

KONINKRIJK BELGIE

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 maart 1997 door de Minister van Tewerkstelling en Arbeid verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende het recht op deeltijdse arbeid nadat een einde is gekomen aan de vermindering van de arbeidsprestaties in het kader van de wetgeving op de loopbaanonderbreking", heeft op 27 november 1997 het volgende advies gegeven :

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 14 mars 1997, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "relatif au droit au travail à temps partiel à l'issue de la fin de la réduction des prestations de travail dans le cadre de la législation sur l'interruption de la carrière professionnelle", a donné le 27 novembre 1997 l'avis suivant :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit beoogt uitvoering te geven aan artikel 107bis, § 1, tweede lid, van de herstellwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen. Die wetsbepaling maakt de Koning bevoegd om, bij in Ministerraad overlegd besluit, de nadere regelen en voorwaarden te bepalen betreffende de uitoefening van het in het eerste lid van artikel 107bis, § 1, van de wet, bedoelde recht.

Het recht waarop wordt gedoeld in artikel 107bis, § 1, tweede lid, van de wet, is het recht van de werknemer die de wettelijke mogelijkheden om zijn arbeidsprestaties te verminderen heeft uitgeput om, aansluitend op de periode van vermindering van zijn arbeidsprestaties, over te gaan naar een deeltijdse arbeidsovereenkomst die voorziet in hetzelfde arbeidsregime als hetgene dat op de werknemer van toepassing was tijdens de periode van vermindering van zijn arbeidsprestaties.

2. Alle bepalingen van het ontwerp kunnen worden geacht een voldoende rechtsgrond te putten uit artikel 107bis, § 1, tweede lid, van de herstellwet van 22 januari 1985, met uitzondering evenwel van artikel 3, § 2. Deze laatste bepaling betreft immers niet het recht van de werknemer op het behoud van het arbeidsregime dat van toepassing was tijdens de periode van vermindering van zijn arbeidsprestaties, doch heeft betrekking op het recht van de werknemer op een vast deeltijds werkrooster.

.../...

In dat verband valt te benadrukken dat het arbeidsregime en het werkrooster twee inhoudelijk verschillende begrippen zijn welke bovendien het voorwerp zijn van een verschillende regeling. Dient immers de regeling met betrekking tot het behoud van het arbeidsregime te worden begrepen in het licht van het bepaalde in artikel 107bis, § 1, van de herstellwet van 22 januari 1985, dan maakt daarentegen het werkrooster het voorwerp uit van de regeling welke is opgenomen in artikel 11bis van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten en in de artikelen 157 en volgende van de programmawet van 22 december 1989.

Geen van de voornoemde wetsbepalingen maakt de Koning evenwel bevoegd om de wettelijke regeling inzake het werkrooster aan te vullen op de wijze zoals artikel 3, § 2, van het ontwerp dat beoogt te doen. Deze laatste bepaling dient daarom uit het ontwerp te worden gelicht.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. De bepaling welke de ontworpen regeling tot rechtsgrond strekt kan op een meer precieze wijze worden weergegeven door op het einde van het eerste lid te schrijven : "... , inzonderheid op artikel 107bis, § 1, ingevoegd bij de wet van 22 december 1995;".

.../...

2. Met toepassing van de artikelen 21 en 22 van het koninklijk besluit van 16 november 1994 betreffende de administratieve en begrotingscontrole, moet over de ontworpen regeling worden geadviseerd door de Inspectie van Financiën en dient van het betrokken advies en de datum waarop het is uitgebracht, melding te worden gemaakt in de aanhef van het voorliggende ontwerp.

Artikel 2

1.1. Blijkens het eerste lid dienen de werknemers die wensen over te gaan naar een deeltijdse arbeidsovereenkomst met behoud van het arbeidsregime dat op hen van toepassing was tijdens de periode van de vermindering van hun arbeidsprestaties, hiervan kennis te geven aan de werkgever "ten minste drie maanden voor de uitputting van de mogelijkheid van de bij artikel 102 van dezelfde wet bedoelde vermindering van de arbeidsprestaties". De betrokken kennisgeving zal bijgevolg gebeuren buiten de termijn van ontslagbescherming, bedoeld in artikel 107bis, § 2, van de herstellwet van 22 januari 1985. Vraag is of dit wel degelijk de bedoeling is van de regering, ermee rekening houdend dat de wetgever blijkbaar toch in een bepaalde bescherming van de werknemers heeft willen voorzien.

1.2. Onverminderd de onder punt 1.1. geformuleerde opmerking, zou het eerste lid van artikel 2 aan duidelijkheid winnen indien het zou aanvangen als volgt :

.../...

"De werknemers die, aansluitend op de periode van vermindering van arbeidsprestaties met toepassing van artikel 102 van de herstelwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen, gebruik willen maken van hun recht om over te gaan naar een deeltijdse arbeidsovereenkomst als bedoeld in artikel 107bis van dezelfde wet, brengen dit ten minste drie maanden voor".

2. Naar analogie van de Franse tekst moet in de Nederlandse tekst van het tweede lid worden geschreven : "De in het eerste lid bedoelde termijn van drie maanden kan ...".

Artikel 3

1. Gelet op de opmerking welke onder punt 2 van de bespreking van de strekking en de rechtsgrond van het ontwerp is geformuleerd met betrekking tot artikel 3, § 2, zal deze paragraaf uit het ontwerp moeten worden weggelaten en hoeft derhalve artikel 3 niet in paragrafen te worden ingedeeld.

2. De eerste volzin van artikel 3, § 1, van het ontwerp zoals dat voor advies is voorgelegd, lijkt neer te komen op louter een herhaling van wat reeds wordt vermeld in artikel 107bis, § 1, van de herstelwet van 22 januari 1985. Dergelijke herhalingen moeten evenwel worden vermeden daar zij van aard zijn onzekerheid te doen ontstaan omtrent de precieze plaats welke aan de overgenomen wetsbepalingen toekomt in de hiërarchie der normen.

.../...

Het ware dan ook beter het gehele artikel 3, § 1, te vervangen door de volgende bepaling :

"Art. 3. - Ingeval de werknemer gebruik maakt van het recht op deeltijdse arbeid, bedoeld in artikel 107bis van de voornoemde herstelwet, wordt, behoudens andersluidende overeenkomst, de arbeidsovereenkomst voor deeltijdse arbeid, bedoeld in artikel 11bis van de voornoemde wet van 3 juli 1978, voor onbepaalde tijd voortgezet".

Artikel 4

Tenzij er een specifieke reden valt aan te wijzen waarom wordt afgeweken van de gangbare termijn voor de inwerkingtreding van besluiten, wordt dit artikel beter uit het ontwerp weggelaten.

PORTEE ET FONDEMENT LEGAL DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis tend à mettre en oeuvre l'article 107bis, § 1er, alinéa 2, de la loi de redressement du 22 janvier 1985 contenant des dispositions sociales. Cette disposition légale habilite le Roi à déterminer par arrêté délibéré en Conseil des Ministres les règles et conditions relatives à l'exercice du droit visé à l'alinéa 1er de l'article 107bis, § 1er, de la loi.

Le droit qui est visé à l'article 107bis, § 1er, alinéa 2, de la loi, est le droit du travailleur qui a épuisé toutes les possibilités légales de réduire ses prestations de travail, de passer, pour la période consécutive à la période de réduction de ses prestations de travail, à un contrat de travail à temps partiel qui prévoit le même régime de travail que celui qui s'appliquait au travailleur pendant la période de réduction de ses prestations de travail.

2. Toutes les dispositions du projet peuvent être réputées puiser un fondement légal suffisant à l'article 107bis, § 1er, alinéa 2, de la loi de redressement du 22 janvier 1985, à l'exception toutefois de l'article 3, § 2. En effet, cette dernière disposition ne concerne pas le droit du travailleur au maintien du régime de travail qui était applicable pendant la période de réduction de ses prestations de travail, mais se rapporte au droit du travailleur à un horaire de travail fixe à temps partiel.

.../...

Il convient de souligner à cet égard que le régime de travail et l'horaire de travail constituent deux notions distinctes quant au fond qui, de surcroît, font l'objet d'une réglementation différente. S'il y a lieu, en effet, d'interpréter la réglementation relative au maintien du régime de travail à la lumière de la disposition de l'article 107bis, § 1er, de la loi de redressement du 22 janvier 1985, l'horaire de travail fait en revanche l'objet des règles inscrites à l'article 11bis de la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail, et aux articles 157 et suivants de la loi-programme du 22 décembre 1989.

Aucune des dispositions précitées n'habilite cependant le Roi à compléter la réglementation légale relative à l'horaire de travail de la manière dont l'article 3, § 2, du projet entend le faire. Il y aura donc lieu de distraire cette dernière disposition du projet.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. L'on reproduira de manière plus rigoureuse la disposition qui procure un fondement légal au projet, en écrivant, à la fin du premier alinéa : "... , notamment l'article 107bis, § 1er, inséré par la loi du 22 décembre 1995;".

.../...

2. En application des articles 21 et 22 de l'arrêté royal du 16 novembre 1994 relatif au contrôle administratif et budgétaire, il y a lieu de soumettre le texte en projet à l'avis de l'Inspecteur des Finances, et de mentionner cet avis ainsi que la date à laquelle il a été donné dans le préambule du présent projet.

Article 2

1.1. Selon l'alinéa 1er, les travailleurs qui souhaitent passer à un contrat de travail à temps partiel, avec maintien du régime de travail qui leur était applicable pendant la période de réduction de leurs prestations de travail, doivent le porter à la connaissance de l'employeur "au moins trois mois avant l'épuisement de la possibilité de réduction des prestations de travail prévue par l'article 102 de la même loi". La déclaration en question se fera par conséquent en dehors du délai de protection contre le licenciement, visé à l'article 107bis, § 2, de la loi de redressement du 22 janvier 1985. La question se pose de savoir si telle est effectivement l'intention du gouvernement, compte tenu du fait que le législateur, manifestement, a néanmoins voulu organiser une certaine protection des travailleurs.

1.2. Sous réserve de l'observation formulée au point 1.1., l'alinéa 1er de l'article 2 gagnerait en clarté si le début de son texte était rédigé comme suit :

.../...

"Les travailleurs qui, pour la période consécutive à la période de réduction des prestations de travail en application de l'article 102 de la loi de redressement du 22 janvier 1985, souhaitent faire usage de leur droit de passer à un contrat de travail à temps partiel visé à l'article 107bis de la même loi, le portent à la connaissance ...".

2. Par analogie avec le texte français, il conviendra d'écrire ce qui suit, dans le texte néerlandais de l'alinéa 2 : "De in het eerste lid bedoelde termijn van drie maanden kan ...".

Article 3

1. Eu égard à l'observation formulée au point 2 de l'examen de la portée et du fondement légal du projet, en ce qui concerne l'article 3, § 2, il y aura lieu d'omettre ce paragraphe du projet et, dès lors, de supprimer la division, en paragraphes, de l'article 3.

2. La première phrase de l'article 3, § 1er, du projet, tel que celui-ci est soumis pour avis, semble n'être qu'une répétition de ce que mentionne déjà l'article 107bis, § 1er, de la loi de redressement du 22 janvier 1985. Il y a lieu toutefois d'éviter pareilles répétitions dès lors qu'elles sont de nature à rendre incertaine la place exacte que les dispositions légales reproduites occuperont dans la hiérarchie des normes.

.../...

Il serait donc préférable de remplacer l'article 3, § 1er, en son entier, par la disposition suivante :

"Art. 3. Au cas où le travailleur fait usage du droit au travail à temps partiel, visé à l'article 107bis de la loi de redressement susmentionnée et sauf convention contraire, le contrat de travail pour travail à temps partiel, visé à l'article 11bis de la loi précitée du 3 juillet 1978, est prorogé pour une durée indéterminée".

Article 4

A moins d'un motif spécifique justifiant une dérogation au délai habituel d'entrée en vigueur des arrêtés, mieux vaut supprimer cet article du projet.

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren J. DE BRABANDERE,
Messieurs

kamervoorzitter,
président de chambre,

M. VAN DAMME,
D. ALBRECHT,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

G. SCHRANS,
E. WYMEERSCH,

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

Mevrouw A. BECKERS,
Madame

griffier,
greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. M. VAN DAMME.

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. E. VANHERCK, referendaris.

Le rapport a été présenté par M. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. E. VANHERCK, référendaire.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

A. BECKERS

J. DE BRABANDERE