



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 63.482/1
van 12 juni 2018

avis 63.482/1
du 12 juin 2018

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'betreffende de
kwaliteitstoetsing van de
externe leden van het Instituut
van de accountants en de
belastingconsulenten en het
gebruik van de opdrachtbrief'

un projet d'arrêté royal 'relatif
à la revue qualité des membres
externes de l'Institut des
experts-comptables et des
conseils fiscaux et à
l'utilisation de la lettre de
mission'

Op 9 mei 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Economie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘betreffende de kwaliteitstoetsing van de externe leden van het Instituut van de accountants en de belastingconsulenten en het gebruik van de opdrachtbrief’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 7 juni 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Githa SCHEPPERS, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 12 juni 2018.

*

Le 9 mai 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de l'Économie à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘relatif à la revue qualité des membres externes de l'Institut des experts-comptables et des conseils fiscaux et à l'utilisation de la lettre de mission’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 7 juin 2018. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Chantal BAMPS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Githa SCHEPPERS, premier auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 12 juin 2018.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit heeft een tweevoudige draagwijdte.

Vooreerst strekt het ontwerp ertoe het reglement betreffende de kwaliteitstoetsing van de externe leden van het Instituut van de accountants en de belastingconsulenten (hierna: het Instituut) vast te leggen (artikelen 2 tot 53 en 57 van het ontwerp).

Deze kwaliteitstoetsing gebeurt aan de hand van een handleiding kwaliteitstoetsing en de toetsing van een beperkte selectie van representatieve dossiers. Er wordt een Commissie Kwaliteitstoetsing opgericht die onder meer een handleiding kwaliteitstoetsing moet opstellen. Het ontwerp bevat bepalingen met betrekking tot de aanstelling van toetsers en de duur en de beëindiging van hun mandaat en de toetsingsopdracht in de ruime zin. Na de toetsing wordt een toetsingsverslag opgemaakt. In het geval van ernstige inbreuken verwijst de Raad van het Instituut de betrokken beroepsbeoefenaar naar de tuchtinstantie van het Instituut; in het geval van andere inbreuken verzoekt de Raad de beroepsbeoefenaar een verbeterplan op te maken. Na de goedkeuring door de Commissie Kwaliteitstoetsing volgt uiterlijk binnen twee jaar een vervolgstoetsing. Na de vervolgstoetsing volgt – in het geval de maatregelen van het verbeterplan onvoldoende zijn uitgevoerd – een vooruitgangsverslag of een eindverslag. Wanneer ten gevolge van een deontologisch onderzoek of een klachtenonderzoek inbreuken op de toepassing en de naleving van het wettelijk, reglementair of normatief kader worden vastgesteld of vermoed, kan de Raad de opdracht geven om een bijzondere kwaliteitstoetsing uit te voeren.

Daarnaast bevat het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit de nadere regels met betrekking tot de opdrachtbrief die de externe leden, samen met hun cliënt, moeten opmaken vooraleer de prestaties worden uitgevoerd (artikelen 54 tot 56 en 58).

3. De bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op het reglement betreffende de kwaliteitstoetsing vinden rechtsgrond in artikel 28, § 3, eerste en tweede lid, van de wet van 22 april 1999 ‘betreffende de boekhoudkundige en fiscale beroepen’, waarin aan de Koning de bevoegdheid wordt verleend om een reglement inzake de kwaliteitstoetsing vast te leggen en hem wordt opgedragen om een Commissie Kwaliteitstoetsing op te richten.

De bepalingen van het ontwerp die het gebruik van de opdrachtbrief betreffen, vinden rechtsgrond in artikel 28/1, tweede lid, van de voornoemde wet van 22 april 1999, dat de Koning ermee belast om de nadere regels voor de toepassing van de opdrachtbrief te bepalen.

VORMVEREISTEN

4. Het ontwerp van koninklijk besluit bevat diverse bepalingen die op het verwerken van persoonsgegevens betrekking hebben.¹

Bij artikel 36, lid 4, van de Algemene Verordening Gegevensbescherming (AVG)², wordt vereist dat de lidstaten de toezichthoudende autoriteit raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met de verwerking van persoonsgegevens. Aangezien de AVG op 25 mei 2018 in werking is getreden zal het ontwerp alsnog aan de toezichthoudende autoriteit moeten worden voorgelegd.³

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

5. Rekening houdend met de draagwijdte van de ontworpen regeling en met de omschrijving van de opdracht die aan de Koning wordt verleend in de rechtsgrond biedende bepalingen, passe men de redactie van het opschrift van het ontwerp aan als volgt:

“Koninklijk besluit tot vastlegging van een reglement inzake de kwaliteitstoetsing van de externe leden van het Instituut van de accountants en de belastingconsulenten, en tot nadere regeling van het gebruik van de opdrachtbrief.”

Artikel 1

6. Het begrip “insolventierecht”, dat wordt omschreven in artikel 1, 9°, van het ontwerp, komt als zodanig niet voor in de verdere tekst ervan. Het lijkt daarom niet nodig om de betrokken omschrijving te behouden in artikel 1.

Artikel 3

7. In de inleidende zin van artikel 3, eerste lid, van het ontwerp, moet worden geschreven “..., bedoeld in artikel 15, eerste lid, 5°, en op basis van ...”. Ook aan het einde van artikel 34, tweede lid, van het ontwerp, moet worden verwezen naar “artikel 15, eerste lid, 5°”.

¹ Het betreft niet enkel het meedelen van identificatiegegevens, maar ook bijvoorbeeld het wissen van gegevens op elektronische dragers (artikelen 20 tot 22), de toegang tot “al de relevante gegevens die de toetsers nodig heeft” (artikel 35), het nemen van kopieën van stukken uit geselecteerde dossiers (artikel 38) of de vernietiging van documenten (artikel 53).

² Verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 ‘betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG’.

³ Ook de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’ is op 25 mei 2018 in werking getreden.

Artikel 11

8. In artikel 11, vijfde lid, van het ontwerp, wordt bepaald dat de commissieleden verkiesbaar zijn voor de Raad “krachtens artikel 24 van het koninklijk besluit van 2 maart 1989 tot vaststelling van het huishoudelijk reglement van het Instituut der Accountants”. In het voornoemde artikel 24 worden twee gevallen vermeld waarin leden niet verkiesbaar zijn voor de algemene vergadering van het Instituut.⁴ Vraag is derhalve of de woorden “krachtens artikel 24” niet het best worden vervangen door de woorden “met inachtneming van de gevallen vermeld in artikel 24”.

Artikel 16

9. In de inleidende zin van artikel 16, eerste lid, van het ontwerp, wordt melding gemaakt van “objectieve” voorwaarden. Vraag is of de kandidaat-toetsers aan andere dan “objectieve” voorwaarden moet voldoen en of het woord “objectieve” een juridische meerwaarde heeft en niet beter wordt geschrapt. Dezelfde vraag kan worden gesteld bij artikel 16, tweede lid, van het ontwerp: is het immers mogelijk dat toetsers zouden worden geselecteerd door middel van een aanstellingsprocedure die niet “objectief” zou verlopen?

Artikel 17

10. In artikel 17 van het ontwerp wordt melding gemaakt van een “jaarlijkse lijst van toetsers”. Vraag is hoe de verplichting van de Commissie Kwaliteitstoetsing om een “jaarlijkse” lijst samen te stellen zich verhoudt tot de verplichting die in artikel 19 van het ontwerp ten aanzien van de Raad is vervat en die inhoudt dat de toetsers worden aangesteld voor een hernieuwbare periode van drie jaar. Daarbij aansluitend kan men zich afvragen of het de bedoeling is dat voor het aanstellen van de toetsers uitsluitend kan worden geput uit de voornoemde lijst van toetsers.

11. In de Franse tekst van artikel 17 van het ontwerp wordt melding gemaakt van “conditions de nomination”. Deze terminologie wijkt af van die welke voorkomt in artikel 16, derde lid, van het ontwerp, waarin melding wordt gemaakt van “les conditions de recrutement”. In de Nederlandse tekst van beide bepalingen van het ontwerp wordt, op een meer eenvormige wijze, gebruik gemaakt van de term “aanstellingsvoorwaarden”. Dergelijke eenvormigheid moet ook in de Franse tekst worden nagestreefd.

Artikel 18

12. De draagwijdte van het bepaalde in artikel 18, eerste lid, 2°, van het ontwerp, bestaat er wellicht in dat het de toetsers verboden is om een opdracht te aanvaarden van een cliënt die wordt vermeld in een dossier dat door de betrokken toetsers wordt getoetst. Die draagwijdte

⁴ Zijn niet verkiesbaar: de leden die hun bijdrage niet tijdig hebben betaald en zij die op de datum van de bijeenkomst van de algemene vergadering bij een definitief geworden beslissing geschorst zijn.

zou op een voldoende rechtszekere manier tot uitdrukking moeten worden gebracht in de tekst van het ontwerp. In de Franse tekst van artikel 18, eerste lid, 2°, van het ontwerp (“dans les dossiers revus par les rapporteurs”), is dit alvast niet het geval.

Artikel 20

13. Aan het einde van artikel 20 van het ontwerp wordt bepaald dat de toetser moet verklaren dat hij alle gegevens op elektronische dragers heeft gewist “, met uitzondering van de identificatiegegevens nodig om de voorwaarde bepaald in artikel 18, 3^{o5} te kunnen vervullen”. In artikel 18, eerste lid, 3°, van het ontwerp, wordt bepaald dat de toetser er schriftelijk mee akkoord dient te gaan “om zijn opdracht met inachtneming van objectiviteit, het beroepsgeheim en onafhankelijkheid uit te voeren”. Hiermee rekening houdend is niet duidelijk welke identificatiegegevens precies worden bedoeld aan het einde van artikel 20 van het ontwerp en of de uitzondering op de verplichting tot het wissen van gegevens is ingegeven door doeleinden die betrekking hebben op de objectiviteit, het beroepsgeheim en de onafhankelijkheid, dan wel slechts op één van de elementen die worden opgesomd in artikel 18, eerste lid, 3°, van het ontwerp (“om de voorwaarde bepaald in artikel 18, 3° te kunnen vervullen”). In elk geval zou de draagwijdte van de uitzondering aan het einde van artikel 20 van het ontwerp op een meer duidelijke en rechtszekere wijze moeten worden omschreven. Dezelfde opmerking geldt ten aanzien van de gelijkaardige uitzondering die wordt vermeld aan het einde van de artikelen 21 en 22 van het ontwerp.

Artikel 26

14. Vraag is of in artikel 26, eerste lid, van het ontwerp, logischerwijze niet tevens melding moet worden gemaakt van de “contactpersoon” die wordt vermeld in artikel 25 van het ontwerp.

15. Ter wille van de leesbaarheid schrijve men in de Nederlandse tekst van artikel 26, derde lid, van het ontwerp “voor de toewijzing van de toetsingsopdracht van zijn kantoor,” in plaats van “voor de toewijzing van de toetsingsopdracht aan zijn kantoor,”.

Artikel 28

16. Artikel 28, derde lid, van het ontwerp luidt:

“Het ondertekenen van de vragenlijst houdt de toestemming in tot de fysieke toegang van het kantoor door de toetsers die aangeduid werden voor hun toetsingsopdracht.”

⁵ Er moet worden verwezen naar “artikel 18, eerste lid, 3°,” van het ontwerp.

Artikel 28, § 3, vijfde lid, van de wet van 22 april 1999 ‘betreffende de boekhoudkundige en fiscale beroepen’ luidt:

“De externe accountant en/of de externe belastingconsulent verschaft in het kader van de kwaliteitstoetsing toegang tot zijn kantoor aan de toetser, wanneer de Commissie Kwaliteitstoetsing hem de kwaliteitstoetsing minstens twee maanden op voorhand heeft aangekondigd of, in voorkomend geval na het toestaan van een eventuele uitstel, op de datum die tussen de Commissie Kwaliteitstoetsing en de externe accountant en/of de externe belastingconsulent is overeengekomen.”

De in artikel 28, derde lid, van het ontwerp, vervatte regeling houdt een toevoeging in aan de regeling die inzake toegang tot het kantoor voortvloeit uit artikel 28, § 3, vijfde lid, van de wet van 22 april 1999. Voor dergelijke toevoeging wordt de Koning in de voornoemde wet van 22 april 1999 niet bevoegd gemaakt. Het bepaalde in artikel 28, derde lid, kan om die reden niet in het ontwerp worden behouden.

Artikel 37

17. Naar analogie van de terminologie die voorkomt in de artikelen 50 en 52, tweede lid, van het ontwerp, vervange men in de Nederlandse tekst van artikel 37, eerste lid, van het ontwerp, de woorden “vermeende inbreuken” door de woorden “vermoede inbreuken”.

Artikel 44

18. In artikel 44 van het ontwerp wordt de procedure geregeld wanneer in het toetsingsverslag bepaalde inbreuken worden vastgesteld. In dat geval bezorgt de Commissie Kwaliteitstoetsing haar advies en de relevante bewijsstukken aan de Raad. Bij ernstige inbreuken verwijst de Raad de betrokken beroepsbeoefenaar naar de tuchtinstanties van het Instituut.

In een vergelijkbare context wordt in de artikelen 50 en 51 van het ontwerp bepaald dat, wanneer ten gevolge van een deontologisch onderzoek of een klachtenonderzoek bepaalde inbreuken worden vastgesteld of vermoed, de Raad aan de Commissie Kwaliteitstoetsing opdracht kan geven om een bijzondere kwaliteitstoetsing bij een beroepsbeoefenaar of een stagiair te organiseren.

De vraag rijst op welke wijze de regeling die in de artikelen 44, 50 en 51 van het ontwerp, is vervat op het vlak van de vaststelling en behandeling van de betrokken inbreuken zich verhoudt tot de verplichting tot aangifte aan het parket, zoals die in het bijzonder voortvloeit uit artikel 29 van het Wetboek van Strafvordering.

De gemachtigde refereert in dat verband aan het bepaalde in artikel 5, § 5, van de wet van 22 april 1999 ‘betreffende de beroepstucht voor accountants en belastingconsulenten’ en wijst erop dat het informeren van de gerechtelijke instanties in een later stadium gebeurt, namelijk bij de beslissing van de tuchtcommissie.

Opgemerkt moet worden dat in artikel 5, § 5, van de laatstgenoemde wet van 22 april 1999 enkel wordt bedoeld op het geval waarin er een mededeling van de tuchtstraffen wordt gedaan aan de procureur-generaal bij het hof van beroep. De toepassing van artikel 29 van het Wetboek van Strafvordering zou evenwel impliceren dat de Raad van het Instituut, bij vaststelling van strafbare inbreuken hieromtrent de procureur des Konings zou moeten informeren. De vraag naar de verhouding tussen de regeling van de artikelen 44, 50 en 51 van het ontwerp, en die inzake de verplichting tot aangifte aan het parket en, meer algemeen, het strafrechtelijk onderzoek, blijft derhalve relevant. De stellers van het ontwerp wordt ter overweging gegeven om, ter wille van de rechtszekerheid, de tekst van het ontwerp op dat punt te expliciteren.

19. De in artikel 44, eerste lid, van het ontwerp, bedoelde inbreuken zijn ofwel inbreuken met betrekking tot de uitvoering van de opdrachten van de beroepsbeoefenaar, ofwel inbreuken op het wettelijk, reglementair en normatief kader. Beide soorten inbreuken lijken grotendeels samen te vallen. Daarenboven wordt in artikel 45, eerste lid, van het ontwerp, uitsluitend melding gemaakt van “inbreuken op de toepassing van het wettelijk, reglementair en normatief kader ... als bepaald in artikel 44”. Ter wille van de coherentie van de ontworpen regeling wordt in artikel 44, eerste lid, wellicht ook beter uitsluitend van inbreuken op de toepassing van het wettelijk, reglementair en normatief kader melding gemaakt.

Artikel 46

20. Aan het einde van artikel 46, eerste lid, van het ontwerp, is er een gebrek aan overeenstemming tussen de Nederlandse (“meegedeelde inbreuken”) en de Franse tekst (“infractions constatées”). Deze discordantie moet worden weggewerkt.

Artikelen 50 en 51

21. De onderlinge verhouding tussen de artikelen 50 en 51 van het ontwerp is onvoldoende duidelijk, temeer daar de stagiairs in beide artikelen worden beoogd en in beide artikelen aan de antiwitwaswetgeving wordt gerefereerd. Wellicht wordt in artikel 51 van het ontwerp uitsluitend het geval beoogd van een bijzondere kwaliteitstoetsing die enkel betrekking heeft op de wettelijk toegelaten beroepsactiviteiten die de stagiair uitoefent buiten zijn stage om. Dit zou inhouden dat, wat de stagiairs betreft, de artikelen 50 en 51 van het ontwerp in hun onderlinge samenhang moeten worden gelezen, waarbij de stagiairs onder de toepassing vallen van artikel 50, wat hun beroepsactiviteiten binnen de stage betreft, en zij onder de toepassing vallen van artikel 51, wat betreft de toetsing met betrekking tot de wettelijk toegelaten beroepsactiviteiten die de stagiair uitoefent buiten zijn stage om. Vraag is of dergelijke lezing correct is en of toch niet moet worden geopteerd voor een meer transparante redactie van de artikelen 50 en 51 van het ontwerp.

Artikel 52

22. In tegenstelling tot wat het geval is in de Franse tekst wordt in de Nederlandse tekst van artikel 52, vierde lid, van het ontwerp, tevens melding gemaakt van de mogelijkheid om ook “documenten” op te vragen. Beide teksten zouden op dit punt op elkaar moeten worden afgestemd.

Artikel 54

23. In de Nederlandse tekst van artikel 54, eerste lid, 7°, van het ontwerp, schrijve men “de omvang van de aansprakelijkheid” of “de reikwijdte van de aansprakelijkheid” (in plaats van: de afbakening van de aansprakelijkheid).

24. Naar analogie van de Franse tekst schrijve men in de Nederlandse tekst van artikel 54, eerste lid, 8°, van het ontwerp, “de wijze waarop de overeenkomst tussen de beroepsbeoefenaar en de cliënt wordt beëindigd;”.

Artikel 57

25. In artikel 57 van het ontwerp moet worden verwezen naar “artikel 16, eerste lid, 4°,” van het ontwerp.

Artikel 58

26. De omschrijving van de temporele toepassing van de bepalingen van hoofdstuk 3 van het ontwerp, in artikel 58, tweede lid, dient uiteraard op een identieke wijze te gebeuren in de Nederlandse en de Franse tekst. Dit is nu niet het geval. De zinsnede “[v]oor de lopende opdrachten die de beroepsbeoefenaar vóór de bekendmaking van dit besluit heeft aanvaard,” in de Nederlandse tekst, stemt niet overeen met de woorden “[p]our les missions exécutées par le professionnel qui ont débuté avant la publication du présent arrêté au Moniteur belge,” in de Franse tekst. Dit gebrek aan overeenstemming moet worden weggewerkt.

*

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a une double portée.

Il tend en premier lieu à fixer le règlement relatif à la revue qualité des membres externes de l'Institut des experts-comptables et des conseils fiscaux (ci-après : l'Institut) (articles 2 à 53 et 57 du projet).

Cette revue qualité se fait au moyen d'un manuel revue qualité et de la vérification d'une sélection limitée de dossiers représentatifs. Une Commission revue qualité est créée qui doit notamment élaborer un manuel revue qualité. Le projet contient des dispositions concernant la désignation des rapporteurs ainsi que la durée et la fin de leur mandat et la mission de revue au sens large. Un rapport de revue est rédigé à l'issue de celle-ci. En cas d'infractions graves, le Conseil de l'Institut renvoie le professionnel concerné devant les autorités disciplinaires de l'Institut; pour d'autres infractions, le Conseil demande au professionnel d'établir un plan d'amélioration. Une revue complémentaire intervient au plus tard dans les deux ans suivant l'approbation par la Commission revue qualité. Après la revue complémentaire – dans le cas où les mesures du plan d'amélioration ne sont pas suffisamment exécutées – un rapport de progrès ou un rapport final est rédigé. Lorsqu'à la suite d'un examen au niveau de la déontologie ou de l'examen d'une plainte, des infractions relatives à l'exécution et au respect du cadre légal, réglementaire ou normatif sont constatées ou présumées, le Conseil peut ordonner une revue qualité particulière.

Par ailleurs, le projet d'arrêté royal soumis pour avis contient les modalités relatives à la lettre de mission que les membres externes doivent établir conjointement avec leur client, avant l'exécution des prestations (articles 54 à 56 et 58).

3. Les dispositions du projet qui portent sur le règlement relatif à la revue qualité trouvent un fondement juridique dans l'article 28, § 3, alinéas 1^{er} et 2, de la loi du 22 avril 1999 'relative aux professions comptables et fiscales', qui habilite le Roi à fixer un règlement relatif à la revue qualité et le charge de créer une Commission revue qualité.

Les dispositions du projet qui concernent l'utilisation de la lettre de mission trouvent leur fondement juridique dans l'article 28/1, alinéa 2, de la loi du 22 avril 1999 précitée, qui charge le Roi de fixer les modalités pour l'application de la lettre de mission.

FORMALITÉS

4. Le projet d'arrêté royal comporte diverses dispositions concernant le traitement de données à caractère personnel ¹.

L'article 36, paragraphe 4, du règlement général sur la protection des données (RGPD) ² exige que les États membres consultent l'autorité de contrôle dans le cadre de l'élaboration d'une proposition de mesure législative devant être adoptée par un parlement national, ou d'une mesure réglementaire fondée sur une telle mesure législative, qui se rapporte au traitement de données à caractère personnel. Dès lors que le RGPD est entré en vigueur le 25 mai 2018, le projet devra encore être soumis à l'autorité de contrôle ³.

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

5. Compte tenu de la portée de la réglementation en projet et de la définition de la mission confiée au Roi dans les dispositions procurant le fondement juridique, on adaptera la rédaction de l'intitulé du projet comme suit :

« Arrêté royal fixant un règlement relatif à la revue qualité des membres externes de l'Institut des experts-comptables et des conseils fiscaux, et fixant les modalités d'utilisation de la lettre de mission ».

Article 1^{er}

6. La notion de « droit de l'insolvabilité » définie à l'article 1^{er}, 9°, du projet, n'apparaît pas comme telle dans la suite du texte. C'est pourquoi il ne paraît pas nécessaire de maintenir cette définition à l'article 1^{er}.

Article 3

7. Dans la phrase introductive de l'article 3, alinéa 1^{er}, du projet, on écrira : « , visé à l'article 15, alinéa 1^{er}, 5°, et d'une ... ». La fin de l'article 34, alinéa 2, du projet doit également viser « l'article 15, alinéa 1^{er}, 5° ».

¹ Il s'agit non seulement de la communication de données d'identification, mais aussi, par exemple, de l'effacement de données sur supports numériques (articles 20 à 22), de l'accès « à toutes les données pertinentes dont le rapporteur a besoin » (article 35), de la prise de copies de pièces de dossiers sélectionnés (article 38) ou de la destruction de documents (article 53).

² Règlement (UE) 2016/679 du Parlement européen et du Conseil du 27 avril 2016 'relatif à la protection des personnes physiques à l'égard du traitement des données à caractère personnel et à la libre circulation de ces données, et abrogeant la directive 95/46/CE'.

³ La loi du 3 décembre 2017 'portant création de l'Autorité de protection des données' est également entrée en vigueur le 25 mai 2018.

Article 11

8. L'article 11, alinéa 5, du projet dispose que les membres de la Commission sont éligibles du Conseil « en vertu de l'article 24 de l'arrêté royal du 2 mars 1989 fixant le règlement d'ordre intérieur de l'Institut des experts-comptable[s] » L'article 24 précité mentionne deux cas dans lesquels les membres ne sont pas éligibles à l'assemblée générale de l'Institut⁴. La question se pose dès lors de savoir s'il ne vaudrait pas mieux remplacer les mots « en vertu de l'article 24 » par les mots « compte tenu des cas mentionnés à l'article 24 ».

Article 16

9. La phrase introductive de l'article 16, alinéa 1^{er}, du projet, fait état de conditions « objectives ». La question se pose de savoir si le candidat rapporteur doit remplir des conditions autres qu'« objectives », si le mot « objectives » procure une plus-value juridique et s'il ne serait pas préférable de le supprimer. La même question peut être posée en ce qui concerne l'article 16, alinéa 2, du projet : se peut-il en effet que les rapporteurs soient sélectionnés au moyen d'une procédure de recrutement qui ne se déroulerait pas de façon « objective » ?

Article 17

10. L'article 17 du projet mentionne une « liste annuelle de rapporteurs ». La question se pose de savoir comment l'obligation de la Commission revue qualité de composer une liste « annuelle » s'articule avec l'obligation à l'égard du Conseil inscrite à l'article 19 du projet et qui prévoit que les rapporteurs sont nommés pour une période, renouvelable, de trois ans. Corrélativement, on peut se demander si l'intention est de ne recruter que les rapporteurs qui figurent dans la liste de rapporteurs précitée.

11. Le texte français de l'article 17 du projet fait état de « conditions de nomination ». Cette terminologie s'écarte de celle qui est utilisée à l'article 16, alinéa 3, du projet, qui mentionne « les conditions de recrutement ». Le texte néerlandais des deux dispositions du projet emploie, de manière plus uniforme, le mot « aanstellingsvoorwaarden ». Cette uniformité doit également être recherchée dans le texte français.

Article 18

12. La portée de l'article 18, alinéa 1^{er}, 2°, du projet consiste sans doute à interdire au rapporteur d'accepter une mission d'un client qui est mentionné dans un dossier soumis à la revue du rapporteur en question. Cette portée devrait être exprimée d'une manière présentant une sécurité juridique suffisante dans le texte du projet. Tel n'est assurément pas le cas du texte français de l'article 18, alinéa 1^{er}, 2°, du projet (« dans les dossiers revus par les rapporteurs »).

⁴ Ne sont pas éligibles : les membres qui n'ont pas payé leur cotisation dans le délai imparti et ceux qui, à la date de la réunion de l'assemblée générale, ont été suspendus par une décision devenue définitive.

Article 20

13. L'article 20, *in fine*, du projet dispose que le rapporteur doit déclarer qu'il a effacé toutes les données qu'il aurait reprises sur support numérique « , à l'exception des données d'identification nécessaires pour remplir la condition visée à l'article 18, 3^o⁵ ». L'article 18, alinéa 1^{er}, 3^o, du projet énonce que le rapporteur doit marquer par écrit son accord « d'exécuter sa mission dans le respect de l'objectivité, du secret professionnel et de l'indépendance ». Dès lors, on n'aperçoit pas clairement quelles données d'identification sont précisément visées à la fin de l'article 20 du projet et si l'exception à l'obligation d'effacer des données est dictée par des objectifs concernant l'objectivité, le secret professionnel et l'indépendance, ou seulement par un des éléments énumérés à l'article 18, alinéa 1^{er}, 3^o, du projet (« pour remplir la condition visée à l'article 18, 3^o »). En tout état de cause, la portée de l'exception énoncée à la fin de l'article 20 du projet devrait être définie avec davantage de clarté et offrir une plus grande sécurité juridique. La même observation peut être formulée en ce qui concerne l'exception analogue mentionnée à la fin des articles 21 et 22 du projet.

Article 26

14. La question se pose de savoir si la logique ne commande pas que l'article 26, alinéa 1^{er}, du projet fasse également mention de la « personne de contact » dont fait état l'article 25 du projet.

15. Dans un souci de lisibilité, dans le texte néerlandais de l'article 26, alinéa 3, du projet, on écrira « voor de toewijzing van de toetsingsopdracht van zijn kantoor, » au lieu de « voor de toewijzing van de toetsingsopdracht aan zijn kantoor, ».

Article 28

16. L'article 28, alinéa 3, du projet est rédigé comme suit :

« La signature du questionnaire implique l'autorisation donnée aux rapporteurs désignés d'accéder physiquement au cabinet pour les besoins de leur mission de revue ».

L'article 28, § 3, alinéa 5, de la loi du 22 avril 1999 'relative aux professions comptables et fiscales' énonce :

« Dans le cadre de la revue qualité, l'expert-comptable externe et/ou le conseil fiscal externe donne accès à son cabinet au rapporteur, lorsque la Commission revue qualité lui a annoncé la revue qualité au moins deux mois à l'avance, ou, le cas échéant après l'octroi d'un éventuel report, à la date convenue entre la Commission revue qualité et l'expert-comptable externe et/ou le conseil fiscal externe ».

⁵ Il y a lieu de viser « l'article 18, alinéa 1^{er}, 3^o, » du projet.

La règle contenue à l'article 28, alinéa 3, du projet comporte un ajout par rapport au régime relatif à l'accès au cabinet qui découle de l'article 28, § 3, alinéa 5, de la loi du 22 avril 1999. La loi précitée ne donne pas pouvoir au Roi d'opérer un tel ajout. La disposition de l'article 28, alinéa 3, ne peut dès lors pas être maintenue dans le projet.

Article 37

17. Par analogie avec la terminologie utilisée aux articles 50 et 52, alinéa 2, du projet, dans le texte néerlandais de l'article 37, alinéa 1^{er}, du projet, on remplacera les mots « vermeende inbreuken » par les mots « vermoede inbreuken ».

Article 44

18. L'article 44 du projet règle la procédure à suivre lorsque certaines infractions sont constatées dans le rapport de revue. Dans ce cas, la Commission revue qualité transmet son avis et les pièces justificatives pertinentes au Conseil. En cas d'infractions graves, le Conseil renvoie le professionnel concerné devant les autorités disciplinaires de l'Institut.

Dans un contexte comparable, les articles 50 et 51 du projet disposent que, lorsqu'à la suite d'un examen au niveau de la déontologie ou de l'examen d'une plainte, certaines infractions sont constatées ou présumées, le Conseil peut charger la Commission revue qualité d'organiser une revue qualité particulière auprès d'un professionnel ou d'un stagiaire.

Reste à savoir comment le régime relatif à la constatation et au traitement des infractions concernées, prévu aux articles 44, 50 et 51 du projet, s'articule avec l'obligation d'aviser le parquet, telle qu'elle découle en particulier de l'article 29 du Code d'instruction criminelle.

À cet égard, le délégué se réfère à la disposition de l'article 5, § 5, de la loi du 22 avril 1999 'relative à la discipline professionnelle des experts-comptables et des conseils fiscaux' et souligne que l'information des autorités judiciaires intervient ultérieurement, au stade de la décision de la commission de discipline.

Il faut observer que l'article 5, § 5, de la loi du 22 avril 1999, précitée, ne vise que le cas dans lequel les peines disciplinaires sont notifiées au procureur général près la cour d'appel. L'application de l'article 29 du Code d'instruction criminelle requerrait toutefois que, lorsque des faits punissables sont constatés, le Conseil de l'Institut en informe le procureur du Roi. Il s'ensuit que la question de l'articulation entre le régime des articles 44, 50 et 51 du projet, et celui relatif à l'obligation d'aviser le parquet, et plus généralement l'instruction pénale, reste pertinente. Dans un souci de sécurité juridique, il est suggéré aux auteurs du projet d'explicitier le texte sur ce point.

19. Les infractions visées à l'article 44, alinéa 1^{er}, du projet sont, soit des infractions en relation avec l'exécution des missions du professionnel, soit des infractions au regard du cadre légal, réglementaire et normatif. Les deux sortes d'infractions paraissent correspondre dans une

large mesure. En outre, l'article 45, alinéa 1^{er}, du projet mentionne exclusivement « des infractions en ce qui concerne l'application du cadre légal, réglementaire et normatif, visées à l'article 44 ... ». La cohérence du dispositif en projet gagnerait sans doute à ce que l'article 44, alinéa 1^{er}, ne fasse également état que des infractions relatives à l'application du cadre légal, réglementaire et normatif.

Article 46

20. À la fin de l'article 46, alinéa 1^{er}, du projet, il y a une discordance entre les textes français (« infractions constatées ») et néerlandais (« meegedeelde inbreuken »). Il y a lieu d'éliminer cette discordance.

Articles 50 et 51

21. L'articulation entre les articles 50 et 51 du projet n'est pas suffisamment claire, d'autant que les deux articles visent les stagiaires et font référence à la législation anti-blanchiment. Selon toute vraisemblance, l'article 51 du projet vise exclusivement le cas d'une revue qualité particulière, concernant uniquement les activités professionnelles légalement autorisées que le stagiaire exerce en dehors de son stage. Ceci signifierait qu'en ce qui concerne les stagiaires, les articles 50 et 51 du projet doivent être lus conjointement, l'article 50 s'appliquant aux activités professionnelles qu'ils exercent dans le cadre du stage, et l'article 51 s'appliquant aux activités professionnelles légalement autorisées qu'ils exercent en dehors du stage. Reste à savoir si une telle interprétation est correcte et s'il n'y a pas lieu malgré tout de rédiger plus clairement les articles 50 et 51 du projet.

Article 52

22. Contrairement au texte français, le texte néerlandais de l'article 52, alinéa 4, du projet mentionne également la possibilité de réclamer des documents. Les deux textes devraient être harmonisés sur ce point.

Article 54

23. Dans le texte néerlandais de l'article 54, alinéa 1^{er}, 7^o, du projet, on écrira « de omvang van de aansprakelijkheid » ou « de reikwijdte van de aansprakelijkheid » (au lieu de : de afbakening van de aansprakelijkheid).

24. Par analogie avec le texte français, dans le texte néerlandais de l'article 54, alinéa 1^{er}, 8^o, du projet, on écrira, « de wijze waarop de overeenkomst tussen de beroepsbeoefenaar en de cliënt wordt beëindigd; ».

Article 57

25. À l'article 57 du projet, on visera « l'article 16, alinéa 1^{er}, 4^o, » du projet.

Article 58

26. À l'article 58, alinéa 2, il va sans dire qu'il y a lieu d'indiquer de la même manière dans les textes français et néerlandais comment les dispositions du chapitre 3 du projet s'appliquent dans le temps. Ce n'est pas le cas actuellement. Le membre de phrase « [p]our les missions exécutées par le professionnel qui ont débuté avant la publication du présent arrêté au Moniteur belge, » figurant dans le texte français, ne correspond pas aux mots « [v]oor de lopende opdrachten die de beroepsbeoefenaar vóór de bekendmaking van dit besluit heeft aanvaard, » mentionnés dans le texte néerlandais. Cette discordance doit être éliminée.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME