



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 53.621/1/V
van 29 juli 2013

avis 53.621/1/V
du 29 juillet 2013

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'betreffende de
procedures inzake bescherming
van de mededinging'

un projet d'arrêté royal 'relatif
aux procédures en matière de
protection de la concurrence'

Op 27 juni 2013 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 ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de procedures inzake bescherming van de mededinging'.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 18 juli 2013. De kamer was samengesteld uit Jan CLEMENT, staatsraad, voorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Pierre BARRA, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Paul DEPUYDT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

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 29 juli 2013.

*

Le 27 juin 2013, 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 projet d'arrêté royal 'relatif aux procédures en matière de protection de la concurrence'.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 18 juillet 2013. La chambre était composée de Jan CLEMENT, conseiller d'État, président, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Pierre BARRA, conseillers d'État, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Paul DEPUYDT, premier auditeur chef de section.

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 29 juillet 2013.

*

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

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe nadere regels vast te stellen betreffende de procedures inzake de bescherming van de mededinging voor het Mededingingscollege en het auditoraat. De ontworpen regeling komt in de plaats van het koninklijk besluit van 31 oktober 2006 'betreffende de procedures inzake bescherming van de economische mededinging', waarvan de meeste bepalingen worden overgenomen, met toevoeging van een aantal nieuwe bepalingen.

3.1. De ontworpen regeling heeft een gediversifieerde rechtsgrond.

Het merendeel van de bepalingen van het ontwerp valt in te passen in de artikelen IV.43, eerste lid (wat betreft de onderzoeksprocedure inzake restrictieve mededingingspraktijken), IV.45, § 8 (wat betreft de procedure voor het Mededingingscollege inzake restrictieve mededingingspraktijken), en IV.60, § 5 (wat betreft de procedure voor het Mededingingscollege inzake concentraties), van het Wetboek van economisch recht.

Sommige bepalingen van het ontwerp kunnen evenwel niet worden geacht uitvoering te geven aan een uitdrukkelijke delegatiebepaling in de wet, maar kunnen niettemin worden ingepast in de algemene uitvoeringsbevoegdheid waarover de Koning beschikt overeenkomstig artikel 108 van de Grondwet. Dat is met name het geval voor de bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op de onderzoeksprocedure inzake transacties (artikelen 10 en 11 van het ontwerp) en inzake concentraties (artikelen 12 en 13 van het ontwerp).

3.2. De voormelde bepalingen van het Wetboek van economisch recht worden in werking gesteld door het ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de inwerkingtreding van sommige bepalingen van de wet van 3 april 2013 houdende invoeging van boek IV 'Bescherming van de mededinging' en boek V 'De mededinging en de prijsevoluties' in het Wetboek van economisch recht en houdende invoeging van de definities eigen aan boek IV en boek V en van de rechtshandhabingsbepalingen eigen aan boek IV en aan boek V, in boek I van het Wetboek van economisch recht' waarover de Raad van State op 3 juli 2013 advies 53.581/1 uitgebracht heeft. Er zal dan ook over moeten worden gewaakt dat het thans ontworpen besluit niet eerder in werking treedt dan het voornoemde te nemen besluit.

VORMVEREISTEN

4. De gemachtigde bevestigde dat het advies van de inspectie van Financiën nog niet werd gevraagd. Dit advies, en desgevallend het begrotingsakkoord, moet alsnog worden

ingewonnen. Het gegeven dat het ontworpen besluit in grote mate bepalingen van het koninklijk besluit van 31 oktober 2006 herneemt, neemt immers niet weg dat de begrotingscontrole opnieuw moet worden doorlopen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

AANHEF

5. Gelet op hetgeen *sub* 3.1 werd opgemerkt betreffende de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, moet na het huidige eerste lid van de aanhef een nieuw lid ingevoegd worden, luidend als volgt: “Gelet op boek IV van het Wetboek van economisch recht, ingevoegd bij de wet van 3 april 2013, artikelen IV.43, eerste lid, IV.45, § 8, en IV.60, § 5”.

6. Geen enkele bepaling van de twee wetten waarnaar wordt verwezen in het huidige tweede en derde lid van de aanhef strekt de ontworpen regeling tot rechtsgrond. Bijgevolg moeten beide leden uit het ontwerp worden weggelaten.

DISPOSITIEF

Artikel 30

7. De stellers van het ontwerp zijn blijkbaar uit het oog verloren dat het koninklijk besluit van 31 oktober 2006 ‘betreffende de procedures inzake bescherming van de economische mededinging’ reeds opgeheven wordt bij artikel 11 van de wet van 3 april 2013 ‘houdende invoeging van boek IV ‘Bescherming van de mededinging’ en boek V ‘De mededinging en de prijsevoluties’ in het Wetboek van economisch recht en houdende invoeging van de definities eigen aan boek IV en boek V en van de rechtshandhabingsbepalingen eigen aan boek IV en aan boek V, in boek I van het Wetboek van economisch recht’. Dat artikel wordt in werking gesteld bij het ontwerp van koninklijk besluit vermeld *sub* 3.2. Artikel 30 moet dan ook worden weggelaten uit het ontwerp.

Artikel 31

8. Nog afgezien van hetgeen reeds *sub* 3.2 werd opgemerkt aangaande de inwerkingtreding van het te nemen besluit,¹ moet erop worden gewezen dat de ontworpen regeling zich niet leent tot een inwerkingtreding met terugwerkende kracht, gelet op de aard van de bepalingen en met name de nieuwe verplichtingen die erin voorkomen.

*

¹ Wat dat betreft kan worden overwogen om in artikel 31 van het ontwerp te bepalen dat het te nemen besluit in werking treedt op dezelfde datum als bedoeld in artikel 1 van het koninklijk besluit van ... 'betreffende de inwerkingtreding van sommige bepalingen van de wet van 3 april 2013 houdende invoeging van boek IV 'Bescherming van de mededinging' en boek V 'De mededinging en de prijsevoluties' in het Wetboek van economisch recht en houdende invoeging van de definities eigen aan boek IV en boek V en van de rechtshandhabingsbepalingen eigen aan boek IV en aan boek V, in boek I van het Wetboek van economisch recht'.

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 juridique et l'accomplissement des formalités requises.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet soumis pour avis a pour objet de fixer les modalités relatives aux procédures en matière de protection de la concurrence devant le Collège de la concurrence et l'auditorat. La réglementation en projet se substitue à l'arrêté royal du 31 octobre 2006 'relatif aux procédures en matière de protection de la concurrence économique', dont elle reproduit la plupart des dispositions, en y ajoutant une série de nouvelles dispositions.

3.1. La réglementation en projet a un fondement juridique diversifié.

La majorité des dispositions du projet peuvent s'inscrire dans les articles IV.43, alinéa 1^{er} (en ce qui concerne la procédure d'instruction en matière de pratiques restrictives de concurrence), IV.45, § 8 (en ce qui concerne la procédure devant le Collège de la concurrence en matière de pratiques restrictives de concurrence), et IV.60, § 5 (en ce qui concerne la procédure devant le Collège de la concurrence en matière de concentrations), du Code de droit économique.

Certaines dispositions du projet ne peuvent toutefois pas être réputées pourvoir à l'exécution d'une délégation expresse prévue dans la loi, mais peuvent néanmoins s'inscrire dans le pouvoir général d'exécution dont le Roi dispose en vertu de l'article 108 de la Constitution. Tel est le cas en l'occurrence des dispositions du projet relatives à la procédure d'instruction en matière de transactions (articles 10 et 11 du projet) et en matière de concentrations (articles 12 et 13 du projet).

3.2. Les dispositions précitées du Code de droit économique sont mises en vigueur par le projet d'arrêté royal 'relatif à l'entrée en vigueur de certaines dispositions de la loi du 3 avril 2013 portant insertion du livre IV 'Protection de la concurrence' et le livre V 'La concurrence et les évolutions de prix' dans le Code de droit économique et portant insertion des définitions propres au livre IV et au livre V et des dispositions d'application de la loi propres au livre IV et au livre V, dans le livre I^{er} du Code de droit économique', sur lequel le Conseil d'État a donné l'avis 53.581/1 le 3 juillet 2013. On veillera dès lors à ce que l'entrée en vigueur de l'arrêté actuellement en projet ne précède pas celle de l'arrêté envisagé précité.

FORMALITÉS

4. Le délégué a confirmé que l'avis de l'inspection des Finances n'a pas encore été demandé. On recueillera encore cet avis, et le cas échéant, l'accord budgétaire. En effet, le fait que l'arrêté en projet reproduise dans une large mesure des dispositions de l'arrêté royal du 31 octobre 2006 n'empêche pas qu'il faut à nouveau procéder au contrôle budgétaire.

EXAMEN DU TEXTE

PRÉAMBULE

5. Compte tenu de l'observation formulée au point 3.1 relativement au fondement juridique de l'arrêté en projet, on insérera, après le premier alinéa actuel du préambule, un nouvel alinéa s'énonçant comme suit : « Vu le livre IV du Code de droit économique, inséré par la loi du 3 avril 2013, les articles IV.43, alinéa 1^{er}, IV.45, § 8, et IV.60, § 5 ».

6. Aucune disposition des deux lois auxquelles font référence les deuxième et troisième alinéas actuels du préambule ne procure de fondement juridique à la réglementation en projet. Par conséquent, il y a lieu de distraire ces deux alinéas.

DISPOSITIF

Article 30

7. De toute évidence, les auteurs du projet ont perdu de vue que l'arrêté royal du 31 octobre 2006 'relatif aux procédures en matière de protection de la concurrence économique' a déjà été abrogé par l'article 11 de la loi du 3 avril 2013 'portant insertion du livre IV 'Protection de la concurrence' et du livre V 'La concurrence et les évolutions de prix' dans le Code de droit économique et portant insertion des définitions propres au livre IV et au livre V et des dispositions d'application de la loi propres au livre IV et au livre V, dans le livre I^{er} du Code de droit économique'. Cet article est mis en vigueur par le projet d'arrêté royal visé au point 3.2. Il y a dès lors lieu d'omettre l'article 30 du projet.

Article 31

8. Abstraction faite de l'observation déjà formulée au point 3.2 concernant l'entrée en vigueur de l'arrêté envisagé ², il convient de relever que la réglementation en projet ne se prête pas à une entrée en vigueur rétroactive, eu égard à la nature des dispositions, et plus précisément, aux nouvelles obligations qu'elles comportent.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Jan CLEMENT

² À cet égard, on peut envisager de prévoir, dans l'article 31 du projet, que l'arrêté envisagé entre en vigueur à la même date que celle visée à l'article 1^{er} de l'arrêté royal du ... 'relatif à l'entrée en vigueur de certaines dispositions de la loi du 3 avril 2013 portant insertion du livre IV 'Protection de la concurrence' et le livre V 'La concurrence et les évolutions de prix' dans le Code de droit économique et portant insertion des définitions propres au livre IV et au livre V et des dispositions d'application de la loi propres au livre IV et au livre V, dans le livre I^{er} du Code de droit économique'.