

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.992/1/V
VAN 26 JULI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 12 juli 2011 door de Minister van Werk verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot vaststelling van de berekeningswijze van het gemiddelde van de uitzendkrachten die door een gebruiker worden tewerkgesteld’, heeft het volgende advies gegeven:

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 49.992/1/V
DU 26 JUILLET 2011

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

LE CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par la Ministre de l'Emploi, le 12 juillet 2011, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘déterminant les modalités de calcul de la moyenne des travailleurs intérimaires occupés par un utilisateur’, a donné l'avis suivant:

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe, met het oog op de organisatie van de sociale verkiezingen in 2012, de berekeningswijze van het gemiddelde van de uitzendkrachten die door een gebruiker worden tewerkgesteld vast te stellen.

Artikel 7, lid 2, van de richtlijn 2008/104/EG van het Europees Parlement en de Raad van 19 november 2008 betreffende uitzendarbeid biedt de mogelijkheid om uitzendkrachten in de inlenende onderneming mee te tellen voor de berekening van de drempel voor de oprichting van werknemersvertegenwoordigende organisaties, op dezelfde wijze als werknemers die rechtstreeks door de inlenende onderneming voor dezelfde duur zijn of zouden zijn aangesteld. Het ontwerp maakt van deze mogelijkheid gebruik.

2. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 5 van het koninklijk besluit nr. 5 van 23 oktober 1978 betreffende het bijhouden van sociale documenten en in artikel 25, derde lid, van de wet van 24 juli 1987 betreffende de tijdelijke arbeid, de uitzendarbeid en het ter beschikking stellen van werknemers ten behoeve van gebruikers.

ONDERZOEK VAN DE TEKSTAanhef

Artikel 25 van de wet van 24 juli 1987 bevat, buiten de delegatie in het derde lid, andere delegaties aan de Koning. De laatstgenoemde delegaties worden door het ontwerp niet uitgevoerd. Bijgevolg dienen in het tweede lid van de aanhef de woorden “inzonderheid op artikel 25” te worden vervangen door de woorden “inzonderheid op artikel 25, derde lid”.

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*
* *

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal a pour objet, en vue de l'organisation des élections sociales en 2012, de déterminer les modalités de calcul de la moyenne des travailleurs intérimaires occupés par un utilisateur.

L'article 7, paragraphe 2, de la directive 2008/104/CE du Parlement européen et du Conseil du 19 novembre 2008 relative au travail intérimaire permet de prendre en compte des travailleurs intérimaires au sein de l'entreprise utilisatrice pour le calcul du seuil relatif à la constitution d'instances représentatives des travailleurs, de la même manière que le sont ou le seraient des travailleurs employés directement, pour la même durée, par l'entreprise utilisatrice. Le projet met cette faculté en application.

2. Le projet trouve un fondement juridique dans l'article 5 de l'arrêté royal n° 5 du 23 octobre 1978 relatif à la tenue des documents sociaux et dans l'article 25, alinéa 3, de la loi du 24 juillet 1987 sur le travail temporaire, le travail intérimaire et la mise de travailleurs à la disposition d'utilisateurs.

EXAMEN DU TEXTEPréambule

Outre la délégation à l'alinéa 3, l'article 25 de la loi du 24 juillet 1987 confère d'autres délégations au Roi. Le projet ne donne pas exécution à ces dernières délégations. En conséquence, dans le deuxième alinéa du préambule, on remplacera les mots « notamment l'article 25 » par les mots « notamment l'article 25, alinéa 3 ».

De kamer was samengesteld uit

de Heren J. BAERT,
Messieurs

J. CLEMENT,
P. BARRA,

L. DENYS,

Mevrouw A. BECKERS,
Madame

Het verslag werd uitgebracht door
Mevr. G. SCHEPPERS, auditeur.

De overeenstemming tussen de
Nederlandse en de Franse tekst werd
nagezien onder toezicht van de
Heer M. VAN DAMME, kamervoorzitter.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

A. BECKERS

La chambre était composée de

staatsraad, voorzitter,
conseiller d'État, président,

staatsraden,
conseillers d'État,

assessor van de afdeling Wetgeving,
assesseur de la section de législation,

griffier,
greffier.

Le rapport a été présenté par
Madame G. SCHEPPERS, auditeur.

La concordance entre la version
néerlandaise et la version française a été
vérifiée sous le contrôle de
Monsieur M. VAN DAMME, président de
chambre .

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

J. BAERT