



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 70.499/1
van 6 december 2021

over

een voorontwerp van wet ‘tot
omzetting van
richtlijn (EU) nr. 2019/1 van
het Europees Parlement en de
Raad van 11 december 2018
tot toekenning van
bevoegdheden aan de
mededingingsautoriteiten van
de lidstaten voor een
doeltreffendere handhaving en
ter waarborging van de goede
werking van de interne markt’

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 70.499/1
du 6 décembre 2021

sur

un avant-projet de loi
‘transposant la
directive (UE) 2019/1 du
Parlement européen et du
Conseil du 11 décembre 2018
visant à doter les autorités de
concurrence des États membres
des moyens de mettre en œuvre
plus efficacement les règles de
concurrence et à garantir le bon
fonctionnement du marché
intérieur’

Op 18 november 2021 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 voorontwerp van wet ‘tot omzetting van richtlijn (EU) nr. 2019/1 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot toekenning van bevoegdheden aan de mededingingsautoriteiten van de lidstaten voor een doeltreffendere handhaving en ter waarborging van de goede werking van de interne markt’.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 30 november 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Cedric JENART, 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 6 december 2021.

*

Le 18 novembre 2021, 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 avant-projet de loi ‘transposant la directive (UE) 2019/1 du Parlement européen et du Conseil du 11 décembre 2018 visant à doter les autorités de concurrence des États membres des moyens de mettre en œuvre plus efficacement les règles de concurrence et à garantir le bon fonctionnement du marché intérieur’.

L'avant-projet a été examiné par la première chambre le 30 novembre 2021. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wouter PAS et Inge VOS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Cedric JENART, 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 6 décembre 2021.

*

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,¹ alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt ertoe om richtlijn (EU) nr. 2019/1 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 ‘tot toekenning van bevoegdheden aan de mededingingsautoriteiten van de lidstaten voor een doeltreffendere handhaving en ter waarborging van de goede werking van de interne markt’ in het interne recht om te zetten. Het voorontwerp wijzigt daartoe de boeken I en IV van het Wetboek van economisch recht met betrekking tot de definities en de institutionele, procedurele, besluitvormings- en samenwerkingsregels die van toepassing zijn op de Belgische Mededingingsautoriteit bij het implementeren van het nationale en het Europese mededingingsrecht.²

3. De afdeling Wetgeving van de Raad van State heeft het om advies voorgelegde voorontwerp van wet reeds onderzocht in advies 69.492/1 van 15 juli 2021.³ In dat advies heeft de afdeling Wetgeving onder meer opgemerkt dat het voorontwerp van wet alsnog om advies aan de Gegevensbeschermingsautoriteit diende te worden voorgelegd vooraleer het in de Kamer van volksvertegenwoordigers werd ingediend.

Op 4 oktober 2021 werd door de Gegevensbeschermingsautoriteit advies 165/2021 uitgebracht over het voorontwerp van wet. Naar aanleiding van dat advies werd de tekst van het voorontwerp van wet op bepaalde punten aangepast. De gemachtigde verstrekte wat dat betreft de volgende toelichting:

“En conséquence, l'avant-projet de loi a été soumis à l'avis de l'Autorité de protection de données (ci -après ‘APD’) qui a rendu l'avis n° 165/2021 du 4 octobre 2021 (en annexe) sur base duquel les articles suivants ont été modifiés :

- Article 17 insérant l'article IV.40/2 dans le Code de droit économique :

° D'une part, il est précisé, dans le § 5 de cet article IV.40/2, que dans l'hypothèse où les réponses aux questions des enquêteurs et des auditeurs dans le cadre d'une perquisition sont enregistrées par voie électronique, soit le contenu de l'enregistrement est transcrit dans un procès-verbal, dont une copie est remise à l'interlocuteur, soit une copie de l'enregistrement lui est fournie (page 16 de l'avant-projet de loi et page 37 de l'exposé des motifs) ;

¹ Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² In artikel 75 van het voorontwerp wordt ook nog een aanvulling beoogd van artikel 314 van het Strafwetboek met het oog op een vrijstelling van straffen voor ondernemingen, ondernemingsverenigingen en natuurlijke personen die met de Belgische Mededingingsautoriteit meewerken in het kader van de clementieregeling.

³ Adv.RvS 69.492/1 van 15 juli 2021 over een voorontwerp van wet ‘tot omzetting van richtlijn (EU) nr. 2019/1 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot toekenning van bevoegdheden aan de mededingingsautoriteiten van de lidstaten voor een doeltreffendere handhaving en ter waarborging van de goede werking van de interne markt’.

° D'autre part, l'[e]xposé des motifs a été complété afin de préciser que de nombreuses garanties prévues par le livre IV du Code de droit économique encadrent les perquisitions et qu'à ce titre, il n'est pas nécessaire d'inclure la proposition de modification suggérée par l'APD;

- Article 22 modifiant l'article IV.41 du Code de droit économique : le § 6 de cet article IV.41 est complété par le fait que les parties à une procédure de divulgation négociée ne peuvent utiliser les données à caractère personnel qu'en vue de servir leurs intérêts dans le cadre de la procédure en cours auprès de l'ABC (page 19 de l'avant-projet de loi).”

4. Aangezien de aanpassing van het voorontwerp van wet uitsluitend betrekking heeft op de wijzigingen die de gemachtigde in zijn toelichting heeft beschreven en de afdeling Wetgeving in beginsel geen tweede keer ten gronde adviseert over een haar reeds eerder voorgelegde tekst, heeft deze haar onderzoek beperkt tot de wijzigingen die in het voorontwerp van wet zijn aangebracht naar aanleiding van het door de Gegevensbeschermingsautoriteit uitgebrachte advies 165/2021 van 4 oktober 2021. Dat onderzoek noopt niet tot het maken van bijkomende opmerkingen.

*

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 juridique¹ et l'accomplissement des formalités prescrites.

2. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet de transposer en droit interne la directive (UE) 2019/1 du Parlement européen et du Conseil du 11 décembre 2018 'visant à doter les autorités de concurrence des États membres des moyens de mettre en œuvre plus efficacement les règles de concurrence et à garantir le bon fonctionnement du marché intérieur'. À cet effet, l'avant-projet modifie les livres I^{er} et IV du Code de droit économique en ce qui concerne les définitions et les règles institutionnelles et procédurales, ainsi que celles ayant trait au processus décisionnel et à la collaboration qui s'appliquent à l'Autorité belge de la concurrence dans le cadre de la mise en œuvre du droit national et européen de la concurrence².

3. La section de législation du Conseil d'État a déjà examiné l'avant-projet de loi soumis pour avis dans l'avis 69.492/1 du 15 juillet 2021³. Dans cet avis, la section de législation a notamment observé que l'avant-projet de loi devait encore être soumis pour avis à l'Autorité de protection des données avant d'être déposé à la Chambre des représentants.

Le 4 octobre 2021, l'Autorité de protection des données a émis, sur l'avant-projet de loi, l'avis 165/2021. À la suite de cet avis, le texte de l'avant-projet de loi a été adapté sur certains points. À cet égard, le délégué a fourni les explications suivantes :

« En conséquence, l'avant-projet de loi a été soumis à l'avis de l'Autorité de protection des données (ci-après 'APD') qui a rendu l'avis n° 165/2021 du 4 octobre 2021 (en annexe) sur base duquel les articles suivants ont été modifiés :

- Article 17 insérant l'article IV.40/2 dans le Code de droit économique :

° D'une part, il est précisé, dans le § 5 de cet article IV.40/2, que dans l'hypothèse où les réponses aux questions des enquêteurs et des auditeurs dans le cadre d'une perquisition sont enregistrées par voie électronique, soit le contenu de l'enregistrement est transcrit dans un procès-verbal, dont une copie est remise à l'interlocuteur, soit une copie de l'enregistrement lui est fournie (page 16 de l'avant-projet de loi et page 37 de l'exposé des motifs) ;

° D'autre part, l'[e]xposé des motifs a été complété afin de préciser que de nombreuses garanties prévues par le livre IV du Code de droit économique encadrent les perquisitions et qu'à ce titre, il n'est pas nécessaire d'inclure la proposition de modification suggérée par l'APD ;

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

² L'article 75 de l'avant-projet vise également à compléter l'article 314 du Code pénal en vue d'exempter de peines les entreprises, les associations d'entreprises et les personnes physiques qui collaborent avec l'Autorité belge de la concurrence dans le cadre du régime de clémences.

³ Avis C.E. 69.492/1 du 15 juillet 2021 sur un avant-projet de loi 'transposant la directive (UE) 2019/1 du Parlement européen et du Conseil du 11 décembre 2018 visant à doter les autorités de concurrence des États membres des moyens de mettre en œuvre plus efficacement les règles de concurrence et à garantir le bon fonctionnement du marché intérieur'.

- Article 22 modifiant l'article IV.41 du Code de droit économique : le § 6 de cet article IV.41 est complété par le fait que les parties à une procédure de divulgation négociée ne peuvent utiliser les données à caractère personnel qu'en vue de servir leurs intérêts dans le cadre de la procédure en cours auprès de l'ABC (page 19 de l'avant-projet de loi) ».

4. Dès lors que l'adaptation de l'avant-projet de loi concerne exclusivement les modifications que le délégué a exposées dans ses explications et que la section de législation ne rend en principe pas un second avis, au fond, sur un texte qui lui a déjà été soumis précédemment pour avis, celle-ci a limité son examen aux modifications que l'avant-projet de loi a apportées à la suite de l'avis 165/2021 que l'Autorité de protection des données a émis le 4 octobre 2021. Cet examen n'appelle aucune observation supplémentaire.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME