KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 30 mei 1986 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van sommige nadere regelen voor de berekening van het basisloon inzake schadeloosstelling voor beroepsziekten", heeft op 12 juni 1986 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 30 mai 1986, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "fixant certaines modalités au calcul du salaire de base en matière de réparation des dommages résultant des maladies professionnelles", a donné le 12 juin 1986 l'avis suivant :

Artikel 1.

Gelet op de algemene draagwijdte van het ontworpen besluit, kan dit artikel beter worden weggelaten.

Wel zal dan aan het einde van het besluit in een afzonderlijk artikel moeten worden bepaald dat het besluit niet van toepassing is op de getroffenen wier basisloon moet worden berekend op grond van arbeidsprestaties verricht in de ondernemingen vermeld in artikel 5 van het koninklijk besluit van 20 november 1970 tot vaststelling van de organisatie en de werking van het Nationaal Pensioenfonds voor Mijnwerkers.

Artikelen 2 en 3.

Aangezien beide artikelen betrekking hebben op dezelfde materie, te weten de berekening van het basisloon aan de hand van de individuele rekening van de getroffene bij de Algemene Spaar- en Lijfrentekas, is het aangewezen er één artikel van te maken, in te delen in twee paragrafen.

.../...

Voor de tekst van die eerste paragraaf is het beter uit te gaan van artikel 1 van het koninklijk besluit van 4 november 1974 tot vaststelling van sommige nadere regelen voor de berekening van het basisloon inzake schadeloosstelling voor beroepsziekten.

Ook schrijve men, conform de terminologie van het koninklijk besluit van 12 december 1967 waarbij de Algemene Spaar- en Lijfrentekas belast wordt met het bijhouden van de individuele rekening van de werknemers, "de individuele rekening" in plaats van "de individuele steekkaart".

Met betrekking tot het bepaalde in artikel 3, eerste lid, heeft de gemachtigde ambtenaar bevestigd dat met "bezoldigde arbeidsprestaties" volledige prestaties worden bedoeld, zodat desnoods, overeenkomstig artikel 49, eerste lid, van de beroepsziektenwet van 3 juni 1970, toepassing zal worden gemaakt van artikel 36, §1, van de arbeidsongevallenwet van 10 april 1971.

Dit laatste artikel bepaalt dat, wanneer de referteperiode onvolledig is of wanneer het loon van de werknemer wegens toevallige omstandigheden lager is dan het loon dat hij normaal verdient, in een aanvullend hypothetisch loon wordt voorzien.

Tenslotte schrijve men, conform de terminologie van de wet, telkens "getroffene" in plaats van "slachtoffer".

.../...

Hiermee rekening gehouden, wordt de volgende tekst in overweging gegeven :

"Artikel 1.-

§1. In het geval bedoeld in artikel 49, laatste lid, van de wetten betreffende de schadeloosstelling voor beroepsziekten, gecoördineerd op 3 juni 1970, berekent het Fonds voor de Beroepsziekten het in aanmerking te nemen basisloon aan de hand van de inlichtingen voorkomend op de individuele rekening betreffende de rust- en overlevingspensioenen, bijgehouden door de Algemene Spaar- en Lijfrentekas.

§2. De referteperiode is het laatste kalenderjaar gedurende hetwelk de getroffene bezoldigde arbeidsprestaties heeft geleverd.

Indien echter blijkt dat de getroffene gedurende zijn laatste activiteitsjaar aanzienlijk minder werd bezoldigd dan gedurende het vorige jaar, neemt het Fonds het loon van het voorlaatste kalenderjaar in aanmerking, voor zover althans de getroffene gedurende dat jaar bij dezelfde werkgever was tewerkgesteld.

Indien aan de getroffene gedurende de overeenkomstig het eerste of tweede lid vastgestelde referteperiode, een opzeggingsvergoeding werd uitgekeerd, wordt het aan die periode voorafgaande kalenderjaar bij dezelfde werkgever in aanmerking genomen, tenzij de getroffene het bedrag van de opzeggingsvergoeding bewijst."

.../...

Artikel 4.

Dit artikel bepaalt dat, wanneer het Fonds voor de Beroepsziekten het basisloon evenmin kan berekenen aan de hand van de gegevens voorkomend op de individuele rekening betreffende de rust- en overlevingspensioenen, het zich baseert "op de inlichtingen verstrekt door het bevoegde Paritair Comité".

Aangenomen mag worden dat het in de bedoeling ligt het loon in aanmerking te nemen dat voor een werknemer van dezelfde beroepskwalificatie als de getroffene is bepaald ingevolge een collectieve arbeidsovereenkomst gesloten krachtens de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités.

Men stelle dit artikel dus als volgt :

"Artikel 2.-

Wanneer het niet mogelijk is het basisloon te berekenen aan de hand van de gegevens ingeschreven op de individuele pensioenrekening, neemt het Fonds voor de beroepsziekten het loon in aanmerking dat voor een werknemer van dezelfde beroepskwalificatie als de getroffene is bepaald ingevolge een collectieve arbeidsovereenkomst gesloten krachtens de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités.

.../...

Bij gebreke daaraan gaat het Fonds uit van de forfaitaire lonen zoals bepaald ter uitvoering van artikel 8 van het koninklijk besluit nr. 50 van 24 oktober 1967 betreffende het rust- en overlevingspensioen voor werknemers".

Artikel 5.

De gemachtigde ambtenaar heeft bevestigd dat deze bepaling, in tegenstelling tot wat de aanvangswoorden kunnen laten vermoeden, een algemene draagwijdte heeft en dus slaat op alle basislonen vast te stellen krachtens het ontwerp. Mede met het oog op een meer nauwkeurige formulering van de beoogde regel, stelle men dit artikel als volgt :

"Artikel 3.-

Indien een aan het laatste kalenderjaar voorafgaande referteperiode in aanmerking wordt genomen, wordt het desbetreffende basisloon aangepast aan het indexcijfer der consumptieprijzen en, in voorkomend geval, verhoogd door toepassing van de coëfficiënten ter koppeling van de vergoedingen aan de evolutie van het algemeen welzijn".

Artikel 6.

De gecoördineerde wetten betreffende de schadeloosstelling voor beroepsziekten machtigen de Koning niet kracht van terugwerking te geven aan onderhavig ontwerp.

Aan de Raad van State is meegedeeld dat de ontworpen regeling in feite reeds wordt toegepast sedert 1 december 1983 en dat, die stand van zaken in acht genomen, de inwerkingtreding zonder belastende terugwerking is.

Article ler.

Eu égard à la portée générale de l'arrêté en projet, il vaudrait mieux supprimer cet article.

Dans ce cas, toutefois, il faudra disposer dans un article distinct à la fin de l'arrêté que celui-ci ne s'applique pas aux victimes dont le salaire de base doit être calculé compte tenu des prestations effectuées dans les entreprises désignées à l'article 5 de l'arrêté royal du 20 novembre 1970 réglant l'organisation et le fonctionnement du Fonds national de retraite pour ouvriers mineurs.

Articles 2 et 3.

Ces deux articles concernent la même matière, à savoir le calcul du salaire de base en fonction du compte individuel de la victime auprès de la Caisse générale d'épargne et de retraite. Il est recommandé, dès lors, de les fusionner en un seul article à diviser en deux paragraphes.

En ce qui concerne le texte du premier paragraphe, il vaut mieux s'inspirer de l'article ler de l'arrêté royal du 4 novembre 1974 fixant certaines modalités du calcul du salaire de base en matière de réparation des dommages résultant des maladies professionnelles.

Conformément à la terminologie de l'arrêté royal du 12 décembre 1967 chargeant la Caisse générale d'épargne et de retraite de la tenue du compte individuel des travailleurs salariés, il convient par ailleurs d'écrire "le compte individuel" au lieu de "la fiche individuelle".

En ce qui concerne la disposition de l'article 3, alinéa ler, le fonctionnaire délégué a confirmé que par "prestations rémunérées" s'entendent des prestations complètes, de sorte que, conformément à l'article 49, alinéa ler, de la loi du 3 juin 1970 sur les maladies professionnelles, il sera fait application, le cas échéant, de l'article 36, § ler, de la loi du 10 avril 1971 sur les accidents du travail.

Ce dernier article dispose que lorsque la période de référence est incomplète ou lorsque, à cause de circonstances occasionnelles, la rémunération du travailleur est inférieure à la rémunération qu'il gagne normalement, il est prévu une rémunération hypothétique complémentaire.

Enfin, il y a lieu, conformément à la terminologie de la loi, d'écrire partout dans le texte néerlandais "getroffene" au lieu de "slachtoffer".

Compte tenu de ce qui précède, le Conseil d'Etat suggère le texte suivant :

"Article ler.-

§ ler. Dans le cas visé à l'article 49, dernier alinéa, des lois relatives à la réparation des dommages résultant des maladies professionnelles, coordonnées le 3 juin 1970, le Fonds des maladies professionnelles calcule le salaire de base à prendre en considération à l'aide des renseignements figurant sur le compte individuel concernant les pensions de retraite et de survie, tenu par la Caisse générale d'épargne et de retraite.

§ 2. La période de référence est constituée par la dernière année civile pendant laquelle la victime a fourni des prestations rémunérées.

.../...

Toutefois, s'il apparaît qu'au cours de sa dernière année d'activité, la victime a été nettement moins rémunérée qu'au cours de l'année précédente, le Fonds tient compte de la rémunération de l'avant-dernière année civile, pour autant du moins que la victime ait été occupée par le même employeur pendant cette année.

Si au cours de la période de référence déterminée conformément aux alinéas ler ou 2, une indemnité de préavis a été accordée à la victime, il est tenu compte de l'année civile passée chez le même employeur qui précède cette période, à moins que la victime n'apporte la preuve du montant de l'indemnité de préavis".

Article 4.

Cet article dispose qu'au cas où le Fonds des maladies professionnelles n'est pas davantage en mesure de calculer le salaire de base en fonction des renseignements figurant sur le compte individuel concernant les pensions de retraite et de survie, il se réfère "aux renseignements fournis par la Commission paritaire compétente".

On peut supposer que l'intention est de faire prendre en considération la rémunération qui est fixée pour un travailleur ayant la même qualification professionnelle que la victime conformément à une convention collective de travail conclue en vertu de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires.

.../...

Il convient dès lors de rédiger cet article comme suit :

"Article 2.-

S'il n'est pas possible de calculer le salaire de base en fonction des renseignements inscrits sur le compte individuel, le Fonds des maladies professionnelles prend en considération la rémunération qui est fixée pour un travailleur ayant la même qualification professionnelle que la victime conformément à une convention collective de travail conclue en vertu de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires.

A défaut de cette information, le Fonds se base sur les salaires forfaitaires fixés en application de l'article 8 de l'arrêté royal n° 50 du 24 octobre 1967 relatif à la pension de retraite et de survie des travailleurs salariés".

Article 5.

Le fonctionnaire délégué a confirmé que cette disposition, contrairement à ce que pourraient laisser présumer les premiers mots, a une portée générale qui fait qu'elle vise tous les salaires de base à fixer en vertu du projet. En vue également d'une formulation plus précise de la règle en projet, il conviendrait de rédiger cet article comme suit :

"Article 3.-

Si une période de référence précédant la dernière année civile est prise en considération, le salaire de base y afférent est adapté en fonction de l'indice des prix à la consommation et majoré, le cas échéant, par l'application des coefficients de liaison des indemnités à l'évolution du niveau du bien-être général".

.../...

Article 6.

Les lois coordonnées relatives à la réparation des dommages résultant des maladies professionnelles n'autorisent pas le Roi à attacher un effet rétroactif au présent projet.

Il a été communiqué au Conseil d'Etat qu'en fait, la réglementation en projet est déjà appliquée depuis le 1er septembre 1983 et que, eu égard à cet état de choses, son entrée en vigueur à la date prévue ne comporte pas d'effet rétroactif imposant de nouvelles charges ou obligations.

De kamer was samengesteld uit

de Heer : H. COREMANS,
Monsieur :

de Heer : J. VERMEIRE,
Monsieur :
Mevrouw : S. VANDERHAEGEN,
Madame :

de Heren : F. DE KEMPENEER,
Messieurs :
G. SCHRANS,

Mevrouw : M. BENARD,
Madame :

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van Mevr. S. VANDERHAEGEN.

Het verslag werd uitgebracht door de H. M. VAN DAMME, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

M. BENARD.

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

assessoren van de afdeling wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

griffier,
greffier.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de Mme S. VANDERHAEGEN.

Le rapport a été présenté par M. M. VAN DAMME, auditeur adjoint

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. COREMANS.