CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 72.281/4
du 1er décembre 2022

sur

un projet d'arrêté royal 'relatif à la conservation de données par les opérateurs télécom pour les autorités conformément aux articles 126 à 126/3 de la loi du 13 juin 2005 relative aux communications électroniques et aux statistiques sur la communication de ces données aux autorités'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 72.281/4
van 1 december 2022

over

een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de door de telecomoperatoren bewaring van gegevens voor de autoriteiten overeenkomstig artikelen 126 tot 126/3 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie en de statistieken over de mededeling van deze gegevens aan de autoriteiten'

‡LW-AGMWOAHCF-HCCIBVT‡

Le 3 octobre 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Vice-Première Ministre et Ministre de la Fonction publique, des Entreprises publiques, des Télécommunications et de la Poste à communiquer un avis, dans un délai de trente jours prorogé jusqu'au 5 décembre 2022 [*], sur un projet d'arrêté royal 'relatif à la conservation de données par les opérateurs télécom pour les autorités conformément aux articles 126 à 126/3 de la loi du 13 juin 2005 relative aux communications électroniques et aux statistiques sur la communication de ces données aux autorités'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 1er décembre 2022. La chambre était composée de Martine BAGUET, président de chambre, Luc CAMBIER et Bernard BLERO, conseillers d'État, et Charles-Henri VAN HOVE, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Julien GAUL, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Bernard BLERO.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 1er décembre 2022.

[*] Par courriel du 14 novembre 2022.

*

Op 3 oktober 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-eersteminister en Minister van Ambtenarenzaken, Overheidsbedrijven, Telecommunicatie en Post verzocht binnen een termijn van dertig dagen verlengd tot 5 december 2022 [*] een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de door de telecomoperatoren bewaring van gegevens voor de autoriteiten overeenkomstig artikelen 126 tot 126/3 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie en de statistieken over de mededeling van deze gegevens aan de autoriteiten'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 1 december 2022. De kamer was samengesteld uit Martine BAGUET, kamervoorzitter, Luc CAMBIER en Bernard BLERO, staatsraden, en Charles-Henri VAN HOVE, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Julien GAUL, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Bernard BLERO.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 1 december 2022.

[*] Bij e-mail van 14 november 2022.

*

‡LW-AGMWOAHCF-HCCIBVT‡

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.

IRRECEVABILITÉ PARTIELLE DE LA DEMANDE D'AVIS

L'article 1er est dépourvu de caractère règlementaire au sens de l'article 3, § 1er, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, compte tenu du fait qu'il se limite à désigner le service chargé d'exercer les missions déterminées par les dispositions de la loi du 13 juin 2005 'relative aux communications électroniques' et figurant dans cet article 1er.

La demande d'avis est donc irrecevable en ce qui concerne l'article 1er du projet [1].

FORMALITÉS PRÉALABLES

La note au Conseil des ministres du 25 novembre 2022 expose ce qui suit :

« 7. S'agissant d'une modification de fond, il convient également de veiller à accomplir les formalités préalables requises concernant cet article 2, à savoir :

– Consultation publique via le site web de l'IBPT (celle-ci a été lancée le 14 novembre 2022 et aura une durée de 4 semaines) ;

– Avis des autorités de protection des données (APD, COC et Comité R) ;

– Avis de l'IBPT ;

– Consultation du comité interministériel des Télécommunications et de la Radiodiffusion et la Télévision (IMC) et [accord [2]] du Comité de concertation (OCC) ».

Il en résulte que plusieurs formalités préalables obligatoires concernant l'article 2 du projet sont en cours d'accomplissement.

Si l'accomplissement de ces formalités devait encore donner lieu à des modifications du projet soumis à la section de législation, les dispositions modifiées devraient à nouveau lui être soumises pour un nouvel examen, conformément à la règle prévue à l'article 3, § 1er, des lois 'sur le Conseil d'État'.

L'accomplissement de ces formalités sera visé au préambule.

[1] Voir, en ce sens, l'avis n° 65.534/3 donné le 28 mars 2019 sur un projet d'arrêté ministériel 'désignant l'entité chargée de la génération et de la délivrance des identifiants uniques pour les unités de conditionnement des produits à base de tabac'.

[2] Voir, en ce sens, l'avis n° 69.767/4 donné le 4 octobre 2021 sur un projet devenu l'arrêté royal du 28 novembre 2021 'concernant l'accès radioélectrique dans la bande de fréquences 1427-1517 MHz', observation n° 4 sous le préambule.

‡LW-AGMWOAHCF-HCCIBVT‡

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

1. Il convient de viser, dans un nouvel alinéa 2, l'arrêté royal du 19 septembre 2013 'portant exécution de l'article 126 de la loi du 13 juin 2005 relative aux communications électroniques' que l'article 4 du projet entend abroger.

2. À l'alinéa 2, l'avis de l'Inspecteur des Finances donné le 21 novembre 2022 sera également visé.

3. À l'alinéa 9, les dates d'accomplissement de la concertation au sein du Comité interministériel des télécommunications et de la radiodiffusion et la télévision seront mentionnées.

4. En ce qu'il touche à la sécurité nationale et à l'ordre public, le projet d'arrêté est excepté d'analyse d'impact de la réglementation conformément à l'article 8, § 2, 1°, de la loi du 15 décembre 2013 'portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative'.

Le préambule sera donc complété afin de mentionner cette exception conformément à l'article 10 de l'arrêté royal du 21 décembre 2013 'portant exécution du titre 2, chapitre 2 de la loi du 15 décembre 2013 portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative'.

5. Dans la formule de proposition, la délibération en Conseil des ministres sera mentionnée en la complétant par la formule « et de l'avis des Ministres qui en ont délibéré en Conseil, ».

*

‡LW-AGMWOAHCF-HCCIBVT‡

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.

GEDEELTELIJKE ONONTVANKELIJKHEID VAN DE ADVIESAANVRAAG

Artikel 1 is niet van reglementaire aard in de zin van artikel 3, § 1, van de wetten 'op de Raad van State', gecoördineerd op 12 januari 1973, aangezien het zich beperkt tot het aanwijzen van de dienst die belast is met de opdrachten vastgesteld in de bepalingen van de wet van 13 juni 2005 'betreffende de elektronische communicatie' die in dat artikel 1 worden vermeld.

De adviesaanvraag is dus onontvankelijk wat artikel 1 van het ontwerp betreft.[1]

VOORAFGAANDE VORMVEREISTEN

In de nota aan de Ministerraad van 25 november 2022 staat het volgende te lezen:

"7. Aangezien het gaat om een inhoudelijke wijziging, dient er ook voor gezorgd te worden dat er wordt voldaan aan de voorafgaande vormvoorschriften inzake dat artikel 2, namelijk:

- openbare raadpleging via de website van het BIPT (deze is op 14 november 2022 gelanceerd en zal een duurtijd van 4 weken hebben);

- advies van de gegevensbeschermingsautoriteiten (GBA, COC en Comité I);

- advies van het BIPT;

- raadpleging van het Interministerieel comité voor telecommunicatie en radio-omroep en televisie (IMC) en [goedkeuring[2] door] het Overlegcomité (OCC)."

Daaruit blijkt dat momenteel nog wordt gewerkt aan het vervullen van verschillende verplichte voorafgaande vormvereisten die op artikel 2 van het ontwerp betrekking hebben.

Indien ten gevolge van het vervullen van die vormvereisten nog wijzigingen zouden worden aangebracht in het ontwerp dat aan de afdeling Wetgeving is voorgelegd, moeten de gewijzigde bepalingen ter fine van een nieuw onderzoek nogmaals aan de afdeling Wetgeving

[1] Zie in die zin advies 65.534/3 van 28 maart 2019 over een ontwerp van ministerieel besluit 'tot aanstelling van de entiteit belast met de aanmaak en de afgifte van unieke identificatiemarkeringen voor verpakkingseenheden van producten op basis van tabak'.

[2] Zie in die zin advies 69.767/4 van 4 oktober 2021 over een ontwerp dat heeft geleid tot het koninklijk besluit van 28 november 2021 'betreffende radiotoegang in de frequentieband 1427-1517 MHz', opmerking 4 over de aanhef.

‡LW-AGMWOAHCF-HCCIBVT‡

worden voorgelegd, overeenkomstig de regel die in artikel 3, § 1, van de wetten 'op de Raad van State' is vervat.

De vervulling van die vormvereisten moet in de aanhef worden vermeld.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

1. In een nieuw in te voegen tweede lid dient te worden verwezen naar het koninklijk besluit van 19 september 2013 'tot uitvoering van artikel 126 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie', dat bij artikel 4 van het ontwerp zou worden opgeheven.

2. In het tweede lid moet ook worden verwezen naar het advies van de inspecteur van Financiën van 21 november 2022.

3. In het negende lid moet worden vermeld op welke datums het overleg binnen het Interministerieel Comité voor Telecommunicatie en Radio-omroep en Televisie heeft plaatsgevonden.

4. In zoverre het ontwerpbesluit betrekking heeft op de nationale veiligheid en de openbare orde, is het vrijgesteld van een regelgevingsimpactanalyse, overeenkomstig artikel 8, § 2, 1°, van de wet van 15 december 2013 'houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging'.

Die uitzondering moet dus aanvullend in de aanhef worden vermeld, overeenkomstig artikel 10 van het koninklijk besluit van 21 december 2013 'houdende uitvoering van titel 2, hoofdstuk 2 van de wet van 15 december 2013 houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging'.

5. Het voordrachtformulier moet melding maken van het overleg in de Ministerraad, door toevoeging van de formule "en op het advies van de in Raad vergaderde Ministers,".

LE GREFFIER – DE GRIFFIER LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Charles-Henri VAN HOVE Martine BAGUET

‡LW-AGMWOAHCF-HCCIBVT‡