

KONINKRIJK BELGIË

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES 37.826/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

AVIS 37.826/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 24 november 2004 door de Minister van Werk verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998 tot invoering van een recht op loopbaanonderbreking voor bijstand of verzorging van een zwaar ziek gezins- of familielid", heeft op 2 december 2004 het volgende advies gegeven:

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre de l'Emploi, le 24 novembre 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 10 août 1998 instaurant un droit à l'interruption de carrière pour l'assistance ou l'octroi de soins à un membre du ménage ou de la famille gravement malade", a donné le 2 décembre 2004 l'avis suivant:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het wijzigen van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998 tot invoering van een recht op loopbaanonderbreking voor bijstand of verzorging van een zwaar ziek gezins- of familielid.

De ontworpen wijzigingen komen erop neer dat, enerzijds, de periode wordt ingekort tussen de aanvraag en de aanvang van het recht op zorgverlof en, anderzijds, het koninklijk besluit van 10 augustus 1998 wordt in overeenstemming wordt gebracht met de wettelijke bepalingen die de mogelijkheid van een vermindering van de voltijdse arbeidsprestaties met 1/4 of 1/3 hebben ongedaan gemaakt.

2. De ontworpen regeling vindt rechtsgrond in artikel 105, § 1, van de herstellwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen, dat luidt:

"De Koning kan, bij een in Ministerraad overlegd besluit, bepalen in welke gevallen en onder welke voorwaarden en nadere regelen er een recht wordt toegekend op de onderbreking van de beroepsloopbaan en op het verminderen van de arbeidsprestaties zoals bedoeld in de onderafdelingen 2 en 3.

Het recht op een vermindering van de arbeidsprestaties, bedoeld in het eerste lid, kan enkel ten belope van 1/5 of 1/2 van het normaal aantal uren van een voltijdse betrekking".

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Aangezien artikel 7 van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders de ontworpen regeling niet tot rechtsgrond strekt, moet het eerste lid van de aanhef worden weggelaten.

2. Het tweede lid van de aanhef, dat het eerste lid dient te worden, moet worden geredigeerd als volgt:

.../...

"Gelet op de herstelwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen, inzonderheid op artikel 105, § 1, vervangen bij de wet van 26 maart 1999 en gewijzigd bij de wet van 10 augustus 2001;"

3. In de aanhef van besluiten wordt niet vermeld welke bepaling een advies voorschrijft indien dat advies werd uitgebracht, tenzij dergelijke vermelding verplicht zou zijn, wat in casu niet het geval is. Aangezien het beheerscomité van de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening met toepassing van artikel 15 van de wet van 25 april 1963 betreffende het beheer van de instellingen van openbaar nut van sociale zekerheid en sociale voorzorg over de ontworpen regeling heeft geadviseerd, dient het derde lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd, te worden geschrapt.

4. Het lid van de aanhef waarin wordt gerefereerd aan de met het ontwerp te wijzigen bepalingen van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998, moet onmiddellijk volgen op het lid waarin wordt verwezen naar de rechtsgrond van het ontwerp.

5. Ter wille van de redactionele uniformiteit vervange men in de Franse tekst van het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de inspecteur van financiën het woord "rendu" door het woord "donné".

6. Men redigere het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar de akkoordbevinding van de Minister van Begroting op een meer gebruikelijke wijze als volgt:

"Gelet op de akkoordbevinding van Onze Minister van Begroting van 6 oktober 2004;"

Artikel 1

Aangezien artikel 3, eerste lid, van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998 tot op heden ongewijzigd is gebleven, schrappe men in artikel 1 van het ontwerp de zinsnede "gewijzigd door het koninklijk besluit van 4 juni 1999,".

Artikelen 2 en 4

1. De artikelen 2 en 4 van het ontwerp strekken beide tot een wijziging van artikel 8 van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998. Vanuit wetgevingstechnisch oogpunt is het gebruikelijk om wijzigingsbepalingen van eenzelfde artikel samen te voegen in één enkel wijzigend artikel ¹. Men voege derhalve de artikelen 2 en 4 van het ontwerp samen in een nieuw artikel 2, te structureren als volgt:

"In artikel 8 van hetzelfde koninklijk besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° het eerste lid wordt vervangen als volgt:

(...);

2° het vierde lid wordt opgeheven".

2. Ter wille van de duidelijkheid wordt voor de tweede zin van het ontworpen artikel 8, eerste lid, van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998 de volgende redactie ter overweging gegeven:

"Deze kennisgeving gebeurt minstens zeven dagen voor de ingangsdatum van de schorsing van de arbeidsovereenkomst of de vermindering van de arbeidsprestaties, tenzij de partijen schriftelijk een andere termijn overeenkomen".

¹Zelfs indien, zoals in het ontwerp het geval is, één van de wijzigingen betrekking heeft op de opheffing van een onderdeel van de te wijzigen bepaling.

Artikel 3

1. Men passe de redactie van het ontworpen artikel *8bis*, eerste lid, van het koninklijk besluit van 10 augustus 1998 aan als volgt:

"Binnen twee werkdagen na de ontvangst van de schriftelijke kennisgeving, bedoeld in artikel 8, kan de werkgever de werknemer ervan in kennis stellen dat de ingangsdatum wordt uitgesteld om redenen die verband houden met het functioneren van de onderneming".

2. Luidens het ontworpen artikel *8bis*, derde lid, bedraagt de duur van het uitstel zeven dagen (niet: 7 dagen). Vraag is of, ter wille van de praktische werkbaarheid, niet beter wordt geschreven " ... bedraagt ten hoogste zeven dagen".

Artikel 5

Als gevolg van de samenvoeging van de artikelen 2 en 4 van het ontwerp dient de uitvoeringsbepaling te worden vernummerd tot artikel 4.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend modifier l'arrêté royal du 10 août 1998 instaurant un droit à l'interruption de carrière pour l'assistance ou l'octroi de soins à un membre du ménage ou de la famille gravement malade.

Les modifications en projet impliquent, d'une part, la réduction de la période s'écoulant entre la demande et le début du droit au congé pour soins et, d'autre part, la mise en conformité de l'arrêté royal du 10 août 1998 avec les dispositions légales qui ont éliminé la possibilité de réduire les prestations de travail à temps plein à concurrence d'un quart ou d'un tiers.

2. La réglementation en projet trouve son fondement juridique à l'article 105, § 1^{er}, de la loi de redressement du 22 janvier 1985 contenant des dispositions sociales, qui s'énonce comme suit:

"Le Roi peut, par arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, fixer les cas, les conditions et les modalités d'octroi du droit à l'interruption de la carrière professionnelle et du droit à la réduction des prestations de travail, visés aux sous-sections 2 et 3.

Le droit à la réduction des prestations de travail visé à l'alinéa 1^{er} ne peut s'exercer qu'à concurrence d'1/5 ou d'1/2 du nombre d'heures de travail d'un emploi à temps plein."

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Dès lors que l'article 7 de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs ne procure aucun fondement juridique à la réglementation en projet, le premier alinéa du préambule doit être omis.

2. Le deuxième alinéa du préambule, qui deviendra le premier, doit être rédigé comme suit:

"Vu la loi de redressement du 22 janvier 1985 contenant des dispositions sociales, notamment l'article 105, § 1^{er}, remplacé par la loi du 26 mars 1999 et modifié par la loi du 10 août 2001;"

3. Le préambule d'un arrêté ne doit pas mentionner la disposition qui prescrit un avis si ce dernier a été rendu, à moins qu'une telle mention ne soit obligatoire, ce qui n'est pas le cas en l'espèce. Dès lors qu'en application de l'article 15 de la loi du 25 avril 1963 sur la gestion des organismes d'intérêt public de sécurité sociale et de prévoyance sociale, le Comité de gestion de l'Office national de l'emploi a rendu son avis sur la réglementation en projet, le troisième alinéa du préambule du projet, tel qu'il a été soumis pour avis, doit être supprimé.

4. L'alinéa du préambule faisant référence aux dispositions de l'arrêté royal du 10 août 1998 qui sont modifiées par le projet doit suivre immédiatement l'alinéa faisant référence au fondement juridique du projet.

5. Par souci d'uniformité rédactionnelle, il convient de remplacer, dans le texte français de l'alinéa du préambule faisant référence à l'avis de l'inspecteur des finances, le mot "rendu" par "donné".

6. Conformément à l'usage, il y a lieu de rédiger l'alinéa du préambule faisant référence à l'accord du Ministre du Budget comme suit:

"Vu l'accord de Notre Ministre du Budget, donné le 6 octobre 2004;"

Article 1^{er}

Dès lors que l'article 3, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal du 10 août 1998 n'a pas été modifié à ce jour, on supprimera le segment "modifié par l'arrêté royal du 4 juin 1999," à l'article 1^{er} du projet.

Articles 2 et 4

1. Les articles 2 et 4 du projet visent tous deux à modifier l'article 8 de l'arrêté royal du 10 août 1998. Du point de vue de la légistique, il est d'usage de regrouper dans un seul et même article modificatif ¹ les dispositions modifiant un même article. On fusionnera dès lors les articles 2 et 4 du projet en un article 2, nouveau, structuré comme suit:

"À l'article 8 du même arrêté royal, sont apportées les modifications suivantes:

- 1° l'alinéa 1^{er} est remplacé par la disposition suivante:
(...);
- 2° l'alinéa 4 est abrogé".

1

Même si, comme dans le projet, l'une des modifications concerne l'abrogation d'un élément de la disposition à modifier.

2. Par souci de clarté, la rédaction suivante est suggérée pour la seconde phrase de l'article 8, alinéa 1^{er}, en projet de l'arrêté royal du 10 août 1998:

"Cet avertissement est effectué au moins sept jours avant la date d'effet de la suspension du contrat de travail ou de la réduction des prestations de travail, sauf si les parties conviennent par écrit d'un autre délai".

Article 3

1. Il y a lieu d'adapter la rédaction de l'article 8*bis*, alinéa 1^{er}, en projet de l'arrêté royal du 10 août 1998 comme suit:

"Dans les deux jours ouvrables qui suivent la réception de l'avertissement écrit, visé à l'article 8, l'employeur peut informer le travailleur que la date d'effet est reportée pour des motifs liés au fonctionnement de l'entreprise".

2. Aux termes de l'article 8*bis*, alinéa 3, en projet, la durée du report est de sept jours (et non: 7 jours). La question est de savoir si, par souci d'applicabilité dans la pratique, il n'est pas préférable d'écrire "... est de sept jours au plus".

Article 5

En raison de la fusion des articles 2 et 4 du projet, la numérotation de l'exécutoire sera modifiée et celui-ci deviendra l'article 4.

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren
Messieurs

M. VAN DAMME,

kamervoorzitter,
président de chambre,

J. BAERT,
J. SMETS,

staatsraden,
conseillers d'État,

G. SCHRANS,
A. SPRUYT,

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

Mevrouw
Madame

A. BECKERS,

griffier,
greffier.

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. VAN VAERENBERGH, eerste auditeur.

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

Le rapport a été présenté par M. W. VAN VAERENBERGH, premier auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME