



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 68.730/2
du 9 février 2021

advies 68.730/2
van 9 februari 2021

sur

over

un projet d'arrêté royal 'portant
modification de l'arrêté royal
du 17 décembre 2017 relatif à
la rémunération équitable au
profit des artistes-interprètes
ou exécutants et des
producteurs pour l'exécution
publique de phonogrammes ou
la radiodiffusion de
phonogrammes'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'houdende wijziging
van het koninklijk besluit van
17 december 2017 betreffende
de billijke vergoeding van de
uitvoerende kunstenaars en
producenten voor de openbare
uitvoering van fonogrammen
of bij uitzending van
fonogrammen via de omroep'

Le 22 janvier 2021, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Vice-Premier Ministre et Ministre de l'Économie et du Travail à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'portant modification de l'arrêté royal du 17 décembre 2017 relatif à la rémunération équitable au profit des artistes-interprètes ou exécutants et des producteurs pour l'exécution publique de phonogrammes ou la radiodiffusion de phonogrammes'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 9 février 2021. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Patrick RONVAUX et Christine HOREVOETS, conseillers d'État, Jacques ENGLEBERT et Marianne DONY, assesseurs, et Esther CONTI, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Pauline LAGASSE, 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 9 février 2021.

*

Op 22 januari 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-eersteminister en Minister van Economie en Werk verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'houdende wijziging van het koninklijk besluit van 17 december 2017 betreffende de billijke vergoeding van de uitvoerende kunstenaars en producenten voor de openbare uitvoering van fonogrammen of bij uitzending van fonogrammen via de omroep'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 9 februari 2021. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Patrick RONVAUX en Christine HOREVOETS, staatsraden, Jacques ENGLEBERT en Marianne DONY, assessoren, en Esther CONTI, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Pauline LAGASSE, 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 9 februari 2021.

*

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 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 l'observation suivante.

EXAMEN DU PROJET

Article 2

La non-rétroactivité des arrêtés est de règle, en vertu d'un principe général de droit. Elle peut toutefois être justifiée si elle est autorisée par une disposition législative. En l'absence d'autorisation légale, la rétroactivité ne peut être admise qu'à titre exceptionnel, lorsqu'elle est nécessaire, notamment, à la continuité du service public ou à la régularisation d'une situation de fait ou de droit, et pour autant qu'elle respecte les exigences de la sécurité juridique et les droits individuels ¹.

Interrogée à ce sujet, la déléguée du Ministre a précisé ce qui suit :

« Le projet d'arrêté royal n'implique pas une hausse des rémunérations, car en pratique les rémunérations demandées par les sociétés de gestion ont toujours été celles mentionnées dans l'AR soumis à votre avis.

En effet, l'arrêté royal du 17 décembre 2017 reprend les mêmes rémunérations non indexées que celles prévues dans la décision du 10 février 2003 relative à la rémunération équitable due par les radiodiffuseurs, prise par la commission visée à l'article 42 de la loi du 30 juin 1994 relative au droit d'auteur et aux droits voisins, en annexe. Cependant, lors de la codification des montants prévus par la décision du 10 février 2003 dans l'arrêté royal du 17 décembre 2017, l'indexation de ces montants pour les radiodiffuseurs jusqu'en 2017, comme cela a été fait pour les autres secteurs visés par cet arrêté royal, a été omise par erreur. Il ressort des consultations menées avant l'adoption de l'arrêté royal de 2017, ainsi que de la pratique actuelle au cours de laquelle aucun radiodiffuseur n'a soulevé que les montants demandés par les sociétés de gestion seraient contraires à l'AR de 2017, que l'intention de toutes les parties était de maintenir les montants convenus en 2003 en appliquant l'indexation ».

Compte tenu de cette explication, dès lors que le projet vise à corriger une erreur matérielle jamais appliquée en fait et ne porte donc pas atteinte à la sécurité juridique des intéressés, la rétroactivité est admissible.

*

¹ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 211.

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 opmerking.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

Artikel 2

Besluiten hebben krachtens een algemeen rechtsbeginsel in de regel geen terugwerkende kracht. Terugwerkende kracht kan echter gerechtvaardigd zijn indien ze door de wet wordt toegestaan. Indien ze niet door de wet toegestaan wordt, is ze alleen aanvaardbaar bij wijze van uitzondering, met name wanneer dat nodig is voor de continuïteit van de openbare dienst of voor de regularisering van een rechtstoestand of een feitelijke toestand en voor zover de vereisten inzake rechtszekerheid vervuld zijn en de individuele rechten geëerbiedigd worden.¹

Op een vraag in dat verband heeft de gemachtigde van de minister het volgende gesteld:

“Le projet d’arrêté royal n’implique pas une hausse des rémunérations, car en pratique les rémunérations demandées par les sociétés de gestion ont toujours été celles mentionnées dans l’AR soumis à votre avis.

En effet, l’arrêté royal du 17 décembre 2017 reprend les mêmes rémunérations non indexées que celles prévues dans la décision du 10 février 2003 relative à la rémunération équitable due par les radiodiffuseurs, prise par la commission visée à l’article 42 de la loi du 30 juin 1994 relative au droit d’auteur et aux droits voisins, en annexe. Cependant, lors de la codification des montants prévus par la décision du 10 février 2003 dans l’arrêté royal du 17 décembre 2017, l’indexation de ces montants pour les radiodiffuseurs jusqu’en 2017, comme cela a été fait pour les autres secteurs visés par cet arrêté royal, a été omise par erreur. Il ressort des consultations menées avant l’adoption de l’arrêté royal de 2017, ainsi que de la pratique actuelle au cours de laquelle aucun radiodiffuseur n’a soulevé que les montants demandés par les sociétés de gestion seraient contraires à l’AR de 2017, que l’intention de toutes les parties était de maintenir les montants convenus en 2003 en appliquant l’indexation.”

¹ *Beginselen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, <http://www.raadvst-consetat.be>, tab “Wetgevingstechniek”, aanbeveling 211.

Gelet op die toelichting en daar het ontwerp een materiële vergissing wil rechtzetten die in feite nooit is toegepast en de rechtszekerheid van de betrokkenen dus niet schaadt, is de terugwerkende kracht aanvaardbaar.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Esther CONTI

Pierre VANDERNOOT