

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.961/1
VAN 1 APRIL 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 8 maart 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 forfaitair dagloon voor de berekening van de bijdragen voor sociale zekerheid van de aangestelden toiletten wier loon geheel of gedeeltelijk uit fooien of bedieningsgeld bestaat en van hun werkgevers die niet ressorteren onder het Paritair Comité voor het hotelbedrijf", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe voor de aangestelden toiletten waarvan het loon geheel of gedeeltelijk uit fooien of bedieningsgeld bestaat, en waarvan de werkgevers niet ressorteren onder het Paritair Comité voor het hotelbedrijf, de bijdragen voor sociale zekerheid te baseren op een forfaitair dagloon van 77,87 euro.

De ontworpen regeling heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2010.

2. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 25, § 1, tweede en derde 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, dat op zijn beurt rechtsgrond vindt in artikel 2, § 1, 3/, van de wet van 27 juni 1969.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

In het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State, dient te worden gerefereerd aan artikel 84, § 1, eerste lid, 1/ (niet: 2/), van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

Artikel 1

Rekening houdende met artikel 25, § 1, zesde lid, van het koninklijk besluit van 28 november 1969, waarin eveneens sprake is van een "werkgever die niet onder een paritair comité of subcomité bepaald door de Minister van Sociale Zaken ressorteert", verdient het aanbeveling de inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp te redigeren als volgt:

.../...

"Het forfaitair dagloon dat in aanmerking wordt genomen voor de berekening van de bijdragen voor sociale zekerheid van de aangestelden toiletten, waarvan het loon geheel of gedeeltelijk uit fooien of bedieningsgeld bestaat en waarvan de werkgevers ressorteren onder een ander paritair comité dan het Paritair Comité voor het hotelbedrijf, wordt vastgesteld als volgt:".

Artikel 2

Krachtens artikel 2 van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, heeft de erin vervatte regeling uitwerking met ingang van 1 januari 2010.

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.

De kamer was samengesteld uit

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

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.961/1
DU 1^{ER} AVRIL 2010

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 8 mars 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel "portant fixation de la rémunération forfaitaire journalière pour le calcul des cotisations de sécurité sociale des préposés aux toilettes dont la rémunération est constituée en tout ou en partie par des pourboires ou du service et de leurs employeurs qui ne relèvent pas de la Commission paritaire de l'industrie hôtelière", a donné l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté ministériel soumis pour avis a pour objet de calculer, sur la base d'une rémunération forfaitaire journalière de 77,87 euros, les cotisations de sécurité sociale des préposés aux toilettes dont la rémunération est constituée en tout ou en partie par des pourboires ou du service et dont les employeurs ne relèvent pas de la Commission paritaire de l'industrie hôtelière.

Les dispositions en projet produisent leurs effets le 1^{er} janvier 2010.

2. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 25, § 1^{er}, alinéas 2 et 3, 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 qui, à son tour, tire son fondement juridique de l'article 2, § 1^{er}, 3/, de la loi du 27 juin 1969.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

Dans l'alinéa faisant référence à l'avis du Conseil d'État, on visera l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/ (et non: 2/), des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973.

Article 1^{er}

Compte tenu de l'article 25, § 1^{er}, alinéa 6, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, où il est également question d'un "employeur qui ne ressort (lire: ressortit ... à) pas d'une commission ou sous-commission paritaire déterminée par le Ministre des Affaires sociales", il est recommandé de rédiger la phrase introductive de l'article 1^{er} du projet comme suit:

"La rémunération forfaitaire journalière qui est prise en considération pour le calcul des cotisations de sécurité sociale des préposés aux toilettes dont la rémunération est constituée en tout ou en partie par des pourboires ou du service, et dont les employeurs relèvent d'une commission paritaire autre que la Commission paritaire de l'industrie hôtelière, est fixée comme suit:".

Article 2

En vertu de l'article 2 de l'arrêté dont le projet est à l'examen, les dispositions qu'il contient produisent leurs effets le 1^{er} janvier 2010.

Il y a lieu d'observer à cet égard que c'est sous certaines conditions seulement que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés peut être réputée admissible.

C'est le cas si l'effet rétroactif s'appuie sur un fondement légal, s'il se rapporte à une règle qui, dans le respect du principe de l'égalité, accorde des avantages ou dans la mesure où il s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises. L'effet rétroactif ne peut se justifier que si la rétroactivité du régime en projet peut s'inscrire dans l'un des cas énumérés.

La chambre était composée de

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

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. M. VAN DAMME.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME