ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Justice, le 28 août 2000, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre du commerce", a donné le 31 août 2000 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 28 augustus 2000 door de Minister van Justitie verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de lijst van de in het handelsregister te vermelden handelsbedrijvigheden", heeft op 31 augustus 2000 het volgende advies gegeven :

Suivant l'article 84, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, inséré par la loi du 4 août 1996, la demande d'avis doit spécialement indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

La lettre de demande d'avis et le préambule de l'arrêté en projet s'expriment en des termes quasi identiques.

En l'occurrence, cette motivation telle qu'elle est reproduite dans la lettre de demande d'avis est la suivante :

> "En raison de l'urgence motivée par la nécessité de reprendre le plus rapidement possible le remplacement progressif des immatriculations de commerçants basées sur l'ancienne nomenclature INS par des immatriculations basées sur la nouvelle nomenclature NACE-Bel - plus adaptée à un traitement informatique des données -, et considérant que de nombreux commerçants ont déjà procédé à des immatriculations ou des inscriptions modificatives sur base de la nouvelle nomenclature NACE-Bel depuis l'entrée en vigueur le 1er janvier 2000 de l'arrêté royal du 8 juillet 1999 modifiant l'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre du commerce, la rendant obligatoire, et son annulation par arrêt du Conseil d'Etat du 7 juillet 2000, (...).".

*

* *

EXAMEN DU PROJET

Préambule

1. Les textes réglementaires exécutant un règlement de droit communautaire européen ne trouvent leur fondement légal que dans des normes de droit interne qui seront seules visées à ce titre au préambule. L'alinéa 3 du préambule sera, dès lors, omis.

Conformément à l'article 3 du règlement (CEE) n° 3037/90 du Conseil du 9 octobre 1990 relatif à la nomenclature statistique des activités économiques dans la Communauté européenne, la nouvelle nomenclature nationale a été communiquée à la Commission pour approbation. Il y a lieu de faire état de l'accomplissement de cette formalité sous la forme d'un alinéa qui constituerait l'alinéa 3 du préambule.

Cet alinéa serait rédigé comme suit :

"Vu l'approbation par la Commission de la nomenclature nationale "NACE-Bel;".

2. La nomenclature nationale "NACE-Bel" publiée par l'Institut national de statistique ne constitue pas le fondement légal du texte en projet. L'alinéa 4 du préambule sera, dès lors, omis.

Dispositif

L'article 3 de l'arrêté royal du 8 juillet 1999 modifiant l'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre du commerce a remplacé, à partir du 1er janvier 2000, l'ancienne nomenclature par la nomenclature "NACE-Bel". Cet arrêté a été annulé par un arrêt de la section d'administration du Conseil d'Etat n° 88.715 du 7 juillet 2000.

L'annulation prononcée par le Conseil d'Etat a pour effet que l'acte annulé, non seulement n'existe plus, mais est même censé ne jamais avoir existé, et ce à l'égard de tous, qu'ils aient été parties au procès ou non. Il en résulte qu'un certain nombre d'immatriculations au registre du commerce et d'inscriptions modificatives intervenues depuis le 1er janvier 2000 l'ont été selon la nouvelle nomenclature qui est pourtant censée ne jamais avoir existé. Une telle situation est source d'insécurité juridique.

L'article 1er de l'arrêté royal du 31 août 1964 fixant la nomenclature des activités commerciales à mentionner au registre du commerce dispose que :

> "Toute personne qui sollicite une immatriculation au registre du commerce doit, pour décrire son activité commerciale, utiliser les rubriques reprises dans le présent arrêté.
>
> La même obligation s'impose à qui demande une inscription modificative affectant son activité commerciale.".

Au niveau civil, l'article 42 des lois relatives au registre du commerce, coordonnées le 20 juillet 1964, dispose qu'est irrecevable toute action principale, reconventionnelle ou en intervention qui trouve sa cause dans une activité commerciale pour laquelle le requérant n'était pas immatriculé lors de l'intentement de l'action (1). Au niveau pénal, l'article 44 des mêmes lois punit d'une amende de 26 à 10.000 francs celui qui exerce une activité commerciale pour laquelle il n'est pas immatriculé au registre du commerce.

L'on ne peut exclure que des difficultés puissent se poser du fait que l'activité pour laquelle certains commerçants ont été immatriculés selon la nouvelle nomenclature ne correspond pas à la nomenclature alors censée être en vigueur. Il est dès lors suggéré, pour des raisons impérieuses de sécurité juridique, d'insérer dans le projet un article supplémentaire précisant que sont considérées comme également valables les immatriculations au registre du commerce et les inscriptions modificatives faites, conformément à la nomenclature "NACE-Bel", entre le 1er janvier 2000 et le 4 août 2000, date à laquelle l'arrêt 88.715 du 7 juillet 2000 précité a été publié au Moniteur belge.

---

(1) Pour le cas d'un commerçant immatriculé comme "entreprise générale de coordination et de planification de travaux de rénovation et de décoration" qui exerçait une activité d'entrepreneur général de travaux privés, voir Comm. Bruxelles, 17 avril 1991, "L'entreprise et le droit", 1994, p. 243 et observations Pol Debroux.

Annexe

Il y a lieu de faire précéder la nouvelle nomenclature de l'intitulé "Annexe" et de la faire suivre de la mention "Vu pour être annexé à Notre arrêté du ... relatif à ..." (1).

Par ailleurs, l'annexe doit recevoir les mêmes signatures et contreseings que le texte auquel elle est jointe.

---

(1) "Légistique Formelle, Recommandations et formules" (site Internet : http://www.raadvst-consetat.fgov.be).

Overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 4 augustus 1996, moeten in de adviesaanvraag in het bijzonder de redenen worden aangegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

De brief van de adviesaanvraag en de aanhef van het ontworpen besluit zijn in nagenoeg dezelfde bewoordingen gesteld.

In het onderhavige geval luidt de motivering in de aanhef van het ontworpen besluit aldus :

> "Gelet op het verzoek om spoedbehandeling, gemotiveerd door de noodzaak zo snel mogelijk de progressieve vervanging te hernemen van de inschrijvingen gebaseerd op de oude NIS-nomenclatuur door inschrijvingen gebaseerd op de nieuwe NACE-Bel nomenclatuur, die beter aangepast is aan een verwerking van de gegevens via informatica-apparatuur;
>
> Overwegende dat reeds talrijke handelaren zijn overgegaan tot een inschrijving of een wijzigende inschrijving op basis van nieuwe NACE-Bel nomenclatuur sinds de inwerkingtreding op 1 januari 2000 van het koninklijk besluit van 8 juli 1999 tot wijziging van het koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de lijst van de in het handelsregister te vermelden handelbedrijvigheden haar verplichtend heeft gemaakt, en haar vernietiging bij arrest van de Raad van State op 7 juli 2000;".

*

* *

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

Aanhef

1. Verordeningsbesluiten waarbij een Europese verordening ten uitvoer wordt gelegd, halen hun rechtsgrond alleen uit regels van intern recht; in de aanhef wordt dan ook alleen naar die interne rechtsregels als rechtsgrond verwezen. Het derde lid van de aanhef dient derhalve te vervallen.

Overeenkomstig artikel 3 van verordening (EEG) nr. 3037/90 van de Raad van 9 oktober 1990 betreffende de statistische nomenclatuur van de economische activiteiten in de Europese Gemeenschap, is de Commissie in kennis gesteld van de nieuwe nationale nomenclatuur met het oog op de goedkeuring ervan. Van de voldoening aan dit vereiste dient melding te worden gemaakt in een afzonderlijk lid dat het derde lid van de aanhef zou worden.

Dat lid redigere men als volgt :

"Gelet op de goedkeuring van de nationale nomenclatuur "NACE-Bel" door de Commissie;".

2. De door het Nationaal Instituut voor de Statistiek gepubliceerde nationale nomenclatuur "NACE-Bel" vormt niet de rechtsgrond van de ontworpen regeling. Het vierde lid van de aanhef dient derhalve te vervallen.

Dispositief

Artikel 3 van het koninklijk besluit van 8 juli 1999 tot wijziging van het koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de lijst van de in het handelsregister te vermelden handelsbedrijvigheden bepaalt dat vanaf 1 januari 2000 de oude nomenclatuur wordt vervangen door de nomenclatuur "NACE-Bel". Dat besluit is nietig verklaard bij arrest nr. 88.715 van 7 juli 2000 van de afdeling administratie van de Raad van State.

De door de Raad van State uitgesproken nietigverklaring heeft tot gevolg dat de nietig verklaarde handeling niet alleen niet meer bestaat, maar zelfs geacht wordt nooit te hebben bestaan, en dit geldt voor allen, ongeacht of ze al dan niet partij in het geding zijn geweest. Hieruit volgt dat bepaalde inschrijvingen in het handelsregister en wijzigingen sinds 1 januari 2000 tot stand gekomen zijn volgens de nieuwe nomenclatuur, die nochtans geacht wordt nooit te hebben bestaan. Zulke toestand doet rechtsonzekerheid ontstaan.

Artikel 1 van het koninklijk besluit van 31 augustus 1964 tot vaststelling van de lijst van de in het handelsregister te vermelden handelsbedrijvigheden bepaalt :

> "Eenieder die een inschrijving in het handelsregister aanvraagt is ertoe gehouden bij het omschrijven van zijn handelsbedrijvigheid de rubrieken van de bij dit besluit gevoegde lijst te gebruiken.

Dezelfde verplichtingen gelden voor degene die een wijziging met betrekking tot zijn handelsbedrijvigheid aanvraagt.".

Uit een burgerrechtelijk oogpunt bepaalt artikel 42 van de wetten betreffende het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964, dat onontvankelijk is elke hoofdeis, tegeneis of eis tot tussenkomst welke zijn grond vindt in een handelswerkzaamheid waarvoor de verzoeker niet ingeschreven was bij het instellen van de vordering (1). Strafrechtelijk wordt in artikel 44 van dezelfde wetten bepaald dat gestraft wordt met geldboete van 26 frank tot 10.000 frank, hij, die een handelswerkzaamheid uitoefent, waarvoor hij niet ingeschreven is in het handelsregister.

Heel zeker zullen problemen rijzen doordat de activiteit waarvoor bepaalde handelaars volgens de nieuwe nomenclatuur ingeschreven zijn, niet overeenstemt met de nomenclatuur die geacht werd op het ogenblik van de inschrijving van kracht te zijn. Om dwingende redenen van rechtszekerheid wordt derhalve voorgesteld om in het ontwerp een bijkomend artikel op te nemen waarin wordt aangegeven dat eveneens als geldig worden beschouwd, de inschrijvingen in het handelsregister en de wijzigingen die overeenkomstig de "NACE-Bel"-nomenclatuur uitgevoerd zijn tussen 1 januari 2000 en 4 augustus 2000, de datum waarop het voormelde arrest nr. 88.715 van 7 juli 2000 in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt is.

---

(1) Voor het geval van een handelaar die ingeschreven was als "algemene coördinatie- en planningsaanneming voor renovatie- en decoratiewerken", maar activiteiten uitoefende als algemene aannemer van werken, zie Kh. Brussel, 17 april 1991, "Tijdschrift voor Aannemingsrecht", 1994, blz. 243 en opmerkingen Pol Debroux.

Bijlage

Boven de nieuwe nomenclatuur dient het opschrift "Bijlage" te worden geplaatst en eronder dient te worden vermeld "Gezien om te worden gevoegd bij Ons besluit van ... betreffende ..." (1).

Verder dienen op de bijlage dezelfde handtekeningen voor te komen als op de tekst waarbij ze gevoegd wordt.

---

(1) "Wetgevingstechniek, Aanbevelingen en formules" (Internet-site :http ://www.raadvst-consetat.fgov.be).

La chambre était composée de

Messieurs R. ANDERSEN, président de chambre,
P. LEWALLE, conseillers d'Etat,
P. QUERTAINMONT,

Madame C. GIGOT, greffier assumé,

Le rapport a été présenté par M. A. LEFEBVRE, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. P. BROUWERS, référendaire.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J.-J. STRYCKMANS, premier président.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

C. GIGOT

De kamer was samengesteld uit

Mevrouw toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. A. LEFEBVRE, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. P. BROUWERS, referendaris.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J.-J. STRYCKMANS, eerste voorzitter.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

R. ANDERSEN