

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIES 47.876/1
VAN 4 MAART 2010VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 16 februari 2010 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot vaststelling van het model van aangifte van tewerkstelling bedoeld bij artikel 17, § 2, 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, tot opheffing van het ministerieel besluit van 28 januari 1988 tot vaststelling van het model van aangifte van tewerkstelling bedoeld bij artikel 17, § 2, 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 en van het ministerieel besluit van 15 mei 1991 tot uitvoering van artikel 17, § 2, tweede lid, 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:

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit bepaalt vooreerst dat de aangifte van tewerkstelling, bedoeld in artikel 17, § 2, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 ¹, door de werkgever moet worden verricht vóór elke tewerkstelling en (in beginsel) op elektronische wijze, onder de vorm en volgens de nadere regelen bepaald door de Sociale Inspectie van de Federale Overheidsdienst Sociale Zekerheid (artikel 1 van het ontwerp), en bepaalt de inhoud ervan (artikel 2). Het bepaalt vervolgens dat de werkgever die niet is ingeschreven bij de Kruispuntbank van Ondernemingen, verplicht is vóór elke tewerkstelling een schriftelijke aangifte van tewerkstelling te doen, waarvan het modelformulier wordt vastgesteld in bijlage van het ontwerp (artikel 3). De werkgever ontvangt een ontvangstbewijs van aangifte (artikel 4) en is verplicht de werknemer op de hoogte te brengen van de aangifte en de inhoud ervan (artikel 5). Het ontwerp bevat ten slotte een regeling voor het toevoegen of schrappen van arbeidsdagen aan of van de oorspronkelijke aangifte van tewerkstelling (artikelen 6 en 7).

De huidige ter uitvoering van artikel 17, § 2, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 genomen ministeriële besluiten van 28 januari 1988 en 15 mei 1991 worden opgeheven (artikel 8).

De ontworpen regeling treedt in werking op 1 april 2010 (artikel 9).

2. Uit de aanhef van het ontwerp dient te worden afgeleid dat de stellers ervan rechtsgrond beogen te vinden in artikel 17, § 2, van het koninklijk besluit van 28 november 1969, dat op zijn beurt rechtsgrond vindt in artikel 2, § 1, 4/, van de wet van 27 juni 1969.

Artikel 17, § 2, luidt ²:

(1) 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.

(2) Na de wijziging ervan bij het koninklijk besluit waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, in ontwerpvorm op 18 februari 2010 advies 47.778/1 heeft gegeven. Die wijziging treedt eveneens in werking op 1 april 2010.

"Dit artikel is alleen toepasselijk zo de werkgever vóór elke tewerkstelling ervan aangifte doet bij de Sociale Inspectie van de Federale Overheidsdienst Sociale Zekerheid. Het model van de aangifte wordt vastgesteld door de Minister bevoegd voor Sociale Zaken".

Vastgesteld moet worden dat het voorliggende ontwerp, benevens het vaststellen van een modelformulier voor een schriftelijke aangifte, bepaalt welke werkgevers een elektronische en welke een schriftelijke aangifte dienen te verrichten, verplichtingen oplegt aan de bevoegde administratie, op het vlak van de afgifte van een ontvangstbewijs, en aan de werkgevers, wat de mededeling van de aangifte en van de inhoud ervan aan de werknemer betreft, en een regeling treft voor het toevoegen of schrappen van arbeidsdagen aan of van de oorspronkelijke aangifte van tewerkstelling.

Het ontwerp presenteert zich dan ook als een regeling van de aangifte van tewerkstelling zelf, wat ruimer is dan het louter vaststellen van een model van aangifte waartoe de minister op grond van artikel 17, § 2, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 is gemachtigd.

Er dient bijgevolg te worden geconcludeerd dat voor het merendeel der bepalingen van het ontwerp de minister de noodzakelijke rechtsgrond ontbeert, en dat die bepalingen integendeel, in de huidige stand van de wetgeving, door de Koning dienen te worden vastgesteld, op grond van artikel 2, § 1, 4/, van de wet van 27 juni 1969, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.

Gelet op die conclusie onthoudt de Raad van State, afdeling Wetgeving, zich van een nader onderzoek van het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	L. DENYS,	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 47.876/1
DU 4 MARS 2010DE 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 16 février 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel "fixant le modèle de la déclaration d'occupation prévu à l'article 17, § 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 revisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs, abrogeant l'arrêté ministériel du 28 janvier 1988 fixant le modèle de la déclaration d'occupation prévu à l'article 17, § 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 revisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs et l'arrêté ministériel du 15 mai 1991 portant exécution de l'article 17, § 2, alinéa 2, 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:

1. Le projet d'arrêté ministériel soumis pour avis dispose tout d'abord que la déclaration d'occupation, visée à l'article 17, § 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 ¹, doit être faite par l'employeur avant toute occupation par voie électronique (en principe), sous la forme et conformément aux modalités déterminées par l'Inspection sociale du Service public fédéral Sécurité sociale (article 1^{er} du projet), déclaration dont il définit la teneur (article 2). Il dispose ensuite que l'employeur qui n'est pas inscrit à la Banque-carrefour des entreprises est tenu, avant toute occupation, de transmettre une déclaration d'occupation écrite dont le formulaire type est défini en annexe du projet (article 3). L'employeur reçoit un accusé de réception de la déclaration (article 4) et est tenu d'informer le travailleur de la déclaration et de son contenu (article 5). Enfin, le projet règle l'ajout ou la suppression de jours de travail sur la déclaration d'occupation initiale (articles 6 et 7).

Les arrêtés ministériels actuels des 28 janvier 1988 et 15 mai 1991, adoptés en exécution de l'article 17, § 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, sont abrogés (article 8).

Les dispositions en projet entrent en vigueur le 1^{er} avril 2010 (article 9).

2. Il se déduit du préambule du projet que ses auteurs entendent lui trouver un fondement juridique dans l'article 17, § 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, qui à son tour tire son fondement juridique de l'article 2, § 1^{er}, 4/, de la loi du 27 juin 1969.

⁽¹⁾ 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.

L'article 17, § 2, dispose ²:

"Cet article n'est d'application que si l'employeur, avant toute occupation, en fait déclaration à l'Inspection sociale du Service public fédéral Sécurité sociale. Le modèle de la déclaration est fixé par le Ministre qui a les Affaires sociales dans ses attributions".

Force est de constater qu'en plus de fixer le formulaire type de la déclaration écrite, le présent projet détermine les employeurs qui, respectivement, doivent effectuer une déclaration électronique ou une déclaration écrite, impose des obligations à l'administration compétente et aux employeurs en ce qui concerne respectivement la remise d'un accusé de réception et la notification de la déclaration et de son contenu au travailleur, et règle l'ajout ou la suppression de jours de travail sur la déclaration d'occupation initiale.

Le projet se présente dès lors comme un règlement de la déclaration d'occupation même, ce qui excède l'habilitation que l'article 17, § 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 donne au ministre de fixer un modèle de déclaration.

Force est dès lors d'en conclure que le ministre ne dispose pas du fondement juridique nécessaire pour la plupart des dispositions du projet et qu'au contraire, dans l'état actuel de la législation, c'est au Roi qu'il revient d'adopter ces dispositions par un arrêté délibéré en Conseil des ministres, en vertu de l'article 2, § 1^{er}, 4/, de la loi du 27 juin 1969.

En conséquence, le Conseil d'État, section de législation, s'abstient d'examiner le projet de manière plus approfondie.

⁽²⁾ Après modification par l'arrêté royal sur le projet duquel le Conseil d'État, section de législation, a donné, le 18 février 2010, l'avis 47.778/1. Cette modification entre également en vigueur le 1^{er} avril 2010.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	M. RIGAUX, L. DENYS,	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