KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 41.709/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 21 november 2006 door de Minister van Werk verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van de artikelen 36*bis*, 78*bis*, 131*ter*, 133 en 137 van het koninklijk besluit van 25 november 1991 houdende de werkloosheidsreglementering in het kader van de seniorvakantie-uitkering", heeft op 14 december 2006 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. De artikelen 54 en 55 van de wet van 23 december 2005 betreffende het generatiepact (hierna: generatiepactwet) hebben voor bepaalde oudere werknemers de seniorvakantie ingesteld en de invoering van een seniorvakantie-uitkering in het vooruitzicht gesteld. Daartoe werden wijzigingen aangebracht, enerzijds, in artikel 7 van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders (hierna: besluitwet van 28 december 1944) en, anderzijds, in artikel 5 van de wetten betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers, gecoördineerd op 28 juni 1971. Krachtens artikel 71 van de generatiepactwet dient de Koning de datum van inwerkingtreding van, onder meer, de artikelen 54 en 55 te bepalen. Dat is vooralsnog niet gebeurd.

De bepalingen inzake de seniorvakantie en de seniorvakantie-uitkering zijn geïnspireerd op de bepalingen inzake de jeugdvakantie en de jeugdvakantie-uitkering en hebben tot doel om de oudere werknemer, die bij een werkhervatting na een relatief lange periode van inactiviteit geen recht heeft op jaarlijkse vakantie omdat hij in het vakantiedienstjaar onvoldoende heeft gepresteerd, toch een vorm van betaalde vakantie te bieden [(1)].

Het om advies voorgelegde ontwerp wil de nadere regelen van de seniorvakantie-uitkering bepalen. Daartoe worden een aantal artikelen van het koninklijk besluit van 25 november 1991 houdende de werkloosheidsreglementering (hierna: werkloosheidsbesluit), die betrekking hebben op de jeugdvakantie-uitkering, gewijzigd en aangevuld. De ontworpen regeling treedt in werking op 1 januari 2007 (artikel 6 van het ontwerp).

2.1. Luidens de vermeldingen in de aanhef wordt voor het ontwerp rechtsgrond gezocht in artikel 7, § 1, derde lid, i), van de besluitwet van 28 december 1944. Deze bepaling biedt in beginsel rechtsgrond voor het werkloosheidsbesluit dat het ontwerp beoogt te wijzigen.

---

(1) Memorie van toelichting bij het ontwerp van wet betreffende het generatiepact, *Parl. St.*, Kamer, 2005-2006, DOC 51 2128/1, 32.

Er dient echter ook melding te worden gemaakt van punt x) van hetzelfde lid, ingevoegd bij artikel 54 van de generatiepactwet. Die bepaling luidt:

> "Onder de voorwaarden, die de Koning bepaalt, heeft de Rijksdienst voor arbeidsvoorziening tot taak: (...) x) met behulp van de organismen opgericht krachtens punt i) de uitbetaling verzekeren van seniorvakantie-uitkeringen voor de seniorvakantiedagen bedoeld in artikel 5, tweede lid, van de wetten betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers, gecoördineerd op 28 juni 1971, ingevoegd bij de wet van december 2005".

2.2. Ook artikel 7, § 1*quater*, derde lid, van de besluitwet van 28 december 1944 strekt het ontwerp tot rechtsgrond. Die bepaling machtigt de Koning om de voorwaarden en de modaliteiten vast te stellen waaronder de seniorvakantie-uitkering wordt toegekend.

2.3. Aangezien de wijzigingen, bij artikel 54 van de generatiepactwet, aan artikel 7 van de besluitwet van 28 december 1944 door de Koning nog niet in werking zijn gesteld, zal aan het ontwerp een bepaling moeten worden toegevoegd die artikel 54 - en eventueel ook artikel 55 - van de generatiepactwet in werking stelt met ingang van 1 januari 2007.

Artikel 71 van de generatiepactwet biedt daartoe rechtsgrond en zal dan ook in de aanhef moeten worden vermeld.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Ingevolgde de opmerkingen die over de rechtsgrond zijn gemaakt, dient in het eerste lid van de aanhef ook te worden verwezen naar artikel 7, § 1, derde lid, x, van de besluitwet van 28 december 1944, ingevoegd bij de generatiepactwet van 23 december 2005. Bovendien dient een lid te worden toegevoegd waarin wordt gerefereerd aan artikel 71 van de wet van 23 december 2005 betreffende het generatiepact.

2. In de aanhef zal eveneens melding moeten worden gemaakt van het advies van het Beheerscomité van de Rijksdienst voor arbeidsvoorziening, dat op 6 april 2006 is gegeven.

Artikel 1

Artikel 1 van het ontwerp bepaalt in welke mate een wachttijd moet worden vervuld opdat van het recht op seniorvakantie-uitkering gebruik kan worden gemaakt. De ontworpen bepalingen worden ingevoegd in artikel 36*bis* van het werkloosheidsbesluit, dat nu dezelfde aangelegenheid regelt wat de jeugdvakantie-uitkering betreft. Evenwel behoort dit artikel tot de onderafdeling die betrekking heeft op de invloed van "studies en leertijd" op de wachttijd voor het bekomen van een werkloosheidsuitkering. Aangezien de seniorvakantie en de seniorvakantie-uitkering geen uitstaans hebben met studies of leertijd, komt het verwarrend over om deze bepaling in dat onderdeel van het werkloosheidsbesluit in te voegen.

Daarom wordt ter overweging gegeven om het opschrift van onderafdeling 2 te wijzigen in "Studies, leertijd, opleiding en jeugd- en seniorvakantie", en het aldus meer in overeenstemming te brengen met de inhoud van de artikelen die eronder ressorteren.

Artikel 2

1. Artikel 2 van het ontwerp, dat de regeling van de seniorvakantie-uitkering invoegt in het werkloosheidsbesluit, bepaalt tevens dat artikel 78*bis* van dat besluit wordt omgevormd tot een paragraaf 1. Bijgevolg zijn de verwijzingen in de rest van de tekst van het besluit naar de jeugdvakantie-uitkering niet langer volledig correct, aangezien deze verwijzen naar artikel 78*bis* en niet naar artikel 78*bis*, § 1.

De verwijzing naar het gehele artikel 78*bis* werkt verwarrend omdat er ook andere uitkeringen worden geregeld in dat artikel. Bovendien moet worden vastgesteld dat in de nieuw ingevoegde bepalingen die betrekking hebben op de seniorvakantie-uitkering telkens consequent naar artikel 78*bis*, § 2, wordt verwezen.

Daarom wordt ter overweging gegeven om aan het ontwerp een artikel toe te voegen waarin wordt bepaald dat in de artikelen 36*bis*, 131*ter*, eerste lid, 133, § 1, 9°,

137, § 2, 4°, van het werkloosheidsbesluit de verwijzing naar artikel 78*bis* wordt vervangen door een verwijzing naar artikel 78*bis*, § 1.

2. Aangezien de werknemer krachtens het ontworpen artikel 36*bis*, § 2, van het werkloosheidsbesluit is vrijgesteld van het doorlopen van een wachttijd, is het verwarrend in artikel 78*bis*, § 2 te spreken over de wachttijdvoorwaarden. Het zou duidelijker zijn gewag te maken van "de werknemer die vrijgesteld is van het doorlopen van de wachttijd overeenkomstig artikel 36*bis*, § 2".

Artikel 5

Er is geen reden om de ontworpen tekst als een punt "4°*bis*" in te voegen, aangezien artikel 137, § 2, van het werkloosheidsbesluit geen 5° telt. Men schrijve derhalve "5°" in plaats van "4°*bis*".

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	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 41.709/1

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 21 novembre 2006, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant les articles 36*bis*, 78*bis*, 131*ter*, 133 et 137 de l'arrêté royal du 25 novembre 1991 portant réglementation du chômage dans le cadre de l'allocation-vacances seniors", a donné le 14 décembre 2006 l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Les articles 54 et 55 de la loi du 23 décembre 2005 relative au pacte de solidarité entre les générations (ci-après: loi sur le pacte des générations) ont instauré des vacances seniors et prévu des allocations de vacances seniors pour certains travailleurs âgés. À cette fin, des modifications ont été apportées, d'une part, à l'article 7 de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs (ci-après: l'arrêté-loi du 28 décembre 1944) et, d'autre part, à l'article 5 des lois relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés, coordonnées le 28 juin 1971. En vertu de l'article 71 de la loi sur le pacte des générations, le Roi détermine entre autres la date d'entrée en vigueur des articles 54 et 55, ce qui n'a pas encore été fait.

Les dispositions concernant les vacances seniors et les allocations de vacances seniors s'inspirent des dispositions concernant les vacances jeunes et l'allocation de vacances jeunes, et elles ont pour objet d'offrir une forme de vacances rémunérées aux travailleurs âgés qui, lors d'une reprise du travail après une période relativement longue d'inactivité, ne bénéficient pas de vacances annuelles parce qu'ils n'ont pas travaillé suffisamment au cours de l'exercice de vacances [(1)].

Le projet soumis pour avis entend fixer les modalités de l'allocation de vacances seniors. À cette fin, il modifie et complète un certain nombre d'articles de l'arrêté royal du 25 novembre 1991 portant réglementation du chômage (ci-après: l'arrêté relatif au chômage) qui concernent l'allocation de vacances jeunes. Le régime en projet entre en vigueur le 1er janvier 2007 (article 6 du projet).

2.1. Selon le préambule, le projet cherche son fondement juridique dans l'article 7, § 1er, alinéa 3, i), de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944. Cette disposition procure en principe un fondement juridique à l'arrêté relatif au chômage que le projet entend modifier.

---

(1) Exposé des motifs accompagnant le projet de loi relatif au pacte de solidarité entre les générations, *Doc. parl.*, Chambre, 2005-2006, DOC 51 2128/1, 32.

Il faut toutefois encore mentionner le point x) du même alinéa, inséré par l'article 54 de la loi sur le pacte des générations. Cette disposition s'énonce comme suit:

> "Dans les conditions que le Roi détermine, l'Office national de l'emploi a pour mission de : (...) x) assurer, avec l'aide des organismes créés en vertu du point i), le paiement d'allocations de vacances seniors pour les jours de vacances seniors visés à l'article 5, alinéa 2, des lois relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés, coordonnées le 28 juin 1971, introduit par la loi du décembre 2005".

2.2. L'article 7, § 1er*quater*, alinéa 3, de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 procure également un fondement juridique au projet. Cette disposition habilite le Roi à fixer les conditions et modalités d'octroi de l'allocation de vacances seniors.

2.3. Dès lors que le Roi n'a pas encore mis en vigueur les modifications que l'article 54 de la loi sur le pacte des générations apporte à l'article 7 de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944, on complétera le projet par une disposition mettant en vigueur l'article 54 - ainsi qu'éventuellement l'article 55 - de la loi sur le pacte des générations avec effet au 1er janvier 2007.

L'article 71 de la loi sur le pacte des générations procurant un fondement juridique à cette fin, il faudra le mentionner également dans le préambule.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Compte tenu des observations formulées à l'égard du fondement juridique, on fera également référence, dans le premier alinéa du préambule, à l'article 7, § 1er, alinéa 3, x, de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944, inséré par la loi sur le pacte des générations du 23 décembre 2005. En outre, on ajoutera un alinéa faisant référence à l'article 71 de la loi du 23 décembre 2005 relative au pacte de solidarité entre les générations.

2. Dans le préambule, on mentionnera également l'avis que le comité de gestion de l'Office national de l'emploi a donné le 6 avril 2006.

Article 1er

L'article 1er du projet détermine dans quelle mesure il faut accomplir un stage pour pouvoir bénéficier d'une allocation de vacances seniors. Les dispositions en projet sont insérées à l'article 36*bis* de l'arrêté relatif au chômage qui règle actuellement la même matière en ce qui concerne l'allocation de vacances jeunes. Toutefois, cet article fait partie de la sous-section qui concerne l'incidence des "études et (de l') apprentissage" sur le stage à accomplir pour être admis au bénéfice des allocations de chômage. Dès lors que les vacances seniors et l'allocation de vacances seniors sont sans rapport avec les études ou l'apprentissage, l'insertion de cette disposition dans cette section de l'arrêté relatif au chômage peut prêter à confusion.

C'est pourquoi il est suggéré de modifier l'intitulé de la sous-section 2 en "Études, apprentissage, formation et vacances jeunes et seniors", de sorte qu'il soit davantage conforme au contenu des articles de cette sous-section.

Article 2

1. L'article 2 du projet, qui insère le régime de l'allocation de vacances seniors dans l'arrêté relatif au chômage, dispose en outre que l'article 78*bis* de cet arrêté formera un paragraphe 1er. Dès lors, les références à l'allocation de vacances jeunes dans la suite du texte de l'arrêté ne sont plus tout à fait correctes étant donné qu'elles portent sur l'article 78*bis* et non pas sur l'article 78*bis*, § 1er.

La référence à l'article 78*bis* dans son entier prête à confusion dès lors que cet article règle également d'autres allocations. À cela s'ajoute que les dispositions nouvellement insérées, qui concernent l'allocation de vacances seniors, font chaque fois référence, de façon conséquente, à l'article 78*bis*, § 2.

C'est pourquoi il est suggéré de compléter le projet par un article disposant qu'aux articles 36*bis*, 131*ter*, alinéa 1er, 133, § 1er, 9° et 137, § 2, 4°, de l'arrêté relatif au chômage, la référence à l'article 78*bis* est remplacée par une référence à l'article 78*bis*, § 1er.

2. Dès lors que l'article 36*bis*, § 2, en projet, de l'arrêté relatif au chômage, dispense le travailleur d'accomplir un stage, l'article 78*bis*, § 2, prête à confusion en mentionnant des conditions de stage. Par souci de clarté, il serait préférable d'écrire: "le travailleur qui est dispensé d'accomplir le stage conformément à l'article 36*bis*, § 2".

Article 5

Il ne se justifie pas d'insérer le texte en projet sous la forme d'un point "4°*bis*" dès lors que l'article 137, § 2, de l'arrêté relatif au chômage ne comporte pas de 5°. On écrira dès lors "5°" au lieu de "4°*bis*".

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	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. J. BAERT.

LE GREFFIER, LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS M. VAN DAMME