

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.610/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 30 mei 2006 door de Minister van Sociale 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 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 22 juni 2006 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe de toepassing van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders uit te breiden tot de personen die "arbeid verrichten als persoonlijke assistent ten voordele van een familielid dat tot de tweede graad verwant is of van een persoon die deel uitmaakt van hun gezin en geniet van een persoonlijkassistentiebudget, evenals de personen die houder zijn van het persoonlijkassistentiebudget die hen bezoldigen". De regeling inzake het persoonlijkassistentiebudget is opgenomen in het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap ⁽¹⁾. Bedoelde uitbreiding van het toepassingsgebied van de wet van 27 juni 1969 heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2005.

2.1. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt, luidens de aanhef van het ontwerp, geboden door artikel 2, § 1, 1°, van de wet van 27 juni 1969. Krachtens deze bepaling kan de Koning, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, en na het advies van de Nationale Arbeidsraad te hebben ingewonnen, "onder de voorwaarden die Hij bepaalt, de toepassing van deze wet uitbreiden tot de personen die, zonder door een arbeidsovereenkomst te zijn verbonden, tegen loon arbeidsprestaties onder het gezag van een ander persoon verrichten of die een arbeid verrichten in gelijkaardige voorwaarden, als die van een arbeidsovereenkomst; alsdan wijst de Koning de persoon aan die als werkgever wordt beschouwd".

2.2. De gemachtigde ambtenaar heeft bevestigd dat de met het ontwerp beoogde uitbreiding van de toepassing van de wet van 27 juni 1969 beperkt is tot personen tussen welke geen arbeidsovereenkomst in de arbeidsrechtelijke zin kan worden gesloten, maar wel arbeid wordt verricht in gelijkaardige voorwaarden als die van een arbeidsovereenkomst. In die zin kan het ontwerp geacht worden rechtsgrond te vinden in voornoemde bepaling van de wet van 27 juni 1969.

⁽¹⁾In het ontwerp wordt ten onrechte verwezen naar het decreet van 27 juni 1990 houdende oprichting van een Vlaams Fonds voor de Sociale Integratie van Personen met een Handicap. Dat decreet is echter opgeheven met ingang van 1 april 2006 en vervangen door het decreet van 7 mei 2004.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

In de Nederlandse tekst redigere men het vierde lid van de aanhef als volgt:

"Gelet op de akkoordbevinding van Onze Minister van Begroting van 2 juni 2005;".

Artikel 1

In het ontworpen artikel 3, 10°, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 ⁽²⁾ moet worden gerefereerd aan artikel 16 van het decreet van 7 mei 2004 in plaats van aan artikel 58bis van het decreet van 27 juni 1990.

Artikel 2

Artikel 2 bepaalt dat de ontworpen regeling uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2005.

In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar kan worden geacht.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

⁽²⁾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.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt. Het is de Raad van State, afdeling wetgeving, echter niet meteen duidelijk in welk van de hiervoor opgesomde gevallen de ontworpen regeling kan worden ingepast.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT, M. TISON,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 40.610/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 30 mai 2006, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant 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 22 juin 2006 l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend étendre l'application de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs aux personnes qui "exécutent un travail en tant qu'assistant personnel au profit d'un membre de leur famille jusqu'au deuxième degré de parenté ou d'une personne faisant partie de leur ménage bénéficiant d'un budget d'assistance personnelle, ainsi qu'aux personnes titulaires du budget d'assistance personnelle qui les rémunèrent". Le régime du budget d'assistance personnelle est inscrit dans le décret du 7 mai 2004 portant création de l'agence autonomisée interne dotée de la personnalité juridique «Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap» (Agence flamande pour les Personnes handicapées) ⁽¹⁾. L'extension visée du champ d'application de la loi du 27 juin 1969 produit ses effets au 1^{er} janvier 2005.

2.1. Selon son préambule, le projet trouve son fondement juridique à l'article 2, § 1^{er}, 1^o, de la loi du 27 juin 1969. En vertu de cette disposition, le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres et après avis du Conseil national du travail, "étendre, dans les conditions qu'Il détermine, l'application de la présente loi aux personnes qui, sans être liées par un contrat de louage de travail, fournissent contre rémunération des prestations du travail sous l'autorité d'une autre personne ou qui exécutent un travail selon des modalités similaires à celles d'un contrat de louage de travail; dans ces cas, le Roi désigne la personne qui est considérée comme employeur".

2.2. Le fonctionnaire délégué a confirmé que l'extension visée par le projet de l'application de la loi du 27 juin 1969 est limitée aux personnes entre lesquelles il ne peut être conclu de contrat de travail au sens du droit du travail, alors que du travail peut cependant être exécuté dans des conditions similaires à celles d'un contrat de travail. Lu sous cet angle, on peut considérer que le projet trouve un fondement juridique dans la disposition précitée de la loi du 27 juin 1969.

⁽¹⁾ Le projet fait à tort référence au décret du 27 juin 1990 portant création d'un Fonds flamand pour l'intégration sociale des personnes handicapées. Ce décret a toutefois été abrogé avec effet au 1^{er} avril 2006 et remplacé par le décret du 7 mai 2004.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

Dans le texte néerlandais, on rédigera le quatrième alinéa du préambule comme suit:

"Gelet op de akkoordbevinding van Onze Minister van Begroting van 2 juni 2005;".

Article 1^{er}

L'article 3, 10°, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 ⁽²⁾ doit faire référence à l'article 16 du décret du 7 mai 2004 et non à l'article 58*bis* du décret du 27 juin 1990.

Article 2

L'article 2 dispose que l'arrêté en projet produit ses effets le 1^{er} janvier 2005.

À cet égard il convient de relever qu'il ne peut être conféré d'effet rétroactif aux arrêtés que sous certaines conditions.

Il ne peut être conféré d'effet rétroactif aux arrêtés que lorsque la rétroactivité a une base légale, lorsqu'elle concerne une règle qui accorde des avantages dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services, et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

⁽²⁾ Arrêté royal du 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 revisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs.

La rétroactivité de l'arrêté en projet n'est admissible que si elle peut s'inscrire dans l'une des hypothèses énumérées. Le Conseil d'État, section de législation, n'aperçoit toutefois pas d'emblée dans laquelle des hypothèses énumérées ci-dessus l'arrêté en projet peut s'inscrire.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. SMETS,	
	W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT,	assesseurs de la section de législation,
	M. TISON,	
Madame	A. BECKERS,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. B. STEEN, auditeur.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME