



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 76.002/1
van 19 april 2024

avis 76.002/1
du 19 avril 2024

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit
‘tot bepaling van de beoefenaars
van vrije beroepen en van de
voorwaarden waaronder bepaalde
sectoren kunnen worden
uitgesloten van het begrip
onderneming zonder handels- of
industriële finaliteit en tot
effectieve uitsluiting van een
bepaalde sector van dit begrip
voor de toepassing van de wet van
26 juni 2002 betreffende de
sluiting van de ondernemingen’

un projet d’arrêté royal
‘déterminant les titulaires de
professions libérales et les
conditions dans lesquelles certains
secteurs peuvent être exclus de la
notion d’entreprise sans finalité
industrielle ou commerciale et
excluant effectivement un secteur
déterminé de cette notion pour
l’application de la loi du
26 juin 2002 relative aux
fermetures d’entreprises’

Op 27 maart 2024 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Werk verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot bepaling van de beoefenaars van vrije beroepen en van de voorwaarden waaronder bepaalde sectoren kunnen worden uitgesloten van het begrip onderneming zonder handels- of industriële finaliteit en tot effectieve uitsluiting van een bepaalde sector van dit begrip voor de toepassing van de wet van 26 juni 2002 betreffende de sluiting van de ondernemingen’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 16 april 2024. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Brecht STEEN en Annelies D’ESPALLIER, staatsraden, en Ilse ANNÉ, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Lennart NIJS, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Annelies D’ESPALLIER, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 april 2024.

*

Le 27 mars 2024, le Conseil d’État, section de législation, a été invité par le Ministre du Travail à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un projet d’arrêté royal ‘déterminant les titulaires de professions libérales et les conditions dans lesquelles certains secteurs peuvent être exclus de la notion d’entreprise sans finalité industrielle ou commerciale et excluant effectivement un secteur déterminé de cette notion pour l’application de la loi du 26 juin 2002 relative aux fermetures d’entreprises’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 16 avril 2024. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Brecht STEEN et Annelies D’ESPALLIER, conseillers d’État, et Ilse ANNÉ, greffier.

Le rapport a été présenté par Lennart NIJS, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l’avis a été vérifiée sous le contrôle de Annelies D’ESPALLIER, conseiller d’État.

L’avis, dont le texte suit, a été donné le 19 avril 2024.

*

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 om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe om het begrip “beoefenaars van vrije beroepen” te definiëren voor de toepassing van de wet van 26 juni 2002 ‘betreffende de sluiting van de ondernemingen’ en zijn uitvoeringsbesluiten (artikel 1). Daarnaast worden de voorwaarden bepaald waaronder bepaalde sectoren kunnen worden uitgesloten van het begrip “onderneming zonder handels- of industriële finaliteit” (artikel 2), alsook de procedure die daarvoor dient te worden gevolgd (artikel 3). De vastgoedsector wordt uitgesloten van het begrip “onderneming zonder handels- of industriële finaliteit” (artikel 4).

3. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 2, 3°, b), vierde en vijfde lid, van de wet van 26 juni 2002 ‘betreffende de sluiting van de ondernemingen’, dat in de aanhef wordt vermeld.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Opdat in de aanhef verwezen zou worden naar het advies dat voldoet aan de ter zake gestelde voorwaarden in artikel 3, lid 2, van het ontwerp, dient het derde lid van de aanhef te worden vervangen door: “Gelet op het advies van het bijzonder comité bedoeld in artikel 28, § 2, van de wet van 26 juni 2002 betreffende de sluiting van de ondernemingen, gegeven op 30 maart 2023;”.

Artikel 1

5. De beoefenaars van vrije beroepen verrichten overeenkomstig de definitie in artikel 1, uitsluitend intellectuele prestaties, op onafhankelijke wijze en onder eigen verantwoordelijkheid. Evenwel kunnen ze nevenactiviteiten met een commercieel karakter uitoefenen “voor zover het gaat om activiteiten die nauw aansluiten bij de beoefening van het vrij beroep, die toegelaten worden door de plichtenleer en die een louter aanvullend karakter hebben”.

De formulering doet vragen rijzen omtrent de draagwijdte van de ontworpen regeling en de gevolgen voor de kwalificatie als beoefenaar van een vrij beroep van, bijvoorbeeld, de persoon die niet-commerciële nevenactiviteiten uitoefent die aansluiten bij de beoefening van het vrij beroep, die toegelaten worden door de plichtenleer en die een louter aanvullend karakter hebben of de persoon die nevenactiviteiten uitoefent die geen verband houden met de hoofdactiviteit. Daarbij valt op te merken dat de bepaling afwijkt van artikel I.1.14°, van het Wetboek van economisch recht, waarin de beoefenaar van een vrij beroep wordt gedefinieerd als

“elke onderneming wiers activiteit er hoofdzakelijk in bestaat om, op onafhankelijke wijze en onder eigen verantwoordelijkheid, intellectuele prestaties te verrichten waarvoor een voorafgaande opleiding en een permanente vorming is vereist en die onderworpen is aan een plichtenleer waarvan de naleving door of krachtens een door de wet aangeduide tuchtrechtelijke instelling kan worden afgedwongen”. Deze definitie maakt abstractie van de al dan niet commerciële aard van de nevenactiviteit en de band die een nevenactiviteit heeft met de hoofdactiviteit van de beoefenaar van het vrij beroep.

Uit de verduidelijkingen van de gemachtigde blijkt dat het met name de bedoeling is “om nevenactiviteiten met een commercieel karakter die verband houden met het vrij beroep te onderwerpen aan de voorwaarden opgenomen in het ontwerp van KB” en niet om bepaalde activiteiten (met name niet-commerciële nevenactiviteiten of commerciële activiteiten zonder verband met het vrij beroep) uit te sluiten voor de kwalificatie als vrije beroeper.

De stellers van het ontwerp doen er goed aan deze bepaling in die zin te verduidelijken.

*

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 prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet de définir la notion de « titulaires de professions libérales » pour l'application de la loi du 26 juin 2002 'relative aux fermetures d'entreprises' et de ses arrêtés d'exécution (article 1^{er}). Il fixe en outre les conditions dans lesquelles certains secteurs peuvent être exclus de la notion d'« entreprises sans finalité industrielle ou commerciale » (article 2), ainsi que la procédure qui doit être suivie à cet effet (article 3). Le secteur immobilier est exclu de la notion d'« entreprise sans finalité industrielle ou commerciale » (article 4).

3. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 2, 3°, b), alinéas 4 et 5, de la loi du 26 juin 2002 'relative aux fermetures d'entreprises', dont fait état le préambule.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Afin que le préambule puisse faire référence à l'avis répondant aux conditions fixées en la matière à l'article 3, alinéa 2, du projet, le troisième alinéa du préambule doit être remplacé par : « Vu l'avis du comité particulier visé à l'article 28, § 2, de la loi du 26 juin 2002 relative aux fermetures d'entreprises, donné le 30 mars 2023 ; ».

Article 1^{er}

5. Conformément à la définition prévue à l'article 1^{er}, les titulaires de professions libérales effectuent exclusivement des prestations intellectuelles, de manière indépendante et sous leur propre responsabilité. Ils peuvent cependant exercer des activités secondaires ayant un caractère commercial « dans la mesure où il s'agit d'activités étroitement liées à l'exercice de la profession libérale, autorisées par la déontologie et qui ont un caractère purement complémentaire ».

La formulation soulève des questions concernant la portée du régime en projet et ses conséquences pour la qualification en tant que titulaire d'une profession libérale, par exemple, de la personne qui exerce des activités secondaires non commerciales liées à l'exercice de la profession libérale, autorisées par la déontologie et ayant un caractère purement complémentaire ou de la personne qui exerce des activités secondaires sans lien avec l'activité principale. À cet égard, il convient d'observer que la disposition déroge à l'article I.1.14°, du Code de droit

économique, qui définit le titulaire d'une profession libérale comme « toute entreprise dont l'activité consiste principalement à effectuer de manière indépendante et sous sa propre responsabilité, des prestations intellectuelles pour lesquelles une formation préalable et permanente est nécessaire et qui est soumise à une déontologie dont le respect peut être imposé par une institution disciplinaire désignée par la loi ou en vertu de celle-ci ». Cette définition fait abstraction de la nature commerciale ou non de l'activité secondaire et du lien qui existe entre une activité secondaire et l'activité principale du titulaire de la profession libérale.

Il ressort des précisions fournies par le délégué que l'intention est notamment de soumettre les activités secondaires ayant un caractère commercial et liées à la profession libérale aux conditions prévues dans le projet d'AR et pas d'exclure certaines activités (notamment des activités secondaires non commerciales ou des activités commerciales sans lien avec la profession libérale) pour la qualification en tant que titulaire d'une profession libérale.

Les auteurs du projet seraient bien avisés de préciser cette disposition en ce sens.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Ilse ANNÉ

Marnix VAN DAMME