KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 29e februari 1984 door de Minister van Tewerkstelling en Arbeid verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "waarbij algemeen verbindend wordt verklaard de artikelen 1 tot 6 evenals artikel 19 van de collectieve arbeidsovereenkomst nr 38 gesloten op 6 december 1983 in de Nationale Arbeidsraad, betreffende de werving en selectie van werknemers", heeft de 9e mei 1984 het volgend advies gegeven :

ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de l'Emploi et du Travail, le 29 février 1984, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "rendant obligatoire les articles 1 à 6 ainsi que l'article 19 de la convention collective de travail n° 38 conclue le 6 décembre 1983 au sein du Conseil national du Travail, concernant le recrutement et la sélection de travailleurs", a donné le 9 mai 1984 l'avis suivant :

1. Uit de parlementaire besprekingen bij de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités mag worden afgeleid - en door de praktijk is bevestigd - dat "de collectieve betrekkingen tussen werkgevers en werknemers" welke krachtens artikel 5 van de wet in een collectieve arbeidsovereenkomst kunnen worden vastgesteld, ruim te interpreteren zijn. Naar luid van de memorie van toelichting bij het ontwerp dat de wet van 5 december 1968 is geworden, kunnen zij "afgezien van de gebodsbepalingen, alle onderwerpen in verband met de arbeid en de collectieve betrekkingen behandelen" (Gedr. St., Senaat, 1966-1967, nr 148, blz. 15). Onder meer het Senaatsverslag doet ervan blijken dat de mogelijkheid van ruime interpretatie, in de loop van de verdere parlementaire besprekingen niet meer in twijfel is getrokken (Gedr. St., Senaat, 1967-1968, nr 78, blz. 8).

Het kan moeilijk worden ontkend dat de bepalingen van de collectieve arbeidsovereenkomst waarvoor door de Nationale Arbeidsraad om algemeen verbindend verklaring wordt verzocht, een aangelegenheid betreffen die zowel de werkgevers als de geheelheid van de werknemers betreft. De selectie en werving van werknemers zijn handelingen die noodzakelijkerwijze het sluiten van de individuele arbeidsovereenkomst voorafgaan; zij maken trouwens een essentieel bestanddeel uit van de totstandkoming van de arbeidsovereenkomst. De desbetreffende regelen kunnen dan ook voor een algemeen verbindendverklaring in aanmerking komen.

.../...

II. De algemeen verbindendverklaring is een procédé van het collectief arbeidsovereenkomstenrecht waarbij hetgeen tussen de werknemersorganisaties en de werkgeversorganisaties of werkgevers als norm is bedongen, binnen de grenzen van de bepalingen van de collectieve arbeidsovereenkomst, uitgebreid wordt tot alle werkgevers en werknemers die tot het ressort van het betrokken paritair orgaan behoren , en voor allen een strafrechtelijk beschermde rechtsregel wordt.

Het arbeidsovereenkomstenrecht, zo individueel als collectief, is als dusdanig niet betrokken geweest bij de verdeling van bevoegdheid tussen de Staat en de Gewesten. De nationale overheid heeft dienomtrent haar bevoegdheid onverminderd behouden.

Ten overvloede mag overigens erop worden gewezen dat de in de betrokken collectieve arbeidsovereenkomst vastgestelde verplichtingen inzake werving en selectie niet kunnen worden ingepast in een van de aangelegenheden die als onderdelen van het tewerkstellingsbeleid door de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen onder de zorg van de Gewesten zijn geplaatst. Voorschrijven hoe de werkgever zich zal gedragen bij de selectie en de werving van personeel, is inderdaad geen zaak van arbeidsbemiddeling, zoals dat begrip in de loop van de parlementaire besprekingen omtrent het bepaalde in artikel 6, § 1, IX, 1°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 is toegelicht (zie onder meer Gedr. St., Senaat, 1979-1980, nr 434/1, blz. 33 en volgende).

III. Het opschrift stelle men als volgt :

.../...

"Koninklijk besluit waarbij de artikelen 1 tot 6 evenals artikel 19 van de op 6 december 1983 in de Nationale Arbeidsraad gesloten collectieve arbeidsovereenkomst nr 38 betreffende de werving en selectie van werknemers, algemeen verbindend worden verklaard".

In de aanhef make men melding van het advies van de Raad van State.

I. Il ressort des travaux préparatoires de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires - et la pratique l'a confirmé - que "les relations ... collectives entre employeurs et travailleurs" qu'une convention collective de travail peut déterminer en vertu de l'article 5 de la loi doivent s'interpréter au sens large. Aux termes de l'exposé des motifs du projet qui est devenu la loi du 5 décembre 1968, "elles peuvent, sous réserve des impératifs légaux, traiter de toutes les matières relatives au travail et aux relations collectives" (Doc. Sénat, 1966-1967, n° 148, p. 15). Le rapport du Sénat, notamment, fait apparaître que la possibilité d'une interprétation large n'a plus été mise en doute dans la suite des travaux parlementaires (Doc. Sénat, 1967-1968, n° 78, p. 8).

Il n'est guère contestable que les dispositions de la convention collective de travail que le Conseil national du travail demande de rendre obligatoire ont trait à une matière qui intéresse tant les employeurs que l'ensemble des travailleurs. La sélection et le recrutement de travailleurs sont des actes qui précèdent nécessairement la conclusion du contrat individuel de travail; ils constituent d'ailleurs un élément essentiel de la formation de ce contrat. Les règles relatives à ces actes sont dès lors susceptibles d'être rendues obligatoires.

II. L'extension de la force obligatoire est un procédé du droit des conventions collectives de travail par lequel les clauses stipulées au titre de normes entre les organisations de travailleurs et les organisations d'employeurs sont rendues applicables, dans les limites des dispositions de la convention collective de travail, à tous les employeurs et travailleurs relevant de l'organe paritaire concerné et acquièrent à l'égard de tous le caractère d'une règle de droit bénéficiant de la protection pénale.

.../...

Le droit des conventions de travail, tant individuelles que collectives, n'a pas été pris en compte en tant que tel dans la répartition des compétences entre l'Etat et les Régions. L'autorité nationale a conservé dans ce domaine toute sa compétence.

On peut d'ailleurs relever, surabondamment, que les obligations que la présente convention collective de travail prévoit en ce qui concerne le recrutement et la sélection ne se rattachent à aucune des matières que la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles a confiées aux Régions en tant que composantes de la politique de l'emploi. Régler la conduite de l'employeur lors de la sélection et du recrutement n'entre pas, en effet, dans la notion de placement des travailleurs, telle qu'elle a été précisée au cours des discussions parlementaires relatives à la disposition de l'article 6, § 1er, IX, 1°, de la loi spéciale du 8 août 1980 (voir notamment Doc. Sénat, 1979-1980, n° 434/1, pp. 33 et suivantes).

III. On rédigera l'intitulé comme suit :

"Arrêté royal rendant obligatoires les articles 1er à 6 ainsi que l'article 19 de la convention collective de travail n° 38 concernant le recrutement et la sélection des travailleurs, conclue le 6 décembre 1983 au sein du Conseil national du travail".

Dans le préambule, il y a lieu de mentionner l'avis du Conseil d'Etat.

De kamer was samengesteld uit

de Heren : H. ADRIAENS, voorzitter,
Messieurs : président,

H. COREMANS, staatsraden,
Gh. TACQ, conseillers d'Etat,

G. SCHRANS, assessoren van de afdeling wetgeving,
J. GIJSSELS, assesseurs de la section de législation,

Mevrouw : M. BENARD, griffier,
Madame : greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. Gh. TACQ.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VERMEIRE, auditeur.

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

Le rapport a été présenté par M. J. VERMEIRE, auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

M. BENARD.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. ADRIAENS.