LM

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.975/1
VAN 2 DECEMBER 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 29 november 2010 door de Vlaamse minister van Financiën, Begroting, Werk, Ruimtelijke Ordening en Sport verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot uitvoering van het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling", heeft het volgende advies gegeven:

Volgens 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 voorliggende geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd

> "door de omstandigheid dat de zaak C-397/10 van de Europese Commissie tegen het Koninkrijk België werd neergelegd op 4 augustus 2010 bij het Hof van Justitie van de Europese Unie. In deze zaak dreigt België veroordeeld te worden wegens de bepaling van artikel 8, §1, 2°, van het decreet van 13 april 1999 met betrekking tot de private arbeidsbemiddeling in het Vlaamse Gewest, op basis waarvan de dienstverleners waaronder ook de buitenlandse dienstverlener, verplicht worden een volledig volstort kapitaal van ten minste 1.250.000 Belgische frank te bezitten. Deze bepaling is in strijd met het vrije verkeer van diensten in de Europese Unie, meer bepaald artikelen 49 en 56 van het verdrag betreffende de werking van de Europese Unie. De voorwaarden in artikel 5 van het ontwerp van decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling vervangen de voorwaarden waaronder die bepaald in het hierboven genoemde artikel 8 van het decreet van 13 april 1999. Hierbij wordt de aangevochten bepaling geschrapt. Het niet tijdig aannemen van het ontwerp van decreet zal aanleiding geven tot een veroordeling van het Koninkrijk België door het Europese Hof van justitie. Het Koninkrijk België moet voor 26 november 2010 het bewijs leveren dat de bestreden bepaling in overeenstemming werd gebracht met het communautaire recht. Dit besluit regelt de inwerkingtreding van het ontwerp van decreet betreffende private arbeidsbemiddeling en derhalve de schrapping van de aangevochten bepaling".

*
* *

Overeenkomstig 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, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe uitvoering te geven aan het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling [1], dat op 24 november 2010 is aangenomen in de plenaire vergadering van het Vlaams Parlement [2].

[1] Voor de tekst ervan, zie *Parl. St.* Vl. Parl. 2009-2010, nr. 641/14.

[2] Doch dat op het ogenblik dat onderhavig advies wordt gegeven, op basis van de gegevens waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, beschikt, nog niet is bekrachtigd door de Vlaamse Regering.

Hoofdstuk 1 van het ontwerp bevat een aantal inleidende bepalingen. Hoofdstuk 2 bepaalt dat bureaus die werkaanbiedingen bekendmaken, de tekst waarin de rechten en de verplichtingen van de werknemer en het bureau worden uiteengezet, ofwel *in extenso* kenbaar maken ofwel de plaats vermelden waar de tekst ter beschikking wordt gesteld. Hoofdstuk 3 heeft betrekking op de professionele deskundigheid die vereist wordt van bureaus voor private arbeidsbemiddeling. Hoofdstuk 4 bevat specifieke bepalingen inzake uitzendactiviteiten. In dit hoofdstuk worden bijzondere voorwaarden betreffende professionele deskundigheid opgelegd, worden de erkenningsvoorwaarden bepaald om uitzendactiveiten te verrichten en wordt de procedure inzake erkenning geregeld. Hoofdstuk 5 heeft betrekking op de klachtenprocedure. Hoofdstuk 6 biedt de mogelijkheid tot samenwerking tussen private en publieke bureaus door middel van het sluiten van protocolakkoorden en samenwerkingsovereenkomsten. Hoofdstuk 7 regelt de samenstelling en de werking van de adviescommissie voor uitzendactiviteiten. Hoofdstuk 8 heeft betrekking op de door de bureaus na te leven gedragscode. Hoofdstuk 9, ten slotte, bevat slotbepalingen.

De ontworpen regeling en het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling treden in werking op 1 januari 2011.

2. Voor de ontworpen regeling wordt rechtsgrond geboden door volgende bepalingen:

- de artikelen 2 tot 20 en 31 van het ontwerp vinden rechtsgrond in één of meer specifieke machtigingen aan de Vlaamse Regering die zijn opgenomen in het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling [3];

- de artikelen 21 en 22 vinden rechtsgrond in artikel 7 van het decreet van 8 mei 2002 houdende evenredige participatie op de arbeidsmarkt;

- de artikelen 23 tot 25 vinden rechtsgrond in artikel 5, § 1, 2°, e), van het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding;

- de artikelen 26 tot 29 vinden rechtsgrond in artikel 5, § 2, van het voornoemde decreet van 7 mei 2004 [4];

[3] De gemachtigde heeft in dat verband een tabel bezorgd waarbij voor elk artikel van het ontwerp de specifieke machtiging(en) in het decreet worden aangeduid.

[4] Zie evenwel het voorbehoud, in advies 46.557/1 van de Raad van State, afdeling Wetgeving, betreffende het voorhanden zijn van een voldoende rechtsgrond voor het ontwerp dat later het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009 is geworden.

- de verschillende opheffingsbepalingen opgenomen in artikel 30 vinden rechtsgrond in het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling in zijn geheel, gelezen in samenhang met artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

Rekening houdende met wat hiervoor is opgemerkt omtrent de rechtsgrond van het ontwerp, dienen vooraan in de aanhef drie nieuwe leden te worden toegevoegd, waarin respectievelijk wordt verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, artikel 7 van het decreet van 8 mei 2002 en artikel 5, § 1, 2°, e), en § 2, van het decreet van 7 mei 2004.

Artikel 14

Artikel 14 van het ontwerp beoogt uitvoering te geven aan artikel 12, § 4, van het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling, naar luid waarvan de Vlaamse Regering, na het advies van de adviescommissie, de termijn kan bepalen waarin het uitzendbureau effectief gebruik moet maken van de erkenning. De oprichting, de samenstelling en de bevoegdheden van die adviescommissie worden geregeld in artikel 20 van dat decreet, doch de Vlaamse Regering wordt gemachtigd om de nadere regels inzake de samenstelling, de werkwijze en de vergoedingsregeling ervan te bepalen (artikel 20, § 2, derde lid). Aan die machtiging wordt uitvoering gegeven met het voorliggende ontwerp (hoofdstuk 7). Hieruit volgt dat met betrekking tot artikel 14 van het ontwerp hoe dan ook nog geen advies van de adviescommissie voorhanden kan zijn, omdat die commissie thans nog niet operationeel is. Aangezien de erin opgenomen regeling derhalve thans nog niet op rechtsgeldige wijze tot stand kan worden gebracht, dient artikel 14 als voorbarig te worden beschouwd en dient het uit het ontwerp te worden weggelaten.

Slotopmerkingen

1. Vanuit het oogpunt van de rechtszekerheid verdient het geen aanbeveling wetskrachtige bepalingen over te nemen in een uitvoeringsbesluit, omdat daardoor onduidelijkheid dreigt te ontstaan omtrent de hiërarchische rang van de overgenomen bepalingen. Zo het overnemen van dergelijke bepalingen noodzakelijk wordt geacht voor de leesbaarheid van de ontworpen regeling, dient in elk geval de vindplaats van die bepalingen te worden aangegeven, bijvoorbeeld door ze te laten voorafgaan door de zinsnede "Overeenkomstig artikel ... van het decreet van ...". Het ontwerp behoort op dit punt nog volledig te worden nagekeken [5].

2. Artikel 37 van het decreet betreffende de private arbeidsbemiddeling bepaalt dat het decreet van 13 april 1999 met betrekking tot de private arbeidsbemiddeling in het Vlaamse Gewest wordt opgeheven op de datum die wordt bepaald door de Vlaamse Regering. Een uitdrukkelijke bepaling in die zin dient nog te worden toegevoegd aan het ontwerp.

---

[5] Zie bijvoorbeeld artikel 6, § 1, eerste volzin, en § 4, eerste lid, van het ontwerp.

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	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. N. VAN LEUVEN, auditeur.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES M. VAN DAMME