

KONINKRIJK BELGIË

-----

ADVIES 46.957/1  
VAN 1 JULI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE

-----

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 25 juni 2009 door de Minister van Werk verzocht haar, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 maart 1967 tot bepaling van de algemene uitvoeringsmodaliteiten van de wetten betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers", heeft het volgende advies gegeven:

Overeenkomstig artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het spoedeisende karakter in de aanhef van het ontwerp gemotiveerd

"par l'ampleur de la crise qui touche notre économie et la nécessité de prendre dans les meilleurs délais des mesures complémentaires. Ces mesures devraient permettre de diminuer le nombre de licenciements et ainsi permettre un redressement plus rapide de notre économie. Vu l'évolution constante de la situation économique, il convient d'agir avec la plus grande célérité.

Ce projet d'arrêté royal fait suite à la loi portant des dispositions diverses en matière d'emploi pendant la crise. Le projet d'arrêté royal ci-joint vise à régler certaines assimilations en matière de vacances annuelles pour travailleurs salariés (ouvriers et employés) déduites de la mise en oeuvre des mesures d'adaptation temporaire du temps de travail de crise (titre 1<sup>er</sup> de la loi précitée), des mesures de réduction individuelle et temporaire des prestations pour faire face à la crise et du régime temporaire et collectif de suspension totale ou partielle de l'exécution du contrat de travail (titre 2 de la loi précitée). En effet, il s'impose d'ôter l'effet négatif découlant de la mise en oeuvre des différentes mesures de réduction temporaire du temps de travail susmentionnées dans le chef des travailleurs concernés au niveau de leurs droits aux vacances annuelles. Aussi, ces périodes de réduction du temps de travail découlant de la mise en oeuvre de ces différentes mesures sont assimilées à des prestations effectives de travail pour la détermination des droits des travailleurs concernés (ouvriers et employés) aux vacances annuelles. Les périodes de suspension des contrats de travail des travailleurs concernés qui seront assimilées porteront au moins sur l'exercice de vacances 2009 avec une possibilité de prolongation jusqu'au 30 juin 2010 via un arrêté royal délibéré en Conseil des Ministres et après avis du Conseil National du Travail".

Luidens artikel 84, § 1, tweede lid, van de wetten op de Raad van State dient, wanneer in de adviesaanvraag om een spoedeisend advies wordt verzocht, de in de aanvraag opgegeven motivering te worden overgenomen in de aanhef van de verordening.

De motivering die in het negende lid van de aanhef van het voorliggende ontwerp wordt weergegeven, moet derhalve in overeenstemming worden gebracht met de motivering die voorkomt in de adviesaanvraag van 21 januari 2009.

\*

\* \*

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond en van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

### STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit brengt een aantal wijzigingen aan in het koninklijk besluit van 30 maart 1967 tot bepaling van de algemene uitvoeringsmodaliteiten van de wetten betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers. Die wijzigingen houden verband met de tewerkstellingsbehoudende maatregelen opgenomen in de wet van 19 juni 2009 houdende diverse bepalingen over tewerkstelling in tijden van crisis.

2.1. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de artikelen 10, eerste lid, en 11 van de wetten betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers, gecoördineerd op 28 juni 1971, waaraan wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef, alsook, onder voorbehoud van wat hierna wordt opgemerkt, door artikel 9 van dezelfde wetten.

2.2.1. De bij de artikelen 1 en 6 ontworpen bepalingen strekken ertoe de "loontoeslag" voorzien bij een collectieve arbeidsovereenkomst gesloten met toepassing van artikel 353*bis*/4 van de programmawet van 24 december 2002 gedurende de periodes van tijdelijke aanpassing van de crisisarbeidsduur niet in aanmerking te nemen voor de berekening van het vakantiegeld van respectievelijk de arbeiders en de bedienden.

Voornoemd artikel 353*bis*/4, vierde lid, bepaalt dat de "looncompensatie" loon is in de zin van artikel 2 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon van de werknemers en van artikel 23 van de wet van 29 juni 1981 houdende algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers, waarop sociale zekerheidsbijdragen worden berekend.

2.2.2. Krachtens artikel 9, eerste lid, van de wetten betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers, dient, wat de arbeiders betreft, die looncompensatie bijgevolg in aanmerking te worden genomen voor de berekening van het vakantiegeld. De Koning is immers, wat de arbeiders betreft, op grond van die bepaling niet gemachtigd om de berekeningsbasis van het vakantiegeld te wijzigen. Voor artikel 1 van het ontwerp, waarvan de ontworpen bepaling betrekking heeft op de arbeiders, is bijgevolg geen rechtsgrond voorhanden.

2.2.3. Krachtens artikel 9, tweede lid, van de voornoemde wetten mag de Koning voor de hoofdarbeiders (lees: de bedienden) in de door hem bepaalde gevallen en onder de door hem vastgestelde voorwaarden een andere basis of wijze van berekening voorschrijven dan die welke bepaald is bij het vorige lid. Artikel 9, tweede lid, kan geacht worden rechtsgrond te bieden voor artikel 6 van het ontwerp, waarvan de ontworpen bepaling betrekking heeft op de bedienden.

In het eerste lid van de aanhef zal bijgevolg ook naar artikel 9, tweede lid, van de voornoemde wetten dienen te worden verwezen.

2.3. De artikelen 8, 15 en 23 van de wet van 19 juni 2009 houdende diverse bepalingen over tewerkstelling in tijden van crisis, waaraan wordt gerefereerd in het tweede lid van de aanhef van het ontwerp, bieden geen rechtsgrond voor het ontwerp. Aangezien een verwijzing ernaar evenmin noodzakelijk is voor een goed begrip van de ontworpen regeling, dient het tweede lid uit de aanhef te worden weggelaten.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### Algemene opmerking

Vanuit het oogpunt van de rechtszekerheid behoeft het ontwerp nog een volledig legistiek nazicht, onder meer wat betreft de juiste vermelding van de bepalingen die worden gewijzigd (zie bijvoorbeeld artikel 5 van het ontwerp) en de nummering van de ingevoegde bepalingen (zie bijvoorbeeld artikel 8 van het ontwerp).

Artikel 10

Aangezien niet valt uit te sluiten dat niet alle in de wet van 19 juni 2009 opgenomen maatregelen na 31 december 2009 worden verlengd, waardoor bepaalde onderdelen van die wet reeds op die datum kunnen uitgewerkt zijn terwijl andere onderdelen eerst op 30 juni 2010 zullen uitgewerkt zijn, verdient het aanbeveling aan het einde van artikel 10 te schrijven "... op de datum waarop deze wet volledig ophoudt uitwerking te hebben" .

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |                     |                                     |
|----------|---------------------|-------------------------------------|
| de Heren | M. VAN DAMME,       | kamervoorzitter,                    |
|          | J. BAERT,           |                                     |
|          | W. VAN VAERENBERGH, | staatsraden,                        |
|          | M. RIGAUX,          | assessor van de 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 46.957/1  
DU 1<sup>ER</sup> JUILLET 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 25 juin 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 30 mars 1967 déterminant les modalités générales d'exécution des lois relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés", a donné l'avis suivant:

Conformément à l'article 84, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, le préambule du projet motive l'urgence

"par l'ampleur de la crise qui touche notre économie et la nécessité de prendre dans les meilleurs délais des mesures complémentaires. Ces mesures devraient permettre de diminuer le nombre de licenciements et ainsi permettre un redressement plus rapide de notre économie. Vu l'évolution constante de la situation économique, il convient d'agir avec la plus grande célérité.

Ce projet d'arrêté royal fait suite à la loi portant des dispositions diverses en matière d'emploi pendant la crise. Le projet d'arrêté royal ci-joint vise à régler certaines assimilations en matière de vacances annuelles pour travailleurs salariés (ouvriers et employés) déduites de la mise en oeuvre des mesures d'adaptation temporaire du temps de travail de crise (titre 1<sup>er</sup> de la loi précitée), des mesures de réduction individuelle et temporaire des prestations pour faire face à la crise et du régime temporaire et collectif de suspension totale ou partielle de l'exécution du contrat de travail (titre 2 de la loi précitée). En effet, il s'impose d'ôter l'effet négatif découlant de la mise en oeuvre des différentes mesures de réduction temporaire du temps de travail susmentionnées dans le chef des travailleurs concernés au niveau de leurs droits aux vacances annuelles. Aussi, ces périodes de réduction du temps de travail découlant de la mise en oeuvre de ces différentes mesures sont assimilées à des prestations effectives de travail pour la détermination des droits des travailleurs concernés (ouvriers et employés) aux vacances annuelles. Les périodes de suspension des contrats de travail des travailleurs concernés qui seront assimilées porteront au moins sur l'exercice de vacances 2009 avec une possibilité de prolongation jusqu'au 30 juin 2010 via un arrêté royal délibéré en Conseil des Ministres et après avis du Conseil National du Travail".

Aux termes de l'article 84, § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, des lois sur le Conseil d'État, lorsque l'avis est demandé d'urgence, la motivation figurant dans la demande doit être reproduite dans le préambule de l'acte réglementaire.

La motivation reproduite dans le neuvième alinéa du préambule du présent projet doit dès lors être mise en concordance avec la motivation figurant dans la demande d'avis du 21 janvier 2009.

\*

\* \*

.../...

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1<sup>er</sup>, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à examiner la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique ainsi que l'accomplissement des formalités prescrites.

### PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis apporte un certain nombre de modifications à l'arrêté royal du 30 mars 1967 déterminant les modalités générales d'exécution des lois relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés. Ces modifications ont trait aux mesures de maintien de l'emploi prévues par la loi du 19 juin 2009 portant des dispositions diverses en matière d'emploi pendant la crise.

2.1. Le fondement juridique du projet se trouve aux articles 10, alinéa 1<sup>er</sup>, et 11 des lois relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés, coordonnées le 28 juin 1971, auxquelles le premier alinéa du préambule fait référence, ainsi que, sous réserve de l'observation ci-après, à l'article 9 de ces mêmes lois.

2.2.1. Les dispositions en projet des articles 1<sup>er</sup> et 6 visent à exclure de la base de calcul du pécule de vacances, respectivement des ouvriers et des employés, le "complément salarial" prévu par la convention collective du travail conclue en vertu de l'article 353bis/4 de la loi programme du 24 décembre 2002 durant les périodes d'adaptation temporaire du temps de travail de crise.

Cet article 353bis/4, alinéa 4, dispose que la "compensation salariale" est considérée comme du salaire au sens de l'article 2 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et de l'article 23 de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés sur lequel des cotisations de sécurité sociale sont calculées.

2.2.2. L'article 9, alinéa 1<sup>er</sup>, des lois relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés impose par conséquent de prendre cette compensation salariale en considération pour le calcul du pécule de vacances des ouvriers. Pour ceux-ci, cette

.../...

disposition n'habilite en effet pas le Roi de modifier la base de calcul de ce pécule de vacances. L'article 1<sup>er</sup> du projet, dont la disposition en projet vise les ouvriers, est dès lors dépourvue de fondement juridique.

2.2.3. En ce qui concerne les travailleurs intellectuels (lire: les employés), l'article 9, alinéa 2, des mêmes lois permet au Roi de prescrire, dans les cas et aux conditions qu'il détermine, une base ou un mode de calcul autres que ceux prévus à l'alinéa précédent. On peut considérer que l'article 9, alinéa 2, procure un fondement juridique à l'article 6 du projet, dont la disposition en projet vise les employés.

Le premier alinéa du préambule devra dès lors également faire référence à l'article 9, alinéa 2, des lois précitées.

2.3. Les articles 8, 15 et 23 de la loi du 19 juin 2009 portant des dispositions diverses en matière d'emploi pendant la crise, auxquels le deuxième alinéa du préambule fait référence, ne procurent pas de fondement juridique au projet. Leur mention n'étant pas davantage nécessaire à une bonne compréhension des dispositions en projet, il y a lieu d'omettre le deuxième alinéa du préambule.

## EXAMEN DU TEXTE

### Observation générale

La sécurité juridique impose d'encore examiner l'ensemble du projet du point de vue de la légistique, notamment au regard de l'exactitude de la mention des dispositions modifiées (voir par exemple, l'article 5 du projet) et de la numérotation des dispositions insérées (voir par exemple, l'article 8 du projet).

Article 10

Dès lors qu'on ne peut pas exclure que l'ensemble des mesures prévues par la loi du 19 juin 2009 ne sera pas prolongé après le 31 décembre 2009, de sorte que certains éléments de cette loi peuvent déjà avoir épuisé leurs effets à cette date, tandis que d'autres les auront seulement épuisé le 30 juin 2010, il est recommandé d'écrire à la fin de l'article 10 "... à la date à laquelle cette loi cesse complètement de produire ses effets".

-----

La chambre était composée de

|           |                                  |                                         |
|-----------|----------------------------------|-----------------------------------------|
| Messieurs | M. VAN DAMME,                    | président de chambre,                   |
|           | J. BAERT,<br>W. VAN VAERENBERGH, | conseillers d'État,                     |
|           | M. RIGAUX,                       | assesseur 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