



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 69.655/2/V
du 26 juillet 2021

advies 69.655/2/V
van 26 juli 2021

sur

over

un projet d'arrêté royal 'relatif
à l'inscription des marchands
d'art et entrepôts auprès du
Service public fédéral
Économie, P.M.E., Classes
moyennes et Énergie'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'aangaande de
inschrijving van de
kunsthandelaars en de
entrepots bij de Federale
Overheidsdienst Economie,
K.M.O., Middenstand en
Energie'

Le 18 juin 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 prorogé de plein droit * jusqu'au 4 août 2021, sur un projet d'arrêté royal 'relatif à l'inscription des marchands d'art et entrepôts auprès du Service public fédéral Économie, P.M.E., Classes moyennes et Énergie'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre des vacations le 26 juillet 2021. La chambre était composée de Martine BAGUET, président de chambre, Luc CAMBIER et Patrick RONVAUX, conseillers d'État, et Esther CONTI, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Yves CHAUFFOUREAUX, 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 26 juillet 2021.

*

Op 18 juni 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 van rechtswege* verlengd tot 4 augustus 2021 een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'aangaande de inschrijving van de kunsthandelaars en de entrepots bij de Federale Overheidsdienst Economie, K.M.O., Middenstand en Energie'.

Het ontwerp is door de tweede vakantiekamer onderzocht op 26 juli 2021. De kamer was samengesteld uit Martine BAGUET, kamervoorzitter, Luc CAMBIER en Patrick RONVAUX, staatsraden, en Esther CONTI, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Yves CHAUFFOUREAUX, 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 26 juli 2021.

*

* Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 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.

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 les observations suivantes.

EXAMEN DU PROJET

Article 1^{er}

1. La définition des termes « marchands d'art », figurant à l'article 1^{er}, 2^o, du projet, reprend les termes de l'article 5, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 31^o/1, de la loi du 18 septembre 2017 'relative à la prévention du blanchiment de capitaux et du financement du terrorisme et à la limitation de l'utilisation des espèces'.

Afin de ne laisser subsister aucun doute quant à la nature de ces dispositions, il convient de les identifier expressément, dans la disposition en projet, en recourant, par exemple, à l'expression « conformément à l'article 5, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 31^o/1, de la loi ».

2. La définition du terme « entrepôts », figurant à l'article 1^{er}, 3^o, du projet, appelle une observation similaire ¹.

Article 3

1. Les conditions d'honorabilité prévues à l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, 2^o et 3^o, du projet, reproduisent celles fixées respectivement à l'article 5, § 1^{er}, alinéa 8, 1^o, 2^o et 3^o, de la loi du 18 septembre 2017.

Afin de ne laisser subsister aucun doute quant à la nature de ces dispositions, il convient de les identifier expressément, dans la disposition en projet, en recourant, par exemple, à l'expression « conformément à l'article 5, § 1^{er}, alinéa 8, (1^o, 2^o, ou 3^o, selon le cas) de la loi ».

2. Les conditions d'honorabilité que doivent respecter les marchands d'art et entrepôts sont fixées à l'article 5, § 1^{er}, alinéa 8, de la loi du 18 septembre 2017, sans que cette disposition ne prévoie d'habilitation au Roi pour les étendre ².

¹ Voir l'article 5, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 31^o/2, de la loi du 18 septembre 2017.

² L'usage du terme « notamment », dans la première phrase de l'article 5, § 1^{er}, alinéa 8, de la loi du 18 septembre 2017, permet, certes, à l'auteur du projet de prévoir d'autres exigences que les conditions d'honorabilité énumérées dans la deuxième phrase du même alinéa. L'énumération figurant dans cette seconde phrase de l'alinéa 8 présente, par contre, un caractère exhaustif.

Il peut cependant être considéré que les conditions énumérées à l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 4^o et 5^o, du projet, trouvent un fondement légal dans l'article 108 de la même loi.

Cette disposition sera, dès lors, également visée à l'alinéa 1^{er} du préambule du projet.

Pour que la mesure prévue à l'article 108, § 1^{er}, 3^o, de la loi du 18 septembre 2017 (à savoir : le retrait ou la suspension de l'agrément, lorsqu'une entité assujettie est soumise à un agrément) puisse s'appliquer aux marchands d'art et entrepôts concernés par le projet, il faudrait toutefois que ces derniers soient soumis à un agrément.

À défaut, les références faites à l'article 108, § 1^{er}, 3^o, de la loi, devraient être omises de l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 4^o et 5^o, du projet.

Article 4

L'article 4 du projet instaure une présomption irréfragable d'exercice d'une activité de marchand d'art ou d'entrepôt pour les personnes auxquelles est attribué au moins l'un des codes NACEBEL mentionnés à l'article 2.

La section de législation n'aperçoit pas quel serait le fondement légal de cette disposition. Sauf à pouvoir le déterminer, il convient donc d'omettre cette disposition unique du chapitre 3 du projet.

*

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.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

Artikel 1

1. In de definitie die in artikel 1, 2°, van het ontwerp gegeven wordt van de term “kunsthandelaars” worden de bewoordingen overgenomen van artikel 5, § 1, eerste lid, 31°/1, van de wet van 18 september 2017 ‘tot voorkoming van het witwassen van geld en de financiering van terrorisme en tot beperking van het gebruik van contanten’.

Om over de aard van die bepalingen geen enkele twijfel te laten bestaan, dient in de ontworpen bepaling uitdrukkelijk aangegeven te worden om welke bepalingen het gaat door bijvoorbeeld de uitdrukking “overeenkomstig artikel 5, § 1, eerste lid, 31°/1, van de wet” te gebruiken.

2. De definitie die in artikel 1, 3°, van het ontwerp gegeven wordt van de term “entrepots” geeft aanleiding tot een soortgelijke opmerking.¹

Artikel 3

1. In de betrouwbaarheidsvoorwaarden waarin artikel 3, § 1, eerste lid, 1°, 2° en 3°, van het ontwerp voorziet, worden de voorwaarden overgenomen die vervat zijn in respectievelijk artikel 5, § 1, achtste lid, 1°, 2° en 3°, van de wet van 18 september 2017.

Om over de aard van die bepalingen geen enkele twijfel te laten bestaan, dient in de ontworpen bepaling uitdrukkelijk aangegeven te worden om welke bepalingen het gaat door bijvoorbeeld de uitdrukking “overeenkomstig artikel 5, § 1, achtste lid, (1°, 2° of 3°, naargelang van het geval) van de wet” te gebruiken.

¹ Zie artikel 5, § 1, eerste lid, 31°/2, van de wet van 18 september 2017.

2. De betrouwbaarheidsvoorwaarden waaraan de kunsthandelaars en entrepots moeten voldoen, worden bepaald in artikel 5, § 1, achtste lid, van de wet van 18 september 2017, maar bij die bepaling wordt aan de Koning geen machtiging verleend om ze te verruimen.²

Er kan evenwel van uitgegaan worden dat de voorwaarden opgesomd in artikel 3, § 1, eerste lid, 4° en 5°, van het ontwerp rechtsgrond vinden in artikel 108 van dezelfde wet.

Bijgevolg moet in de aanhef van het ontwerp eveneens naar die bepaling verwezen worden.

Opdat de maatregel waarin artikel 108, § 1, 3°, van de wet van 18 september 2017 voorziet (namelijk de intrekking of schorsing van de vergunning indien de onderworpen entiteit vergunningsplichtig is), zou kunnen gelden voor de kunsthandelaars en entrepots waarop het ontwerp betrekking heeft, zouden de laatstgenoemden evenwel vergunningsplichtig moeten zijn.

In het andere geval zouden de verwijzingen naar artikel 108, § 1, 3°, van de wet weggelaten moeten worden uit artikel 3, § 1, eerste lid, 4° en 5°, van het ontwerp.

Artikel 4

Bij artikel 4 van het ontwerp wordt een onweerlegbaar vermoeden ingesteld van de uitoefening van een activiteit als kunsthandelaar of entrepot voor de personen aan wie ten minste een van de in artikel 2 vermelde NACEBEL-codes toegekend is.

Het is de afdeling Wetgeving niet duidelijk wat de rechtsgrond van die bepaling zou zijn. Tenzij bepaald kan worden wat de rechtsgrond daarvan is, dient die enige bepaling van hoofdstuk 3 van het ontwerp dan ook weggelaten te worden.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Esther CONTI

Martine BAGUET

² Doordat in de eerste zin van artikel 5, § 1, achtste lid, van de wet van 18 september 2017 de woorden “met name” gebruikt worden, is het voor de steller van het ontwerp weliswaar mogelijk om in andere voorwaarden te voorzien dan de betrouwbaarheidsvoorwaarden die in de tweede zin van datzelfde achtste lid opgesomd worden. De opsomming die in die tweede zin van het achtste lid gegeven wordt, is daarentegen een exhaustieve opsomming.