

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 38.880/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 27 juli 2005 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende het bijhouden van een aanwezigheidsregister in bepaalde bedrijfstakken en houdende wijziging van het koninklijk besluit van 5 november 2002 tot invoering van een onmiddellijke aangifte van tewerkstelling, met toepassing van artikel 38 van de wet van 26 juli 1996 tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels en van het koninklijk besluit van 28 november 1969 tot uitvoering van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders", heeft op 18 augustus 2005 het volgende advies gegeven:

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 38.880/1/V

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 27 juillet 2005, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif à la tenue d'un registre de présence dans certaines branches d'activité et portant modification de l'arrêté royal du 5 novembre 2002 instaurant une déclaration immédiate de l'emploi, en application de l'article 38 de la loi du 26 juillet 1996 portant modernisation de la sécurité sociale et assurant la viabilité des régimes légaux des pensions et de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs", a donné le 18 août 2005 l'avis suivant:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de te vervullen vormvereisten.

Dat onderzoek noopt tot het maken van de volgende opmerkingen.

*

* *

1. Over een groot deel van het ontwerp werd reeds op 9 juni 2005 het advies 38.446/1 gegeven. Er wordt dan ook in de eerste plaats naar dit advies verwezen. In wat volgt worden slechts bepalingen onderzocht die hetzij nieuw zijn, hetzij, omdat niet was voldaan aan het vereiste van een voorafgaand overleg in de Ministerraad, door de afdeling wetgeving niet werden onderzocht.

2. Aangezien handarbeiders die ressorteren onder het Paritair Comité voor de Uitzendarbeid in de nieuwe tekst van het ontworpen artikel 8^{quater}, § 1 (artikel 7 van het ontwerp), uitdrukkelijk worden beschouwd als gelegenheidswerknemers, is het doelloos om in het ontworpen artikel 8^{quater}, § 3 (zelfde artikel), de werkgevers ressorterende onder het Paritair Comité voor de Uitzendarbeid gelijk te stellen met de werkgevers ressorterende onder het Paritair Comité voor het Hotelbedrijf. Het ontworpen artikel 8^{quater}, § 3, dient dan ook te vervallen.

3. Het ontworpen artikel 31^{bis}, § 4, derde lid (artikel 8 van het ontwerp), waarin aan de onderneming de verplichting wordt opgelegd om de verbintenis aan te gaan dat zij het plafond van de *de minimis*-steun bepaald in Verordening (EG) nr. 69/2001 van de Commissie van 12 januari 2001 betreffende de toepassing van de artikelen 87 en 88 van het EG-Verdrag op *de minimis*-steun niet zal overschrijden, ontslaat de overheid er niet van om zelf na te gaan, met toepassing van artikel 3, lid 1, tweede alinea, van die verordening, in het geval dat nieuwe *de minimis*-steun wordt verleend, of de nieuwe steun het totale bedrag van de gedurende de relevante periode van drie jaar ontvangen steun niet zodanig doet toenemen dat het plafond van 100.000 euro wordt overschreden.

.../...

4. De verwijzingen in het ontworpen artikel 31*bis*, § 4, eerste lid, zijn niet geheel correct: men schrijve "vervat in de §§ 1 en 2 en in de artikelen 8*bis* en 8*quater*" in plaats van vervat in de §§ 1 en 3 en in artikelen 8*bis* en 8*quater*".

5. Krachtens artikel 12 heeft artikel 11 van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, uitwerking met ingang van 1 augustus 2005. Op zich doet die retroactiviteit geen probleem rijzen nu bij het laatstgenoemde artikel een voordeel wordt toegekend. Vraag is echter, nu het voordeel niet automatisch wordt toegekend, maar slechts wanneer de werkgevers hun wil daartoe kenbaar maken aan de instelling belast met de inning van de socialezekerheidsbijdragen, of een retroactieve werking, die dan bovendien moet kunnen gelden voor alle betrokken werkgevers, in de praktijk wel denkbaar is. Zo dat niet het geval is, verdient het aanbeveling dat artikel in werking te laten treden op een in de toekomst gelegen datum.

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique, ainsi que de l'accomplissement des formalités requises.

Cet examen donne lieu aux observations suivantes.

*

* *

1. Une grande partie du projet a déjà fait l'objet de l'avis 38.446/1, donné le 9 juin 2005. Il est, dès lors, en premier lieu, renvoyé à cet avis. Dans la suite, seules seront examinées les dispositions nouvelles ou qui n'ont pas été examinées par la section législation pour le motif que la formalité d'une délibération préalable en Conseil des ministres n'avait pas été accomplie.

2. Dès lors que dans le nouveau texte de l'article 8^{quater}, § 1^{er}, en projet (article 7 du projet), les travailleurs manuels relevant de la Commission paritaire pour le travail intérimaire sont expressément considérés comme des travailleurs occasionnels, il est inutile d'assimiler, à l'article 8^{quater}, § 3, en projet (même article), les employeurs relevant de la Commission paritaire pour le travail intérimaire aux employeurs relevant de la Commission paritaire de l'industrie hôtelière. L'article 8^{quater}, § 3, en projet, doit dès lors être omis.

3. L'article 31^{bis}, § 4, alinéa 3, en projet (article 8 du projet), imposant à l'entreprise l'obligation de s'engager à ne pas dépasser le plafond des aides *de minimis* fixé dans le Règlement (CE) n° 69/2001 de la Commission du 12 janvier 2001 concernant l'application des articles 87 et 88 du traité CE aux aides *de minimis*, ne dispense pas l'autorité de vérifier elle-même, par application de l'article 3, paragraphe 1, deuxième alinéa, de ce règlement, au cas où une nouvelle aide *de minimis* serait accordée, que cette nouvelle aide ne porte pas le montant total des aides perçues au cours de la période de référence de trois ans au-delà du plafond de 100.000 euros.

.../...

4. À l'article 31*bis*, § 4, alinéa 1^{er}, en projet, les références ne sont pas entièrement correctes: on écrira "contenue aux §§ 1^{er} et 2 et aux articles 8*bis* et 8*quater*" au lieu de "contenue aux §§ 1^{er} et 3 et aux articles 8*bis* et 8*quater*".

5. En vertu de l'article 12, l'article 11 de l'arrêté dont le projet est à l'examen, produit ses effets le 1^{er} août 2005. Cette rétroactivité ne pose, en soi, aucun problème dans la mesure où ce dernier article confère un avantage. Dès lors que l'avantage n'est pas accordé automatiquement, mais seulement si les employeurs en expriment la volonté à l'institution chargée de la perception des cotisations de sécurité sociale, on peut cependant se demander si un effet rétroactif, qui doit alors en outre pouvoir s'appliquer à tous les employeurs concernés, est effectivement praticable. Si cela ne devait pas être le cas, il serait recommandé de faire entrer cet article en vigueur à une date située dans le futur.

De kamer was samengesteld uit

de Heren
Messieurs

J. DE BRABANDERE,

L. HELLIN
J. SMETS,

M. RIGAUX,

Mevrouw
Madame

A. BECKERS,

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'État,

assessor van de afdeling wetgeving,
assesseur de la section de législation,

griffier,
greffier.

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

De overeenstemming tussen de Nederlandse
en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht
van de H. J. SMETS.

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

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

J. DE BRABANDERE