CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 63.821/2/V
du 8 août 2018

sur

un projet d'arrêté ministériel 'portant exécution de certaines dispositions de l'arrêté royal du 16 mars 2009 relatif à la protection des dépôts et des assurances sur la vie par le Fonds de garantie pour les services financiers, applicable aux établissements de crédit'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 63.821/2/V
van 8 augustus 2018

over

een ontwerp van ministerieel besluit 'tot uitvoering van sommige bepalingen van het koninklijk besluit van 16 maart 2009 betreffende de bescherming van deposito's en levensverzekeringen door het Garantiefonds voor financiële diensten, toepasselijk op de kredietinstellingen'

‡LW-BEISJBFDE-GDICBZR‡

Le 29 juin 2018, 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 16 août 2018, sur un projet d'arrêté ministériel 'portant exécution de certaines dispositions de l'arrêté royal du 16 mars 2009 relatif à la protection des dépôts et des assurances sur la vie par le Fonds de garantie pour les services financiers, applicable aux établissements de crédit'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre des vacations le 8 août 2018. La chambre était composée de Jacques JAUMOTTE, président du Conseil d'État, Martine BAGUET, président de chambre, Wanda VOGEL, conseiller d'État, Marianne DONY, assesseur, 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 Martine BAGUET.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 8 août 2018.

*

Op 29 juni 2018 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 16 augustus 2018 een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit 'tot uitvoering van sommige bepalingen van het koninklijk besluit van 16 maart 2009 betreffende de bescherming van deposito's en levensverzekeringen door het Garantiefonds voor financiële diensten, toepasselijk op de kredietinstellingen'.

Het ontwerp is door de tweede vakantiekamer onderzocht op 8 augustus 2018. De kamer was samengesteld uit Jacques JAUMOTTE, voorzitter van de Raad van State, Martine BAGUET, kamervoorzitter, Wanda VOGEL, staatsraad, Marianne DONY, assessor, 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 Martine BAGUET.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 8 augustus 2018.

*

[*] Ce délai résulte de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, *in fine*, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973 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.

[*] Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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.

‡LW-BEISJBFDE-GDICBZR‡

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

1. Dès lors que le projet fixe les modalités de la tenue du fichier informatique visé à l'article 14/1, § 1, alinéa 1er, de l'arrêté royal du 16 mars 2009 'relatif à la protection des dépôts et des assurances sur la vie par le Fonds de garantie pour les services financiers', la consultation de l'Autorité de protection des données est requise en vertu de l'article 36, § 4, du règlement (UE) n° 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 (règlement général sur la protection des données)' (ci-après : le RGPD) [1], disposition revêtue d'un effet direct. Il s'agit d'une « formalité prescrite » au sens de l'article 84, § 3, des lois coordonnées sur le Conseil d'État.

Depuis le 25 mai 2018, date à laquelle, en vertu de son article 110, la loi du 3 décembre 2017 'portant création de l'Autorité de protection des données' est complètement entrée en vigueur, l'Autorité de protection des données a succédé à la Commission de la protection de la vie privée (article 3, alinéa 2, de cette loi) et c'est donc cette Autorité qui doit être consultée [2].

Des pièces transmises à la section de législation, il n'apparaît pas que cette formalité a été accomplie ; l'auteur du projet y veillera et en fera mention au préambule.

2. À l'article 11, les mots « à l'article 11, § 1 » seront remplacés par les mots « au paragraphe 1er ».

3. À l'article 17, il convient de remplacer les mots « l'article 11, 1°, alinéa 5 » par les mots « l'article 11, alinéa 1er, 1°, sous-alinéa 5 ».

[1] Qui est entré en vigueur le 25 mai 2018 (cf. art. 99, § 1er du RGPD).

[2] En vertu de l'article 114, § 1er, alinéas 1er et 2, de la loi du 3 décembre 2017, tel que remplacé par l'article 2 de la loi du 25 mai 2018 'modifiant la loi du 3 décembre 2017 portant création de l'Autorité de protection des données', en attendant la date à laquelle les membres du Comité de direction de l'autorité de protection des données auront prêté le serment visé à l'article 12, alinéa 3, de cette loi et signé la déclaration d'absence de conflits d'intérêts visée à l'article 44, § 2, alinéa 1er, de la même loi, « les membres de la Commission de la protection de la vie privée exercent les missions et les compétences de l'Autorité de protection des données ».

‡LW-BEISJBFDE-GDICBZR‡

4. Chaque annexe doit être revêtue de la mention « Vu pour être annexé à l'arrêté … » [3] et revêtue de la signature de l'auteur du projet.

*

[3] *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 172, formule F 4-8-1.

‡LW-BEISJBFDE-GDICBZR‡

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 ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat die drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

1. In zoverre het ontwerp de nadere regels vaststelt voor het bijhouden van het elektronisch bestand bedoeld in artikel 14/1, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 16 maart 2009 'betreffende de bescherming van deposito's en levensverzekeringen door het Garantiefonds voor financiële diensten', is het raadplegen van de Gegevensbeschermings-autoriteit vereist krachtens artikel 36, lid 4, van 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 (algemene verordening gegevensbescherming)' (hierna: de AVG),[1] een bepaling met rechtstreekse uitwerking. Het gaat dus om een "voorgeschreven vormvereiste" in de zin van artikel 84, § 3, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State.

Sinds 25 mei 2018, de datum waarop de wet van 3 december 2017 'tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit' krachtens artikel 110 ervan volledig in werking is getreden, is de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer opgevolgd door de Gegevensbeschermingsautoriteit (artikel 3, tweede lid, van die wet), en hoort dus die Gegevensbeschermingsautoriteit om advies te worden verzocht.[2]

Uit de stukken die aan de afdeling Wetgeving zijn overgezonden, blijkt niet dat dit vormvereiste is vervuld. De steller van het ontwerp moet erop toezien dat dit alsnog gebeurt en moet ervan melding maken in de aanhef.

2. In de gehele Nederlandse tekst moeten de woorden "uit artikel", "uit afdeling" en "uit hoofdstuk" respectievelijk worden vervangen door de woorden "bedoeld in artikel", "bedoeld in afdeling" en "bedoeld in hoofdstuk".

Voorts moeten in artikel 11 de woorden "uit artikel 11, § 1," worden vervangen door de woorden "bedoeld in paragraaf 1".

[1] Die op 25 mei 2018 in werking is getreden (cf. art. 99, § 1, van de AVG).

[2] Krachtens artikel 114, § 1, eerste en tweede lid, van de wet van 3 december 2017, zoals vervangen bij artikel 2 van de wet van 25 mei 2018 'tot wijziging van de wet van 3 december 2017 tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit', "oefenen de leden van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer de taken en bevoegdheden van de Gegevensbeschermingsautoriteit uit" in afwachting van de dag waarop de leden van het directiecomité van die autoriteit de eed bedoeld in artikel 12, derde lid, van die wet, afleggen en de verklaring bedoeld in artikel 44, § 2, eerste lid, van diezelfde wet, dat er geen belangenconflicten zijn, ondertekenen.

‡LW-BEISJBFDE-GDICBZR‡

3. In artikel 17 dienen de woorden "artikel 11, 1°, 5e lid" te worden vervangen door de woorden "artikel 11, eerste lid, 1°, vijfde sublid".

4. Elke bijlage moet de vermelding "Gezien om gevoegd te worden bij het besluit ..."[3] bevatten, alsook de handtekening van de steller van het ontwerp dragen.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

Béatrice DRAPIER

LE PRÉSIDENT DU CONSEIL D'ÉTAT –
DE VOORZITTER VAN DE RAAD VAN STATE

Jacques JAUMOTTE

[3] *Beginselen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab "Wetgevingstechniek", aanbeveling 172, formule F 4-8-1.

‡LW-BEISJBFDE-GDICBZR‡