



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 61.647/2
du 12 juillet 2017

advies 61.647/2
van 12 juli 2017

sur

over

un avant-projet de loi
‘modifiant 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 aux
infrastructures des marchés
d’instruments financiers’

een voorontwerp van wet ‘tot
wijziging 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 over de infrastructuur
voor de markten voor
financiële instrumenten’

Le 7 juin 2017, 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 jusqu'au 19 juillet 2017^{*}, sur un avant-projet de loi 'modifiant 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 aux infrastructures des marchés d'instruments financiers'.

L'avant-projet a été examiné par la deuxième chambre le 12 juillet 2017. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Martine BAGUET et Bernard BLERO, conseillers d'État, Marianne DONY, assesseur, et Bernadette VIGNERON, greffier.

Le rapport a été présenté par Jean-Luc PAQUET, premier auditeur.

Henri CULOT, appelé en qualité d'expert sur la base de l'article 82 des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, a également présenté un rapport.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Wanda VOGEL, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 12 juillet 2017.

^{*} Par courriel du 15 juin 2017.

Op 7 juni 2017 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 verlengd tot 19 juli 2017 ^{*} een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet ‘tot wijziging 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 over de infrastructuur voor de markten voor financiële instrumenten’.

Het voorontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 12 juli 2017. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Martine BAGUET en Bernard BLERO, staatsraden, Marianne DONY, assessor, en Bernadette VIGNERON, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jean-Luc PAQUET, eerste auditeur.

Henri CULOT, die als expert opgeroepen is op grond van artikel 82 van de wetten ‘op de Raad van State’, gecoördineerde van 12 januari 1973, heeft eveneens verslag uitgebracht.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 12 juli 2017.

^{*} Bij e-mail van 15 juni 2017.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, 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.

FORMALITÉS PRÉALABLES

L'article 6, § 1^{er}, de la loi du 15 décembre 2013 'portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative' impose de procéder à une analyse d'impact pour les avant-projets de loi. Les seuls cas dans lesquels cette obligation n'est pas applicable sont ceux qu'énumère l'article 8 de cette loi du 15 décembre 2013.

Puisque l'avant-projet ne relève pas des cas ainsi énumérés à l'article 8 de la loi du 15 décembre 2013, il doit faire l'objet d'une analyse d'impact. Rien dans le dossier transmis au Conseil d'État avec l'avant-projet ne permet de s'assurer que tel a effectivement été le cas, de sorte qu'il y a lieu de veiller à l'accomplissement de cette formalité préalable.

EXAMEN DE L'AVANT-PROJET

Article 3

L'article 122 de la loi du 2 août 2002 'relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers' a été modifié en dernier lieu par la loi du 18 avril 2017 'modifiant l'article 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 du 18 décembre 2016 organisant la reconnaissance et l'encadrement du crowdfunding et portant des dispositions diverses en matière de finances', qui y a ajouté un 52°.

C'est par conséquent cette loi du 18 avril 2017 qu'il y a lieu de mentionner dans la phrase liminaire, dans laquelle les mots « les 52° et 53° » seront en outre remplacés par « les 53° et 54° »¹.

*

[‡] S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par « fondement juridique » la conformité aux normes supérieures.

¹ Il y aura cependant lieu de tenir compte du fait que l'article X+21 – devenu 27 dans la seconde version – d'un avant-projet de loi 'portant des dispositions diverses en matière de pensions complémentaires et instaurant une pension complémentaire pour les travailleurs indépendants personnes physiques, pour les conjoints aidants et pour les aidants indépendants', qui fait l'objet des avis 59.970/1 du 27 septembre 2016 et 61.353/1 du 15 mai 2017 de la section de législation du Conseil d'État, tend à ajouter à l'article 122 de la loi du 2 août 2002 précitée des 52° et 53° ; cette numérotation sera dès lors adaptée pour tenir compte des 53° et 54° que tend à y ajouter l'avant-projet qui fait l'objet du présent avis.

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten ‘op de Raad van State’, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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 die drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

VOORAFGAANDE VORMVEREISTEN

Bij artikel 6, § 1, van de wet van 15 december 2013 ‘houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging’ wordt de verplichting om een impactanalyse uit te voeren opgelegd voor de voorontwerpen van wet. De enige gevallen waarin die verplichting niet geldt, zijn die welke opgesomd worden in artikel 8 van die wet van 15 december 2013.

Aangezien het voorontwerp niet behoort tot de gevallen die in artikel 8 van de wet van 15 december 2013 opgesomd worden, moet daarvoor een impactanalyse uitgevoerd worden. Uit geen enkel gegeven van het dossier dat samen met het voorontwerp aan de Raad van State bezorgd is, kan met zekerheid opgemaakt worden dat dit daadwerkelijk gebeurd is, zodat erop toegezien dient te worden dat dit voorafgaand vormvereiste vervuld wordt.

ONDERZOEK VAN HET VOORONTWERP

Artikel 3

Artikel 122 van de wet van 2 augustus 2002 ‘betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten’ is laatstelijk gewijzigd bij de wet van 18 april 2017 ‘tot wijziging van artikel 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 van 18 december 2016 tot regeling van de erkenning en de afbakening van crowdfunding en houdende diverse bepalingen inzake financiën’ waarbij een onderdeel 52° toegevoegd is aan dat artikel.

^(*) Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

Bijgevolg moet die wet van 18 april 2017 vermeld worden in de inleidende zin waarin de woorden “de bepalingen onder 52° en 53°” bovendien vervangen dienen te worden door de woorden “de bepalingen onder 53° en 54°”.¹

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Bernadette VIGNERON

Pierre VANDERNOOT

¹ Er moet evenwel rekening gehouden worden met het feit dat artikel X + 21 – dat in de tweede versie 27 geworden is – van een voorontwerp van wet “houdende diverse bepalingen inzake aanvullende pensioenen en tot instelling van een aanvullend pensioen voor de zelfstandigen actief als natuurlijk persoon, voor de meewerkende echtgenoten en voor de zelfstandige helpers” waarover de afdeling Wetgeving van de Raad van State advies 59.970/1 van 27 september 2016 en advies 61.353/1 van 15 mei 2017 gegeven heeft, ertoe strekt onderdelen 52° en 53° toe te voegen aan artikel 122 van de voornoemde wet van 2 augustus 2002; die nummering dient derhalve aangepast te worden gelet op de onderdelen 53° en 54° die toegevoegd worden bij het voorontwerp waarover dit advies gegeven wordt.