



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 73.010/1
van 3 maart 2023

avis 73.010/1
du 3 mars 2023

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit 'tot bepaling van de persoonsgegevens die zijn opgenomen in de in artikel 315^{ter} van het Gerechtelijk Wetboek bedoelde elektronische lijst van de leden van de rechterlijke orde, tot bepaling van enkele nadere regels met betrekking tot de toegang tot de gegevens opgenomen in de lijst en de bescherming van die gegevens, en betreffende de procedure voor de controle van de hoedanigheid van de ondertekenaar van een in gedematerialiseerde vorm opgemaakte authentieke akte komende van de rechterlijke orde'

un projet d'arrêté royal 'déterminant les données à caractère personnel qui figurent dans la liste électronique des membres de l'ordre judiciaire, visée à l'article 315^{ter} du Code judiciaire, déterminant quelques modalités de l'accès aux données figurant dans la liste et la protection de ces données, et concernant la procédure pour la vérification de la qualité du signataire d'un acte authentique établi sous forme dématérialisée provenant de l'ordre judiciaire'

Op 1 februari 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Justitie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot bepaling van de persoonsgegevens die zijn opgenomen in de in artikel 315ter van het Gerechtelijk Wetboek bedoelde elektronische lijst van de leden van de rechterlijke orde, tot bepaling van enkele nadere regels met betrekking tot de toegang tot de gegevens opgenomen in de lijst en de bescherming van die gegevens, en betreffende de procedure voor de controle van de hoedanigheid van de ondertekenaar van een in gedematerialiseerde vorm opgemaakte authentieke akte komende van de rechterlijke orde’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 23 februari 2023. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Lennart NIJS, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Inge VOS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 3 maart 2023.

*

Le 1^{er} février 2023, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de la Justice à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘déterminant les données à caractère personnel qui figurent dans la liste électronique des membres de l'ordre judiciaire, visée à l'article 315ter du Code judiciaire, déterminant quelques modalités de l'accès aux données figurant dans la liste et la protection de ces données, et concernant la procédure pour la vérification de la qualité du signataire d'un acte authentique établi sous forme dématérialisée provenant de l'ordre judiciaire’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 23 février 2023. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wouter PAS et Inge VOS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Lennart NIJS, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Inge VOS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 3 mars 2023.

*

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 koninklijk besluit strekt ertoe de identificatiegegevens en gegevens met betrekking tot de professionele hoedanigheid van de natuurlijke personen te bepalen die opgenomen dienen te worden in de elektronische lijst bedoeld in artikel 315ter van het Gerechtelijk Wetboek (artikelen 1 en 2 van het ontwerp), de toegang tot deze gegevens te regelen (artikelen 3, 4 en 5), alsook de Voorzitter van het Directiecomité van de beheerder te machtigen de procedure voor de controle van de hoedanigheid van de ondertekenaar van een in gedematerialiseerde vorm opgemaakte authentieke akte komende van de rechterlijke orde te bepalen (artikel 6).

Het is de bedoeling om de ontworpen regeling op de dag van de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad* in werking te laten treden (artikel 7).

3. Voor de ontworpen regeling kan worden gesteund op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning (artikel 108 van de Grondwet), gelezen in samenhang met artikel 8.15, vierde lid, van het Burgerlijk Wetboek en artikel 315ter, § 3, van het Gerechtelijk Wetboek waaraan gerefereerd wordt in de aanhef van het ontwerp onder voorbehoud van wat volgt.

Voor de artikelen 3 tot 5 van het ontwerp kan weliswaar ook een beroep worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning, doch in samenhang gelezen met artikel 315ter, § 4, van het Gerechtelijk Wetboek, dat bepaalt dat de lijst en de daarin opgenomen gegevens, onder toezicht van de beheerder en voor zover noodzakelijk voor het vervullen van hun respectievelijke wettelijke opdrachten, uitsluitend zullen kunnen worden geraadpleegd door de Federale Overheidsdienst Justitie en de personen opgenomen in de lijst bedoeld in artikel 315ter, § 1, van het Gerechtelijk Wetboek.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen hiervoor werd opgemerkt inzake de rechtsgrond. Hiertoe dient in het derde lid van de aanhef tevens artikel 315ter, § 4, van het Gerechtelijk Wetboek te worden vermeld.

Artikel 6

5. Artikel 6 van het ontwerp machtigt de Voorzitter van het Directiecomité van de beheerder om de procedure te bepalen die toelaat om de hoedanigheid te controleren van de ondertekenaar van een in gedematerialiseerde vorm opgemaakte authentieke akte, komende van de rechterlijke orde.

De toekenning van regelgevende bevoegdheid aan een ambtenaar die geen politieke verantwoordelijkheid draagt ten opzichte van een democratisch verkozen vergadering is in principe ontoelaatbaar, omdat afbreuk wordt gedaan aan het beginsel van de eenheid van verordenende macht en aan het beginsel van de politieke verantwoordelijkheid van de ministers. Enkel wanneer het gaat om maatregelen die een beperkte en technische draagwijdte hebben, kan een dergelijke delegatie worden aangenomen.

De ontworpen delegatie om voormelde procedure te bepalen kan dan ook slechts worden aanvaard voor zover zij hierin kan worden ingepast.

6. De gemachtigde deelde voorts nog mee dat het raadzaam lijkt om, in het opschrift van hoofdstuk 3 en in artikel 6 van het ontwerp dat zich in dat hoofdstuk bevindt, de woorden “in gedematerialiseerde vorm opgemaakte”, op te heffen aangezien artikel 8.15, vierde lid, van het Burgerlijk Wetboek, verwijst naar de controle van “de hoedanigheid van de ondertekenaar” in ruime zin, ongeacht de drager (papier of elektronisch). Hiermee kan worden ingestemd.

Slotopmerking

7. Het ontwerp dient, ter wille van de duidelijkheid en de rechtszekerheid, aan een bijkomend redactioneel en taalkundig nazicht te worden onderworpen. Bij wijze van voorbeeld kan worden gewezen op de volgende aandachtspunten.

Er wordt in de artikelen 1 en 2 van het ontwerp meermaals verwezen naar “artikelen” en “delen”, zonder te verduidelijken dat het de artikelen en delen van het Gerechtelijk Wetboek betreft.

In dezelfde artikelen wordt de term “elektronische lijst” gehanteerd, waarbij het raadzaam is om, minstens bij de eerste vermelding ervan, de term “elektronische lijst bedoeld in artikel 315ter van het Gerechtelijk Wetboek” te gebruiken.

Voorts komt in de tekst van het ontwerp tweemaal een artikel 6 voor. De tekst moet in beide taalversies doorlopend worden genummerd.

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 royal soumis pour avis a pour objet de déterminer les données d'identification et les données relatives à la qualité professionnelle des personnes physiques qui doivent figurer dans la liste électronique visée à l'article 315^{ter} du Code judiciaire (articles 1^{er} et 2 du projet), de régler l'accès à ces données (articles 3, 4 et 5) ainsi que d'habiliter le président du Comité de direction du gestionnaire à déterminer la procédure de vérification de la qualité du signataire d'un acte authentique établi sous forme dématérialisée provenant de l'ordre judiciaire (article 6).

L'intention est de faire entrer le dispositif en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge* (article 7).

3. Le dispositif en projet peut s'appuyer sur le pouvoir général d'exécution du Roi (article 108 de la Constitution), combiné avec l'article 8.15, alinéa 4, du Code civil et l'article 315^{ter}, § 3, du Code judiciaire, auquel fait référence le préambule du projet, sous réserve de ce qui suit.

En ce qui concerne les articles 3 à 5 du projet, on peut certes invoquer également le pouvoir général d'exécution du Roi, mais combiné avec l'article 315^{ter}, § 4, du Code judiciaire, qui dispose que la liste et les données qui y figurent pourront, sous le contrôle du gestionnaire et pour autant que cela est nécessaire à l'accomplissement de leurs mission[s] légales respectives, être consultées exclusivement par le Service public fédéral Justice et les personnes reprises dans la liste visée à l'article 315^{ter}, § 1^{er}, du Code judiciaire.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Le préambule doit être mis en conformité avec les observations formulées ci-dessus à propos du fondement juridique. À cet effet, le troisième alinéa du préambule mentionnera également l'article 315^{ter}, § 4, du Code judiciaire.

Article 6

5. L'article 6 du projet habilite le président du Comité de direction du gestionnaire à déterminer la procédure permettant de vérifier la qualité du signataire d'un acte authentique établi sous forme dématérialisée provenant de l'ordre judiciaire.

L'attribution d'un pouvoir réglementaire à un fonctionnaire qui n'est pas politiquement responsable devant une assemblée démocratiquement élue n'est en principe pas admissible dès lors qu'elle porte atteinte au principe de l'unité du pouvoir réglementaire et à celui de la responsabilité politique des ministres. Une telle délégation ne peut être acceptée que lorsqu'il s'agit de mesures ayant une portée limitée et technique.

La délégation en projet permettant de déterminer la procédure précitée ne peut par conséquent être admise que dans la mesure où elle s'inscrit dans ce cadre.

6. Le délégué a aussi communiqué qu'il semble indiqué de supprimer les mots « établi sous forme dématérialisée » dans l'intitulé du chapitre 3 et à l'article 6 du projet, qui figure dans ce chapitre, dès lors que l'article 8.15, alinéa 4, du Code civil fait référence à la vérification de « la qualité du signataire » au sens large, quel que soit le support (papier ou électronique). On peut se rallier à ce point de vue.

Observation finale

7. Dans un souci de clarté et de sécurité juridique, le projet sera soumis à un contrôle complémentaire sur le plan de la rédaction et de la correction de la langue. À titre d'exemple, on relèvera les points suivants.

Les articles 1^{er} et 2 du projet visent à plusieurs reprises des « articles » et « parties », sans préciser qu'il s'agit des articles et parties du Code judiciaire.

Les mêmes articles employant les mots « liste électronique », il paraît opportun, du moins pour leur première mention, d'utiliser les mots « liste électronique visée à l'article 315^{ter} du Code judiciaire ».

Par ailleurs, un article 6 apparaît deux fois dans le texte du projet. On veillera à ce que le texte des deux versions linguistiques adopte une numérotation continue.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME