



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 59.775/2/V
du 24 août 2016

sur

un avant-projet de loi 'modifiant les articles 121 et 122 de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers en vue de régler les recours contre certaines décisions prises par la FSMA en vertu de la loi relative à l'accès à l'activité de prestation de services d'investissement et au statut et au contrôle des sociétés de gestion de portefeuille et de conseil en investissement'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 59.775/2/V
van 24 augustus 2016

over

een voorontwerp van wet 'tot wijziging van artikelen 121 en 122 van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten teneinde het beroep te regelen dat kan worden ingesteld tegen bepaalde beslissingen van de FSMA, genomen krachtens de wet betreffende de toegang tot het beleggingsdienstenbedrijf en betreffende het statuut van en het toezicht op de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies'

Le 11 juillet 2016, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Finances, chargé de la Lutte contre la fraude fiscale à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé de plein droit ^(*) jusqu'au 25 août 2016, sur un avant-projet de loi 'modifiant les articles 121 et 122 de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers en vue de régler les recours contre certaines décisions prises par la FSMA en vertu de la loi relative à l'accès à l'activité de prestation de services d'investissement et au statut et au contrôle des sociétés de gestion de portefeuille et de conseil en investissement'.

L'avant-projet a été examiné par la deuxième chambre des vacations le 24 août 2016. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, président, Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Wanda VOGEL, conseiller d'État, Jacques ENGLEBERT, assesseur, et Colette GIGOT, 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 24 août 2016.

^(*) Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, *in fine*, des lois coordonnées sur le Conseil d'État qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

*

Op 12 juli 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën, belast met Bestrijding van de fiscale fraude verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege ^(*) verlengd tot 25 augustus 2016, een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'tot wijziging van artikelen 121 en 122 van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten teneinde het beroep te regelen dat kan worden ingesteld tegen bepaalde beslissingen van de FSMA, genomen krachtens de wet betreffende de toegang tot het beleggingsdienstenbedrijf en betreffende het statuut van en het toezicht op de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies'.

Het voorontwerp is door de tweede vakantiekamer onderzocht op 24 augustus 2016. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, voorzitter en Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Wanda VOGEL, staatsraad, Jacques ENGLEBERT, assessor, en Colette GIGOT, 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 24 augustus 2016.

^(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege verlengd wordt met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, 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.

1. Si l'article 78, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 4°, de la Constitution mentionne « les lois relatives au Conseil d'État et aux juridictions administratives fédérales », l'organisation des cours et tribunaux ne figure quant à elle pas parmi les matières devant faire l'objet de la procédure organisée par cette disposition constitutionnelle.

C'est par conséquent celle prévue à l'article 74 de la Constitution qui est applicable pour l'article 2 de l'avant-projet dès lors que celui-ci tend à modifier l'article 121 de la loi du 2 août 2002 'relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers', qui ouvre un recours auprès de la Cour d'appel de Bruxelles.

Cet article de l'avant-projet doit donc être transféré dans l'avant-projet de loi 'relative à l'accès à l'activité de prestation de services d'investissement et au statut et au contrôle des sociétés de gestion de portefeuille et de conseil en investissement' sur lequel la section de législation a donné ce jour l'avis 59.776/2V.

2. Les articles 121, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 4°, et 122 de la loi du 2 août 2002 précitée ont été modifiés en dernier lieu par les articles 58 et 59 de la loi du 29 juin 2016 'portant dispositions diverses en matière d'économie' : c'est donc cette date qui doit être mentionnée à la place de celle du 25 mars 2016.

*

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 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.

1. Ook al worden “de wetten op de Raad van State en op de federale administratieve rechtscolleges” vermeld in artikel 78, § 1, eerste lid, 4°, van de Grondwet, toch behoort het organiseren zelf van de hoven en rechtbanken niet tot de aangelegenheden die onderworpen zijn aan de procedure waarin die grondwetsbepaling geregeld voorziet.

Op artikel 2 van het voorontwerp is bijgevolg de procedure toepasselijk die in artikel 74 van de Grondwet is bepaald. Dat artikel 2 strekt er immers toe een wijziging aan te brengen in artikel 121 van de wet van 2 augustus 2002 ‘betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten’ dat de mogelijkheid biedt in beroep te gaan bij het hof van beroep te Brussel.

Dat artikel van het voorontwerp dient dus te worden overgeheveld naar het voorontwerp van wet ‘betreffende de toegang tot het beleggingsdienstenbedrijf en betreffende het statuut van en het toezicht op de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies’ waarover de afdeling Wetgeving heden advies 59.776/2V heeft verstrekt.

2. De artikelen 121, § 1, eerste lid, 4°, en 122 van de voornoemde wet van 2 augustus 2002 zijn laatstelijk gewijzigd bij de artikelen 58 en 59 van de wet van 29 juni 2016 ‘houdende diverse bepalingen inzake Economie’. Het is dan ook die datum die moet worden vermeld, en niet de datum van 25 maart 2016.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Colette GIGOT

Pierre LIÉNARDY