



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 72.229/2
du 19 octobre 2022

sur

un projet d'arrêté royal 'visant à transposer la directive déléguée (UE) 2021/1270 de la Commission du 21 avril 2021 modifiant la directive 2010/43/UE en ce qui concerne les risques en matière de durabilité et les facteurs de durabilité à prendre en compte pour les organismes de placement collectif en valeurs mobilières (OPCVM), à adapter les règles relatives aux communications publicitaires des organismes de placement collectif à nombre variable de parts et portant des dispositions diverses'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 72.229/2
van 19 oktober 2022

over

een ontwerp van koninklijk besluit 'tot omzetting van de Gedelegeerde Richtlijn (EU) 2021/1270 van de Commissie van 21 april 2021 tot wijziging van Richtlijn 2010/43/EU wat betreft voor instellingen voor collectieve belegging in effecten (ICBE'S) in aanmerking te nemen duurzaamheidsrisico's en duurzaamheidsfactoren, tot aanpassing van de regels over de publicitaire mededelingen van de instellingen voor collectieve belegging met een veranderlijk aantal rechten van deelneming, en houdende diverse bepalingen'

Le 22 septembre 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, chargé de la Coordination de la lutte contre la fraude et de la Loterie nationale à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'visant à transposer la directive déléguée (UE) 2021/1270 de la Commission du 21 avril 2021 modifiant la directive 2010/43/UE en ce qui concerne les risques en matière de durabilité et les facteurs de durabilité à prendre en compte pour les organismes de placement collectif en valeurs mobilières (OPCVM), à adapter les règles relatives aux communications publicitaires des organismes de placement collectif à nombre variable de parts et portant des dispositions diverses'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 19 octobre 2022. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Patrick RONVAUX et Christine HOREVOETS, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Marianne DONY, assesseurs, et Esther CONTI, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Anne-Stéphanie RENSON, 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 19 octobre 2022.

*

Op 22 september 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-eersteminister en Minister van Financiën, belast met de Coördinatie van de fraudebestrijding en de Nationale loterij verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot omzetting van de Gedelegeerde Richtlijn (EU) 2021/1270 van de Commissie van 21 april 2021 tot wijziging van Richtlijn 2010/43/EU wat betreft voor instellingen voor collectieve belegging in effecten (ICBE'S) in aanmerking te nemen duurzaamheidsrisico's en duurzaamheidsfactoren, tot aanpassing van de regels over de publicitaire mededelingen van de instellingen voor collectieve belegging met een veranderlijk aantal rechten van deelneming, en houdende diverse bepalingen'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 19 oktober 2022. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Patrick RONVAUX en Christine HOREVOETS, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Marianne DONY, assessoren, en Esther CONTI, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Anne-Stéphanie RENSON, 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 19 oktober 2022.

*

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.

OBSERVATION GÉNÉRALE

Il ressort de l'article 1^{er} du projet que son chapitre I^{er} a pour objet de transposer la directive déléguée (UE) 2021/1270 de la Commission du 21 avril 2021 'modifiant la directive 2010/43/UE en ce qui concerne les risques en matière de durabilité et les facteurs de durabilité à prendre en compte pour les organismes de placement collectif en valeurs mobilières (OPCVM)'.

Les principes de technique législative établis par la section de législation invitent les auteurs de projet, lors d'une transposition de directive, à établir des tableaux de transposition ¹.

Interrogé à cet égard, le délégué du Ministre a communiqué à la section de législation les tableaux de transposition relatifs au projet à l'examen.

Ceux-ci seront utilement joints au rapport au Roi accompagnant l'arrêté en projet.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

PRÉAMBULE

1. Aux alinéas 2 à 4, il y a lieu de mentionner les modifications encore en vigueur que les articles ou subdivisions pertinentes d'articles y mentionnés ont précédemment subies ².

2. À l'alinéa 3, de l'accord du délégué du Ministre, l'article 7, alinéa 1^{er} (et non alinéa 2) de la loi du 3 août 2012 'relative aux organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la directive 2009/65/CE et aux organismes de placement de créance' sera visé.

¹ *Principes de technique législative – Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 191.

² *Ibidem*, recommandation n° 27.

3. De l'accord du délégué du Ministre, à l'alinéa 4, les dispositions suivantes de la loi du 19 avril 2014 'relative aux organismes de placement collectif alternatifs et à leurs gestionnaires' seront ajoutées :

– l'article 225, § 2, alinéa 3, dès lors qu'il constitue le fondement juridique de l'article 22 du projet à l'examen (pour ce qui concerne le nouvel article 28 en projet) ;

– l'article 267, alinéa 1^{er}, dès lors qu'il constitue le fondement juridique de l'article 23 du projet à l'examen (combiné avec l'article 108 de la Constitution).

Par ailleurs, de l'accord du délégué du Ministre, la référence à l'article 237 de la loi du 19 avril 2014 précitée sera omise dès lors que cette disposition ne constitue le fondement juridique d'aucune disposition du projet à l'examen.

DISPOSITIF

Article 2

1. Dans la phrase liminaire, il convient de préciser que l'article 2 de l'arrêté royal du 12 novembre 2012 'relatif aux organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la directive 2009/65/CE' a été modifié en dernier lieu par l'arrêté royal du 15 octobre 2018.

2. De l'accord du délégué du Ministre, le 2^o sera omis dès lors que les règlements visés sont déjà définis à l'article 3, 66^o et 67^o, de la loi du 3 août 2012 'relative aux organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la directive 2009/65/CE et aux organismes de placement en créances'.

Article 7

Dans la phrase liminaire, il convient de préciser que l'article 2 de l'arrêté royal du 12 novembre 2012 'relatif aux sociétés de gestion d'organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la directive 2009/65/CE' a été modifié par l'arrêté royal du 15 octobre 2018.

Article 15

Dans un souci de sécurité juridique, il conviendrait de définir dans le dispositif la notion de « communications publicitaires ».

Pour le même motif, à l'article 39, § 4, en projet de l'arrêté royal du 12 novembre 2012 'relatif aux organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la directive 2009/65/CE', il conviendrait de définir dans le dispositif la notion de « communication publicitaire courte ».

La même observation vaut pour l'article 22 du projet.

Article 16

Dans la phrase liminaire, il convient de préciser que l'article 219 de l'arrêté royal du 12 novembre 2012 a été modifié en dernier lieu par l'arrêté royal du 15 octobre 2018.

Article 32

Aux alinéas 1^{er} et 2, les mots « au *Moniteur belge* » seront insérés entre les mots « de la publication » et les mots « du présent arrêté ».

*

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.

ALGEMENE OPMERKING

Uit artikel 1 van het ontwerp blijkt dat hoofdstuk I ervan de omzetting beoogt van de gedelegeerde richtlijn (EU) 2021/1270 van de Commissie van 21 april 2021 ‘tot wijziging van Richtlijn 2010/43/EU wat betreft voor instellingen voor collectieve belegging in effecten (icbe’s) in aanmerking te nemen duurzaamheidsrisico’s en duurzaamheidsfactoren’.

In de beginselen van de wetgevingstechniek die zijn opgesteld door de afdeling Wetgeving worden de stellers van ontwerpen verzocht om bij de omzetting van richtlijnen omzettingstabellen op te maken.¹

Naar aanleiding van een vraag in dat verband heeft de gemachtigde van de minister de omzettingstabellen met betrekking tot het voorliggende ontwerp aan de afdeling Wetgeving bezorgd.

Die tabellen moeten bij het verslag aan de Koning worden gevoegd dat bij het ontworpen besluit is gevoegd.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

AANHEF

1. In het tweede tot het vierde lid dient melding te worden gemaakt van de nog van kracht zijnde wijzigingen die de daarin vermelde artikelen of relevante artikelonderdelen voordien hebben ondergaan.²

2. De gemachtigde van de minister is het ermee eens dat in het derde lid verwezen moet worden naar artikel 7, eerste lid (en niet tweede lid), van de wet van 3 augustus 2012 ‘betreffende de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van Richtlijn 2009/65/EG en de instellingen voor belegging in schuldvorderingen’.

¹ *Beginselen van de wetgevingstechniek – Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, <http://www.raadvst-consetat.be>, tab “Wetgevingstechniek”, aanbeveling 191.

² *Ibidem*, aanbeveling 27.

3. De gemachtigde van de minister is het ermee eens dat in het vierde lid de volgende bepalingen van de wet van 19 april 2014 ‘betreffende de alternatieve instellingen voor collectieve belegging en hun beheerders’ moeten worden toegevoegd:

– artikel 225, § 2, derde lid, aangezien het de rechtsgrond vormt van artikel 22 van het voorliggende ontwerp (voor wat betreft het ontworpen nieuwe artikel 28);

– artikel 267, eerste lid, aangezien het (*juncto* artikel 108 van de Grondwet) de rechtsgrond vormt van artikel 23 van het voorliggende ontwerp.

Voorts moet, zoals de gemachtigde van de minister heeft beaamd, de verwijzing naar artikel 237 van de voornoemde wet van 19 april 2014 worden weggelaten aangezien die bepaling voor geen enkele bepaling van het voorliggende ontwerp de rechtsgrond vormt.

DISPOSITIEF

Artikel 2

1. In de inleidende zin dient te worden gepreciseerd dat artikel 2 van het koninklijk besluit van 12 november 2012 ‘met betrekking tot de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van Richtlijn 2009/65/EG’ laatstelijk is gewijzigd bij het koninklijk besluit van 15 oktober 2018.

2. De gemachtigde van de minister is het ermee eens dat de bepaling onder 2° moet worden weggelaten aangezien de bedoelde verordeningen reeds zijn gedefinieerd in artikel 3, 66° en 67°, van de wet van 3 augustus 2012 ‘betreffende de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van Richtlijn 2009/65/EG en de instellingen voor belegging in schuldvorderingen’.

Artikel 7

In de inleidende zin dient te worden gepreciseerd dat artikel 2 van het koninklijk besluit van 12 november 2012 ‘met betrekking tot beheervennootschappen van instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van Richtlijn 2009/65/EG’ is gewijzigd bij het koninklijk besluit van 15 oktober 2018.

Artikel 15

Met het oog op de rechtszekerheid zou het begrip “publicitaire mededelingen” in het dispositief moeten worden gedefinieerd.

Om dezelfde reden zou in het ontworpen artikel 39, § 4, van het koninklijk besluit van 12 november 2012 ‘met betrekking tot de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van richtlijn 2009/65/EG’, het begrip “korte publicitaire mededeling” in het dispositief moeten worden gedefinieerd.

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 22 van het ontwerp.

Artikel 16

In de inleidende zin dient te worden gepreciseerd dat artikel 219 van het koninklijk besluit van 12 november 2012 laatstelijk is gewijzigd bij het koninklijk besluit van 15 oktober 2018.

Artikel 32

In het eerste lid moeten de woorden “in het *Belgisch Staatsblad*” worden ingevoegd na de woorden “van dit besluit” en in het tweede lid moeten de woorden “in het *Belgisch Staatsblad*” worden ingevoegd tussen de woorden “zodra dit besluit” en “is bekendgemaakt”.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Esther CONTI

Pierre VANDERNOOT