



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 62.735/2
du 25 janvier 2018

advies 62.735/2
van 25 januari 2018

sur

over

un avant-projet de loi ‘portant
organisation d’un point de
contact central des comptes
bancaires et contrats financiers
et portant extension de l’accès
au fichier central des avis de
saisie, de délégation, de
cession, de règlement collectif
de dettes et de protêt’

een voorontwerp van wet
‘houdende organisatie van een
centraal aanspreekpunt van
bankrekeningen en financiële
contracten en tot uitbreiding
van de toegang tot het centraal
bestand van berichten van
beslag, delegatie, overdracht,
collectieve schuldenregeling en
protest’

Le 22 décembre 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, sur un avant-projet de loi 'portant organisation d'un point de contact central des comptes bancaires et contrats financiers et portant extension de l'accès au fichier central des avis de saisie, de délégation, de cession, de règlement collectif de dettes et de protêt'.

L'avant-projet a été examiné par la deuxième chambre le 25 janvier 2018. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Luc DETROUX et Wanda VOGEL, conseillers d'État, Christian BEHRENDT et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Béatrice DRAPIER, 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 VANDERNOOT.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 25 janvier 2018.

*

Op 22 december 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 een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'houdende organisatie van een centraal aanspreekpunt van bankrekeningen en financiële contracten en tot uitbreiding van de toegang tot het centraal bestand van berichten van beslag, delegatie, overdracht, collectieve schuldenregeling en protest'.

Het voorontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 25 januari 2018. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Luc DETROUX en Wanda VOGEL, staatsraden, Christian BEHRENDT en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Béatrice DRAPIER, 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 VANDERNOOT.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 25 januari 2018.

*

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

EXAMEN DU PROJET

OBSERVATION GÉNÉRALE

La note au Conseil des ministres indique que « le présent avant-projet de loi doit être soumis à la Banque centrale européenne pour avis, en vertu de l'article 2, § 1^{er}, de la décision 98/415/UE du Conseil du 29 juin 1998 relative à la consultation de la Banque centrale européenne par les autorités nationales au sujet de projets de réglementation » et que « l'avis de la Commission pour la Protection de la Vie privée doit également être sollicité ». Ces avis ont été sollicités respectivement les 20 et 15 décembre 2017, soit peu avant la saisine du Conseil d'État le 22 décembre 2017 de sorte qu'ils ne figurent pas au dossier.

Dans l'hypothèse où le texte de l'avant-projet serait encore modifié ultérieurement pour tenir compte des avis de la Commission de la protection de la vie privée et de la Banque centrale européenne, il faudrait à nouveau soumettre le texte ainsi modifié à l'avis de la section de législation.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

Article 11

1. Alors que l'alinéa 1^{er} pose le principe de l'exonération de la responsabilité civile « en raison de fautes ou négligences », l'exception prévue à la fin de ce texte à cette exonération n'évoque plus, outre l'hypothèse du dol, que celle de la faute et non plus celle de la négligence.

Le texte doit être complété de manière à en assurer la cohérence.

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

2. S'il est admissible, au regard notamment de certains précédents législatifs¹, de restreindre la responsabilité civile des membres du personnel de personnes morales de droit public, pareille restriction ne le serait, au regard de ces personnes morales elles-mêmes, que moyennant une justification particulièrement sérieuse au regard des principes d'égalité et de non-discrimination. Il est en effet de règle que c'est le droit commun de la responsabilité civile qui s'applique aux personnes morales de droit public.

*

¹ Voir notamment l'article 18 de la loi du 3 juillet 1978 'relative aux contrats de travail' et l'article 2 de la loi du 10 février 2003 'relative à la responsabilité des et pour les membres du personnel au service des personnes publiques'.

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.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

ALGEMENE OPMERKING

In de nota aan de Ministerraad staat te lezen dat het “voorliggende voorontwerp van wet (...) voor advies aan de Europese Centrale bank (...) voorgelegd [moet worden] krachtens artikel 2, paragraaf 1, van de beslissing van de Raad 98/415/EU van 29 juni 1998 betreffende de raadpleging van de Europese Centrale bank door de nationale overheden met betrekking tot ontwerpen van regelgeving” en dat “[voor het voorliggende voorontwerp van wet] eveneens [het advies van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer] gevraagd [zal] worden”. Die beide adviezen zijn respectievelijk aangevraagd op 20 en 15 december 2017, dus net voordat de Raad van State op 22 december 2017 om advies verzocht is, zodat die adviezen niet in het dossier voorkomen.

Indien de tekst van het voorontwerp naderhand nog gewijzigd zou worden om rekening te houden met het advies van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer of van de Europese Centrale Bank, zou de aldus gewijzigde tekst nogmaals om advies aan de afdeling Wetgeving voorgelegd moeten worden.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 11

1. Terwijl in het eerste lid als beginsel gesteld wordt dat er een vrijstelling van burgerrechtelijke aansprakelijkheid geldt “voor fouten en nalatigheden”, wordt in de uitzondering op dat beginsel waarvan achteraan in datzelfde lid sprake is, naast het geval van bedrog, alleen nog melding gemaakt van fouten en niet meer van nalatigheden.

De tekst dient aldus gewijzigd te worden dat de innerlijke samenhang ervan gewaarborgd wordt.

[‡] Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

2. Hoewel, inzonderheid in het licht van bepaalde wetgevende precedents,² aanvaard kan worden dat de burgerrechtelijke aansprakelijkheid van de personeelsleden van publiekrechtelijke rechtspersonen beperkt wordt, mag een dergelijke beperking ten aanzien van die rechtspersonen zelf slechts toegekend worden als daarvoor een bijzonder ernstige verantwoording gegeven wordt in het licht van de beginselen van gelijkheid en non-discriminatie. Als regel geldt immers dat op publiekrechtelijke rechtspersonen het gemene recht inzake burgerrechtelijke aansprakelijkheid van toepassing is.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Béatrice DRAPIER

Pierre VANDERNOOT

² Zie inzonderheid artikel 18 van de wet van 3 juli 1978 ‘betreffende de arbeidsovereenkomsten’ en artikel 2 van de wet van 10 februari 2003 ‘betreffende de aansprakelijkheid van en voor personeelsleden in dienst van openbare rechtspersonen’.