

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.632/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 6 juni 2006 door de Minister van Werk verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot wijziging van verschillende bepalingen betreffende het welzijn van de werknemers bij de uitvoering van hun werk waaronder deze betreffende de bescherming tegen geweld, pesterijen en ongewenst seksueel gedrag op het werk", heeft op 29 juni 2006 het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

Luidens de memorie van toelichting strekt het voorontwerp van wet ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in de wet van 4 augustus 1996 betreffende het welzijn van de werknemers bij de uitvoering van hun werk (hierna: de welzijnswet). Die wijzigingen zijn een gevolg van de evaluatie van de wet van 11 juni 2002 betreffende de bescherming tegen geweld, pesterijen en ongewenst seksueel gedrag op het werk. Nog luidens de memorie liggen aan die wijzigingen de volgende doelstellingen ten grondslag:

- 1° er voor zorgen dat de klemtoon meer ligt op preventie dan op repressie;
- 2° de verplichtingen van de betrokken partijen beter doen aansluiten op de algemene beginselen betreffende het door de werkgever te voeren beleid inzake het welzijn van de werknemers bij de uitvoering van hun werk;
- 3° voorrang geven aan de interne procedures boven de externe procedures;
- 4° de positie van de vertrouwenspersoon versterken;
- 5° de grenzen van de ontslagbescherming verduidelijken;
- 6° een meer aangepaste regeling uitwerken wanneer derden betrokken zijn bij grensoverschrijdend gedrag.

In samenhang met de ontworpen wijzigingen aan de welzijnswet worden ook een aantal wijzigingen aangebracht in de wet van 8 april 1965 tot instelling van de arbeidsreglementen, de wet van 16 november 1972 betreffende de arbeidsinspectie en de wet van 11 juni 2002 betreffende de bescherming tegen geweld, pesterijen en ongewenst seksueel gedrag.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

Luidens artikel 1 van de ontworpen wet regelt deze een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet. Aangezien echter de artikelen 12 en 17 van het ontwerp bepaalde bevoegdheden beogen toe te kennen aan een rechtscollege of de organisatie ervan regelen, zijn de bepalingen van deze artikelen aan te merken als een aangelegenheid bedoeld in artikel 77 van de Grondwet.

Conform de bestaande parlementaire praktijk zal de ontworpen regeling derhalve moeten worden gesplitst in twee afzonderlijke teksten, waarbij de ene de volledig bicamerale procedure dient te doorlopen, en de andere de gedeeltelijk bicamerale aangelegenheden regelt.

Artikel 4

In de Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 32*ter*, 2°, van de welzijnswet moet worden geschreven "bij de uitvoering van hun werk" in plaats van "bij de uitvoering van het werk".

Artikel 5

De stellers van het ontwerp zullen moeten nagaan in hoeverre de regel, in het ontworpen artikel 32*quater*, § 1, zesde lid, van de welzijnswet, dat "de werkgever de maatregelen (kan) treffen, voor zover ten minste twee derden van de leden-vertegenwoordigers van de personeelsleden binnen het comité hun akkoord geven", ook toepassing kan vinden op de werkgevers onderworpen aan de wet van 19 december 1974 ⁽¹⁾, gelet op de specificiteit van de met toepassing van die wet op te richten organen.

⁽¹⁾ Wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel.

Artikel 6

1. In het ontworpen artikel 32*quinquies*, eerste lid, van de welzijnswet moet in de Nederlandse tekst worden geschreven "in het kader van ⁽²⁾ de uitvoering van hun werk" in plaats van "in het kader van de uitvoering van de arbeidsovereenkomst".

2. In vergelijking met de huidige tekst van artikel 32*quinquies* van de welzijnswet geldt het voordeel van "een passende psychologische ondersteuning van gespecialiseerde diensten of instellingen" enkel nog voor de slachtoffers van een daad van geweld en derhalve niet langer voor de slachtoffers van pesterijen of ongewenst seksueel gedrag. Het verdient aanbeveling in het licht van het gelijkheids- en niet-discriminatiebeginsel in de memorie van toelichting een deugdelijke verantwoording op te nemen voor dit verschil in behandeling.

Artikel 7

Luidens het ontworpen artikel 32*sexies*, § 2, laatste lid, van de welzijnswet kan de Koning de voorwaarden en de nadere regels betreffende de rechtspositie van de vertrouwenspersoon vaststellen.

Om in overeenstemming te zijn met de beginselen die de verhouding regelen tussen de wetgevende en de uitvoerende macht dienen de essentiële elementen van bedoelde rechtspositie door de wetgever zelf te worden vastgesteld. Aan de Koning kan wel worden opgedragen om deze rechtspositie nader uit te werken, voor zover de delegatie welke dienaangaande wordt verleend voldoende wordt afgebakend.

⁽²⁾ De woorden "in het kader van de uitvoering" wijken af van de in de welzijnswet gebruikelijke bewoordingen "bij de uitvoering". Indien de in de ontworpen bepaling gebruikte woorden een andere draagwijdte hebben, dient dit te worden verduidelijkt in de memorie, zo niet is het verkieslijk ook hier de courante bewoordingen te gebruiken.

Artikel 12

1. In het ontworpen artikel 32*decies*, § 1, tweede lid, van de welzijnswet lijkt het raadzaam te schrijven: "... en zij vaststelt dat deze procedure wettig kan worden toegepast, ...".

2. Het ontworpen artikel 32*decies*, § 3, van de welzijnswet machtigt de voorzitter van de arbeidsrechtbank om aan de werkgever voorlopige maatregelen op te leggen "die tot doel hebben de bepalingen van dit hoofdstuk en zijn uitvoeringsbesluiten te doen naleven".

Vastgesteld moet worden dat de aldus aan de voorzitter van de arbeidsrechtbank verleende machtiging om voorlopige maatregelen aan de werkgever op te leggen zeer ruim is en enkel begrensd wordt door het oogmerk de wet en de uitvoeringsbesluiten te doen naleven. Het komt de Raad van State, afdeling wetgeving, voor dat de aldus aan de voorzitter van de arbeidsrechtbank verleende machtiging ook dient te worden begrensd in functie van het soort maatregelen welke kunnen worden opgelegd.

Artikel 19

Artikel 19 vult artikel 3, § 1, tweede lid, van de wet van 16 november 1972 betreffende de arbeidsinspectie aan met een bepaling waardoor de sociale inspecteurs maatregelen kunnen bevelen wanneer zij vaststellen dat de werkgever geen interne dienst voor preventie en bescherming op het werk heeft opgericht of geen beroep doet op een externe dienst voor preventie en bescherming op het werk.

Er dient in dat verband te worden vastgesteld dat artikel 4, 25°, van het voorontwerp van wet tot invoering van een Sociaal Strafwetboek, waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, op 15 juni 2006 het advies 40.352/1 heeft gegeven, voorziet in de opheffing van de wet van 16 november 1972. Bijgevolg zal de ontworpen bepaling, naar gelang de voortgang van het voorliggende ontwerp, hetzij alsnog in de wet van 16 november 1972 dienen te worden ingevoegd, hetzij in het Sociaal Strafwetboek, dat immers in de plaats zal zijn gekomen van, onder meer, de wet van 16 november 1972.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT, M. RIGAUX,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. AERTGEERTS, eerste
auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 40.632/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de l'Emploi, le 6 juin 2006, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi "modifiant plusieurs dispositions relatives au bien-être des travailleurs lors de l'exécution de leur travail dont celles relatives à la protection contre la violence et le harcèlement moral ou sexuel au travail", a donné le 29 juin 2006 l'avis suivant:

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

Selon l'exposé des motifs, l'avant-projet de loi a pour objet d'apporter un certain nombre de modifications à la loi du 4 août 1996 relative au bien-être des travailleurs lors de l'exécution de leur travail (ci-après: la loi bien-être). Ces modifications résultent de l'évaluation de la loi du 11 juin 2002 relative à la protection contre la violence et le harcèlement moral ou sexuel au travail. Toujours selon l'exposé des motifs, ces modifications sont inspirées par les objectifs suivants:

- 1° veiller à ce que l'accent soit davantage mis sur la prévention plutôt que sur la répression;
- 2° mieux faire correspondre les obligations des parties concernées aux principes généraux relatifs à la politique menée par l'employeur en matière de bien-être des travailleurs lors de l'exécution de leur travail;
- 3° donner la priorité aux procédures internes plutôt qu'aux procédures externes;
- 4° renforcer la position de la personne de confiance;
- 5° éclaircir les limites de la protection contre le licenciement;
- 6° élaborer une réglementation plus adaptée au cas où des tiers sont concernés par le comportement excessif.

En corrélation avec les modifications qu'il envisage d'apporter à la loi bien-être, le projet apporte en outre un certain nombre de modifications à la loi du 8 avril 1965 instituant les règlements de travail, à la loi du 16 novembre 1972 concernant l'inspection du travail et à la loi du 11 juin 2002 relative à la protection contre la violence et le harcèlement moral ou sexuel au travail.

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}

Selon son article 1^{er}, la loi en projet règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution. Les articles 12 et 17 du projet tendant toutefois à attribuer des compétences à une juridiction ou à en régler l'organisation, il faut considérer que les dispositions de ces articles constituent une matière visée à l'article 77 de la Constitution.

Conformément à la procédure parlementaire actuelle, il faudra dès lors scinder les dispositions en projet en deux textes distincts, dont l'un doit suivre la procédure bicamérale parfaite et l'autre la procédure partiellement bicamérale.

Article 4

Dans le texte néerlandais de l'article 32^{ter}, 2°, en projet de la loi bien-être, il faut écrire "bij de uitvoering van hun werk" au lieu de "bij de uitvoering van het werk".

Article 5

Les auteurs du projet devront vérifier dans quelle mesure la règle énoncée à l'article 32^{quater}, § 1^{er}, alinéa 6, en projet de la loi bien-être qui prévoit que "l'employeur peut prendre les mesures pour autant qu'au moins deux tiers des membres représentant les travailleurs au sein du comité aient donné leur accord", peut aussi trouver à s'appliquer aux employeurs soumis à la loi du 19 décembre 1974 ⁽¹⁾, et ce compte tenu de la spécificité des organes à créer en application de cette loi.

⁽¹⁾ Loi du 19 décembre 1974 organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats des agents relevant de ces autorités.

Article 6

1. Dans le texte néerlandais de l'article 32*quinqies*, alinéa 1^{er}, en projet de la loi bien-être, il faut écrire "in het kader van ⁽¹⁾ de uitvoering van hun werk" au lieu de "in het kader van de uitvoering van de arbeidsovereenkomst".

2. Comparativement au texte actuel de l'article 32*quinqies* de la loi bien-être, le bénéfice d' "un soutien psychologique approprié auprès de services ou d'institutions spécialisés" ne concerne plus que les victimes d'un acte de violence et non plus, dès lors, les victimes de harcèlement moral ou sexuel au travail. Il est recommandé d'inscrire, eu égard au principe d'égalité et de non-discrimination, une justification adéquate de cette différence de traitement dans l'exposé des motifs.

Article 7

Selon l'article 32*sexies*, § 2, dernier alinéa, en projet, de la loi bien-être, le Roi peut déterminer les conditions et les modalités relatives à la position juridique de la personne de confiance.

Pour être conforme aux principes qui régissent le rapport entre le pouvoir législatif et le pouvoir exécutif, c'est au législateur lui-même qu'il appartient de fixer les éléments essentiels de la situation juridique visée. Le soin peut néanmoins être confié au Roi de régler les modalités de cette situation juridique, pour autant que la délégation octroyée à ce propos soit suffisamment circonscrite.

⁽¹⁾ Les mots "in het kader van de uitvoering" s'écartent de la terminologie "bij de uitvoering" qui est utilisée dans la loi bien-être. Si les mots figurant dans la disposition en projet ont une portée différente, il faut l'expliciter dans l'exposé des motifs, sinon il est préférable d'employer également la terminologie usuelle dans la disposition concernée.

Article 12

1. À l'article 32*decies*, § 1^{er}, alinéa 2, en projet de la loi bien-être: il paraît indiqué d'écrire "et que cette procédure peut être appliquée régulièrement, ...".

2. L'article 32*decies*, § 3, en projet de la loi bien-être autorise le président du tribunal du travail à imposer à l'employeur des mesures provisoires "qui ont pour but de faire respecter les dispositions du présent chapitre et de ses arrêtés d'exécution".

Il y a lieu de relever que le pouvoir ainsi conféré au président du tribunal du travail d'imposer des mesures provisoires à l'employeur est extrêmement large et est uniquement limité par le souci de faire respecter la loi et ses arrêtés d'exécution. Il apparaît au Conseil d'État, section de législation, que le pouvoir ainsi conféré au président du tribunal du travail doit en outre être limité en fonction du type de mesures qui peuvent être imposées.

Article 19

L'article 19, complète l'article 3, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 16 novembre 1972 concernant l'inspection du travail en ajoutant une disposition qui permet aux inspecteurs sociaux d'ordonner de prendre des mesures lorsqu'ils constatent que l'employeur n'a pas institué de service interne de prévention et de protection au travail ou qu'il ne fait pas appel à un service externe de prévention et de protection au travail.

Il faut noter à ce propos que l'article 4, 25°, de l'avant-projet de loi introduisant le Code pénal social, sur lequel le Conseil d'État, section de législation, a rendu l'avis 40.352/1 le 15 juin 2006, prévoit l'abrogation de la loi du 16 novembre 1972. Par conséquent, la disposition en projet devra, selon l'évolution du projet à l'examen, soit encore être insérée dans la loi du 16 novembre 1972, soit dans le Code pénal social, qui aura en effet remplacé, entre autres, la loi du 16 novembre 1972.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT, M. RIGAUX,	assesseurs de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. R. AERTGEERTS, premier auditeur chef de section.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME