RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 64.100/1/V
van 20 september 2018

over

een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten, de wet van 17 juni 2016 betreffende de concessieovereenkomsten en de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 64.100/1/V
du 20 septembre 2018

sur

un avant-projet de loi ‘modifiant la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics, la loi du 17 juin 2016 relative aux contrats de concession et la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité’

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

Op 26 juli 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Eerste Minister verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 11 september 2018,(*) een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'tot wijziging van de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten, de wet van 17 juni 2016 betreffende de concessieovereenkomsten en de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied'.

Het voorontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 4 september 2018. De kamer was samengesteld uit Bruno SEUTIN, staatsraad, voorzitter, Chantal BAMPS en Wouter PAS, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 september 2018.

*

Le 26 juillet 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Premier Ministre à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé de plein droit jusqu'au 11 septembre 2018(**), sur un avant-projet de loi 'modifiant la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics, la loi du 17 juin 2016 relative aux contrats de concession et la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité'.

L'avant-projet a été examiné par la première chambre des vacations le 4 septembre 2018. La chambre était composée de Bruno SEUTIN, conseiller d'État, président, Chantal BAMPS et Wouter PAS, conseillers d'État, Johan PUT, assesseur, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Chantal BAMPS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 20 septembre 2018.

*

(*) 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 wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

(**) 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.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

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 beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond[1], alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt, in de eerste plaats, tot het invoeren van een kader voor het gebruik – eerst vrijwillig, later mogelijk verplicht – van de elektronische factuur in het kader van overheidsopdrachten en concessieovereenkomsten. Daartoe worden in de wet van 17 juni 2016 'inzake overheidsopdrachten', de wet van 17 juni 2016 'betreffende de concessieovereenkomsten' en de wet van 13 augustus 2011 'inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied' parallelle regelingen ingevoerd. Op deze wijze wordt beoogd richtlijn 2014/55/EU van het Europees Parlement en de Raad van 16 april 2014 'inzake elektronische facturering bij overheidsopdrachten' om te zetten in het interne recht.

Daarnaast wordt in de voornoemde wetten van 17 juni 2016 ook een regeling ingevoerd met betrekking tot de derderechten op schuldvorderingen, naar analogie met de regeling voorzien in artikel 42 van de voornoemde wet van 13 augustus 2011.

VOORAFGAANDE VORMVEREISTEN

3. De artikelen 5, 13 en 22 van het ontwerp voegen in de voornoemde wetten bepalingen in met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de elektronische factuur.

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)', gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, *in casu* de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 'tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit', te 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 verwerking.

Het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit moet bijgevolg nog worden ingewonnen vooraleer het voorontwerp in de Kamer wordt ingediend.

[1] Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder "rechtsgrond" de conformiteit met hogere rechtsnormen verstaan.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het voornoemde advies nog wijzigingen zou ondergaan, moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

ALGEMENE OPMERKINGEN

A. De toekomstige verplichting om elektronische facturen te gebruiken

4. Het ontworpen artikel 14/1 van de wet van 17 juni 2016 'inzake overheidsopdrachten' (artikel 6 van het ontwerp), het ontworpen artikel 32/1 van de wet van 17 juni 2016 'betreffende de concessieovereenkomsten' (artikel 14 van het ontwerp) en het ontworpen artikel 11/1 van de wet van 13 augustus 2011 'inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied' (artikel 20 van het ontwerp) strekken er telkens toe om het gebruik van de elektronische factuur bij aanbestedingsprocedures verplicht te stellen, zij het dat de Koning dit voor projecten met een kleine omvang kan uitsluiten. Die verplichting gaat evenwel pas in op een door de Koning vastgestelde datum (artikel 25, derde lid, van het ontwerp). Daarmee gaat het ontwerp verder dan wat is voorgeschreven door richtlijn 2014/55/EU, die weliswaar de aanbestedende overheden verplicht om elektronische facturen te aanvaarden en te verwerken, maar geen verplichting voor de geselecteerde ondernemers inhoudt om dergelijke facturen te sturen.

Een dergelijke verplichting houdt een beperking in van het vrij verkeer, en kan het ondernemingen bemoeilijken om effectief toegang te krijgen tot de Belgische markt voor aanbestedingen. Bijgevolg kan die verplichting slechts worden geactiveerd indien die verplichting verantwoord kan worden door een niet-economische reden van algemeen belang en proportioneel is aan het nagestreefde doel.

In dat verband kan echter worden opgemerkt dat, hoewel richtlijn 2014/55/EU het gebruik van elektronische facturen niet verplicht stelt, overweging 35 ervan niettemin stelt dat deze richtlijn de lidstaten niet mag beletten te bepalen dat er in het kader van overheidsopdrachten uitsluitend elektronische facturen kunnen worden ingediend, wat er minstens op wijst dat een dergelijke mogelijkheid door de Europese wetgever allerminst moet worden uitgesloten.

Het probleem lijkt vooral te kunnen rijzen bij kleinere contracten. In de mate dat bij het aannemen van het koninklijk besluit waarmee de verplichting wordt opgelegd niet enkel rekening zou worden gehouden met de situatie op de Belgische markt, maar ook met de positie van potentiële kandidaten uit andere lidstaten, en er in redelijke uitzonderingen voor kleine contracten wordt voorzien – wat de ontworpen delegaties mogelijk maken – lijkt ook aan de proportionaliteit te kunnen worden voldaan.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

Indien de Koning gebruik maakt van de delegatie die hem is verleend om de inwerkingtreding van de verplichting te bepalen (artikel 25, derde lid[2], van het ontwerp) en in uitzonderingen erop te voorzien (het vierde lid van de ontworpen artikelen 14/1, 32/1 en 11/1) en dit in het licht van de hierboven vermelde overwegingen, lijken deze bepalingen te kunnen worden verzoend met het vrij verkeer.[3]

B. De Europese norm voor elektronische facturering EN 16931-1

5.1. Door het ontworpen artikel 14/2 van de wet van 17 juni 2016 'inzake overheidsopdrachten' (artikel 7 van het ontwerp), het ontworpen artikel 32/2 de wet van 17 juni 2016 'betreffende de concessieovereenkomsten' (artikel 15 van het ontwerp) en het ontworpen artikel 11/2 van de wet van 13 augustus 2011 'inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied' (artikel 21 van het ontwerp), wordt – in lijn met uitvoeringsbesluit (EU) 2017/1870 van de Commissie van 16 oktober 2017[4] – het gebruik van de Europese norm voor elektronische facturering EN 16931-1 verplicht gesteld, in die zin dat de verzenders van de facturen hun facturen in een op die standaard gebaseerd formaat moeten opstellen, en de overheden facturen volgens die standaard moeten aanvaarden en verwerken. Hoewel het om een Europees voorgeschreven norm gaat, dient toch op het volgende te worden gewezen.

5.2. In artikel 3, lid 2, van richtlijn 2014/55/EU wordt de Europese Commissie ermee belast om de door de normalisatie-instelling vastgestelde norm, tezamen met de lijst van een beperkt aantal syntaxen, bekend te maken in het Publicatieblad van de Europese Unie. Dat is gebeurd met het voornoemde uitvoeringsbesluit (EU) 2017/1870. Artikel 5 van richtlijn 2014/55/EU voorziet echter in de mogelijkheid dat de Europese Commissie, om in te spelen op de technologische ontwikkelingen en om de continuïteit van de interoperabiliteit inzake elektronische facturering bij overheidsopdrachten te waarborgen, de Europese norm voor elektronische facturering of de door haar in het Publicatieblad van de Europese Unie bekendgemaakte lijst van syntaxen actualiseert of herziet. Om te vermijden dat de ontworpen bepalingen telkens moeten worden herzien, wat mogelijk niet tijdig kan gebeuren, worden het ontworpen artikel 14/2, eerste lid, het ontworpen artikel 32/2, eerste lid, en het ontworpen artikel 11/2, eerste lid, het best aangevuld met de volgende zin:

"Indien de Europese Commissie overeenkomstig artikel 5 van richtlijn 2014/55/EU een geactualiseerde norm vaststelt moet de verwijzing naar de Europese norm voor elektronische facturering EN 16931-1 worden gelezen als een verwijzing naar de geactualiseerde norm."

[2] In de Nederlandse tekst van artikel 25, derde lid, schrijve men "De Koning bepaalt" in plaats van "De koning bepaald".

[3] Dit zal pas bij de aanneming van het uitvoeringsbesluit kunnen worden beoordeeld.

[4] Uitvoeringsbesluit (EU) 2017/1870 van de Commissie van 16 oktober 2017 'betreffende de bekendmaking van de referentie van de Europese norm voor elektronische facturering en de lijst van syntaxen overeenkomstig Richtlijn 2014/55/EU van het Europees Parlement en de Raad'.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

5.3. Het gegeven dat richtlijn 2014/55/EU expliciet het gebruik van een bepaalde technische norm voorschrijft, neemt niet weg dat die norm in overeenstemming met artikel 190 van de Grondwet moet worden bekendgemaakt.

In het verleden heeft de Raad van State al herhaaldelijk gewezen op het probleem dat technische normen waarnaar wordt verwezen in wet- en regelgeving, niet in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt, dat ze niet in het Nederlands zijn gesteld of vertaald en dat ze in de regel enkel beschikbaar zouden zijn tegen een bepaalde vergoeding.

Het knelpunt van de ontbrekende bekendmaking van technische normen waarnaar in Belgische rechtsregels wordt verwezen, zou op een horizontale manier moeten worden onderzocht en opgelost. Mochten er voor het oplossen hiervan bijzondere redenen zijn om bij wet af te wijken van de gebruikelijke bekendmaking in het Belgisch Staatsblad, dan zal erop moeten worden toegezien dat deze bekendmaking beantwoordt aan de essentiële randvoorwaarden op het gebied van toegankelijkheid en kenbaarheid van een officiële bekendmaking.[5] Essentieel hierbij is de beschikbaarheid van een Nederlandse versie van de betrokken normen.[6] Daarnaast mag, indien voor het consulteren van de voornoemde normen een vergoeding wordt gevraagd, het bedrag ervan de toegankelijkheid van die normen niet op onevenredige wijze belemmeren.

Zolang er geen dergelijke wettelijke regeling is tot stand gekomen, wordt in de ontworpen regeling verwezen naar een norm die niet in overeenstemming met artikel 190 van de Grondwet is bekendgemaakt en die bijgevolg in beginsel niet tegenwerpbaar is.

5.4. Er dient ook te worden opgemerkt dat het ontwerp enkel de Europese norm voor elektronische facturen EN 16931-1 oplegt, maar niet verwijst naar de beperkte lijst met syntaxen.[7] Het ontwerp moet bijgevolg op dit punt worden aangevuld, waarbij de beide voorgaande opmerkingen (5.2 en 5.3) eveneens *mutatis mutandis* van toepassing zijn.

5.5. Ten slotte dient er de stellers van het ontwerp nog op te worden gewezen dat het onduidelijk is welke sanctie staat op de niet-naleving van de Europese norm voor facturering. Zoals het ontwerp is opgebouwd lijkt de enige sanctie dat de aanbestedende overheid niet verplicht kan worden om facturen die niet aan die standaard voldoen te ontvangen en te verwerken. Wat de gevolgen van een dergelijke weigering zijn is echter niet verder bepaald. Indien de stellers een verdergaande sanctie zouden willen verbinden aan de niet-nakoming van de standaard, dan het procedurele gevolg dat de factuur opnieuw moet worden gestuurd in een correct formaat, moet dit worden geëxpliciteerd in het ontwerp.

*

[5] Zie in dat verband overigens de gids bestemd voor regelgevende overheden, opgesteld door de Federale Overheidsdienst Economie, K.M.O., Middenstand en Energie, aangaande het verwijzen naar normen in technische regelgeving, beschikbaar op https://economie.fgov.be/nl/publicaties/verwijzen-naar-normen.

[6] Er zijn immers al authentieke versies in het Frans en het Duits van de norm.

[7] Zie artikel 3, lid 2, van richtlijn 2014/55/EU en de bijlage bij het voornoemde uitvoeringsbesluit (EU) 2017/1870 van de Commissie van 16 oktober 2017.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique [1] et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

2. L'avant-projet de loi soumis pour avis a principalement pour objet d'instaurer un cadre pour l'utilisation – d'abord volontaire, puis éventuellement obligatoire – de la facture électronique dans le contexte des marchés publics et des contrats de concession. À cet effet, il insère des dispositifs parallèles dans la loi du 17 juin 2016 'relative aux marchés publics', la loi du 17 juin 2016 'relative aux contrats de concession' et la loi du 13 août 2011 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité'. Ce faisant, il vise à transposer dans le droit interne la directive 2014/55/UE du Parlement européen et du Conseil du 16 avril 2014 'relative à la facturation électronique dans le cadre des marchés publics'.

En outre, il est également inséré dans les lois précitées du 17 juin 2016 un dispositif relatif aux droits des tiers sur les créances, par analogie avec le dispositif prévu à l'article 42 de la loi précitée du 13 août 2011.

FORMALITÉS PRÉALABLES

3. Les articles 5, 13 et 22 du projet insèrent dans les lois précitées des dispositions relatives au traitement des données à caractère personnel dans le cadre de la facture électronique.

L'article 36, paragraphe 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 n° 95/46/CE (règlement général sur la protection des données)', combiné avec l'article 57, paragraphe 1er, c), et le considérant 96 de ce règlement, imposent de consulter l'autorité de contrôle, en l'occurrence l'Autorité de protection des données visée dans la loi du 3 décembre 2017 'portant création de l'Autorité de protection des données', 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.

Il s'impose par conséquent de recueillir encore l'avis de l'Autorité de protection des données avant de déposer l'avant-projet à la Chambre.

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

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

Si l'avis précité devait encore donner lieu à des modifications du texte soumis au Conseil d'État, les dispositions modifiées ou ajoutées devraient être soumises à la section de législation, conformément à la prescription de l'article 3, § 1er, alinéa 1er, des lois coordonnées sur le Conseil d'État.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

A. L'obligation future d'utiliser des factures électroniques

4. L'article 14/1 en projet de la loi du 17 juin 2016 'relative aux marchés publics' (article 6 du projet), l'article 32/1 en projet de la loi du 17 juin 2016 'relative aux contrats de concession' (article 14 du projet) et l'article 11/1 en projet de la loi du 13 août 2011 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité' (article 20 du projet) visent chaque fois à rendre obligatoire l'utilisation de la facture électronique dans les procédures d'adjudication, le Roi pouvant dispenser des projets de petite taille de cette obligation. Cette obligation ne prend toutefois effet qu'à une date fixée par le Roi (article 25, alinéa 3, du projet). Le projet va ainsi plus loin que ce que prescrit la directive 2014/55/UE, laquelle oblige certes les pouvoirs adjudicateurs à accepter et traiter les factures électroniques, mais ne comporte pas d'obligation pour les entrepreneurs sélectionnés de transmettre de telles factures.

Une telle obligation restreint la libre circulation et peut compliquer l'accès effectif des entreprises au marché belge des adjudications. Il en résulte que cette obligation ne peut devenir opérationnelle que si cette obligation peut être justifiée par une raison non économique d'intérêt général et proportionnelle à l'objectif poursuivi.

À cet égard, on peut toutefois observer que même si la directive 2014/55/UE n'impose pas l'utilisation de factures électroniques, son considérant 35 prévoit néanmoins que cette directive ne peut pas empêcher les États membres de disposer que seules des factures électroniques peuvent être émises dans le cadre des marchés publics, ce qui indique à tout le moins qu'une telle possibilité ne doit nullement être exclue par le législateur européen.

Le problème peut surtout se poser, semble-t-il, dans le cas de plus petits contrats. Dans la mesure où, pour l'adoption de l'arrêté royal imposant l'obligation, il ne serait pas seulement tenu compte de la situation sur le marché belge, mais aussi de la position de candidats potentiels d'autres États membres et dans la mesure où des exceptions raisonnables seraient prévues pour les petits contrats – ce que permettent les délégations en projet – il semble qu'il puisse également être satisfait au critère de la proportionnalité.

Si le Roi fait usage de la délégation qui lui est conférée en vue de fixer la date d'entrée en vigueur de l'obligation (article 25, alinéa 3 [2], du projet) et de prévoir des exceptions à

[2] Dans le texte néerlandais de l'article 25, alinéa 3, il convient d'écrire « De Koning bepaalt » au lieu de « De koning bepaald ».

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

celle-ci (alinéa 4 des articles 14/1, 32/1 et 11/1 en projet), et ce compte tenu des considérations qui précèdent, il semble que ces dispositions puissent se concilier avec la libre circulation [3].

B. La norme européenne sur la facturation électronique EN 16931-1

5.1. L'article 14/2 en projet de la loi du 17 juin 2016 'relative aux marchés publics' (article 7 du projet), l'article 32/2 en projet de la loi du 17 juin 2016 'relative aux contrats de concession' (article 15 du projet) et l'article 11/2 en projet de la loi du 13 août 2011 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité' (article 21 du projet) rendent obligatoire – conformément à la décision d'exécution (UE) 2017/1870 de la Commission du 16 octobre 2017 [4] – l'utilisation de la norme européenne sur la facturation électronique EN 16931-1, en ce sens que les expéditeurs des factures doivent établir leurs factures dans un format basé sur cette norme et que les autorités doivent accepter et traiter les factures établies selon cette norme. Bien qu'il s'agisse d'une norme prescrite au niveau européen, il faut cependant relever ce qui suit.

5.2. L'article 3, paragraphe 2, de la directive 2014/55/UE charge la Commission européenne de publier la norme élaborée par l'organisation européenne de normalisation, accompagnée de la liste d'un nombre limité de syntaxes au Journal officiel de l'Union européenne. C'est ce qui a été fait par la décision d'exécution (UE) 2017/1870 précitée. L'article 5 de la directive 2014/55/UE prévoit toutefois la possibilité pour la Commission européenne d'actualiser ou de réviser la norme européenne sur la facturation électronique ou la liste des syntaxes publiée par la Commission au Journal officiel de l'Union européenne, afin de prendre en compte les évolutions technologiques et d'assurer l'interopérabilité complète et permanente de la facturation électronique dans le cadre des marchés publics. Pour éviter de devoir réviser chaque fois les dispositions en projet, ce qui ne pourra probablement pas se faire en temps utile, il est préférable de compléter l'article 14/2, alinéa 1er, en projet, l'article 32/2, alinéa 1er, en projet, et l'article 11/2, alinéa 1er, en projet par la phrase suivante :

« Si la Commission européenne établit, conformément à l'article 5 de la directive 2014/55/UE, une norme actualisée, la référence à la norme européenne sur la facturation électronique EN 16931-1 doit se lire comme une référence à la norme actualisée. »

5.3. Même si la directive 2014/55/UE prescrit explicitement l'utilisation d'une norme technique déterminée, il n'en demeure pas moins que cette norme doit être publiée conformément à l'article 190 de la Constitution.

Par le passé, le Conseil d'État a déjà mentionné à plusieurs reprises le problème des normes techniques visées dans la législation et la réglementation qui ne sont pas publiées au Moniteur belge, qui ne sont pas rédigées ni traduites en langue néerlandaise et qui ne sont en général disponibles que contre une certaine rémunération.

[3] Ce qui ne pourra être évalué qu'au moment d'adopter l'arrêté d'exécution.

[4] Décision d'exécution (UE) 2017/1870 de la Commission du 16 octobre 2017 'concernant la publication de la référence de la norme européenne sur la facturation électronique et de la liste des syntaxes en vertu de la directive 2014/55/UE du Parlement européen et du Conseil'.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡

Il y aurait lieu d'examiner et de résoudre d'une manière horizontale la problématique de l'absence de publication de normes techniques auxquelles des règles de droit belges font référence. Si pour régler ce problème, des raisons spécifiques imposaient qu'une loi déroge à la publication usuelle au Moniteur belge, il faudrait alors veiller à ce que cette publication réponde aux conditions essentielles d'accessibilité et d'identification d'une publication officielle [5]. Il est fondamental à cet égard, de pouvoir disposer d'une version néerlandaise des normes concernées [6]. En outre, si une rémunération est demandée pour la consultation des normes précitées, son montant ne peut entraver de manière disproportionnée l'accessibilité de ces normes.

Aussi longtemps qu'un tel dispositif légal n'aura pas été élaboré, le régime en projet visera une norme qui n'est pas publiée conformément à l'article 190 de la Constitution et qui, dès lors, n'est en principe pas opposable.

5.4. Il convient également d'observer que le projet impose uniquement la norme européenne pour les factures électroniques EN 16931-1 mais ne se réfère pas à la liste limitée de syntaxes [7]. Il faudra donc compléter le projet sur ce point, les deux observations précédentes (5.2 et 5.3) s'appliquant aussi *mutatis mutandis*.

5.5. Enfin, il y a lieu d'attirer l'attention des auteurs du projet sur le fait que le texte n'indique pas clairement quelle sanction s'applique au non-respect de la norme européenne sur la facturation. Dans la rédaction actuelle du projet, l'unique sanction semble être celle de ne pas pouvoir contraindre le pouvoir adjudicateur d'accepter et de traiter des factures qui ne satisfont pas à cette norme. Le projet ne précise toutefois pas plus avant quels sont les effets d'un tel refus. Si les auteurs entendent assortir le non-respect de la norme d'une sanction plus sévère que la conséquence procédurale se traduisant par un renvoi de la facture dans un format correct, il y aura lieu de le préciser dans le projet.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS Bruno SEUTIN

[5] Voir par ailleurs à ce sujet le guide destiné aux autorités réglementaires, rédigé par le Service public fédéral Économie, P.M.E., Classes moyennes et Énergie, intitulé « Référer aux normes dans les réglementations techniques », disponible sur https://economie.fgov.be/fr/publications/referer-aux-normes-dans-les.

[6] En effet, il y a déjà des versions authentiques de la norme en français et en allemand.

[7] Voir l'article 3, paragraphe 2, de la directive 2014/55/UE et l'annexe à la décision d'exécution précitée (UE) 2017/1870 de la Commission du 16 octobre 2017.

‡LW-ADKSJDHFC-GEBAAVT‡