

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.715/1
VAN 11 JUNI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 19 mei 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 wijziging van het koninklijk besluit van 18 juli 2002 houdende maatregelen met het oog op de bevordering van de tewerkstelling in de non-profit sector", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe voor het jaar 2008 de dotatie aan het Fonds sociale Maribel voor de Gezondheidsinrichtingen en -diensten eenmalig te verhogen met een bedrag van 5.283.339,12 euro, bestemd voor de financiering van de betalingsachterstallen ten voordele van de werkgever Ziekenhuisnetwerk Antwerpen (ZNA). Dit bedrag wordt door de RSZ getransfereerd aan ZNA voor rekening van het Fonds sociale Maribel voor de gezondheidsinrichtingen en -diensten.

De som van 5.283.339,12 euro zal progressief gerecupereerd worden op de dotatie met betrekking tot het jaar 2010 en de volgende jaren die toegekend zal worden aan het "Fonds sociale Maribel voor de gezondheidsinrichtingen en -diensten (330) - Kamer privé-ziekenhuizen".

2.1. Luidens de aanhef wordt voor het ontwerp rechtsgrond geboden door artikel 35, § 5, van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers.

De rechtsgrond wordt meer bepaald geboden door artikel 35, § 5, D, eerste lid, naar luid waarvan de Koning de voorwaarden en nadere regelen voor de bepaling van de opbrengst van de forfaitaire vermindering bedoeld in deze paragraaf bepaalt, alsook de regelen voor de verdeling van de opbrengst. De ontworpen regeling kan immers worden beschouwd als een regel die verband houdt met de verdeling van de opbrengst.

2.2. Het ontworpen artikel 62*sexies*, eerste lid, van het koninklijk besluit van 18 juli 2002 houdende maatregelen met het oog op de bevordering van de tewerkstelling in de non-profit sector bepaalt dat het bedrag door de RSZ getransfereerd wordt aan ZNA voor rekening van het Fonds sociale Maribel voor de gezondheidsinrichtingen en -diensten. De vraag rijst of erin kan worden voorzien dat de RSZ dit bedrag rechtstreeks overdraagt aan ZNA.

Uit artikel 35, § 5, D, tweede lid, van de wet van 29 juni 1981 dient te worden afgeleid dat de opbrengst toekomt aan de sectorale fondsen, hetgeen impliceert dat geen rechtstreekse overdracht van de RSZ naar een bepaalde werkgever mogelijk is. Door te voorzien in een rechtstreekse overdracht wordt bovendien afbreuk gedaan aan het bepaalde in hetzelfde artikel 35, § 5, D, tweede lid, dat "de sectorale fondsen (...) gemachtigd (zijn) om 1,20% van de hun toegekende bedragen aan te wenden ter dekking van administratie- en personeelskosten".

Het voorzien in een rechtstreekse overdracht van de RSZ naar de werkgever ZNA kan dan ook niet geacht worden rechtsgrond te vinden in voornoemd artikel 35, § 5, D, eerste lid, van de wet van 29 juni 1981. Ter wille van de conformiteit met de wettelijke regeling, dient te worden voorzien in een overdracht aan het Fonds sociale Maribel voor de gezondheidsinrichtingen en -diensten, dat op zijn beurt bedoeld bedrag kan overmaken aan ZNA.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het eerste lid van de aanhef dient de rechtsgrond te worden gepreciseerd, door specifiek te verwijzen naar artikel 35, § 5, D, eerste lid, van de wet van 29 juni 1981. De vermelding van de wetsgeschiedenis dient dan in voorkomend geval te worden aangepast.

2. Rekening houdende met de meest recente wetgevingstechnische regels, kan in het tweede lid van de aanhef worden volstaan met een verwijzing naar het "koninklijk besluit van 18 juli 2002 houdende maatregelen met het oog op de bevordering van de tewerkstelling in de non-profit sector"⁽¹⁾, derhalve zonder vermelding van artikelen van dat besluit of wijzigende besluiten.

⁽¹⁾ In de Nederlandse tekst wordt het opschrift onvolledig weergegeven.

3. De verwijzing naar de dringende noodzakelijkheid en de daaropvolgende considerans dienen uit de aanhef te worden weggelaten.

4. Men redigere de verwijzing naar het advies van de Raad van State als volgt:

"Gelet op advies 46.715/1 van de Raad van State, gegeven op 11 juni 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 2

De bepaling ", met uitzondering van het derde en vierde lid van artikel 1 (lees: van artikel 62sexies van het koninklijk besluit van 18 juli 2002) die in werking treden op 1 januari 2010" is overbodig en kan worden geschrapt, nu uit dat derde en vierde lid zelf reeds de temporele toepassing ervan volgt, waardoor niets een inwerkingtreding op hetzelfde ogenblik als de overige bepalingen van het ontwerp in de weg staat.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. F. VANNESTE, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.715/1
DU 11 JUIN 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 19 mai 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 18 juillet 2002 portant des mesures visant à promouvoir l'emploi dans le secteur non marchand", a donné l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend exceptionnellement majorer pour l'année 2008 la dotation du Fonds maribel social pour les établissements et les services de santé d'un montant de 5.283.339,12 euros destiné à financer les arriérés de paiement en faveur de l'employeur Ziekenhuisnetwerk Antwerpen (ZNA). Ce montant est transféré par l'ONSS à ZNA pour le compte du Fonds maribel social pour les établissements et les services de santé.

La somme de 5.283.339,12 euros sera progressivement récupérée à partir de la dotation relative à l'année 2010 et des années suivantes qui seront octroyées au "Fonds maribel social pour les établissements et les services de santé (330)—Chambre hôpitaux privés".

2.1. Selon le préambule, le projet trouve un fondement juridique à l'article 35, § 5, de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés.

Le fondement juridique se trouve plus précisément à l'article 35, § 5, D, alinéa 1^{er}, qui habilite le Roi à déterminer les conditions et les modalités de fixation du produit de la réduction forfaitaire visée dans ce paragraphe, ainsi que les règles de répartition de ce produit. On peut en effet considérer que les règles en projet concernent la répartition du produit.

2.2. L'article 62sexies, alinéa 1^{er}, en projet, de l'arrêté royal du 18 juillet 2002 portant des mesures visant à promouvoir l'emploi dans le secteur non marchand dispose que le montant est transféré par l'ONSS au ZNA pour le compte du Fonds maribel social pour les établissements et les services de santé. La question se pose de savoir si on peut y prévoir un transfert direct de ce montant par l'ONSS à ZNA.

Il faut déduire de l'article 35, § 5, D, alinéa 2, de la loi du 29 juin 1981 que le produit revient aux fonds sectoriels, ce qui exclut un transfert direct de l'ONSS à un employeur déterminé. Prévoir un transfert direct méconnaît en outre la disposition du même article 35, § 5, D, alinéa 2, qui autorise "les fonds sectoriels (ainsi que le Fonds Maribel social compétent pour tous les travailleurs du secteur public) (...) à affecter 1,20 % des montants leur revenant à la couverture des frais d'administration et de personnel".

On ne peut dès lors pas considérer que l'article 35, § 5, D, alinéa 1^{er}, de la loi du 29 juin 1981 procure le fondement juridique au transfert direct de l'ONSS à l'employeur ZNA. Pour se conformer à la loi, il y a lieu de prévoir un transfert au Fonds maribel social pour les établissements et les services de santé, qui peut à son tour transférer le montant visé au ZNA.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Le premier alinéa du préambule précisera le fondement juridique en faisant référence à l'article 35, § 5, D, alinéa 1^{er}, de la loi du 29 juin 1981. Il conviendra alors, le cas échéant, d'adapter l'historique.

2. Eu égard aux directives les plus récentes en matière de légistique, le deuxième alinéa du préambule peut se borner à faire référence à l'"arrêté royal du 18 juillet 2002 portant des mesures visant à promouvoir l'emploi dans le secteur non marchand" ⁽¹⁾, sans par conséquent mentionner des articles de cet arrêté ou des arrêtés qui l'ont modifié.

3. La référence à l'urgence et les considérants suivants doivent être omis du préambule.

⁽¹⁾ Dans le texte néerlandais, l'intitulé est incomplet.

4. La référence à l'avis du Conseil d'État sera rédigée ainsi qu'il suit:

"Vu l'avis 46.715/1 du Conseil d'État, donné le 11 juin 2009, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973;"

Article 2

La disposition ", à l'exception des alinéas 3 et 4 de l'article 1^{er} (lire: de l'article 62*sexies* de l'arrêté royal du 18 juillet 2002) qui entrent en vigueur le 1^{er} janvier 2010" est superflue et peut être omise, dès lors que l'application dans le temps découle déjà de ces alinéas 3 et 4, de sorte que rien ne s'oppose à ce qu'ils entrent en vigueur en même temps que les autres dispositions du projet.

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	G. VERBERCKMOES,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. F. VANNESTE, auditeur adjoint.

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,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME