

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 37.590/2/V

DE LA SECTION DE LÉGISLATION DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre de l'Intérieur, le 29 juillet 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant modification de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police", a donné le 25 août 2004 l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, le projet appelle les observations ci-après.

Examen du projet

Dispositif

Articles 5 et 6

La loi du 16 mars 1971 sur le travail s'applique aux travailleurs et aux employeurs. Sont assimilées aux travailleurs : les personnes, qui, autrement qu'en vertu d'un contrat de louage de travail, fournissent des prestations de travail sous l'autorité d'une autre personne. Sont assimilées aux employeurs : les personnes qui occupent les personnes assimilées aux travailleurs.

À l'exception de son chapitre III, cette loi du 16 mars 1971 trouve à s'appliquer aux membres du personnel du cadre opérationnel et du cadre administratif et logistique de la police fédérale et de la police locale. Il n'y a, dès lors, pas lieu de reproduire ou de paraphraser l'article 39. Par ailleurs, le contenu des articles 5 et 6 ne

correspond plus à celui de l'article 39 de la loi du 16 mars 1971, précitée, remplacé par l'article 289 de la loi-programme du 9 juillet 2004 ⁽¹⁾.

Les articles 5 et 6 doivent dès lors être omis.

Article 18

La décision de la Commission européenne du 7 janvier 1998 fixant le régime applicable aux experts nationaux détachés auprès des services de la Commission a été remplacée par la décision de la Commission européenne du 30 avril 2002 relative au régime applicable aux experts nationaux détachés auprès des services de la Communauté.

L'article 18 doit être adapté en conséquence.

⁽¹⁾ En effet, la travailleuse peut obtenir le congé de maternité au plus tôt à partir de la sixième semaine (au lieu de la septième semaine) ou de la huitième semaine (au lieu de la neuvième semaine) qui précède la date présumée de l'accouchement. L'interruption de travail est prolongée au-delà de la neuvième semaine (au lieu de la huitième semaine) pour une période d'une durée égale à la durée de la période pendant laquelle elle a continué à travailler à partir de la sixième semaine (au lieu de la septième semaine) ou de la huitième semaine (au lieu de la neuvième semaine) précédant la date exacte de l'accouchement. En outre, le congé postnatal peut être prolongé d'une durée égale à la période pendant laquelle l'enfant est resté hospitalisé après les sept premiers jours à compter de sa naissance. La durée de cette prolongation ne peut dépasser vingt-quatre semaines.

La chambre était composée de

Messieurs	R. ANDERSEN,	président du Conseil d'État,
	P. LEWALLE,	conseillers d'État,
	P. QUERTAINMONT,	
Madame	A.-C. VAN GEERSDAELE,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. R. WIMMER, auditeur.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A.-C. VAN GEERSDAELE

R. ANDERSEN

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 37.590/2/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 29 juli 2004 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Binnenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten", heeft op 25 augustus 2004 het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Onderzoek van het ontwerp

Dispositief

Artikelen 5 en 6

De arbeidswet van 16 maart 1971 is van toepassing op werknemers en werkgevers. Met werknemers worden gelijkgesteld: de personen die, anders dan krachtens een arbeidsovereenkomst, arbeid verrichten onder het gezag van een ander persoon. Met werkgevers worden gelijkgesteld: de personen die de met werknemers gelijkgestelde personen tewerkstellen.

Die wet van 16 maart 1971, met uitzondering van hoofdstuk III ervan, is van toepassing op de personeelsleden van het operationeel kader en van het administratief en logistiek kader van de federale politie en de lokale politie. Er is dus geen reden om artikel 39 over te nemen of te parafraseren. Bovendien beantwoordt de inhoud van de artikelen 5 en 6 niet meer aan die van artikel 39 van de voormelde wet van 16 maart 1971, dat is vervangen bij artikel 289 van de programmawet van 9 juli 2004 ⁽¹⁾.

⁽¹⁾ Werkneemsters kunnen immers op zijn vroegst vanaf de zesde week (in plaats van de zevende week) of de achtste week (in plaats van de negende week) vóór de vermoedelijke datum van de bevalling moederschapsverlof krijgen. De arbeidsonderbreking wordt na de negende week (in plaats van de achtste week) verlengd met een periode waarvan de duur gelijk is aan de duur van de periode waarin zij verder gearbeid heeft vanaf de zesde week (in plaats van de zevende week) of de achtste week (in plaats van de negende week) vóór de werkelijke datum van de bevalling. Bovendien kan het postnataal verlof worden verlengd voor een periode waarvan de duur gelijk is aan de periode waarin het kind na de eerste zeven dagen te rekenen vanaf zijn geboorte in de verplegingsinrichting opgenomen is gebleven. De duur van die verlenging mag niet meer dan vierentwintig weken bedragen.

De artikelen 5 en 6 moeten dus vervallen.

Artikel 18

Het besluit van de Europese Commissie van 7 januari 1998 houdende regeling van toepassing op de nationale deskundigen die bij de diensten van de Commissie zijn gedetacheerd, is vervangen door het besluit van de Europese Commissie van 30 april 2002 tot vaststelling van de regeling betreffende de detachering van nationale deskundigen bij de Commissie.

Artikel 18 moet dienovereenkomstig worden herzien.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	R. ANDERSEN,	voorzitter van de Raad van State,
	P. LEWALLE,	staatsraden,
	P. QUERTAINMONT,	
Mevrouw	A.-C. VAN GEERSDAELE,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. WIMMER, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. R. ANDERSEN.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-C. VAN GEERSDAELE

R. ANDERSEN