KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, de 28e juni 1985 door de Minister van Middenstand verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 april 1976 houdende regeling van de gezinsbijslag ten voordele van de zelfstandigen", heeft de 3e juli 1985 het volgend advies gegeven :

ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Ministre des Classes moyennes, le 28 juin 1985, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 8 avril 1976 établissant le régime des prestations familiales en faveur des travailleurs indépendants", a donné le 3 juillet 1985 l'avis suivant :

Gelet op de uiterst korte termijn waarin om advies werd verzocht, beperkt de Raad van State zich tot de opmerkingen die hierna volgen.

I. ALGEMENE OPMERKING.

Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe, door het aanbrengen van een aantal wijzigingen in het koninklijk besluit van 8 april 1976 houdende regeling van de gezinsbijslag ten voordele van de zelfstandigen, deze gezinsbijslagregeling af te stemmen op de gezinsbijslagregeling voor loonarbeiders, zoals deze zal gewijzigd worden door het wetsontwerp "houdende sociale bepalingen" (Parl. St., Kamer, 1984-1985, nr. 1194/1).

Blijkens het schrijven waarmee het ontwerp-besluit aan de Raad van State werd voorgelegd, wil de Regering het parallellisme tussen beide bijslagregelingen slechts op een beperkt aantal punten tot stand brengen, inzonderheid op die punten welke het voorwerp uitmaken van de artikelen 22 tot 25 en 34 tot 37 van het wetsontwerp "houdende sociale bepalingen".

Wat meer bepaald artikel 36 van genoemd wetsontwerp betreft - bepaling die ertoe strekt artikel 69 van de samengeordende wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders

.../...

te vervangen en die onder meer de gevallen bepaalt waarin de kinderbijslag aan het rechtgevend kind wordt uitbetaald - vestigt de Raad van State er de aandacht op dat, om ter zake een volledige gelijkschakeling van de gezinsbijslagregeling voor zelfstandigen met die voor loonarbeiders te verwezenlijken, in eerstgenoemde regeling een bepaling zou moeten worden opgenomen waarbij de rechtsbekwaamheid van de minderjarige wordt geregeld om in analoge gevallen als eiser of verweerder in rechte op te treden voor geschillen betreffende de rechten op kinderbijslag.

Overigens moet worden vastgesteld dat tussen beide bijslagregelingen nog andere verschillen bestaan waarvoor geen rechtvaardiging kan worden gevonden in de loutere omstandigheid dat de ene regeling betrekking heeft op loonarbeiders en de andere op zelfstandigen.

Zo blijkt inzonderheid in de gezinsbijslagregeling voor zelfstandigen geen bepaling voorhanden te zijn die - naar analogie met artikel 55 van de samengeordende wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders, zoals dat artikel zal worden gewijzigd door het wetsontwerp "houdende sociale bepalingen" - het recht op kinderbijslag waarborgt aan de verlaten echtgenoot die de kinderen opvoedt.

.../...

gezinsbijslag toe te kennen, de bijslag voorlopig uitbetaald, hetzij door de instelling die de gezinsbijslag tot dan toe uitbetaalde, hetzij, indien er nog geen bijslag wordt betaald, door de instelling waarbij de aanvraag om bijslag het eerst is ingediend. Luidens de laatste zin van dit derde lid worden voor de toepassing van die bepaling de kinderbijslaginstellingen van de regeling voor werknemers gelijkgesteld met de instellingen bedoeld in de regeling voor zelfstandigen.

In de mate dat deze bepaling aldus voorziet in een voorlopige uitbetaling van de kinderbijslag door de instellingen van de regeling voor werknemers, kan ze bezwaarlijk geacht worden rechtsgrond te vinden in artikel 1 van de wet van 29 maart 1976 betreffende de gezinsbijslag voor zelfstandigen, welke bepaling immers aan de Koning alleen de vaststelling opdraagt van de gezinsbijslagregeling voor zelfstandigen. De hier besproken bepaling blijkt thuis te horen in de kinderbijslagregeling voor werknemers en zal slechts kunnen worden getroffen na de inwerkingtreding van het in artikel 37 van meergenoemd wetsontwerp "houdende sociale bepalingen" ontworpen artikel 71, § 2, van de samengeordende wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders, dat luidt als volgt :

"§ 2. Ten einde de betaling van de kinderbijslag niet te onderbreken of te vertragen, kan de Koning de provisionele betaling voorzien van de kinderbijslag".

Vu le délai extrêmement bref dans lequel son avis est demandé, le Conseil d'Etat se borne à faire les observations qui suivent.

I. OBSERVATION GENERALE.

Le projet d'arrêté royal soumis au Conseil d'Etat a pour objet, en apportant certaines modifications à l'arrêté royal du 8 avril 1976 établissant le régime des prestations familiales en faveur des travailleurs indépendants, d'aligner ce régime de prestations familiales sur celui des travailleurs salariés, tel qu'il sera modifié par le projet de loi "portant des dispositions sociales" (Doc., parl., Chambre, 1984-1985, n° 1194/1).

Selon la demande d'avis, le Gouvernement n'entend réaliser le parallélisme des deux régimes que sur un nombre limité de points, particulièrement sur les points qui font l'objet des articles 22 à 25 et 34 à 37 du projet de loi "portant des dispositions sociales".

En ce qui concerne plus spécialement l'article 36 du projet de loi précité - qui vise à remplacer l'article 69 des lois coordonnées relatives aux allocations familiales pour travailleurs salariés et qui définit notamment les cas où les allocations familiales sont payées à l'enfant bénéficiaire -, le Conseil d'Etat attire l'attention du Gouvernement sur le fait que le parfait alignement du régime des prestations familiales des travailleurs indépendants sur celui des travailleurs salariés exigerait que soit insérée dans le premier de ces régimes une disposition qui règle la capacité juridique du mineur d'âge d'agir en justice, dans des cas analogues, en demandant ou en défendant, dans les litiges relatifs aux droits aux allocations familiales.

.../...

Il faut par ailleurs relever que les deux régimes d'allocations présentent encore d'autres différences qui ne se laissent pas justifier par la simple circonstance que l'un de ces régimes concerne les travailleurs salariés tandis que l'autre a trait aux travailleurs indépendants.

Ainsi, le régime des prestations familiales des travailleurs indépendants ne semble pas comporter de disposition qui - par analogie avec l'article 55 des lois coordonnées relatives aux allocations familiales pour travailleurs salariés, tel qu'il sera modifié par le projet de loi "portant des dispositions sociales" - garantit le droit aux allocations familiales au conjoint abandonné qui élève les enfants.

II. EXAMEN DU TEXTE.

PREAMBULE.

A l'alinéa 2 du préambule, il convient de supprimer la mention de la modification apportée par l'arrêté royal du 12 août 1980, modification qui n'a plus d'objet.

Article 1er.

Au 1° de l'article 8, § 1er, en projet, il convient d'écrire "le conjoint survivant" au lieu de "l'intéressé".

Article 3.

Les dispositions des alinéas 2 et 3 de l'article 17 en projet se liraient plus facilement si elles étaient réunies en un alinéa unique, rédigé comme suit :

.../...

"Les taux de 343 francs et de 2.024 francs visés à l'alinéa 1er sont portés respectivement à 372 francs et à 2.280 francs pour le premier et le deuxième enfants de l'attributaire visé à l'article 7 qui a la qualité de pensionné ayant des personnes à charge aux conditions déterminées par Nous. De plus, ledit attributaire ne peut bénéficier de pensions, rentes ou indemnités dépassant le montant fixé par Nous".

Article 4.

La phrase liminaire devrait être rédigée comme suit :

"L'article 19, § 1er, alinéa 1er, du même arrêté, modifié par l'arrêté royal du 2 mars 1984, est remplacé par la disposition suivante :".

Article 5.

A l'alinéa 2 de l'article 20, § 1er, en projet, l'on remplacera les mots "cet enfant" par les mots "un enfant handicapé".

+

L'alinéa 3 de l'article 20, § 1er, gagnerait en clarté s'il était rédigé comme suit :

"Les taux de 1.177 francs et de 2.180 francs visés à l'alinéa 1er sont portés respectivement à 1.374 francs et à 2.280 francs pour le premier et le deuxième enfants de l'attributaire visé à l'article 7 qui a la qualité de pensionné ayant des personnes à charge aux conditions déterminées par Nous. De plus, ledit attributaire ne peut bénéficier de pensions, rentes ou indemnités dépassant le montant fixé par Nous".

Article 9.

L'alinéa 3 du paragraphe 4 en projet de l'article 34 prévoit qu'en cas de contestation au sujet de la législation applicable ou de l'institution compétente pour octroyer les prestations familiales, les prestations sont payées à titre provisoire soit par l'organisme qui payait les prestations familiales jusque là, soit, s'il n'est pas encore payé de prestations, par l'organisme auprès duquel la demande d'allocations a été introduite en premier lieu. Aux termes de la dernière phrase dudit alinéa 3, les organismes d'allocations familiales du régime des travailleurs salariés sont assimilés, pour l'application de cette disposition, aux institutions visées dans le régime des travailleurs indépendants.

Dans la mesure où elle prévoit ainsi le paiement provisionnel des allocations familiales par les organismes du régime des travailleurs salariés, la disposition sous revue peut difficilement être réputée trouver un fondement légal dans l'article 1er de la loi du 29 mars 1976 relative aux prestations familiales des travailleurs indépendants, qui se borne, en effet, à charger le Roi d'établir le régime de prestations familiales des travailleurs indépendants. La disposition examinée paraît trouver sa place dans le régime des allocations familiales des travailleurs salariés et ne pourra être prise qu'après l'entrée en vigueur du nouvel article 71, § 2, des lois coordonnées relatives aux allocations familiales pour travailleurs salariés, qui est prévu par l'article 37 du projet de loi" portant des dispositions sociales" et qui s'énonce comme suit :

"§ 2. Afin de ne pas interrompre ou de retarder le paiement des allocations familiales, le Roi peut prévoir le paiement provisionnel des allocations familiales".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : P. VERMEULEN, voorzitter,
Messieurs: président,

J. NIMMEGEERS, staatsraden,
W. DEROOVER, conseillers d'Etat,

F. DE KEMPENEER, assessoren van de
J. GIJSSELS, afdeling wetgeving,
assesseurs de la
section de législation,

Mevrouw : F. LIEVENS, toegevoegd griffier,
Madame : greffier assumé.

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

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

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 M. M. VAN DAMME, auditeur adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

F. LIEVENS. P. VERMEULEN.