

CONSEIL DE LA REGION DE BRUXELLES-CAPITALE

SESSION ORDINAIRE 1995-1996

18 SEPTEMBRE 1996

PROJET D'ORDONNANCE

**modifiant l'ordonnance
du 9 septembre 1993 portant modification
du Code du Logement
pour la Région de Bruxelles-Capitale
et relative au secteur
du logement social**

Exposé des motifs

Le présent projet d'ordonnance apporte trois modifications à l'ordonnance du Conseil de la Région de Bruxelles-Capitale du 9 septembre 1993 portant modification du Code du logement pour la Région de Bruxelles-Capitale et relative au secteur du logement social.

La première modification, d'ordre purement terminologique, consisté à remplacer le mot «Exécutif» par «Gouvernement», afin de rendre le texte de l'ordonnance conforme au nouveau vocabulaire institutionnel issu des réformes de 1993.

La deuxième modification concerne le mode de composition du conseil d'administration de la Société du Logement de la Région bruxelloise. Plus précisément, il s'agit d'apporter des changements au régime des incompatibilités frappant les membres de ce conseil. L'objectif poursuivi est de lui permettre de renforcer son efficacité en intégrant en son sein des professionnels du secteur et des représentants des sociétés immobilières de service public qui ont une bonne connaissance du terrain et de problèmes de gestion. Ainsi, cinq mandats d'administrateur, au plus, pour-

BRUSSELSE HOOFDSTEDELIJKE RAAD

GEWONE ZITTING 1995-1996

18 SEPTEMBER 1996

ONTWERP VAN ORDONNANTIE

**tot wijziging van de ordonnantie
van 9 september 1993 tot wijziging
van de Huisvestingscode
voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest
en betreffende de sector
van de sociale huisvesting**

Memorie van toelichting

Dit ontwerp van ordonnantie brengt drie wijzigingen aan de ordonnantie van de Brusselse Hoofdstedelijke Raad van 9 september 1993 tot wijziging van de Huisvestingscode voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en betreffende de sociale huisvesting.

De eerste wijziging is van zuiver terminologische aard, daar het woord «Executieve» vervangen moet worden door het woord «Regering» ten einde de tekst in overeenstemming te brengen met het nieuwe woordenschat eigen aan de hervorming der instellingen van 1993.

De tweede wijziging betreft de samenstellingswijze van de raad van bestuur van de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij. Het gaat in het bijzonder om een wijziging van het overenigbaarheidsstelsel voor de leden van deze raad. De doelstelling hiervan is de doeltreffendheid van de raad te versterken via de integratie van vakmensen en vertegenwoordigers van de openbare vastgoedmaatschappijen die het terrein en de beheersproblemen goed kennen. Ten hoogste vijf mandaten van bestuurder zullen bijgevolg vervuld kunnen worden door een voorzit-

ront être exercés par un président, un administrateur ou un membre du personnel d'une société immobilière de service public.

En outre, un toilettage du texte a été opéré. Ainsi, dans le paragraphe 5 de l'article 7, il n'est plus fait référence aux commissaires des sociétés immobilières de service public puisque cette fonction a été supprimée depuis l'introduction des délégués sociaux. Il n'est également plus question des conseillers provinciaux.

La troisième modification – la plus importante – a pour objet le mode de composition du conseil d'administration des sociétés immobilières de service public.

Comme l'a souligné la section de législation du Conseil d'Etat en examinant le projet d'article 13 de l'ordonnance actuellement en vigueur, deux solutions pouvaient être mises en œuvre afin de mettre sur pied ces sociétés immobilières : soit la création d'un organisme pararégional, sous une forme originale, en en prévoyant la création, la composition, la compétence, le fonctionnement et le contrôle, soit la création d'un organisme sous la forme d'une société commerciale et auquel les lois coordonnées sur les sociétés commerciales trouveraient à s'appliquer (Conseil d'Etat, section législation, avis du 26 août 1991, C.R.B., *Documents*, A-167 (1991-1992), n° 1, p. 48; voy. Aussi, l'avis donné le 11 septembre 1989, C.R.W., *Documents*, 111 (1988-1989), n° 1, p. 8 et l'avis du 2 octobre 1989, C.R.W., *Documents*, 117 (1989-1990), n° 1, p. 15).

Les articles 2 et 12 de l'ordonnance du 9 septembre 1993 indiquent clairement que le Conseil régional a entendu opter pour la deuxième solution en vue d'assurer la création des sociétés immobilières de service public, lesquelles constituent donc, indiscutablement, des sociétés commerciales au sens propre du terme, et par voie de conséquence, des entités dotées de la personnalité juridique.

On ne peut ignorer que l'article 6, § 1er, VI, alinéa 5, 5°, de la loi spéciale de réformes institutionnelles du 8 août 1980 prévoit que l'autorité fédérale demeure compétente en matière des droits des sociétés. Par conséquent, toute modification des dispositions de l'ordonnance relative à l'application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales implique, nécessairement, un débordement de compétences, le recours à l'article 10 de la loi spéciale du 8 août 1980 et à la théorie des pouvoirs implicites.

Rappelons que l'article 10 dispose que «*les décrets peuvent porter des dispositions de droit relatives à des matières pour lesquelles les conseils ne sont pas compétents, dans la mesure où ces dispositions sont nécessaires à l'exercice de leur compétence*».

ter, een bestuurder of een personeelslid van een openbare vastgoedmaatschappij.

Bovendien werd de tekst aan de huidige toestand aangepast. In paragraaf 5 van artikel 7 wordt zodoende niet meer verwezen naar de commissarissen van de openbare vastgoedmaatschappijen, daar deze functie afgeschaft werd sinds de indienstreding van de sociale afgevaardigden. Er is ook geen sprake meer van de leden van de provincieraad.

De derde wijziging – de belangrijkste – betreft de samenstellingswijze van de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappijen.

Zoals onderstreept door de afdeling wetgeving van de Raad van state in haar onderzoek van het ontwerp van artikel 13 van de thans vigerende ordonnantie waren twee oplossingen mogelijk voor de oprichting van deze vastgoedmaatschappijen : hetzij de oprichting van een pararegionale instelling in een originele vorm met vaststelling van de samenstelling, de bevoegdheid, de werking en de controle ervan, hetzij de oprichting van een instelling in de vorm van een handelsvennootschap waarop de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen van toepassing zouden zijn (Raad van State, afdeling wetgeving, advies van 26 augustus 1991, BHR, *Documenten* A-167 (1991-1992), nr. 1, bl. 48; zie ook het advies d.d. 11 september 1989, C.R.W., *Documenten* 111 (1988-1989), nr. 1, bl. 8 en het advies d.d. 2 oktober 1989, C.R.W., *Documenten* 117 (1989-1990), nr. 1, bl. 15).

De artikelen 2 en 12 van de ordonnantie van 9 september 1993 bepalen duidelijk dat de Gewestelijke Raad de tweede optie gekozen heeft voor de oprichting van de openbare vastgoedmaatschappijen die bijgevolg onbetwistbaar handelsvennootschappen zijn in de eigen zin van het woord en dientengevolge eenheden zijn die over de rechtspersoonlijkheid beschikken.

Men kan niet uit het oog verliezen dat artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 5°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen bepaalt dat de federale overheid bevoegd blijft inzake vennootschapsrecht. Elke wijziging van de bepalingen van de ordonnantie betreffende de toepassing van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen impliceert bijgevolg noodzakelijkerwijze een bevoegdheidsoverschrijding, het gebruik tot artikel 10 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en de theorie van de impliciete macht impliceert.

We herinneren dat artikel 10 bepaalt dat «*de decreten kunnen rechtsbepalingen bevatten in aangelegenheden, waarvoor de raden niet bevoegd zijn, voor zover die bepalingen noodzakelijk zijn voor de uitoefening van hun bevoegdheid*».

Peut-on faire jouer ce mécanisme pour justifier l'intervention du législateur régional afin qu'il puisse, par ordonnance, déroger à certaines dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales?

Plusieurs conditions ont été fixées par la loi et précisées par la jurisprudence de la Cour d'arbitrage quant à l'exercice des pouvoirs implicites.

Il faut cumulativement que les compétences implicites :

- aient un caractère accessoire;
- soient nécessaires à l'exercice des compétences principales;
- aient un impact marginal sur la matière considérée et soient susceptibles de recevoir un traitement différencié.

Ces conditions sont-elles remplies en l'espèce?

S'agissant de la première condition, le recours aux pouvoirs implicites a, ici, un caractère accessoire par rapport à deux compétences matérielles que la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux institutions bruxelloises attribue au Conseil de la Région de Bruxelles-Capitale : il s'agit, d'une part, de la compétence de créer des établissements et des entreprises dans le cadre des matières qui relèvent de sa compétence (article 9 de la loi spéciale du 12 janvier 1989) et d'autre part, de la compétence en matière de logement (article 6, § 1er, IV, de la loi spéciale de réformes institutionnelles du 8 août 1980, combiné avec l'article 4 de la loi spéciale du 12 janvier 1989).

L'intrusion dans la compétence fédérale revêt, également, un caractère nécessaire. Elle permet, en effet, d'assurer, dans le conseil d'administration de la société immobilière, une meilleure représentation des différentes tendances présentes au sein du conseil communal, objectif déjà poursuivi par l'actuel article 13.

Le débordement de compétence a-t-il un caractère marginal et la matière traitée est-elle susceptible de recevoir un traitement différencié?

En ce qui concerne l'impact marginal, il faut noter que le présent avant-projet tend à réduire autant que possible les dérogations apportées au droit des sociétés.

Le principe de base du droit des sociétés repose sur une élection des membres du conseil d'administration - au minimum de trois - par l'assemblée générale. Rien n'interdit, bien entendu, que des propositions d'élection de telle ou telle personne soient faites par un actionnaire. Il faut, toutefois, selon la jurisprudence, que l'assemblée générale

Is het mogelijk van dit mechanisme gebruik te maken om de tussenkomst van de wetgever te verantwoorden zodat hij via een ordonnantie van bepaalde bepalingen van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen zou kunnen afwijken?

Meerdere voorwaarden werden door de wet vastgesteld en door de rechtspraak van het Arbitragehof gepreciseerd qua uitoefening van de impliciete macht.

De impliciete bevoegdheden moeten tegelijkertijd :

- van bijkomstige aard zijn;
- voor de uitoefening van de voornaamste bevoegdheden noodzakelijk zijn;
- een marginale weerslag hebben op de in aanmerking genomen aangelegenheid en gedifferentieerd behandeld kunnen worden.

Worden deze voorwaarden in dit geval vervuld?

Wat de eerste voorwaarden betreft, is het gebruik van de impliciete macht bijkomstig ten opzichte van twee materiële bevoegdheden die de bijzondere wet van 12 januari 1989 betreffende de Brusselse instellingen aan de Brusselse Hoofdstedelijke Raad toekent : het gaat enerzijds om de bevoegdheid om instellingen en ondernemingen op te richten in het kader van de aangelegenheden die onder zijn bevoegdheid vallen (artikel 9 van de bijzondere wet van 12 januari 1989) en anderzijds om de bevoegdheid inzake huisvesting (artikel 6, § 1, IV, van de bijzondere wet tot hervorming der instellingen van 8 augustus 1980, gecombineerd met artikel 4 van de bijzondere wet van 12 januari 1989).

De inmenging in de federale bevoegdheid is eveneens noodzakelijk. Ze geeft immers de mogelijkheid aan de raad van bestuur van de vastgoedmaatschappij om een betere vertegenwoordiging van de verschillende stromingen van de gemeenteraad te verzekeren, wat het huidige artikel 13 reeds beoogde.

Heeft de bevoegdheidsoverschrijding een marginale weerslag en kan de in aanmerking genomen aangelegenheid gedifferentieerd behandeld worden?

Wat de marginale weerslag betreft, dient gepreciseerd te worden dat onderhavig voorontwerp de afwijkingen van het vennootschapsrecht zo goed mogelijk tracht te beperken.

Het basisbeginsel van het vennootschapsrecht berust op een verkiezing van de leden van de raad van bestuur - minimum drie - door de algemene vergadering. Niets verbiedt natuurlijk dat een aandeelhouder de éne of de andere persoon als kandidaat voordraagt. De algemene vergadering moet evenwel volgens de rechtspraak de keuze werkelijk

dispose d'un réel choix. Dès lors, en cas de proposition de candidats, il faut au moins qu'il y ait une liste double (ceci résulte des décisions suivantes : Trib. Comm. Bruxelles (réf.), 7 juillet 1983; Trib. Comm. Bruxelles, 31 août 1983; Trib. Comm. Bruxelles (réf.), 2 septembre 1983; Trib. Comm. Bruxelles, 21 septembre 1983; R.P.S., 1983, pp. 288-294 et 309 et J.T., 1984, p. 212; Trib. Comm. Bruxelles, 13 décembre 1984, R.P.S., 1985, p. 122).

Dans le respect de cette liberté, plus ou moins grande, de choix, l'assemblée générale est souveraine et, dès lors, la majorité des membres de cette assemblée peut, fort bien, nommer l'ensemble des membres du conseil d'administration. Pratiquement, cet organe ne représentera alors que la majorité des actionnaires.

Le texte actuel de l'article 13 de l'ordonnance nuance cette conséquence quelque peu injuste de la règle majoritaire. Il indique que, dans le cas où l'actionnaire majoritaire à l'assemblée générale est de nature publique, la majorité des administrateurs doit appartenir à cette catégorie de participants — jusque là, il n'est nullement dérogé au principe de base énoncé ci-avant — et, en outre, — nouveauté par rapport à la pleine et entière liberté de choix de l'assemblée générale — que lorsque la commune dispose d'administrateurs, elle doit faire assurer une représentation des groupes politiques siégeant dans l'opposition au sein du conseil communal.

La question qui se pose ici n'est pas tant celle de la représentation des actionnaires minoritaires par des clauses de représentation proportionnelle au sein du conseil d'administration ou la constitution de catégories d'actionnaires donnant droit à présenter un certain nombre de candidats-administrateurs.

Il s'agit, plutôt, d'assurer une représentation de «minoritaires» au sein de «majoritaires».

On peut, alors, prévoir que la commune présentera, en plus de son quota d'administrateurs, une liste quadruple de candidats observateurs. Cette liste étant composée par les membres des groupes politiques siégeant dans l'opposition au conseil communal.

Ce droit à une représentation minimale des minorités peut être garanti tout en laissant la liberté de choix de l'assemblée générale. Cette liberté repose, alors, sur la constitution de listes quadruples. Cette liste quadruple de candidats observateurs supplémentaires sera établie par le conseil communal à partir de projets de listes émanant de la minorité concernée. Ceci rencontre l'objection relative à la représentativité des observateurs, puisque les candidats sont proposés par le conseil communal tout entier et représentent celui-ci et non pas seulement tel ou tel groupe.

hebben. Indien kandidaten voorgedragen worden, moet er bijgevolg tenminste een dubbele lijst bestaan (dit vloeit voort uit de volgende beslissingen : Brusselse Handelsrechtbank (ref) 7 juli 1983; Brusselse Handelsrechtbank 31 augustus 1983; Brusselse Handelsrechtbank (ref) 2 september 1983, Brusselse Handelsrechtbank 21 september 1983, RPS 1983, bl. 288-294 en 309 en JT 1984, bl. 2121, Brusselse Handelsrechtbank 13 decemberr 1984, RPS 1985, bl. 122).

Op grond van deze min of meer ruime vrije keuze is de algemene vergadering soeverein en kan de meerderheid van haar leden bijgevolg alle bestuurders benoemen. In de praktijk zal de raad van bestuur bijgevolg slechts de meerderheid van de aandeelhouders vertegenwoordigen.

De huidige tekst van artikel 13 van de ordonnantie nuanceert dit enigszins onbillijke gevolg van het meerderheidsstelsel. Artikel 13 bepaalt dat indien de belangrijkste aandeelhouder van de openbare sector afkomstig is, de meeste aandeelhouders tot deze categorie leden moeten behoren — tot hier wordt er geenszins afgeweken van voornoemd basisbeginsel — en dat wanneer de gemeente bestuurders heeft, ze de vertegenwoordiging van de politieke fracties die niet vertegenwoordigd zijn in het college van burgemeester en schepenen moet waarborgen, wat nieuw is ten opzichte van de volledig vrije keuze van de algemene vergadering.

De vraag gaat hier eigenlijk minder naar de vertegenwoordiging van de minderheidsaandeelhouders door middel van clausules voor de evenredige vertegenwoordiging binnen de raad van bestuur of de oprichting van categorieën aandeelhouders die het recht hebben een aantal kandidaten-bestuurders voor te dragen.

De bedoeling is eerder de vertegenwoordiging van de minderheid binnen de meerderheid te waarborgen.

Er kan bijgevolg worden voorzien dat de gemeente, naast haar aandeel aan bestuurders, een viervoudige lijst met kandidaten-waarnemers zal voordragen. Deze lijst zal de ledene van de politieke fracties bevatten, die in de oppositie van de gemeenteraad zitting hebben.

Dit recht op een minimale vertegenwoordiging van de minderheden kan gewaarborgd worden zonder dat geraakt wordt aan de vrije keuze van de algemene vergadering. Deze vrije keuze berust dan op de opmaak van viervoudige lijsten met aanvullende kandidaten-waarnemers die door de gemeenteraad opgemaakt worden op basis van lijsten voorgesteld door de betrokken minderheid. Dit komt tegemoet aan het bezwaar betreffende de representativiteit van de waarnemers, daar de kandidaten voorgedragen worden door de hele gemeenteraad en hem — en niet alleen de éne of de andere fractie — vertegenwoordigen.

L'atteinte ainsi portée au droit des sociétés est des plus marginales puisqu'il s'agit de garantir la présence d'observateurs ayant voix consultative au sein du conseil d'administration, tout en assurant la liberté de choix de l'assemblée générale.

La matière traitée – le mode de composition du conseil d'administration – est, en outre, susceptible de recevoir un traitement différencié. En effet, l'article 13 en projet ne concerne que les sociétés immobilières de service public de la Région de Bruxelles-Capitale. Le traitement spécifique qui leur est ainsi réservé n'a aucune conséquence sur l'application du régime général des lois coordonnées sur les sociétés commerciales au plan fédéral.

Il appert, toutefois, que la solution retenue touche, de manière incidente, au fonctionnement de l'institution communale, au travers du conseil communal. En effet, la liberté de choix qui préside à l'exercice des compétences que la nouvelle loi communale attribue au conseil est quelque peu ébranlée par le projet d'article 13. Cette liberté peut se trouver bridée par la circonstance que les observateurs à voix consultative devront être choisis parmi les personnes proposées par la minorité.

Ici aussi, seul le recours à la théorie des pouvoirs implicites permet de justifier une telle atteinte à la compétence fédérale de fixer les règles de fonctionnement des institutions communales. En effet, aux termes de l'article 162 de la Constitution, les institutions communales sont réglées par la loi.

Il appert de ce qui précède que le caractère accessoire du recours aux pouvoirs implicites, ainsi que la nécessité d'y recourir, peuvent recevoir les mêmes justifications que celles développées à propos des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

En ce qui concerne l'impact marginal, on peut relever que le fonctionnement du conseil communal n'est que très peu modifié par l'article en projet. En effet, il n'est nullement question de priver le conseil communal de son droit de présenter à l'assemblée générale, les personnes qui le représenteront au conseil d'administration de la société immobilière de service public. Il n'est pas plus question de priver la majorité au conseil communal de sa représentation naturelle au sein de ce conseil. La nouvelle règle n'est là que pour y permettre également une représentation, avec voix uniquement consultative, de la minorité au sein du conseil communal.

Quant au traitement différencié que la matière ainsi traitée est susceptible de recevoir, on insistera sur le fait que la disposition en projet ne vise que les conseils communaux de communes qui disposent d'une représentation au sein du conseil d'administration d'une société immobilière

De inbreuk op het vennootschapsrecht is heel marginaal, daar het gaat om het waarborgen van de aanwezigheid van waarnemers met raadgevende stem binnen de raad van bestuur, zonder dat de vrije keuze van de algemene vergadering aangestast wordt.

De in aanmerking genomen aangelegenheid – met name de samenstellingswijze van de raad van bestuur – kan bovendien gedifferentieerd behandeld worden. Het artikel 13 in voorbereiding betreft immers alleen de openbare vastgoedmaatschappijen van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest. De specifieke behandeling van deze maatschappijen heeft geen enkele weerslag op de toepassing van het algemene stelsel van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen op federaal vlak.

Het blijkt evenwel dat de gekozen oplossing de werking van de gemeentelijke instelling, via de gemeenteraad, bijkomstig aanraakt. De vrije keuze voor de uitoefening van de bevoegdheden, die de nieuwe gemeentewet aan de raad toekent, wordt enigzins aangetast door het artikel 13 in voorbereiding. Deze vrije keuze kan beteugeld worden door het feit dat de waarnemers met raadgevende stem moeten gekozen worden onder de door de minderheid voorgestelde personen.

Het gebruik van de theorie van de impliciete macht kan hier ook een dergelijke aantasting van de federale bevoegdheid, om de werkingsregelen van de gemeenteverhuden vast te leggen, verantwoorden. De gemeentelijke instellingen worden immers krachtens artikel 162 van de Grondwet geregeld.

Uit hetgeen voorafgaat blijkt dat de bijkomstige aard van het gebruik van de impliciete macht alsmede de noodzaakelijkheid, hierop beroep te doen, verantwoord kunnen worden voor dezelfde redenen als deze die ontwikkeld werden voor de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Wat de marginale weerslag betreft, kan worden gesteld dat de werking van de gemeenteraad heel weinig gewijzigd wordt door het artikel in voorbereiding. De bedoeling bestaat geenszins erin om de gemeenteraad van zijn recht om personen aan de algemene vergadering voor te dragen die hem in de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappij zullen vertegenwoordigen te onzeggen. Het gaat evenmin om het ontzeggen aan de meerderheid van de gemeenteraad van haar natuurlijke vertegenwoordiging binnen deze raad. De nieuwe regel heeft als enig doel een vertegenwoordiging van de minderheid in de gemeenteraad, die alleen over een raadgevende stem beschikken, mogelijk te maken.

In verband met de eventuele gedifferentieerde behandeling van de aangelegenheid zal het nadruk worden gelegd op het feit dat de bepaling in voorbereiding enkel de gemeenteraden betreft die vertegenwoordigd zijn in de raad van bestuur van een openbare vastgoedmaatschappij.

de service public; il s'agit donc de régler une situation spécifique et ponctuelle, sans pour cela rompre l'homogénéité des principes figurant dans la nouvelle loi communale.

Il ressort de ces considérations que les problèmes de répartition des compositions que pose, a priori, le libellé de l'article 13 en projet peuvent trouver leur solution en appliquant l'article 10 de la loi spéciale de réformes institutionnelles du 8 août 1980.

Le Conseil d'Etat s'interroge sur la limitation du régime de protection des minorités au seul cas où la commune dispose d'une majorité au sein du conseil d'administration de la société immobilière. N'y aurait-il pas, de ce fait, une discrimination par rapport aux minorités de conseils communaux de communes qui ne disposent pas d'une telle majorité? Les articles 10 et 11 de la Constitution ne seraient-ils pas méconnus par la disposition en projet?

Selon une jurisprudence constante de la Cour d'Arbitrage, «*Les règles constitutionnelles de l'égalité des Belges et de la non-discrimination n'excluent pas d'une différence de traitement soit établie selon certaines catégories de justiciables pour autant que le critère de différenciation soit susceptible de justification objective et raisonnable.*

L'existence d'une telle justification doit s'apprécier par rapport au but et aux effets de la mesure considérée; le principe d'égalité est violé lorsqu'il est établi qu'il n'existe pas de rapport raisonnable de proportionnalité entre les moyens employés et le but visé.

(C.A., notamment les arrêts n° 21/89, 22/89, 23/89, 1/90, 18/90, 26/90, 34/90, 35/90, 39/90, 42/90, 3/91, 13/91, 16/91.)

La différence de traitement doit donc être analysée par rapport au but et aux effets de la mesure considérée. En l'espèce, il s'agit d'associer, de manière consultative, des représentants des minorités politiques et linguistiques du conseil communal de communes disposant de la majorité au conseil d'administration d'une société immobilière de service public, afin d'éviter le risque d'une politisation des décisions prises en son sein. Le critère de la «majorité au sein du conseil d'administration» a été choisi car il correspond à celui de l'article 67 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales qui règle le mode de décision au sein du conseil d'administration dans les sociétés anonymes. Selon cette disposition, et sauf disposition statutaire dérogatoire, les règles ordinaires des assemblées délibérantes s'appliquent aux résolutions prises par le conseil d'administration (voyez : R.P.D.B., v° Sociétés anonymes, Tome XII, Bruxelles, Bruylant, 1943, p. 402, n° 799).

Het gaat bijgevolg alleen om het regelen van een specifieke en welbepaalde toestand zonder de samenhang van de beginselen van de nieuwe gemeentewet aan te tasten.

Uit deze overwegingen blijkt dat de problemen qua verdeling van de samenstelling, die de tekst van het artikel 13 in voorbereiding a priori oplevert, opgelost kunnen worden door artikel 10 van de bijzondere wet tot hervorming der instellingen van 8 augustus 1980 toe te passen.

De Raad van State de gemeente de meerderheid heeft in de raad van bestuur van de vastgoedmaatschappij ontstaan er vragen over de beperking van de bescherming van de minderheden. Ontstaat er dan geen discriminatie t.a.v. minderheden uit gemeenteraden die niet over een dergelijke meerderheid beschikken? Worden de artikelen 10 en 11 van de Grondwet wel nageleefd door deze ontwerpbeplanning?

Volgens de vast rechtspraak van het Arbitragehof «*sluiten de grondwettelijke regels over de gelijkheid van de Belgen en de non-discriminatie niet uit dat een verschillende behandeling kan worden ingevoerd voor de verschillende categorieën justitieabelen voor zover het criterium voor het onderscheid objectief en redelijk gerechtvaardigd kan worden.*

Het bestaan van een dergelijke rechtvaardiging moet aangepast worden aan het doel en de gevolgen van de overwogen maatregel : het gelijkheidsprincipe wordt geschondden wanneer er geen redelijk proportioneel verband bestaat tussen de gebruikte middelen en het beoogde doel. (vrije vertaling)

(A.H. inzonderheid de besluiten nrs 21/89, 22/89, 23/89, 1/90, 18/90, 26/90, 34/90, 35/90, 39/90, 42/90, 3/91, 13/91, 16/91.)

Het verschil in behandeling moet dus worden geanalyseerd met betrekking tot het doel en de gevolgen van de overwogen maatregel. In het onderhavige geval, gaat het erom, op adviserende wijzen, de vertegenwoordigers van politieke en taalminderheden in de gemeenteraden van gemeenten die de meerderheid hebben in een openbare vastgoedmaatschappij bij de werking van deze laatste te betrekken om het risico op verpolitiseren van door haar getroffen beslissingen te beperken. Het criterium van de «meerderheid in de raad van bestuur» werd gekozen omdat het overeenstemt met artikel 67 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen die de beslissingswijze regelt voor de raden van bestuur van naamloze vennootschappen. Volgens deze bepaling, en uitgezonderd afwijkende statutaire bepalingen, zijn de gewone regels voor de delibererende vergaderingen van toepassing op de beslissingen genomen door de raad van bestuur (zie : referenties Franse tekst, Naamloze Vennootschappen, boekdeel XII, Brussel, Bruylant, 1943, p. 402, n° 799).

Le critère de la majorité confère donc aux administrateurs représentant la commune un pouvoir de décision effectif au sein du conseil d'administration. Faut-il le dire, la majorité à l'assemblée générale permet d'obtenir également la majorité des sièges au conseil d'administration puisque les administrateurs sont nommés par la majorité de l'assemblée?

Dès lors, il est permis de conclure que la nécessité de représenter les minorités politiques et linguistiques dans le conseil d'administration ne se fait pas ressentir avec la même acuité lorsque la commune ne dispose pas de la majorité au sein de ce conseil, et ce pour deux raisons :

1. les cas où une commune est minoritaire au sein du conseil d'administration sont rares puisque la majorité à l'assemblée générale dispose, juridiquement de la faculté de choisir et de nommer l'ensemble des administrateurs; en ce cas, les groupes politiques et linguistiques majoritaires au sein du conseil communal ne seront pas représentés au sein du conseil d'administration; une représentation des minorités ne se justifie donc pas;
2. pour pouvoir prendre des décisions, les membres minoritaires du conseil d'administration représentant une commune devront nécessairement agir conjointement avec d'autres membres de ce conseil : la nécessité d'agir conjointement et de recueillir, dès lors, l'assentiment d'autres partenaires représentés dans la société immobilière de service public atténue considérablement le risque d'abus dans la prise de décisions, ce risque pouvant être plus grand lorsqu'un seul membre de la société peut agir seul.

Il ressort de cette analyse que le critère utilisé par le projet d'ordonnance est susceptible de justification objective et raisonnable et proportionné au but poursuivi et aux effets de la mesure prise par le biais de la disposition en projet.

Le principe d'égalité n'est donc pas méconnu.

Commentaire des articles

Article 1^{er}

Cette disposition se justifie par le respect du prescrit de l'article 8, alinéa 2, de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux institutions bruxelloises.

Het meerderheids criterium verleent de bestuurders die een gemeente vertegenwoordigen dus een effectieve beslissingsbevoegdheid in de raad van bestuur. Vanzelfspreken kan de meerderheid in de algemene vergadering eveneens de meerderheid van de zetels verwerven in de raad van bestuur aangezien de bestuurders benoemd worden door de meerderheid van de algemene vergadering.

We kunnen hieruit dus besluiten dat de noodzaak om de politieke en taalminderheden te vertegenwoordigen in de raad van bestuur niet even scherp wordt gevoeld als de gemeente niet over de meerderheid beschikt in de raad van bestuur, en dit om twee redenen :

1. de gevallen waarin een gemeente in de minderheid is in de raad van bestuur zijn zeldzaam, aangezien de meerderheid in de algemene vergadering juridisch gezoek bevoegd is alle bestuurders te kiezen en te benoemen; in dit geval zullen de politieke en taalminderheden in de gemeenteraad niet vertegenwoordigd zijn in de raad van bestuur; de vertegenwoordiging van de minderheden is hier dus niet gerechtvaardigd;
2. om beslissingen te kunnen nemen, moeten de minderheidsleden van de raad van bestuur die een gemeente vertegenwoordigen noodzakelijkerwijs samenwerken met andere leden van deze raad; de noodzaak om samen te werken en dus om de goedkeuring te verwerven van andere partners die in de openbare vastgoedmaatschappij vertegenwoordigd zijn verkleint aanzienlijk het risico op misbruik in het aftakking van de beslissingen. Dit risico neemt toe wanneer één enkel lid van de maatschappij alleen kan handelen.

Uit deze analyse blijkt dat het criterium dat in het ontwerp van ordonnantie wordt gebruikt op een objectieve en redelijke manier gerechtvaardigd kan worden, en dat het in verhouding staat tot het nagestreefde doel en tot de gevolgen van de maatregel getroffen door middel van deze ontwerpbevestiging.

Het gelijkheidsprincipe wordt dus niet geschonden.

Commentaar van de artikelen

Artikel 1

Deze bepaling is verantwoord door de inachtneming van de voorschriften van artikel 8, tweede lid, van de bijzondere wet van 12 januari 1989 betreffende de Brusselse instellingen.

Article 2

Cette disposition vise à remplacer le mot «Exécutif» par celui de «Gouvernement». Cette adaptation se justifie par la nouvelle terminologie employée à l'occasion des réformes institutionnelles de 1993.

Ainsi l'article 127, § 1er, de la loi spéciale du 16 juillet 1993 tendant à achever la structure fédérale de l'Etat remplace, à l'article 6 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux institutions bruxelloises, le mot «Exécutif» par celui de «Gouvernement».

Article 3

Cette disposition permet, tout d'abord, à cinq membres au plus du conseil d'administration de la Société du Logement de la Région bruxelloise d'être, en même temps, président, administrateur ou membre du personnel d'une société immobilière de service public.

Dans un souci de maintenir l'indépendance de ces membres, il est néanmoins prévu une interdiction d'être présent aux délibérations du conseil d'administration concernant un point auquel la société immobilière de service public concernée a un intérêt direct. Cette mesure a été calquée sur le régime de l'article 92, 1°, de la nouvelle loi communale sans préjudice de la disposition de l'article 60 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Elle supprime, ensuite, deux incompatibilités avec la fonction d'administrateur. Ne sont plus incompatibles avec l'exercice d'un tel mandat les qualités de commissaire de société immobilière de service public - fonction supprimée - et de conseiller provincial.

Article 4

La disposition prévoit une protection des groupes politiques minoritaires au sein des conseils communaux de communes représentées par des administrateurs au sein de sociétés immobilières de service public de la Région de Bruxelles-Capitale.

La protection de la minorité se concrétise par la désignation, par l'assemblée générale de la société immobilière, sur une liste quadruple de candidats proposée par le conseil communal concerné, de deux membres du conseil d'administration disposant d'une voix consultative. Il va sans dire que les candidats proposés doivent impérativement représenter la minorité.

En outre, ces membres du conseil d'administration avec voix consultative disposent des mêmes droits et obligations que les administrateurs sans toutefois détenir une voix déli-

Artikel 2

Deze bepaling beoogt de vervanging van het woord «Executieve» door het woord «Regering» en wordt verantwoord door de nieuwe terminologie die gebruikt werd in 1993 ter gelegenheid van de hervorming der instellingen.

Bij artikel 127, § 1, van de bijzondere wet van 16 juli 1993 tot vervollediging van de federale staatsstructuur wordt het woord «Executieve» door het woord «Regering» in artikel 6 van de wet van 12 januari 1989 betreffende de Brusselse instellingen vervangen.

Artikel 3

Ten eerste kunnen met deze bepaling ten hoogste vijf leden van de raad van bestuur van de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij tegelijkertijd voorzitter, bestuurder of personeelslid van een openbare vastgoedmaatschappij zijn.

Ten einde de onafhankelijkheid van deze leden te handhaven wordt evenwel voorzien dat ze de beraadslagingen van de raad van bestuur niet mogen bijwonen, indien ze verband houden met een zaak waarbij de openbare vastgoedmaatschappij rechtstreeks belang heeft. Deze maatregel stemt overeen met het stelsel bepaald bij artikel 92, 1° van de nieuwe gemeentewet zonder afbreuk te doen aan de bepaling van artikel 60 van de samengeschakelde wetten op de handelsvennootschappen.

Ten tweede worden met deze bepaling twee onverenigbaarheden met de functie van bestuurder afgeschaft. De hoedanigheid van commissaris van een openbare vastgoedmaatschappij, functie die afgeschaft werd, en deze van lid van de provincieraad zijn niet meer onverenigbaar met een dergelijk mandaat.

Artikel 4

De bepaling voorziet in een bescherming van de politieke fracties van de minderheid binnen de gemeenteraad, wanneer de gemeente vertegenwoordigd wordt door bestuurders in de openbare vastgoedmaatschappijen van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.

Om de bescherming van de minderheid te verzekeren duidt de algemene vergadering van de vastgoedmaatschappij twee leden met raadgevende stem van de raad van bestuur aan, gekozen uit een lijst van vier kandidaten voorgedragen door de betrokken gemeenteraad. Het spreekt vanzelf dat de voorgedragen kandidaten de minderheid moeten vertegenwoordigen.

Bovendien hebben de leden van de raad van bestuur met raadgevende stem dezelfde rechten en plichten als de bestuurders zonder echter een beslissende stem te hebben. Ze

bétative. Ainsi, comme les administrateurs, ils doivent être convoqués régulièrement aux réunions du conseil d'administration et sont soumis aux mêmes incompatibilités et règles de déontologie.

Le Ministre-Président,

Charles PICQUE

Le Secrétaire d'Etat adjoint au Ministre-Président,

Eric TOMAS

moeten dus net als de bestuurders regelmatig opgeroepen worden voor de vergaderingen van de raad van bestuur en ze zijn onderworpen aan dezelfde overeenigbaarheden en deontologische regels.

De Minister-Voorzitter,

Charles PICQUE

De Staatssecretaris toegevoegd aan de Minister-Voorzitter,

Eric TOMAS

**AVANT-PROJET D'ORDONNANCE
SOU MIS À L'AVIS
DU CONSEIL D'ETAT**

AVANT-PROJET D'ORDONNANCE

**modifiant l'ordonnance
du 9 septembre 1993 portant modification
du Code du Logement
pour la Région de Bruxelles-Capitale
et relative au secteur
du logement social**

Le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, sur la proposition du Ministre-Président ayant le logement dans ses attributions et du Secrétaire d'Etat qui lui est adjoint.

ARRETE :

Le Ministre-Président ayant le logement dans ses attributions et le Secrétaire d'Etat qui lui est adjoint sont chargés de présenter au Conseil l'avant-projet d'ordonnance dont la teneur suit :

Article 1er

La présente ordonnance règle une matière visée à l'article 39 de la Constitution.

Article 2

Dans l'ordonnance du 9 septembre 1993 portant modification du Code du logement pour la Région de Bruxelles-Capitale et relative au secteur du logement social, les mots «l'Exécutif» sont remplacés par les mots «le Gouvernement».

Article 3

L'article 7 de l'ordonnance du 9 septembre 1993, précitée, est remplacé par la disposition suivante :

«Article 7.

§ 1er. La Société du Logement de la Région bruxelloise est administrée par un conseil de quinze membres. Ils sont élus par l'assemblée générale, sur proposition de leurs groupes linguistiques respectifs, soit :

- dix membres pour le groupe linguistique majoritaire, dont quatre maximum peuvent être membre du conseil de la Région de Bruxelles-Capitale ;
- cinq membres pour l'autre groupe linguistique, dont deux maximum peuvent être membre du conseil de la Région de Bruxelles-Capitale.

Le conseil d'administration peut comprendre, au plus, cinq membres qui disposent, en outre, de la qualité de président, d'administrateur ou de membre d'une société immobilière de service public. Il est interdit à ces membres d'être présents à la délibération sur des objets auxquels la société immobilière de service public, dont ils sont président, administrateur ou membre, a un intérêt direct.

**VOORONTWERP VAN ORDONNANTIE
ONDERWORPEN AAN HET ADVIES
VAN DE RAAD VAN STATE**

VOORONTWERP VAN ORDONNANTIE

**tot wijziging van de ordonnantie
van 9 september 1993 tot wijziging
van de Huisvestingscode
voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest
en betreffende de sector
van de sociale huisvesting**

De Brusselse Hoofdstedelijke Regering, op de voordracht van de Minister-Voorzitter bevoegd voor huisvesting en van de hem toegevoegde Staatssecretaris.

BESLUIT :

De Minister-Voorzitter bevoegd voor huisvesting en de hem toegevoegde Staatssecretaris worden belast met het voordragen aan de Raad van het voorontwerp van ordonnantie waarvan de inhoud hierna volgt :

Artikel 1

Deze ordonnantie regelt een aangelegenheid bedoeld in artikel 39 van de Grondwet.

Artikel 2

In de ordonnantie van 9 september 1993 tot wijziging van de Huisvestingscode voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en betreffende de sociale huisvesting worden de woorden «de Executieve» vervangen door de woorden «de Regering».

Artikel 3

Artikel 7 van voornoemde ordonnantie van 9 september 1993 wordt vervangen door de volgende bepaling :

«Artikel 7.

§ 1. De Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij wordt bestuurd door een raad van vijftien leden. Ze worden gekozen door de algemene vergadering op de voordracht van hun respectieve taalgroep, met name :

- tien leden voor de taalgroep die de meerderheid vormt, van wie er ten hoogste vier tot de Brusselse Hoofdstedelijke Raad mogen behoren ;
- vijf leden voor de andere taalgroep van wie er ten hoogste twee tot de Brusselse Hoofdstedelijke Raad mogen behoren.

De raad van bestuur kan maximum vijf leden bevatten die bovendien de hoedanigheid van bestuurder of lid van een openbare vastgoedmaatschappij kunnen hebben. Deze leden mogen de beraadslaging betreffende zaken waarbij de openbare vastgoedmaatschappij, waarvan ze voorzitter, bestuurder of lid zijn, rechtstreeks belang heeft niet bijwonen.

§ 2. Le mandat d'administrateur est révocable à tout moment par l'assemblée générale et est renouvelable.

§ 3. Le Gouvernement propose au conseil d'administration, qui les élit en son sein, un président et un vice-président administrateur-délégué. Ils appartiennent à un groupe linguistique différent.

§ 4. Le Gouvernement nomme deux commissaires, appartenant à un groupe linguistique différent, afin d'exercer les missions prévues aux articles 9 et 10 de la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public. Ce contrôle est limité au respect du contrat de gestion par la Société du Logement de la Région bruxelloise lorsqu'il a été conclu en application de l'article 6, § 3, de la présente ordonnance.

§ 5. Le mandat d'administrateur est incompatible avec l'exercice des fonctions suivantes :

- membres du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale ou Secrétaire d'Etat adjoind à l'un de ces membres;
- administrateur, dirigeant ou employé d'une entreprise de travaux publics ou d'une société de promotion et de construction immobilière, ainsi que toutes les personnes qui exercent ces activités en nom propre;
- réviseur ou délégué social d'une société immobilière de service public de la Région de Bruxelles-Capitale.»

Article 4

Les alinéas 2, 3 et 4 de l'article 13 de l'ordonnance du 9 septembre 1993, précitée, sont remplacés par les alinéas suivants :

«Lorsque la part du capital social souscrit par une commune lui accorde des administrateurs composant la majorité des membres du conseil d'administration de la société immobilière de service public, une représentation des groupes politiques siégeant dans l'opposition au conseil communal doit être garantie au sein du conseil d'administration, selon les modalités prévues aux alinéas 3 et 4 du présent article.

Lorsque le conseil d'administration ne comporte aucun administrateur émanant d'un des groupes politiques visés à l'alinéa 2, l'assemblée générale de la société immobilière de service public choisit sur une liste quadruple de candidats deux observateurs de ces groupes. La liste quadruple est élaborée et soumise à l'assemblée générale par le conseil communal concerné. Elle ne comprend que les candidats proposés par les groupes politiques précités.

Les personnes choisies en application de l'alinéa 3 sont membres du conseil d'administration, en qualité d'observateur avec voix consultative.»

Bruxelles, le

Par le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale,

Le Ministre-Président,

Charles PICQUE

Le Secrétaire d'Etat,

Eric TOMAS

§ 2. Het mandaat van bestuurder kan op elk ogenblik door de algemene vergadering herroepen worden en is hernieuwbaar.

§ 3. De Regering draagt aan de raad van bestuur een voorzitter en een ondervoorzitter-afgevaardigd bestuurder voor, die uit de leden van die raad gekozen worden. Ze behoren tot verschillende taalgroepen.

§ 4. De Regering benoemt twee commissarissen die tot een verschillende taalgroep behoren om de taken, bedoeld in de artikelen 9 en 10 van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, te vervullen. Deze controle wordt beperkt tot de naleving van het beheerscontract door de Brusselsel Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij dat bij toepassing van artikel 6, § 3 van deze ordonmantie werd gesloten.

§ 5. Het mandaat van bestuurder is onverenigbaar met de uitoefening van de volgende functies :

- leden van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering of Staatssecretaris toegevoegd aan één van deze leden;
- bestuurder, hoofd of bediende van een onderneming van openbare werken of van een project-ontwikkelingsmaatschappij alsmede alle personen die deze activiteiten in eigen naam uitoefenen;
- revisor of sociaal afgevaardigde van een openbare vastgoed-maatschappij van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.»

Artikel 4

Het tweede lid, het derde lid en het vierde lid van artikel 13 van voornoemde ordonmantie van 9 september 1993 worden vervangen door de volgende leden :

«Als het deel van het maatschappelijk kapitaal waarop een gemeente heeft ingetekend, haar het recht geeft op bestuurders die de meerderheid van de leden van de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappij samenstellen, moet een vertegenwoordiging van de politieke fracties van de oppositie die in de gemeenteraad zitten hebben, gewaarborgd worden in de raad van bestuur volgens de modaliteiten waarin het derde en het vierde lid van dit artikel voorzien.

Bevat de raad van bestuur geen enkele bestuurder geen enkele bestuurder afkomstig van een van de politieke fracties, bedoeld in het tweede lid, dan kiest de algemene vergadering van de openbare vastgoedmaatschappij twee waarnemers van deze groepen uit een viervoudige kandidatenlijst. De viervoudige lijst wordt opgemaakt en voorgelegd door de betrokken gemeenteraad aan de algemene vergadering. Ze bevat enkel de kandidaten die door voornoemde politieke fracties voorgedragen werden.

De bij toepassing van het derde lid gekozen personen zijn ledene van de raad van bestuur in de hoedanigheid van waarnemer met raadgevende stem.»

Brussel,

Vanwege de Brusselse Hoofdstedelijke Regering,

De Minister-Voorzitter,

Charles PICQUE

De Staatssecretaris,

Eric TOMAS

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le Conseil d'Etat, section de législation, huitième chambre, saisi par le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, Ministre des Pouvoirs locaux, de l'Emploi, du Logement et des Monuments et Sites, le 27 mars 1996 d'une demande d'avis sur un avant-projet d'ordonnance «modifiant l'ordonnance du Conseil de la Région de Bruxelles-Capitale du 9 septembre 1993 portant modification du Code du Logement pour la Région de Bruxelles-Capitale et relative au secteur du logement social», a donné le 18 juin 1996 l'avis suivant :

Portée de l'avant-projet

Les modifications que l'avant-projet soumis pour avis envisage d'apporter à l'ordonnance du 9 septembre 1993 portant modification du Code du Logement pour la Région de Bruxelles-Capitale et relative au secteur du logement social, ont un objectif triple.

1. Le projet tend en premier lieu à remplacer chaque fois dans le texte de cette ordonnance le mot «Exécutif» par le mot «Gouvernement» (article 2 du projet). Il s'agit à cet égard d'une adaptation d'ordre purement terminologique afin d'harmoniser l'ordonnance avec la nouvelle terminologie fédérale instaurée par l'article 127, § 1^{er}, de la loi spéciale du 16 juillet 1993 visant à achever la structure fédérale de l'Etat.

2. L'article 3 du projet tend principalement à modifier les dispositions empruntées à l'article 7 de l'ordonnance, en ce qui concerne la composition du conseil d'administration de la Société du logement de la Région bruxelloise, notamment pour ce qui est des incompatibilités existant en la matière.

Ainsi, est supprimée, l'incompatibilité avec le mandat de conseiller provincial et avec la fonction de président, d'administrateur, de commissaire ou de membre du personnel d'une société immobilière de service public de la Région de Bruxelles-Capitale, ou d'une société de logement d'une autre Région. En revanche, le nombre d'administrateurs pouvant réunir les qualités de président, administrateur ou membre du personnel d'une société immobilière de service public, est réduit à cinq. Ceux-ci ne peuvent pas participer aux délibérations concernant des objets auxquels la société immobilière de service public dont ils sont président, administrateur ou membre du personnel, a un intérêt direct.

Est maintenue, l'incompatibilité avec la fonction de réviseur ou de délégué social, d'une société immobilière de service public de la Région de Bruxelles-Capitale.

3. La modification qu'il est envisagé d'apporter, par l'article 4 du projet, à l'article 13 de l'ordonnance du 9 septembre 1993, concerne le mode de composition du conseil d'administration des sociétés immobilières de service public.

Aux termes de l'article 13, actuellement en vigueur, dans les sociétés immobilières de service public ou la part au capital souscrite par la commune lui accorde des administrateurs, une représentation des groupes politiques siégeant au conseil communal et non représentés au collège des bourgmestre et échevins est garantie. Les représentants de ces groupes minoritaires participent, avec voix consultative, aux réunions du conseil d'administration de la société immobilière de service public.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De Raad van State, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 27 maart 1996 door de Minister-Voorzitter van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, Minister van Plaatselijke Besturen, Werkgelegenheid, Huisvesting en Monumenten en Landschappen verzocht hem van advies te dienen over een voorontwerp van ordonnantie «tot wijziging van de ordonnantie van de Brusselse Hoofdstedelijke Raad van 9 september 1993 tot wijziging van de Huisvestingscode voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en betreffende de sociale huisvesting», heeft op 18 juni 1996 het volgende advies gegeven :

Strekking van het voorontwerp

De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde voorontwerp van ordonnantie beoogt aan te brengen in de ordonnantie van 9 september 1993 houdende de wijziging (van de Huisvestingscode) voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en betreffende de sector van de sociale huisvesting, hebben een drievoudig doel.

1. Het ontwerp strekt er in de eerste plaats toe in de tekst van die ordonnantie het woord «Executieve» telkens te vervangen door «Regering» (artikel 2 van het ontwerp). Het betreft hier een zuiver terminologische aanpassing teneinde de ordonnantie in overeenstemming te brengen met de nieuwe federale terminologie ingevoerd door artikel 127, § 1, van de bijzondere wet van 16 juli 1993 tot vervollediging van de federale staatsstructuur.

2. Artikel 3 van het ontwerp strekt er in hoofdzaak toe de in artikel 7 van de ordonnantie opgenomen bepalingen met betrekking tot de samenstelling van de raad van bestuur van de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij te wijzigen, inzonderheid wat de terzake geldende onverenigbaarheden betreft.

Aldus wordt de onverenigbaarheid met het mandaat van provincieraadslid en met de functie van voorzitter, bestuurder, commissaris of personeelslid van een openbare vastgoedmaatschappij van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest of van een huisvestingsmaatschappij van een ander Gewest afgeschaft. Wel wordt het aantal bestuurders die tegelijk de hoedanigheid van voorzitter, bestuurder of lid van een openbare vastgoedmaatschappij kunnen hebben, beperkt tot vijf. Zij mogen niet deelnemen aan beraadslagingen betreffende zaken waarbij de openbare vastgoedmaatschappij waarvan ze voorzitter, bestuurder of lid zijn, rechtstreeks belang heeft.

De onverenigbaarheid met de functie van revisor of sociaal afgevaardigde van een openbare vastgoedmaatschappij van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest blijft behouden.

3. De door artikel 4 van het ontwerp beoogde wijziging van artikel 13 van de ordonnantie van 9 september 1993 betreft de wijze van samenstelling van de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappijen.

Luidens de thans geldende bepaling van artikel 13, tweede lid, wordt in de openbare vastgoedmaatschappijen waarin de kapitaalparticipatie van een gemeente haar recht geeft op bestuurders, een vertegenwoordiging gewaarborgd van de politieke fracties die in de gemeenteraad zitting hebben, doch niet vertegenwoordigd zijn in het college van burgemeester en schepenen. Die vertegenwoordigers van de minderheidsfracties in de gemeenteraad nemen, met raadgevende stem, deel aan de vergaderingen van de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappij.

Le projet soumet cette représentation garantie de groupes minoritaires à une limitation en trois volets :

- a) le droit de représentation ne sera d'application que dans des sociétés immobilières de service public au sein desquelles une seule commune possède une part majoritaire (non pas dans des sociétés immobilières ou différentes communes ou diverses administrations publiques sont chacune actionnaire minoritaire mais forment, ensemble, une majorité) (article 13, alinéa 2, en projet);
- b) en outre, ce droit ne vaudra que si dans le conseil d'administration de la société immobilière, il n'est nommé aucun administrateur «émanant» d'un groupe minoritaire au sein du conseil communal (alinéa 3 en projet);
- c) le nombre de «représentants» des groupes minoritaires ne peut être supérieur à deux (alinéa 3 en projet).

Le projet dispose également que les observateurs concernés sont choisis par l'assemblée générale de la société immobilière de service public, sur proposition du conseil communal intéressé (alinéa 3 en projet).

Des explications fournies par le délégué du gouvernement, il ressort que l'article 13, alinéa 2, de l'ordonnance du 9 septembre 1993 est actuellement appliqué, en ce sens que chaque groupe non représenté au sein du collège des bourgmestre et échevins, a droit à un représentant avec voix consultative au conseil d'administration de la société immobilière de service public. Toujours selon le délégué du gouvernement, le nombre relativement élevé de ces «représentants» qui en résulte, affecterait le fonctionnement des conseils d'administration des sociétés immobilières.

Le Conseil d'Etat s'est déjà vu soumettre naguère un avant-projet tendant à modifier l'article 13 de l'ordonnance du septembre 1993. Selon cet avant-projet, dans toutes les sociétés immobilières où une ou plusieurs communes avaient un administrateur, le conseil communal pourrait désigner deux personnes siégeant au conseil d'administration afin de représenter l'ensemble des groupes minoritaires au conseil communal. Sur cet avant-projet, le Conseil d'Etat a donné le 6 février 1995 l'avis L. 24.051/9.

Examen du texte

Intitulé

Dans le texte néerlandais de l'intitulé du projet, il y a lieu de citer correctement l'intitulé de l'ordonnance du 9 septembre 1993. Il conviendra dès lors d'écrire in fine «... en betreffende de sociale huisvesting» au lieu de «... en betreffende de sociale huisvesting».

Dans le texte français, on écrira en outre : «... du Code du logement...».

Arrêté de présentation

1. Dans la formule de présentation et dans le dispositif de l'arrêté de présentation, il est chaque fois question du Ministre-Président ayant le logement dans ses attributions et du «Secrétaire d'Etat qui lui est adjoint». Le Secrétaire d'Etat concerné cosignerait également l'arrêté de présentation.

L'article 41, § 2, de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux Institutions bruxelloises dispose que les secrétaires d'Etat régionaux ne font pas partie du gouvernement. En vertu de l'article 4 de cette loi spéciale le pouvoir législatif régional est exercé conjointement par le Conseil et le gouvernement. Ainsi que le Conseil d'Etat l'a déjà observé à maintes

Die gewaarborgde vertegenwoordiging van de minderheidsfracties wordt door het ontwerp aan een drievoudige beperking onderworpen :

- a) het recht op vertegenwoordiging zal enkel van toepassing zijn in openbare vastgoedmaatschappijen waar één gemeente een meerderheidsparticipatie heeft (niet in vastgoedmaatschappijen waar verscheidene gemeenten of verscheidene openbare besturen elk minderheidsaandeelhouder zijn, doch samen een meerderheid vormen) (ontworpen artikel 13, tweede lid);
- b) dat recht zal bovendien alleen gelden als in de raad van bestuur van de vastgoedmaatschappij geen enkele bestuurder is benoemd die «afkomstig» is van een minderheidsfractie in de gemeenteraad (ontworpen derde lid);
- c) het aantal «vertegenwoordigers» van de minderheidsfracties mag niet hoger zijn dan twee (ontworpen derde lid).

Het ontwerp bepaalt voorts dat de bedoelde waarnemers gekozen worden door de algemene vergadering van de openbare vastgoedmaatschappij, op voordracht van de betrokken gemeenteraad (ontworpen derde lid).

Uit de toelichting verstrekt door de gemachtigde van de regering blijkt dat artikel 13, tweede lid, van de ordonnantie van 9 september 1993 thans in die zin wordt toegepast dat elke fractie die niet vertegenwoordigd is in het college van burgemeester en schepenen, recht heeft op een vertegenwoordiger met raadgevende stem in de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappij. Het relatief grote aantal van die «vertegenwoordigers» dat daaruit volgt zou, nog steeds volgens de gemachtigde van de regering, de efficiëntie van de werking van de raden van bestuur van de vastgoedmaatschappijen in het gedrang brengen.

Aan de Raad van State werd reeds eerder een voorontwerp voorgelegd, dat ertoe strekte artikel 13 van de ordonnantie van 9 september 1993 te wijzigen. Overeenkomstig dat voorontwerp zou, in alle vastgoedmaatschappijen waarin een of meer gemeenten een bestuurder hadden, de gemeenteraad twee personen kunnen aanwijzen die in de raad van bestuur zitting hebben om de gezamenlijke minderheidsfracties in de gemeenteraad te vertegenwoordigen. Over dat voorontwerp heeft de Raad van State op 6 februari 1995 het advies L. 24.051/9 gegeven.

Onderzoek van de tekst

Opschrift

In de Nederlandse tekst van het opschrift van het ontwerp dient het opschrift van de ordonnantie van 9 september 1993 correct te worden aangehaald. Men schrijft derhalve in fine «... en betreffende de sociale huisvesting» in plaats van «... en betreffende de sociale huisvesting».

In de Franse tekst schrijft men bovendien : «... du Code du logement...».

Indieningsbesluit

1. In de voordrachtformule en het dispositief van het indieningsbesluit is telkens sprake van de Minister-Voorzitter bevoegd voor de huisvesting en van «de hem toegevoegde Staatssecretaris». De bedoelde Staatssecretaris zou ook het indieningsbesluit medeondertekenen.

Artikel 41, § 2, van de bijzondere wet van 12 januari 1989 met betrekking tot de Brusselse instellingen bepaalt dat de gewestelijke staatssecretarissen geen deel uitmaken van de regering. Krachtens artikel 4 van die bijzondere wet wordt de gewestelijke wetgevende macht gezamenlijk uitgeoefend door de Raad en de regering. Zoals de Raad van State reeds

reprises, il résulte de ces dispositions que les secrétaires d'Etat régionaux ne disposent pas d'un droit d'initiative législative.

Il s'ensuit que le secrétaire d'Etat adjoint au Ministre-Président ne peut être mentionné dans la formule de présentation ni dans le dispositif de l'arrêté de présentation, et qu'il n'est pas davantage compétent pour cosigner cet arrêté.

2. Il conviendrait d'écrire in fine du dispositif de l'arrêté de présentation : «... est chargé de présenter au Conseil le projet d'ordonnance dont la teneur suit :».

Article 2

Dans le texte néerlandais du présent article, il y aurait lieu de citer correctement l'intitulé de l'ordonnance du 9 septembre 1993. Dès lors, il conviendrait d'écrire in fine «... en betreffende de sector van de sociale huisvesting» au lieu de «... en betreffende de sociale huisvesting».

Article 3

1. Compte tenu du fait qu'il est uniquement envisagé d'apporter des modifications relatives aux incompatibilités applicables aux membres du conseil d'administration de la Société du Logement de la Région bruxelloise, il n'y a pas lieu de remplacer la totalité de l'article 7 de l'ordonnance du 9 septembre 1993. Mieux vaut limiter l'article 3 aux éléments nouveaux, à savoir l'insertion, à l'article 7, de l'alinéa 2 du paragraphe 1^{er} en projet, et la modification du paragraphe 4 existant (paragraphe 5 dans le projet). Le délégué du gouvernement est d'accord sur ce point.

L'article pourrait alors être formulé comme suit :

«L'article 7 de la même ordonnance est modifié comme suit :

1^o au § 1^{er}, l'alinéa suivant est inséré entre l'alinéa 1^{er} et l'alinéa 2 :

«(texte du paragraphe 1^{er}, alinéa 2, en projet, sous réserve des observations formulées ci-dessous)»;

2^o le § 4 est remplacé par la disposition suivante :

«§ 4 (texte du paragraphe 5 en projet, sous réserve des observations faites ci-dessous)».

2.1. Selon l'article 7, § 1^{er}, alinéa 2, en projet, le conseil d'administration de la Société du Logement de la Région bruxelloise peut «comprendre, au plus, cinq membres qui disposent, en outre, de la qualité de président, d'administrateur ou de membre d'une société immobilière de service public».

Il serait souhaitable de supprimer, dans cette disposition, les mots «en outre».

Dans le texte néerlandais, outre la qualité d'administrateur «bestuurder» ou de membre («lid» (voir ci-dessous) d'une société immobilière de service public, il convient de mentionner également celle de président («voorzitter»).

De plus, il y a lieu d'observer que selon l'exposé des motifs concernant cette disposition, les mots «membre d'une société immobilière de service public» doivent être remplacés par les mots «membre du personnel d'une société immobilière de service public».

Enfin, le délégué du gouvernement a confirmé que la règle en projet porte uniquement sur les présidents, les administrateurs et les membres (du personnel) de sociétés immobilières de service public «de la Région

meermaals heeft opgemerkt, volgt uit die bepalingen dat de gewestelijke staatssecretarissen geen wetgevend initiatiefrecht hebben.

Daaruit volgt dat de aan de Minister-Voorzitter toegevoegde staatssecretaris niet mag worden vermeld in de voordrachtformule en het dispositief van het indieningsbesluit en dat hij evenmin bevoegd is om dat besluit mede te ondertekenen.

2. Men schrijve in fine van het dispositief van het indieningsbesluit : «... is gelast bij de Raad het ontwerp van ordonnantie in te dienen waarvan de tekst hierna volgt :».

Artikel 2

In de Nederlandse tekst van dit artikel dient het opschrift van de ordonnantie van 9 september 1993 correct te worden aangehaald. Men schrijve derhalve in fine «... en betreffende de sector van de sociale huisvesting» in plaats van «... en betreffende de sociale huisvesting».

Artikel 3

1. Aangezien alleen bedoeld wordt wijzigingen aan te brengen in verband met de onverenigbaarheden die van toepassing zijn op de leden van de raad van bestuur van de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij, dient niet het hele artikel 7 van de ordonnantie van 9 september 1993 te worden vervangen. Artikel 3 kan beter worden beperkt tot hetgeen inhoudelijk nieuw is, nl. de invoeging in artikel , van het ontworpen tweede lid van paragraaf 1 en de wijziging van de bestaande paragraaf 4 (in het ontwerp paragraaf 5). De gemachtigde van de regering is het daarmee eens.

Men formule het artikel dan als volgt :

«Artikel 7 van dezelfde ordonnantie wordt als volgt gewijzigd :

1^o in § 1 wordt tussen het eerste en het tweede lid het volgende lid ingevoegd :

«(tekst van de ontworpen paragraaf 1, tweede lid, onder voorbehoud van de opmerkingen hierna)»;

2^o § 4 wordt vervangen door de volgende bepaling :

« § 4 (tekst van de ontworpen paragraaf 5, onder voorbehoud van de opmerkingen hierna)».

2.1. Luidens het ontworpen artikel 7, § 1, tweede lid, kan de raad van bestuur van de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij «maximum vijf leden bevatten die bovendien de hoedanigheid van bestuurder of lid van een openbare vastgoedmaatschappij kunnen hebben».

In die bepaling kan het woord «bovendien» beter worden weggelaten.

In de Nederlandse tekst moet, naast de hoedanigheid van «bestuurder» of «lid» (zie infra) van een openbare vastgoedmaatschappij, ook die van «voorzitter» worden vermeld.

Voorts dient erop te worden gewezen dat, volgens de memorie van toelichting bij die bepaling, de woorden «lid van een openbare vastgoedmaatschappij» moeten worden vervangen door «personeelslid van een openbare vastgoedmaatschappij».

Ten slotte heeft de gemachtigde van de regering bevestigd dat de ontworpen regeling alleen betrekking heeft op de voorzitters, bestuurders en (personeels)leden van openbare vastgoedmaatschappijen «van het Brus-

de Bruxelles-Capitale». Il convient de compléter la disposition en projet en ce sens.

2.2. Selon la deuxième phrase du même alinéa 2 du paragraphe 1^{er} en projet, les membres du conseil d'administration qui sont à la fois président, administrateur ou membre (du personnel) d'une société immobilière de service public ne peuvent pas être présents à la délibération sur des objets auxquels cette société immobilière a un intérêt direct. Dans l'exposé des motifs, il est -indiqué que la règle inscrite dans cette disposition «a été calquée sur le régime de l'article 92, 1^o, de la nouvelle loi communale».

Il y a lieu de constater à cet égard que l'article 8, alinéa 2, de l'ordonnance du 9 septembre 1993, dispose que la Société du Logement de la Région bruxelloise tombe sous l'application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, pour tout ce qui n'est pas prévu par cette ordonnance. Conformément à l'article 60 de ces lois coordonnées, un administrateur ne peut assister aux délibérations du conseil d'administration relatives à des opérations à la réalisation desquelles il a un intérêt personnel, direct ou indirect, et il ne peut pas prendre part au vote. La disposition en projet ne vise assurément pas à exclure l'application de l'article 60 susmentionné aux décisions du conseil d'administration de la Société du Logement de la Région bruxelloise. La disposition en projet - ou à tout «moins l'exposé des motifs - devrait faire apparaître clairement que la règle en projet vaut «sans préjudice de la disposition de l'article 60 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales».

3.A l'article 7, § 5, en projet (disposition qui, conformément à l'observation n^o 1 ci-dessus, deviendrait le paragraphe 4 de cet article 7), il conviendrait d'écrire, dans la phrase introductive, «Le mandat d'administrateur est incompatible avec les qualités suivantes» et, dans la disposition qui suit le premier tiret, «membre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale ou secrétaire d'Etat adjoint à l'un de ces membres».

Article 4

1. L'article 13, alinéas 3 et 4, en projet, s'énonce comme suit :

«Lorsque le conseil d'administration ne comporte aucun administrateur émanant d'un des groupes politiques visés à l'alinéa 2, l'assemblée générale de la société immobilière de service public choisit sur une liste quadruple de candidats deux observateurs de ces groupes. La liste quadruple est élaborée et soumise à l'assemblée générale par le conseil communal concerné. Elle ne comprend que les candidats proposés par les groupes politiques précités.

Les personnes choisies en application de l'alinéa 3 sont membres du conseil d'administration, en qualité d'observateur avec voix consultative».

Cette règle comporte des dérogations, tant au droit des sociétés qu'à la loi organique en matière communale.

Elle déroge au droit des sociétés (1) dans la mesure où elle prévoit la nomination, sur proposition du conseil communal, actionnaire majoritaire, d'une catégorie spéciale de membres du conseil d'administration des sociétés immobilières. En disposant que ces membres sont représentants des groupes minoritaires au sein du conseil communal et sont nommés par l'assemblée générale de la société immobilière, elle déroge à la loi organique sur les communes (voir article 120, § 2, de la nouvelle loi communale).

(1) Voir, en ce qui concerne les sociétés anonymes, notamment l'article 55 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales et, pour ce qui est des sociétés coopératives, les articles 145 et 146 de ces lois coordonnées.

els Hoofdstedelijk Gewest». De ontworpen bepaling behoort in die zin te worden aangevuld.

2.2. Luidens de tweede volzin van hetzelfde ontworpen tweede lid van paragraaf 1 mogen de leden van de raad van bestuur die tegelijkertijd voorzitter, bestuurder of (personeels)lid van een openbare vastgoedmaatschappij zijn, de beraadslaging betreffende zaken waarbij die vastgoedmaatschappij rechtstreeks belang heeft niet bijwonen. In de memorie van toelichting wordt erop gewezen dat de in die bepaling opgenomen regeling «overeen(stemt) met het stelsel bepaald bij artikel 92, 1^o, van de nieuwe gemeentewet».

Er dient in dat verband te worden opgemerkt dat artikel 8, tweede lid, van de ordonnantie van 9 september 1993 bepaalt dat de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij, voor alles wat niet door deze ordonnantie geregeld wordt, onder de toepassing valt van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Overeenkomstig artikel 60 van die gecoördineerde wetten mag een bestuurder de beraadslagingen van de raad van bestuur omtrent verrichtingen bij de uitvoering waarvan hij rechtstreeks of zijdelings een persoonlijk belang heeft niet bijwonen, noch aan de stemming daarover deelnemen. Met de ontworpen bepaling wordt allicht niet bedoeld de toepassing van het voornoemde artikel 60 op de beslissingen van de raad van bestuur van de Brusselse Gewestelijke Huisvestingsmaatschappij uit te sluiten. Uit de ontworpen bepaling - of op zijn minst uit de memorie van toelichting - zou duidelijk moeten blijken dat de ontworpen regeling geldt «onverminderd het bepaalde in artikel 60 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen».

3. In het ontworpen artikel 7, § 5 (welke bepaling, overeenkomstig opmerking 1 hiervoren, paragraaf 4 van dat artikel 7 zou worden) schrijft men, in de inleidende zin, «Het mandaat van bestuurder is onverenigbaar met de volgende hoedanigheden» en, in de bepaling na het eerste streepje, «lid van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering of gewestelijk Staatssecretaris toegevoegd aan een van deze leden».

Artikel 4

1. Het ontworpen artikel 13, derde en vierde lid, luidt als volgt :

«Bevat de raad van bestuur geen enkele bestuurder afkomstig van een van de politieke fracties, bedoeld in het tweede lid, dan kiest de algemene vergadering van de openbare vastgoedmaatschappij twee waarnemers van deze groepen uit een viervoudige kandidatenlijst. De viervoudige lijst wordt opgemaakt en voorgelegd door de betrokken gemeenteraad aan de algemene vergadering. Ze bevat enkel de kandidaten die door voornoemde politieke fracties voorgedragen werden.

De bij toepassing van het derde lid gekozen personen zijn leden van de raad van bestuur in de hoedanigheid van waarnemer met raadgevende stem».

Die regeling houdt afwijkingen in zowel van het vennootschapsrecht als van organieke wetgeving inzake de gemeenten.

Ze wijkt af van het vennootschapsrecht (1) in zoverre ze voorziet in de benoeming, op de voordracht van de gemeenteraad-meerderheidsaandeelhouder, van een speciale categorie van leden van de raad van bestuur van de vastgoedmaatschappijen. Doordat ze bepaalt dat die leden vertegenwoordigers zijn van de minderheidsfracties in de gemeenteraad en benoemd worden door de algemene vergadering van de vastgoedmaatschappij, wijkt ze af van de organieke wetgeving inzake de gemeenten (zie artikel 120, § 2, van de nieuwe gemeentewet).

(1) Zie, wat de naamloze vennootschappen betreft, inzonderheid artikel 55 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en, wat de cooperatieve vennootschappen betreft, de artikelen 145 en 146 van die gecoördineerde wetten.

La règle en projet soulève des questions quant à la compétence de la Région. Si la Région de Bruxelles-Capitale est compétente pour le logement, en vertu de l'article 6, § 1^{er}, IV, de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, combinée à l'article 4 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux Institutions bruxelloises, le droit commercial et le droit des sociétés (article 6, § 1^{er}, VI, alinéa 5, 5^o, de la loi spéciale du 8 août 1983 ainsi que la loi organique sur les communes (article 162 de la Constitution) en revanche, sont des matières qui relèvent de la compétence de l'autorité fédérale (1).

La compétence du législateur régional pour réglementer ces matières se limite aux cas où il peut se prévaloir de l'application de l'article 10, combiné à l'article 19, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la loi spéciale du 8 août 1980. En d'autres termes, le décret ou l'ordonnance ne peut régler une matière réservée par la Constitution ou par la loi spéciale du 8 août 1980 au législateur fédéral, ou une matière qui relève d'une compétence résiduelle de l'autorité fédérale qu'en cas de «nécessité» pour l'exercice de la compétence de la Région, d'une part, et s'il est satisfait à la double condition, posée par la jurisprudence de la Cour d'arbitrage, que la matière relevant de la compétence réservée du législateur fédéral se prête à un règlement différencié, et que l'incidence sur la matière concernée ne soit que marginale. d'autre part (2).

Des développements circonstanciés qui figurent dans l'exposé des motifs du projet, il peut être admis qu'il soit satisfait aux conditions posées par la jurisprudence de la cour d'arbitrage (les matières fédérales régies par le projet se prêtent à un traitement différencié et l'incidence du projet sur ces matières n'est que marginale).

Pour ce qui est de la question de la «nécessité» des dispositions en projet à l'exercice des compétences de la Région en matière de logement, l'exposé des motifs – et le délégué du gouvernement – font essentiellement référence aux raisons qui ont été à la base de l'instauration du régime actuel de l'article 13 en matière de représentation des groupes minoritaires. Celles-ci visaient notamment, d'une part, à améliorer le contrôle démocratique, en autorisant la minorité siégeant au conseil communal à consulter les dossiers devant être débattus au conseil d'administration de la société immobilière de service public et, d'autre part, à combattre la politisation dans le cadre de l'attribution des logements (3).

Il paraît pouvoir être admis, en l'espèce, que le législateur régional puisse juger cette réglementation nécessaire dans le cadre de la politique du logement à mener par la Région.

2. Les limites que la réglementation en projet entend poser (4) à la représentation des groupes minoritaires, signifient que les groupes minoritaires dans leur ensemble recevront un traitement différencié selon que la commune dispose ou non d'une part majoritaire dans la société immobilière, d'une part, et que certains groupes minoritaires ne seront pas représentés dans les conseils d'administration des sociétés immobilières, d'autre part.

(1) Dans l'avis L. 24.051/9 susmentionné également, le Conseil d'Etat a formulé cette observation. Le texte de l'avant-projet auquel se rapportait l'avis différait, certes, sur un certain nombre de points du texte actuellement soumis.

(2) Voir notamment les arrêts n° 32/92 du 23 avril 1992, considérant B.3.6. et 4/93 du 21 janvier 1993, considérant B.4.b.

(3) Voir la justification de l'amendement n° 159, Doc. parl., Cons. Rég. Brux.-Cap., 1992-93, A-167/2, p. 298.

(4) Voir l'exposé sur la portée du projet, ci-dessus.

De ontworpen regeling doet vragen rijzen met betrekking tot de bevoegdheid van het Gewest. Alhoewel het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, op grond van artikel 6, § 1, IV, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen juncto artikel 4 van de bijzondere wet van 12 januari 1989 met betrekking tot de Brusselse instellingen, bevoegd is voor de huisvesting, zijn het handels- en vennootschapsrecht (artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 5^o, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980) en de organieke wetgeving inzake gemeenten (artikel 162 van de Grondwet) aangelegenheden die tot de bevoegdheid van de federale overheid behoren (1).

De bevoegdheid van de gewestwetgever om met betrekking tot die aangelegenheden regelend op te treden is beperkt tot de gevallen waarin hij zich kan beroepen op de toepassing van artikel 10 juncto artikel 19, § 1, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980. Dat betekent dus dat het decreet of de ordonnantie een door de Grondwet of de bijzondere wet van 8 augustus 1980 aan de federale wetgever voorbehouden aangelegenheid of een aangelegenheid die tot de residuaire bevoegdheid van de federale overheid behoort, slechts kan regelen indien zulks «noodzakelijk» is voor de uitoefening van de bevoegdheden van het Gewest, eensdeels, en indien voldaan is aan de door de rechtspraak van het Arbitragehof gestelde dubbele voorwaarde dat de tot de gereserveerde bevoegdheid van de federale wetgever behorende aangelegenheid zich tot een gedifferentieerde regeling leent en dat de weerslag op de betrokken aangelegenheid slechts marginaal is, anderdeels (2).

In de memorie van toelichting bij het ontwerp wordt in een omstandige uiteenzetting aannemelijk gemaakt dat voldaan is aan de door de rechtspraak van het Arbitragehof gestelde vereisten (de door het ontwerp betreffen federale aangelegenheden lenen zich tot een gedifferentieerde regeling en de weerslag van het ontwerp op die aangelegenheden is slechts marginaal).

Wat de vraag betreft of de ontworpen bepalingen ook «noodzakelijk» zijn voor de uitoefening van de bevoegdheden van het Gewest inzake huisvesting, wordt in de memorie van toelichting – en door de gemachtigde van de regering – in hoofdzaak verwezen naar de motieven welke ten grondslag lagen aan de invoering van de huidige regeling van artikel 13 inzake de vertegenwoordiging van de minderheidsfracties. Die redenen waren inzonderheid het bevorderen van de democratische controle, door de inzage van de dossiers die ter bespreking liggen in de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappij door de in de gemeenteraad zetelende minderheid, enerzijds, en het tegengaan van de politisering bij de toewijzing van de woningen, anderzijds (3).

Er lijkt te dezen te kunnen worden aanvaard dat de gewestwetgever kan oordelen dat die regeling noodzakelijk is voor het door het Gewest te voeren huisvestingsbeleid.

2. De beperkingen op de vertegenwoordiging van de minderheidsfracties welke de ontworpen regeling beoogt in te voeren (4), komen erop neer dat de minderheidsfracties in hun geheel verschillend worden behandeld naargelang de gemeente al dan niet een meerderheidsparticipatie heeft in de vastgoedmaatschappij, enerzijds, en dat bepaalde minderheidsfracties niet zullen vertegenwoordigd zijn in de raden van bestuur van de vastgoedmaatschappijen, anderzijds.

(1) ook in het voornoemde advies L. 24.051/9 heeft de Raad van State die opmerking gemaakt. Weliswaar verschilde de tekst van het voorontwerp waarop dat advies betrekking had op een aantal punten van de thans voorliggende tekst.

(2) Zie onder meer de arresten nrs. 32/92 van 23 april 1992, considerans B.3.6, en 4/93 van 21 januari 1993, considerans B.4.b.

(3) Zie de verantwoording bij het amendement nr. 159, Parl. St., Br. Hoofdst. R., 1992-93, A-167/2, p. 298.

(4) Zie de uiteenzetting over de strekking van het ontwerp, hiervoren.

L'exposé des motifs n'apporte aucune justification à ce traitement différencié. Le délégué du gouvernement s'est borné, à cet égard, à communiquer ce qui suit :

«Si une commune est majoritairement présente dans les organes de gestion d'une société de logements, il apparaît logique, en vue d'un fonctionnement démocratique, que l'opposition soit présente.

Au cas où une commune n'est pas majoritaire, on peut considérer, par contre, que les organes de gestion de la société soient représentatifs de tous et le mécanisme est, par conséquent inutile».

Il y aurait lieu, dans l'exposé des motifs, d'indiquer les éléments nécessaires, à l'appui desquels il peut être déterminé si le traitement différencié appliqué aux groupes minoritaires dans les conseils communaux – notamment aussi aux minorités linguistiques (1) – repose sur un critère objectif et est raisonnablement justifié. Conformément à la jurisprudence de la Cour d'arbitrage, il convient d'apprécier l'existence d'une telle justification en tenant compte du but et des effets de la mesure critiquée, ainsi que de la nature des principes applicables en la matière. Le principe d'égalité est violé lorsqu'il est établi qu'il n'existe pas de rapport raisonnable de proportionnalité entre les moyens employés et le but visé.

3. A l'article 13, alinéa 2, en projet, il convient de remplacer les mots «des groupes politiques siégeant dans l'opposition» par «des groupes du conseil communal non représentés au collège des bourgmestre et échevins».

Il conviendrait en outre, selon le délégué du gouvernement, d'ajouter une disposition selon laquelle «sont réputés constituer un groupe, les membres du conseil communal élus sur une même liste».

4. Dans le texte néerlandais de l'alinéa 3 en projet, il y aurait lieu de remplacer les mots «deze groepen» par «deze fracties».

5. Selon l'article 13, alinéa 4, en projet, les représentants concernés des groupes minoritaires sont «membres du conseil d'administration en qualité d'observateur avec voix consultative». La portée de cette phrase n'est pas claire. S'ils sont administrateur, fût-ce avec voix consultative, – ce qui a été confirmé par le délégué du gouvernement – l'emploi du terme «observateur», en particulier, peut prêter à confusion. Il y a lieu de préciser le texte sur ce point, principalement en ce qui concerne les droits et les obligations des membres concernés du conseil d'administration.

6. Compte tenu également des observations précédentes – et sous réserve de l'observation n° 2 -, il peut être suggéré de rédiger les dispositions en projet comme suit :

«Lorsque la part du capital social souscrite par une commune lui accorde la majorité au conseil d'administration de la société immobilière de service public, et lorsque le conseil d'administration ne comporte aucun administrateur appartenant aux groupes du conseil communal non représentés au collège des bourgmestre et échevins, ces groupes sont représentés au sein du conseil d'administration par deux membres avec voix consultative.

(1) Il convient d'observer à cet égard que le législateur a prévu différents régimes en vue de protéger les minorités linguistiques sur le territoire bilingue de Bruxelles-Capitale. Il peut notamment être fait référence à cet égard aux articles 279 et 280 de la nouvelle loi communale, à l'article 6, § 4, de la loi du 8 juillet 1976 organique des centres publics l'aide sociale, à l'article 36 de la loi du 16 juin 1989 portant diverses réformes institutionnelles, et à l'article 9, §§ 2 et 5, de la loi relative à la suppression ou à la restructuration d'organismes d'intérêt public et d'autres services de l'Etat, coordonnée le 13 mars 1991.

In de memorie van toelichting wordt voor die ongelijke behandeling geen enkele verantwoording verstrekt. De gemachtigde van de regering heeft in dat verband alleen het volgende meegedeeld :

«Si une commune est majoritairement présente dans les organes de gestion d'une société de logements, il apparaît logique, en vue d'un fonctionnement démocratique, que l'opposition soit présente.

Au cas où une commune n'est pas majoritaire, on peut considérer, par contre, que les organes de gestion de la société soient représentatifs de tous et le mécanisme est, par conséquent inutile».

In de memorie van toelichting zouden de nodige gegevens moeten worden aangereikt aan de hand waarvan kan worden uitgemaakt dat het bedoelde verschil in behandeling minderheden (1) - in de gemeenteraden op een objectief criterium berust en redelijk verantwoord is. Overeenkomstig de rechtspraak van het Arbitragehof moet het bestaan van een dergelijke verantwoording worden beoordeeld rekening houdend met het doel en de gevolgen van de betwiste maatregel en met de aard van de terzake geldende beginselen. Het gelijkheidsbeginsel is geschonden wanneer vaststaat dat er geen redelijk verband van evenredigheid bestaat tussen de aangewende middelen en het beoogde doel.

3. In het ontworpen artikel 13, tweede lid, dienen de woorden «politieke fracties van de oppositie» te worden vervangen door «gemeenteraadsfracties die niet vertegenwoordigd zijn in het college van burgemeester en schepenen».

Bovendien zou, volgens de gemachtigde van de regering, een bepaling moeten worden toegevoegd luidens welke «geacht worden een fractie te vormen de gemeenteraadsleden die op eenzelfde lijst verkozen zijn».

4. In de Nederlandse tekst van het ontworpen derde lid vervange men de woorden «deze groepen» door «deze fracties».

5. Volgens het ontworpen artikel 13, vierde lid, zijn de bedoelde vertegenwoordigers van de minderheidsfracties «leden van de raad van bestuur in de hoedanigheid van waarnemer met raadgevende stem». De draagwijdte hiervan is niet duidelijk. Indien zij bestuurder zijn, zij het met raadgevende stem, – wat werd bevestigd door de gemachtigde van de regering – kan inzonderheid het gebruik van de term «waarnemer» tot verwarring leiden. De tekst dient op dat punt te worden verduidelijkt, vooral met betrekking tot de rechten en plichten van de betrokken leden van de raad van bestuur.

6. Mede rekening houdend met de voorgaande opmerkingen – en onverminderd de opmerking 2 – kan de volgende redactie worden gesuggereerd voor de ontworpen bepalingen :

«Indien het deel van het maatschappelijk kapitaal waarop een gemeente heeft ingetekend, haar het recht geeft op de meerderheid in de raad van bestuur van de openbare vastgoedmaatschappij; en indien de raad van bestuur geen enkele bestuurder omvat die deel uitmaakt van de fracties van de gemeenteraad die niet in het college van burgemeester en schepenen vertegenwoordigd zijn, dan worden deze fracties in de raad van bestuur vertegenwoordigd door twee leden met raadgevende stem.

(1) Er dient in dat verband te worden opgemerkt dat de wetgever in verscheidene regelingen heeft voorzien ter bescherming van de taalminoriteiten in het tweetalig gebied Brussel-Hoofdstad. Terzake kan inzonderheid verwezen worden naar de artikelen 279 en 280 van de nieuwe gemeentewet, naar artikel 6, § 4, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, naar artikel 36 van de wet van 16 juni 1989 houdende diverse institutionele hervormingen, en naar artikel 9, §§ 2 en 5, van de wet betreffende de afschaffing of de herstructurering van instellingen van openbaar nut en andere overheidsdiensten, gecoördineerd op 13 maart 1991.

Ces administrateurs avec voix consultative sont choisis par l'assemblée générale, sur une liste de quatre candidats, arrêtée par le conseil communal, sur la proposition des groupes visés à l'alinéa 2.

Sont réputés former un groupe, pour l'application des alinéas 2 et 3, les membres du conseil communal qui sont élus sur une même liste».

A ces dispositions, il conviendrait d'encore ajouter un alinéa précisant le statut des membres visés aux alinéas 2 et 3 en projet (voir observation n° 5).

La chambre était composée de

Messieurs :	W. DEROOVER,	président de chambre,
	P. LEMMENS,	conseillers d'Etat,
	L. HELLING,	
Monsieur :	A. ALEN,	assesseurs de la
Madame :	Y. MERCHERS,	section de législation,
Madame :	F. LIEVENS,	greffier.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. W. DEROOVER.

Le rapport a été présenté par Mme R. THIELEMANS, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. L. VERMEIRE, référendaire adjoint.

Le Greffier,

F. LIEVENS.

Le Président,

W. DEROOVER.

Deze bestuurders met raadgevende stem worden gekozen door de algemene vergadering uit een lijst met vier kandidaten, welke door de gemeenteraad wordt vastgesteld op de voordracht van de fracties bedoeld in het tweede lid.

Voor de toepassing van het tweede en het derde lid worden geacht een fractie te vormen, de gemeenteraadsleden die op eenzelfde lijst verkozen zijn».

Aan deze bepalingen zou dan nog een lid toegevoegd moeten worden, bevattende een verduidelijking van het statuut van de in het ontworpen tweede en derde lid bedoelde leden (zie opmerking 5).

De kamer was samengesteld uit

de heren :	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	P. LEMMENS,	staatsraden,
	L. HELLING,	
de heer :	A. ALEN,	assessoren van de
Mevrouw :	Y. MERCHERS,	afdeling wetgeving,
Mevrouw :	F. LIEVENS,	greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de heer. W. DEROOVER.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de heer L. VERMEIRE, adjunct-referendaris.

De Griffier,

F. LIEVENS.

De Voorzitter,

W. DEROOVER.

PROJET D'ORDONNANCE

**modifiant l'ordonnance
du 9 septembre 1993 portant modification
du Code du Logement
pour la Région de Bruxelles-Capitale
et relative au secteur
du logement social**

Le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, sur la proposition du Ministre-Président ayant le logement dans ses attributions et du Secrétaire d'Etat qui lui est adjoint.

ARRETE :

Le Ministre-Président ayant le logement dans ses attributions et le Secrétaire d'Etat qui lui est adjoint sont chargés de présenter au Conseil le projet d'ordonnance dont la teneur suit:

Article 1er

La présente ordonnance règle une matière visée à l'article 39 de la Constitution.

Article 2

Dans l'ordonnance du 9 septembre 1993 portant modification du Code du logement pour la Région de Bruxelles-Capitale et relative au secteur du logement social, les mots «l'Exécutif» sont remplacés par les mots «le Gouvernement».

Article 3

L'article 7 de la même ordonnance est modifié comme suit

1° au § 1^{er}, l'alinéa suivant est inséré entre l'alinéa 1^{er} et l'alinéa 2 :

«Le conseil d'administration peut comprendre, au plus, cinq membres qui disposent de la qualité de président, d'administrateur ou de membre du personnel d'une société immobilière de service public de la Région de Bruxelles-Capitale. n'est interdit à ces membres d'être présents à la délibération sur des objets auxquels la société immobilière de service public dont ils sont président, administrateur ou membre, a un intérêt direct.»

ONTWERP VAN ORDONNANTIE

**tot wijziging van de ordonnantie
van 9 september 1993 tot wijziging
van de Huisvestingscode
voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest
en betreffende de sector
van de sociale huisvesting**

De Brusselse Hoofdstedelijke Regering, op de voordracht van de Minister-Voorzitter bevoegd voor huisvesting en van de hem toegevoegde Staatssecretaris.

BESLUIT :

De Minister-Voorzitter bevoegd voor huisvesting en de hem toegevoegde Staatssecretaris worden belast met het voordragen aan de Raad van het ontwerp van ordonnantie waarvan de inhoud hierna volgt:

Artikel 1

Deze ordonnantie regelt een aangelegenheid bedoeld in artikel 39 van de Grondwet.

Artikel 2

In de ordonnantie van 9 september 1993 tot wijziging van de Huisvestingscode voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en betreffende de sector van de sociale huisvesting worden de woorden «de Executieve» vervangen door de woorden «de Regering».

Artikel 3

Artikel 7 van dezelfde ordonnantie wordt als volgt gewijzigd:

1° In § 1, tussen het eerste en het tweede lid, volgende lid ingevoegd:

«De raad van bestuur kan maximum vijf leden bevatten die de hoedanigheid van voorzitter, bestuurder of lid van een openbare vastgoed-maatschappij van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest kunnen hebben. Het is deze leden verboden de beraadslaging bij te wonen betreffende zaken waarbij de openbare vastgoedmaatschappij waarvan ze voorzitter, bestuurder of lid zijn, rechtstreeks belang heeft.»

2° le § 4 est remplacé par la disposition suivante:

«§ 4. Le mandat d'administrateur est incompatible avec les qualités suivantes :

- membre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale ou Secrétaire d'Etat adjoint à l'un de ces membres;
- administrateur, dirigeant ou employé d'une entreprise de travaux publics ou d'une société de promotion et de construction immobilière, ainsi que toutes les personnes qui exercent ces activités en nom propre;
- réviseur ou délégué social d'une société immobilière de service public de la Région de Bruxelles-Capitale.»

Article 4

Les alinéas 2, 3 et 4 de l'article 13 de l'ordonnance du 9 septembre 1993 précitée sont remplacés par les alinéas suivants:

«Lorsque la part du capital social souscrite par une commune lui accorde la majorité au conseil d'administration de la société immobilière de service public, et lorsque le conseil d'administration ne comporte aucun administrateur appartenant aux groupes du conseil communal non représentés au collège des bourgmestre et échevins, ces groupes sont représentés au sein du conseil d'administration par deux membres avec voix consultative.

Ces membres du conseil d'administration avec voix consultative qui disposent des mêmes droits et obligations que les administrateurs sans toutefois détenir une voix délibérative, sont choisis par l'assemblée générale, sur une liste de quatre candidats, arrêtée par le conseil communal, sur la proposition des groupes visés à l'alinéa 2.

Sont réputés former un groupe, pour l'application des alinéas 2 et 3, les membres du conseil communal qui sont élus sur une même liste.»

Bruxelles, le 5 septembre 1996.

Par le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale,

Le Ministre-Président,

Charles PICQUE

Le Secrétaire d'Etat adjoint au Ministre-Président,

Eric TOMAS

2° § 4 wordt door de volgende bepaling vervangen:

«§ 4. Het mandaat van bestuurder is onverenigbaar met de uitoefening van de volgende functies :

- leden van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering of Staatssecretaris toegevoegd aan één van deze leden;
- bestuurder, hoofd of bediende van een onderneming van openbare werken of van een projectontwikkelingsmaatschappij alsmede alle personen die deze activiteiten in eigen naam uitoefenen;
- revisor of sociaal afgevaardigde van een openbare vastgoedmaatschappij van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.»

Artikel 4

Het tweede lid, het derde lid en het vierde lid van artikel 13 van voornoemde ordonnantie van 9 september 1993 worden vervangen door de volgende leden :

«Wanneer het deel van het aandelenkapitaal waarop een gemeente intekende haar de meerderheid verleent in de raad van bestuur van de openbare vastgoed-maatschappij, en wanneer de raad van bestuur geen enkele bestuurder telt die behoort tot de groepen van de gemeenteraad die niet vertegenwoordigd zijn in het College van Burgemeester en Schepenen, worden deze groepen in de raad van bestuur vertegenwoordigd door twee leden met adviserende stem.

Deze leden van de raad van bestuur met adviserende stem hebben dezelfde rechten en plichten als de bestuurders zonder evenwel een beslissende stem te hebben. Ze worden gekozen door de algemene vergadering, op een lijst van vier kandidaten, aangenomen door de gemeenteraad, op de voordracht van de groepen bepaald in alinea 2.

De leden van de gemeenteraad die op dezelfde lijst verkozen worden, worden geacht een groep te vormen voor de toepassing van alinea 2 en 3.»

Brussel, 5 september 1996.

Vanwege de Brusselse Hoofdstedelijke Regering,

De Minister-Voorzitter,

Charles PICQUE

De Staatssecretaris toegevoegd aan de Minister-Voorzitter,

Eric TOMAS