

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.796/1
VAN 22 JANUARI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 7 januari 2009 door de Minister van Werk verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling voor de ondernemingen die bruggen en metalen gebinten monteren, gelegen op het grondgebied van Gent en die onder het Paritair Comité voor de metaal-, machine- en elektrische bouw (PC 111) ressorteren, van de voorwaarden waaronder het gebrek aan werk wegens economische oorzaken de uitvoering van de arbeidsovereenkomst voor werklieden schorst", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe voor de ondernemingen die bruggen en metalen gebinten monteren, gelegen op het grondgebied van Gent, en die ressorteren onder het Paritair Comité voor de metaal-, machine- en elektrische bouw (PC 111), de voorwaarden te bepalen waaronder de uitvoering van de arbeidsovereenkomst voor werklieden volledig mag worden geschorst bij gebrek aan werk wegens economische oorzaken.

Artikel 1 van het ontwerp bepaalt het toepassingsgebied. De artikelen 2 en 4 bevatten regels met betrekking tot de kennisgeving van de schorsing van de uitvoering van de arbeidsovereenkomst. Artikel 3 bepaalt de maximumduur van de volledige schorsing (dertien weken). Artikel 5 bepaalt dat het ontworpen besluit uitwerking heeft met ingang van 21 oktober 2008 en buiten werking treedt op 21 oktober 2009.

2. Voor de ontworpen arbeidsregeling kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 51, § 1, eerste lid, van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten, dat de Koning de bevoegdheid geeft om, op advies van het paritair comité of van de Nationale Arbeidsraad, de voorwaarden te bepalen waaronder bij gebrek aan werk wegens economische oorzaken, de uitvoering van de overeenkomst geheel wordt geschorst of een regeling van gedeeltelijke arbeid wordt ingevoerd.

Het ontwerp heeft uitsluitend betrekking op een volledige schorsing van de uitvoering van de arbeidsovereenkomst, en dus niet op de invoering van een regeling van gedeeltelijke arbeid.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

Vraag is of het vanuit het oogpunt van de rechtszekerheid niet aangewezen is om in artikel 2, tweede lid, van het ontwerp te voorzien in een kennisgeving bij aangetekende brief ⁽¹⁾ in plaats van in een kennisgeving bij gewone brief.

Artikel 5

Krachtens artikel 5 van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt werkt de erin vervatte regeling terug tot 21 oktober 2008.

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

Dat is het geval indien 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. Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

1.2. Vastgesteld moet worden dat de bescherming die de betrokken werknemers wordt geboden minder ver strekt dan de bescherming die ze zouden genieten in geval op hen de suppletieve wettelijke regeling van artikel 51, § 2, van de wet van 3 juli 1978 zou worden toegepast in plaats van de bij koninklijk besluit vast te stellen afwijkende

⁽¹⁾ Zie bijv. artikel 2, tweede lid, van het ontwerp van koninklijk besluit tot vaststelling van de voorwaarden waaronder het gebrek aan werk wegens economische oorzaken de uitvoering van de arbeidsovereenkomst voor werklieden schorst voor de ondernemingen die onder het Paritair Comité voor de steenbakkerij (PC 114) ressorteren, waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, op 16 oktober 2008 advies 45.263/1 heeft gegeven. In elk geval lijkt enige uniformiteit op dit punt aangewezen.

regeling. Om die reden kan de terugwerkende kracht van de ontworpen regeling niet toelaatbaar worden geacht.

2.1. Luidens artikel 5 van het koninklijk besluit van 11 maart 2008 tot vaststelling voor de ondernemingen die bruggen en metalen gebinten monteren, gelegen op het grondgebied van Gent en die onder het Paritair Comité voor de metaal-, machine- en elektrische bouw (PC 111) ressorteren, van de voorwaarden waaronder het gebrek aan werk wegens economische oorzaken de uitvoering van de arbeidsovereenkomst voor werklieden schorst, treedt dit besluit in werking met ingang van 19 november 2007 en treedt het buiten werking op 19 november 2008.

Het thans voorliggende ontworpen besluit treedt in werking op een datum (21 oktober 2008) dat het koninklijk besluit van 11 maart 2008 nog niet buiten werking is getreden (19 november 2008).

2.2. Niettegenstaande de ontworpen regeling geacht kan worden een grotere rechtsbescherming te bieden aan de betrokken werknemers dan met het koninklijk besluit van 11 maart 2008, moet worden vastgesteld dat in dat verband ook nieuwe verplichtingen worden opgelegd aan de betrokken werkgevers. Bijgevolg, zonder afbreuk te doen aan de opmerking omtrent de toelaatbaarheid van de terugwerkende kracht van de ontworpen regeling, kan het ontworpen besluit hoe dan ook in geen geval vroeger uitwerking hebben dan met ingang van 19 november 2008.

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	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 45.796/1
DU 22 JANVIER 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre de l'Emploi, le 7 janvier 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant pour les entreprises de montages de ponts et charpentes métalliques, situées dans l'entité de Gand et ressortissant à la Commission paritaire des constructions métallique, mécanique et électrique (C.P. 111) les conditions dans lesquelles le manque de travail résultant de causes économiques suspend l'exécution du contrat de travail d'ouvriers", a donné l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend fixer pour les entreprises de montages de ponts et charpentes métalliques, situées dans l'entité de Gand et ressortissant à la Commission paritaire des constructions métallique, mécanique et électrique (CP 111) les conditions dans lesquelles le manque de travail résultant de causes économiques peut suspendre totalement l'exécution du contrat de travail d'ouvrier.

L'article 1^{er} détermine le champ d'application. Les articles 2 et 4 règlent la notification de la suspension de l'exécution du contrat de travail. L'article 3 fixe la durée maximale de la suspension totale (treize semaines). L'article 5 dispose que l'arrêté en projet produit ses effets le 21 octobre 2008 et cesse d'être en vigueur le 21 octobre 2009.

2. Le régime de travail en projet peut trouver son fondement juridique à l'article 51, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail, qui habilite le Roi à déterminer, sur avis de la commission paritaire ou du Conseil national du travail, les conditions dans lesquelles le manque de travail résultant de causes économiques permet la suspension totale de l'exécution du contrat ou l'instauration d'un régime de travail à temps réduit.

Le projet concerne exclusivement la suspension totale de l'exécution du contrat de travail et donc pas l'instauration d'un régime de travail à temps réduit.

EXAMEN DU TEXTE

Article 2

La question se pose de savoir si, du point de vue de la sécurité juridique, il n'est pas indiqué de prévoir à l'article 2, alinéa 2, du projet, une notification par lettre recommandée ⁽¹⁾ plutôt qu'une notification sous pli ordinaire.

⁽¹⁾ Voir par exemple l'article 2, alinéa 2, du projet d'arrêté royal fixant les conditions dans lesquelles le manque de travail résultant de causes économiques suspend l'exécution du contrat de travail d'ouvrier pour les entreprises ressortissant à la Commission paritaire de l'industrie des briques (CP 114), sur lequel le Conseil d'État, section de législation, a rendu le 16 octobre 2008 l'avis 45.263/1. Une certaine uniformité semble en tout cas indiquée à cet égard.

Article 5

En vertu de l'article 5 de l'arrêté dont le projet est à l'examen, les dispositions qui y figurent rétroagissent au 21 octobre 2008.

1.1. Il y a lieu d'observer à cet égard qu'il ne peut être conféré d'effet rétroactif aux arrêtés que sous certaines conditions.

Tel est le cas 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. La rétroactivité du texte en projet n'est admissible que si elle peut s'inscrire dans l'une des hypothèses énumérées.

1.2. Il faut constater que la protection offerte aux travailleurs concernés a une portée moindre que celle dont ils bénéficieraient si leur était appliqué le régime légal supplétif de l'article 51, § 2, de la loi du 3 juillet 1978 au lieu du régime dérogatoire à fixer par arrêté royal. Pour ce motif, l'effet rétroactif des dispositions en projet ne peut pas être considéré comme admissible.

2.1. Selon l'article 5 de l'arrêté royal du 11 mars 2008 fixant, pour les entreprises de montages de ponts et charpentes métalliques, situées dans l'entité de Gand et ressortissant à la Commission paritaire des constructions métallique, mécanique et électrique (CP 111), les conditions dans lesquelles le manque de travail résultant de causes économiques suspend l'exécution du contrat de travail d'ouvriers, cet arrêté produit ses effets le 19 novembre 2007 et cesse d'être en vigueur le 19 novembre 2008.

Le projet actuellement examiné produit ses effets à une date (21 octobre 2008) à laquelle l'arrêté royal du 11 mars 2008 n'a pas encore cessé d'être en vigueur (19 novembre 2008).

2.2. Bien que les dispositions en projet puissent être réputées offrir une plus grande protection juridique aux travailleurs concernés que l'arrêté royal du 11 mars 2008, force est de constater qu'à cet égard, de nouvelles obligations sont également imposées aux travailleurs concernés. En conséquence, sans préjudice de l'observation concernant l'admissibilité de l'effet rétroactif des dispositions en projet, l'arrêté en projet ne peut en aucun cas produire ses effets avant le 19 novembre 2008.

La chambre était composée de

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME