



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 59.204/2
du 27 avril 2016

advies 59.204/2
van 27 april 2016

sur

over

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
14 mars 2014 portant
réglementation de la
présentation à la formalité de
l'enregistrement et à la
publicité hypothécaire d'actes
de certains fonctionnaires
instrumentants'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
14 maart 2014 houdende
regeling van de aanbieding van
akten van bepaalde
instrumenterende ambtenaren
tot de registratieformaliteit en
tot de hypothecaire
openbaarmaking'

Le 30 mars 2016, 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 projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 14 mars 2014 portant réglementation de la présentation à la formalité de l'enregistrement et à la publicité hypothécaire d'actes de certains fonctionnaires instrumentants'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 27 avril 2016. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Luc DETROUX et Wanda VOGEL, conseillers d'État, Christian BEHRENDT, assesseur, et Bernadette VIGNERON, greffier.

Le rapport a été présenté par Pauline LAGASSE, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Wanda VOGEL.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 27 avril 2016.

*

Op 30 maart 2016 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 ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 14 maart 2014 houdende regeling van de aanbieding van akten van bepaalde instrumenterende ambtenaren tot de registratieformaliteit en tot de hypothecaire openbaarmaking'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 27 april 2016. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Luc DETROUX en Wanda VOGEL, staatsraden, Christian BEHRENDT, assessor, en Bernadette VIGNERON, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Pauline LAGASSE, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wanda VOGEL.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 27 april 2016.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^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.

OBSERVATION GÉNÉRALE

L'article 8/2 en projet de l'arrêté royal du 14 mars 2014 'portant réglementation de la présentation à la formalité de l'enregistrement et à la publicité hypothécaire d'actes de certains fonctionnaires instrumentants' (article 5 du projet) revient à étendre le champ d'application de l'article 5*bis*, alinéas 2 et 3, du Code des droits d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe du 30 novembre 1939.

Dans cette mesure, l'article 8/2 du projet va au-delà de la simple détermination des modalités de la présentation à la formalité et de l'exécution de la formalité de l'enregistrement et outrepassé, dès lors, l'habilitation conférée au Roi par l'article 2, alinéa 3, du même Code.

S'agissant du renvoi à l'article 39, 4^o, alinéa 2, du Code, le pouvoir donné au Roi par l'article 2, alinéa 3, du Code, de déroger notamment à l'article 39 ne peut concerner les actes visés à l'article 5*bis*, alinéa 2, de ce Code, dont il est fait mention à la fin de cet article 39, 4^o, alinéa 2.

L'article 5 doit donc être omis ou, à tout le moins, fondamentalement revu pour en limiter la portée aux seuls actes présentés de manière dématérialisée, pour lesquels il est permis de déroger à l'article 39.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

PRÉAMBULE

L'alinéa 5 constitue un élément de justification de l'arrêté et doit dès lors être mentionné, le cas échéant, sous la forme d'un considérant, qui doit figurer après l'énumération des visas du préambule ¹.

¹ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandations n^{os} 38 et 39.

DISPOSITIFArticle 6

À l'alinéa 1^{er}, *IIIbis*, de l'annexe à l'arrêté royal du 14 mars 2014 en projet, au 2°, la rédaction de la disposition sera clarifiée en veillant également à la concordance des deux versions linguistiques.

*

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, 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 opmerkingen.

ALGEMENE OPMERKING

Het ontworpen artikel 8/2 van het koninklijk besluit van 14 maart 2014 ‘houdende regeling van de aanbidding van akten van bepaalde instrumenterende ambtenaren tot de registratieformaliteit en tot de hypothecaire openbaarmaking’ (artikel 5 van het ontwerp) komt erop neer dat het toepassingsgebied van artikel 5*bis*, tweede en derde lid, van het Wetboek der registratie-, hypotheek- en griffierechten van 30 november 1939 wordt uitgebreid.

In dat opzicht gaat artikel 8/2 van het ontwerp verder dan louter het vaststellen van de regels voor het ter registratie aanbieden en het uitvoeren van de registratieformaliteit en wordt daarmee derhalve de bevoegdheid overschreden die bij artikel 2, derde lid, van dat wetboek aan de Koning is verleend.

Wat de verwijzing naar artikel 39, 4°, tweede lid, van het wetboek betreft, kan de bevoegdheid die bij artikel 2, derde lid, van het wetboek aan de Koning is opgedragen om meer bepaald af te wijken van artikel 39, niet slaan op de akten bedoeld in artikel 5*bis*, tweede lid, van dat wetboek, waarvan melding wordt gemaakt *in fine* van dat artikel 39, 4°, tweede lid.

Artikel 5 moet dus worden weggelaten of op zijn minst grondig worden herzien om de draagwijdte ervan te beperken tot de akten die op gedematerialiseerde wijze worden aangeboden en waarvoor van artikel 39 mag worden afgeweken.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

AANHEF

Het vijfde lid is een element van de verantwoording van het besluit en dient dan ook desgevallend te worden opgenomen in de vorm van een overweging, die moet volgen op de aanhefverwijzingen.¹

¹ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab “Wetgevingstechniek”, aanbevelingen nrs. 38 en 39.

DISPOSITIEFArtikel 6

In onderdeel 2° moet de redactie van het ontworpen eerste lid, *IIIbis*, van de bijlage bij het koninklijk besluit van 14 maart 2014 worden verduidelijkt, waarbij er tevens voor gezorgd moet worden dat de Nederlandse en de Franse tekst met elkaar overeenstemmen.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Bernadette VIGNERON

Pierre VANDERNOOT