

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.169/1
VAN 13 MAART 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 21 februari 2008 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot aanvulling van artikel 11, § 1, 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 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe, ten aanzien van de personen die zijn tewerkgesteld op basis van een mandaat in een managementfunctie in een instelling van openbaar nut, de toepassing van de wet van 27 juni 1969 ⁽¹⁾ te beperken tot de regeling inzake verplichte verzekering tegen ziekte en invaliditeit, sector geneeskundige verzorging, en tot de regeling voor rust- en overlevingspensioenen voor werknemers. Deze beperking wordt toegevoegd aan de bestaande beperking ten aanzien van personen die zijn tewerkgesteld op basis van een mandaat in een managementfunctie in een openbare instelling van sociale zekerheid.

2. De ontworpen regeling vindt rechtsgrond in artikel 2, § 1, 2/, van de voornoemde wet van 27 juni 1969, dat luidt:

"De Koning kan, bij in Ministerraad overlegd besluit, en na het advies van de Nationale Arbeidsraad te hebben ingewonnen:

(...);

2/ voor zekere categorieën werknemers die Hij bepaalt, de toepassing van deze wet tot een of meer van de bij artikel 5 opgesomde regelingen beperken;

(...)"

VORMVEREISTEN

Op 4 december 2006 verleende de Minister van Begroting haar akkoord met betrekking tot de ontworpen regeling, "onder de voorwaarde dat de gedelegeerd bestuurder van het Federaal Agentschap voor de Veiligheid van de Voedselketen uitgesloten wordt van de toepassing van artikel 11, § 1, tweede lid, van het koninklijk besluit van 28 november 1969; immers, het statuut van de gedelegeerd bestuurder is van contractuele aard en niet van statutaire aard".

⁽¹⁾ Wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders.

Er moet worden vastgesteld dat de uitsluiting waarop wordt aangedrongen door de Minister van Begroting niet valt af te leiden uit de tekst van het ontwerp ⁽²⁾. Daarenboven dateert de voorwaardelijke akkoordbevinding van de Minister van Begroting reeds van 4 december 2006, terwijl het advies van de inspecteur van financiën op 15 december 2005 werd verleend. In die omstandigheden lijkt de begrotingscontrole te moeten worden overgedaan, met dien verstande dat, indien de nieuwe akkoordbevinding van de Minister van Begroting onder dezelfde voorwaarde zou worden gegeven, de tekst van het ontwerp zal moeten worden aangepast.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Het koninklijk besluit van 19 maart 2003, waarnaar wordt verwezen in het vijfde lid van de aanhef van het ontwerp, werd opgeheven bij het koninklijk besluit van 18 november 2005 betreffende de aanduiding en uitoefening van managementfuncties binnen het Instituut voor de gelijkheid van vrouwen en mannen, zodat naar de overeenkomstige bepaling van dat laatste koninklijk besluit dient te worden verwezen.

2. In het lid van de aanhef waarin wordt gerefereerd aan het advies van de Raad van State vermeldde men "artikel 84, § 1, eerste lid, 1/", van de gecoördineerde wetten op de Raad van State.

Artikel 1

In de ontworpen bepaling onder artikel 1 van het ontwerp wordt melding gemaakt van "een instelling van openbaar (niet: openbare) nut bedoeld in artikel 1 van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar

⁽²⁾ Er blijkt niet uit de aan de Raad van State, afdeling wetgeving, meegedeelde documenten dat tijdens de Ministerraad van 30 maart en 27 april 2007 expliciet werd beslist om voorbij te gaan aan het door de Minister van Begroting gemaakte voorbehoud.

nut". Indien dezelfde instellingen worden beoogd als de instellingen van openbaar nut waarvan melding wordt gemaakt in artikel 11, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 ⁽³⁾, wordt best eenzelfde omschrijving gebruikt in beide bepalingen. Dat houdt in dat in de ontworpen bepaling de verwijzing naar artikel 1 van de wet van 16 maart 1954 dient te vervallen, ofwel dat dergelijke verwijzing ook moet worden ingeschreven in artikel 11, § 1, eerste lid, van het voornoemde koninklijk besluit van 28 november 1969.

Artikel 2

De ontworpen regeling werkt terug tot 1 mei 2003. Deze retroactiviteit valt enkel te billijken indien de betrokken personen reeds vanaf die datum uitsluitend hebben bijgedragen in het raam van de verplichte verzekering tegen ziekte en invaliditeit, sector geneeskundige verzorging, en de regeling voor rust- en overlevingspensioenen voor werknemers.

Onder dat voorboud kan artikel 2 in het ontwerp worden behouden, zij het dat het dient te worden geformuleerd als volgt:

"Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 mei 2003".

⁽³⁾ 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.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX, M. TISON,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VAN NIEUWENHOVE, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 44.169/1
DU 13 MARS 2008

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des Affaires sociales, le 21 février 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "complétant l'article 11, § 1^{er}, 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 l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend limiter, à l'égard des personnes employées sur la base d'un mandat dans une fonction de management dans un organisme d'intérêt public, l'application de la loi du 27 juin 1969⁽¹⁾ au régime d'assurance obligatoire contre la maladie et l'invalidité, secteur soins de santé, et au régime de pensions de retraite et de survie des travailleurs salariés. Cette limitation vient s'ajouter à celle déjà applicable à l'égard des personnes employées sur la base d'un mandat dans une fonction de management dans une institution publique de sécurité sociale.

2. La mesure en projet trouve son fondement juridique dans l'article 2, § 1^{er}, 2/, de la loi précitée du 27 juin 1969, qui s'énonce comme suit:

"Le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres et après avis du Conseil national du travail :

(...);

2/ limiter, pour certaines catégories de travailleurs qu'il détermine, l'application de la présente loi à un ou plusieurs des régimes énumérés à l'article 5;

(...)"

FORMALITÉS

Le 4 décembre 2006, la Ministre du Budget a donné son accord concernant le texte en projet, "à la condition que l'administrateur délégué de l'Agence fédérale pour la sécurité de la chaîne alimentaire soit exclu de l'application de l'article 11, § 1^{er}, alinéa 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969; en effet, le statut de l'administrateur délégué est de nature contractuelle et non statutaire".

⁽¹⁾ Loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs.

Il y a lieu de constater que l'exclusion sur laquelle insiste la Ministre du Budget ne se retourne pas dans le texte du projet ⁽²⁾. En outre, l'accord sous condition de la Ministre du Budget date déjà du 4 décembre 2006, tandis que l'avis de l'inspecteur des finances a été rendu le 15 décembre 2005. Dans ces circonstances, il semble qu'il faille procéder à un nouveau contrôle budgétaire, étant entendu que si la Ministre du Budget marque son accord sous la même condition, il faudra adapter le texte du projet.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. L'arrêté royal du 19 mars 2003, auquel il est fait référence au cinquième alinéa du préambule du projet, a été abrogé par l'arrêté royal du 18 novembre 2005 relatif à la désignation et à l'exercice des fonctions de management au sein de l'Institut pour l'égalité des femmes et des hommes, de sorte qu'il y a lieu de viser la disposition correspondante de ce dernier arrêté royal.

2. Dans l'alinéa du préambule se rapportant à l'avis du Conseil d'État, on mentionnera "l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/," des lois coordonnées sur le Conseil d'État.

Article 1^{er}

La disposition en projet sous l'article 1^{er} du projet fait référence à "un organisme d'intérêt public visé à l'article 1^{er} de la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public". S'il s'agit des mêmes organismes d'intérêt public que ceux visés à l'article 11, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 ⁽³⁾, il

⁽²⁾ Il ne ressort pas des documents transmis au Conseil d'État, section de législation, qu'il a été explicitement décidé lors des Conseils des ministres des 30 mars et 27 avril 2007 de passer outre à la réserve émise par la Ministre du Budget.

⁽³⁾ 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.

est préférable d'utiliser une même description dans les deux dispositions. Cela implique qu'il faut soit supprimer la référence à l'article 1^{er} de la loi du 16 mars 1954 dans la disposition en projet, soit inscrire une telle description à l'article 11, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal précité du 28 novembre 1969.

Article 2

La réglementation en projet rétroagit au 1^{er} mai 2003. Cette rétroactivité ne peut se justifier que si depuis cette date, les personnes concernées ont déjà cotisé exclusivement dans le cadre de l'assurance obligatoire contre la maladie et l'invalidité, secteur soins de santé, et du régime de pensions de retraite et de survie des travailleurs salariés.

Moyennant cette réserve, l'article 2 du projet peut être maintenu, pour autant qu'il soit rédigé comme suit:

"Le présent arrêté produit ses effets le 1^{er} mai 2003".

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	M. RIGAUX,	assesseurs de la
	M. TISON,	section de législation,
Madame	M. VERSCHRAEGHEN,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par M. J. VAN NIEUWENHOVE, auditeur.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME