les mesures prises pour prévenir la survenance de conflits d'intérêts'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 30 décembre 2014. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, président, Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Martine BAGUET, conseiller d'État, et Colette GIGOT, greffier.

Le rapport a été rédigé 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 30 décembre 2014.

*

Op 19 december 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot vaststelling van de regels voor de organisatie en de werking van het Afwikkelingscollege, de voorwaarden voor de uitwisseling van informatie tussen het Afwikkelingscollege en derden en de maatregelen die moeten worden genomen om belangenconflicten te voorkomen'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 30 december 2014. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, Kamervoorzitter, voorzitter, Pierre VANDERNOOT, Kamervoorzitter, Martine BAGUET, staatsraad, en Colette GIGOT, griffier.

Het verslag is opgesteld 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 30 december 2014.

*

Suivant l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la demande d'avis doit spécialement indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

La lettre s'exprime en ces termes :

« L'urgence est justifiée par la nécessité d'assurer la transposition de la Directive 2014/59/UE pour le 31 décembre 2014 ».

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, 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.

EXAMEN DU PROJET

PRÉAMBULE

1. L'alinéa 1^{er} du préambule doit être complété par la mention de l'insertion de l'article 21^{ter}, § 4, de la loi du 22 février 1998 'fixant le statut organique de la Banque nationale de Belgique' par la loi du 27 février 2014.

Par ailleurs, plusieurs dispositions du projet, plus particulièrement les articles 2, 3^e et 4^e tirets, 10, 12 et 13, ne trouvent pas un fondement juridique suffisant à l'article 21^{ter}, § 4, de la loi du 22 février 1998. Elles puisent leur fondement juridique dans le pouvoir général d'exécution du Roi consacré par l'article 108 de la Constitution.

Cette dernière disposition sera mentionnée dans un alinéa 1^{er} nouveau.

2. La rédaction de l'alinéa 7, devenant l'alinéa 8, sera améliorée comme suit :

« Vu l'exception relative à l'accomplissement de l'analyse d'impact de la réglementation, visée à l'article 8, § 2, 2^o, de la loi du 15 décembre 2013 portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative ; » ¹.

¹ Voir l'article 10 de l'arrêté royal du 21 décembre 2013 'portant exécution du titre 2, chapitre 2 de la loi du 15 décembre 2013 portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative'.

DISPOSITIF

Article 1^{er} nouveau ²

Conformément à l'article 130, paragraphe 2, de la directive 2014/59/UE du Parlement européen et du Conseil du 15 mai 2014 'établissant un cadre pour le redressement et la résolution des établissements de crédit et des entreprises d'investissement et modifiant la directive 82/891/CEE du Conseil ainsi que les directives du Parlement européen et du Conseil 2001/24/CE, 2002/47/CE, 2004/25/CE, 2005/56/CE, 2007/36/CE, 2011/35/UE, 2012/30/UE et 2013/36/UE et les règlements du Parlement européen et du Conseil (UE) n° 1093/2010 et (UE) n° 648/2012', il y a lieu d'insérer un article 1^{er} nouveau qui mentionne que l'arrêté en projet transpose partiellement cette directive ³.

Article 1^{er} (devenant article 2)

1. Il convient d'insérer une définition de la notion de « collège de résolution » par référence à l'article 21^{ter}, § 1^{er}, de la loi du 22 février 1998 qui l'institue.

2. Au 10°, il n'est pas cohérent de définir selon deux méthodes un accusé de réception selon qu'il s'agit de l'envoi d'un document écrit, auquel cas la preuve porte sur la réception du document par son destinataire, tandis que s'il s'agit de la transmission d'un document par télécopie ou par voie électronique, la preuve n'a pour objet que « la confirmation technique de l'envoi ».

La seconde partie de la définition sera alignée sur la première.

Article 9

Le texte en projet prévoit que : « [le] Collège de résolution notifie sans délai au Ministre des Finances qui peut en référer au Conseil des ministres, toute décision de disposition au sens de l'article 268, § 2, de la loi bancaire, qu'il envisage de prendre [...] ».

La section de législation n'aperçoit pas le sens des mots « qui peut en référer au Conseil des ministres » ; il s'agit d'une disposition purement facultative qui est dépourvue de tout effet normatif.

Cette proposition relative sera omise.

*

² L'auteur du projet veillera à ce que les deux premiers articles du texte n'échappent pas à la division de l'arrêté en chapitres, lesquels seront numérotés en chiffres arabes. *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandations n°s 63 et 64.

³ *Ibid.*, recommandation n° 94.

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag in het bijzonder de redenen worden aangegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt de motivering in de brief met de adviesaanvraag als volgt:

“L’urgence est justifiée par la nécessité d’assurer la transposition de la Directive 2014/59/UE pour le 31 décembre 2014”.

*

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde 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 opmerking.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

Aanhef

1. Het eerste lid van de aanhef dient te worden aangevuld met de vermelding dat artikel 21ter, § 4, van de wet van 22 februari 1998 ‘tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België’ ingevoegd is bij de wet van 27 februari 2014.

Overigens biedt dat artikel 21ter, § 4, van de wet van 22 februari 1998 niet voldoende rechtsgrond voor verscheidene bepalingen van het ontwerp, meer bepaald de artikelen 2, 3^e en 4^e streepje, 10, 12 en 13. Die bepalingen vinden hun rechtsgrond in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning vastgelegd in artikel 108 van de Grondwet.

Die laatste bepaling behoort te worden vermeld in een nieuw eerste lid.

2. Het zevende lid, dat het achtste lid wordt, kan beter worden gesteld als volgt:

“Gelet op de uitzondering inzake het verrichten van de regelgevingsimpactanalyse, bedoeld in artikel 8, § 2, 2°, van de wet van 15 december 2013 houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging;”¹.

¹ Zie artikel 10 van het koninklijk besluit van 21 december 2013 ‘houdende uitvoering van titel 2, hoofdstuk 2 van de wet van 15 december 2013 houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging’.

Dispositief

Nieuw eerste lid²

Overeenkomstig artikel 130, lid 2, van richtlijn 2014/59/EU van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 ‘betreffende de totstandbrenging van een kader voor het herstel en de afwikkeling van kredietinstellingen en beleggingsondernemingen en tot wijziging van Richtlijn 82/891/EEG van de Raad en de Richtlijnen 2001/24/EG, 2002/47/EG, 2004/25/EG, 2005/56/EG, 2007/36/EG, 2011/35/EU, 2012/30/EU en 2013/36/EU en de Verordeningen (EU) nr. 1093/2010 en (EU) nr. 648/2012, van het Europees Parlement en de Raad’, dient een nieuw artikel 1 te worden ingevoegd waarin wordt vermeld dat het ontworpen besluit die richtlijn gedeeltelijk omzet.³

Artikel 1

(dat artikel 2 wordt)

1. Er behoort een definitie te worden ingevoegd van het begrip “afwikkelingscollege” onder verwijzing naar artikel 21^{ter}, § 1, van de wet van 22 februari 1998, waarbij dat college wordt ingesteld.

2. In de bepaling onder 10° is het niet logisch om de ontvangstbevestiging te definiëren volgens twee verschillende methoden naargelang het gaat om de verzending van een schriftelijk document, in welk geval het bewijs betrekking heeft op de ontvangst van het document door de geadresseerde ervan, dan wel om de verzending van een document per fax of via elektronische middelen, in welk geval het bewijs enkel bestaat uit de “technische bevestiging van de verzending”.

Het tweede deel van de definitie dient te worden afgestemd op het eerste.

Artikel 9

De ontworpen tekst bepaalt het volgende: “Het Afwikkelingscollege stelt de Minister van Financiën die de zaak kan voorleggen aan de Ministerraad, onverwijld in kennis van elke beschikkingsbeslissing, in de zin van artikel 268, § 2, van de bankwet, die het van plan is te nemen, [...]”.

² De steller van het ontwerp dient erop toe te zien dat de eerste twee artikelen niet vallen buiten de indeling in hoofdstukken van het besluit, welke hoofdstukken genummerd dienen te worden met Arabische cijfers. *Beginselen van de wetgevingstechniek – Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tabblad “Wetgevingstechniek”, aanbevelingen 63 en 64.

³ *Ibid.*, aanbeveling 94.

De afdeling Wetgeving ziet niet in wat de strekking is van de woorden “die de zaak kan voorleggen aan de Ministerraad”; het gaat om een louter facultatieve bepaling die geen enkele regelgevende kracht heeft.

Die betreffende bijzin dient te worden weggelaten.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Colette GIGOT

Pierre LIÉNARDY