

KONINKRIJK BELGIË

-----

ADVIES 51.594/1/V  
VAN 9 AUGUSTUS 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE

-----

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 26 juni 2012 door de Minister van Werk verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 14 augustus 2012, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit 'houdende toekenning aan de personeelsleden van de Cel voor Financiële Informatieverwerking van het recht op ouderschapsverlof en loopbaanonderbreking voor het verlenen van bijstand aan een zwaar ziek gezins- of familielid', heeft het volgende advies gegeven:

1. 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

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe aan de personeelsleden van de Cel voor Financiële Informatieverwerking het recht toe te kennen op ouderschapsverlof (afdeling I van het ontwerp) en op verlof voor het verlenen van bijstand aan of verzorging van een zwaar ziek gezins- of familielid (afdeling II), waarbij wordt voorzien in een onderbrekingsuitkering (afdeling III). In afdeling IV van het ontwerp (“Gemeenschappelijke bepalingen”) worden onder meer de wijze waarop het verlof moet worden aangevraagd, de cumulatie van de onderbrekingsuitkeringen met andere inkomsten en het toezicht geregeld.

3.1. De rechtsgrond voor de ontworpen regeling wordt in hoofddorde geboden door artikel 99, zesde lid, 3°, van de herstellwet van 22 januari 1985 ‘houdende sociale bepalingen’, dat luidt:

“De Koning kan, bij in Ministerraad overlegd besluit, de regeling betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan uitbreiden of een gelijkaardige regeling invoeren die van toepassing is op:

[...]:

3° de personeelsleden van de andere diensten van de Staat, met uitzondering evenwel van de personeelsleden van de krijgsmacht, en van de magistraten van de rechterlijke orde, van het Grondwettelijk Hof, van de Raad van State en van het Rekenhof.’

3.2. Rechtsgrond voor het regelen van de werking van de Rijksdienst voor arbeidsvoorziening in verband met het recht op onderbrekingsuitkeringen – zie de artikelen 11, 22, 23 en 23/1, van het ontwerp – is te vinden in artikel 7, § 1, derde lid, l), en laatste lid, van de besluitwet van 28 december 1944 ‘betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders”.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### AANHEF

4. Aan het einde van het eerste lid van de aanhef van het ontwerp moet worden geschreven “, artikel 7, § 1, derde lid, l), ingevoegd bij de wet van 22 januari 1985, vervangen bij de wet van 10 augustus 2001 en gewijzigd bij de wet van 22 december 2003, en laatste lid;”.

5. In het tweede lid van de aanhef wordt, benevens naar artikel 99, zesde lid, van de herstelwet van 22 januari 1985, ook verwezen naar artikel 107, eerste lid, van die wet. De laatstgenoemde wetsbepaling houdt, sinds de vervanging ervan bij de wet van 6 juni 2010<sup>1</sup>, geen machtiging meer in voor de Koning om de ambtenaren aan te wijzen die toezicht houden op de naleving van de betrokken herstelwet en de uitvoeringsbesluiten ervan. De vermelding van artikel 107, eerste lid, van de herstelwet van 22 januari 1985 moet derhalve worden weggelaten in het tweede lid van de aanhef aangezien die bepaling de ontworpen regeling niet tot rechtsgrond strekt<sup>2</sup>.

Hiermee rekening houdend, volstaat het om in het tweede lid van de aanhef te schrijven “, artikel 99, zesde lid, vervangen bij de wet van 1 augustus 1985 en gewijzigd bij het koninklijk besluit nr. 424 van 1 augustus 1986 en de wet van 21 februari 2010;”.

6. In de nota aan de Ministerraad wordt melding gemaakt van “de DOEB-test” die zou hebben plaatsgevonden. Aan de aanhef van het ontwerp dient derhalve een lid te worden toegevoegd waarin gewag wordt gemaakt van het vervullen van het betrokken vormvereiste.

### DISPOSITIEF

#### Artikel 3

7. In artikel 3, § 2, van het ontwerp wordt voor de personeelsleden van de Cel voor Financiële Informatieverwerking mogelijk gemaakt dat wordt afgeweken van de regel volgens dewelke aan de voorwaarde van de twaalfde verjaardag moet zijn voldaan gedurende de periode van het ouderschapsverlof. De betrokken leeftijdsvoorwaarde mag immers, wat de personeelsleden van de Cel voor Financiële Informatieverwerking betreft, worden overschreden

---

<sup>1</sup> Zie artikel 68 van de wet van 6 juni 2010 ‘tot invoering van het Sociaal Strafwetboek.’

<sup>2</sup> Zie ook nr. 10.

in geval van uitstel op vraag van de werkgever en voor zover de schriftelijke verwittiging overeenkomstig “artikel 11” is gebeurd.

De in artikel 3, § 2, vermelde mogelijkheid tot afwijking noopt tot diverse opmerkingen.

Vooreerst moet worden vastgesteld dat uitsluitend mogelijk wordt gemaakt dat de leeftijdsgrens van twaalf jaar wordt overschreden, terwijl in de eerste zin van artikel 3, § 2, van het ontwerp niet enkel van de leeftijdsgrens van twaalf jaar, maar ook van die van eenentwintig jaar melding wordt gemaakt. Vraag is of het effectief de bedoeling is om de mogelijkheid tot overschrijding te beperken tot “de twaalfde verjaardag”<sup>3</sup>.

Daarnaast moet, wat de schriftelijke verwittiging betreft, de verwijzing naar “artikel 11” worden gecorrigeerd. In artikel 11 van het ontwerp wordt immers enkel bepaald dat de in het besluit bedoelde uitkeringen worden uitbetaald door de Rijksdienst voor arbeidsvoorziening.

Tot slot dient te worden opgemerkt dat het onderscheid tussen, enerzijds, de personeelsleden van de Cel voor Financiële Informatieverwerking, waarvoor de afwijkingsmogelijkheid geldt<sup>4</sup> en, anderzijds, de ambtenaren en personeelsleden van de andere overheidsorganen voor wie de afwijkingsmogelijkheid niet geldt, moet kunnen worden verantwoord in het licht van de beginselen van gelijkheid en niet-discriminatie, bedoeld in de artikelen 10 en 11 van de Grondwet.

## Artikel 20

8. De verwijzingen, in artikel 20, § 4, van het ontwerp, naar “het eerste lid” en “artikel 133” moeten worden vervangen door een verwijzing naar respectievelijk “paragraaf 3” en “artikel 17”.

---

<sup>3</sup> Vgl. met het ontworpen artikel 3, § 2, van het koninklijk besluit van 16 november 2009 ‘houdende toekenning aan de personeelsleden van de Belgische Technische Coöperatie van het recht op ouderschapsverlof en loopbaanonderbreking voor het verlenen van bijstand aan een zwaar ziek gezins- of familielid’ dat is opgenomen in het ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van sommige koninklijke besluiten betreffende de stelsels van onderbreking van de beroepsloopbaan tot verhoging van de leeftijd van het gehandicapte kind inzake ouderschapsverlof’, waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, heden advies 51.593/1/V uitbrengt. In het ontworpen artikel 3, § 2, van het koninklijk besluit van 16 november 2009 wordt in een afwijkingsmogelijkheid met betrekking tot zowel de leeftijd van twaalf jaar, als van die van eenentwintig jaar voorzien.

<sup>4</sup> De betrokken afwijkingsmogelijkheid zal ook gelden voor de personeelsleden van de Belgische Technische Coöperatie (zie het ontworpen artikel 3, § 2, van het koninklijk besluit van 16 november 2009, zoals vermeld in de vorige voetnoot).

### Artikel 23

9. In de inleidende zin van artikel 23, eerste lid, van het ontwerp, stemmen de woorden “een beslissing tot uitsluiting of terugvordering van de uitkeringen”, in de Nederlandse tekst, niet overeen met de woorden “toute décision d’exclusion des allocations”, in de Franse tekst. Deze discordantie moet worden verholpen.

### Artikel 24

10. Sinds de vervanging van artikel 107 van de herstelwet van 22 januari 1985 bij de wet van 6 juni 2010 biedt die wetsbepaling niet enkel geen rechtsgrond meer voor artikel 24 van het ontwerp, maar is deze laatste bepaling ook overbodig geworden. In artikel 107, eerste lid, van de voornoemde herstelwet wordt immers bepaald dat inbreuken op de betrokken wetsbepalingen inzake onderbreking van de beroepsloopbaan en op de uitvoeringsbesluiten ervan worden opgespoord, vastgesteld en bestraft overeenkomstig het Sociaal Strafwetboek.

Artikel 24 moet derhalve uit het ontwerp worden weggelaten.

### Artikel 25

11. Tenzij er een specifieke reden bestaat waarom wordt afgeweken van de gangbare termijn van inwerkingtreding van besluiten, dient artikel 25 uit het ontwerp te worden weggelaten.

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |               |                                     |
|----------|---------------|-------------------------------------|
| de Heren | M. VAN DAMME, | kamervoorzitter,                    |
|          | J. SMETS,     |                                     |
|          | B. THYS,      | staatsraden,                        |
|          | J. VELAERS,   | assessor van de afdeling Wetgeving, |
|          | W. GEURTS,    | griffier.                           |

Het verslag werd uitgebracht door de Heer W. PAS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

W. GEURTS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

-----

AVIS 51.594/1/V  
DU 9 AOÛT 2012

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 26 juin 2012, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, prorogé jusqu'au 14 août 2012, sur un projet d'arrêté royal 'accordant au personnel de la Cellule de Traitement des Informations Financières le droit au congé parental et à l'interruption de carrière pour l'assistance à un membre du ménage ou de la famille gravement malade', a donné l'avis suivant :

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1<sup>er</sup>, 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

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet d'accorder aux membres du personnel de la Cellule de traitement des informations financières le droit au congé parental (section I du projet) et au congé pour l'assistance ou l'octroi de soins à un membre du ménage ou de la famille gravement malade (section II), une allocation d'interruption étant prévue pour ces cas (section III). La section IV du projet (« Dispositions communes ») règle entre autres les modalités de la demande de congé, le cumul des allocations d'interruption avec d'autres revenus et le contrôle.

3.1. Le fondement juridique de la réglementation en projet est essentiellement procuré par l'article 99, alinéa 6, 3<sup>o</sup>, de la loi de redressement du 22 janvier 1985 'contenant des dispositions sociales', qui dispose :

« Le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, étendre le régime de l'interruption de la carrière professionnelle ou instituer un régime analogue applicable :

[...]

3<sup>o</sup> aux membres du personnel des autres services de l'État, à l'exception toutefois des membres du personnel des forces armées et des magistrats de l'ordre judiciaire, de la Cour constitutionnelle, du Conseil d'État et de la Cour des comptes ».

3.2. Le règlement du fonctionnement de l'Office national de l'emploi en ce qui concerne le droit aux allocations d'interruption – voir les articles 11, 22, 23 et 23/1 du projet – trouve un fondement juridique à l'article 7, § 1<sup>er</sup>, alinéa 3, 1) et dernier alinéa, de l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 'concernant la sécurité sociale des travailleurs'.

## EXAMEN DU TEXTE

### PRÉAMBULE

4. À la fin du premier alinéa du préambule du projet, on écrira « , l'article 7, § 1<sup>er</sup>, alinéa 3, l), inséré par la loi du 22 janvier 1985, remplacé par la loi du 10 août 2001 et modifié par la loi du 22 décembre 2003, et dernier alinéa ; ».

5. Le deuxième alinéa du préambule fait non seulement référence à l'article 99, alinéa 6, de la loi de redressement du 22 janvier 1985, mais également à l'article 107, alinéa 1<sup>er</sup>, de cette loi. Depuis son remplacement par la loi du 6 juin 2010<sup>5</sup>, cette dernière disposition législative n'habilite plus le Roi à désigner les fonctionnaires qui surveillent le respect de la loi de redressement susvisée et de ses arrêtés d'exécution. Dès lors, on supprimera la mention de l'article 107, alinéa 1<sup>er</sup>, de la loi de redressement du 22 janvier 1985 au deuxième alinéa du préambule, cette disposition ne procurant pas de fondement juridique à la réglementation en projet<sup>6</sup>.

Compte tenu de ce qui précède, il suffit d'écrire au deuxième alinéa du préambule « , l'article 99, alinéa 6, remplacé par la loi du 1<sup>er</sup> août 1985 et modifié par l'arrêté royal n° 424 du 1<sup>er</sup> août 1986 et la loi du 21 février 2010 ; ».

6. Dans la note au Conseil des ministres, il est fait mention du « test EIDDD » qui aurait été effectué. Dès lors, on complètera le préambule du projet par un alinéa mentionnant l'accomplissement de cette formalité.

### DISPOSITIF

#### Article 3

7. En ce qui concerne les membres du personnel de la Cellule de traitement des informations financières, l'article 3, § 2, du projet permet de déroger à la règle selon laquelle la condition du douzième anniversaire doit être remplie pendant la période du congé parental. En effet, pour les membres du personnel concernés, cette condition d'âge peut être dépassée en cas de report opéré à la demande de l'employeur et pour autant que l'avertissement par écrit ait été donné conformément à « l'article 11 ».

---

<sup>5</sup> Voir l'article 68 de la loi du 6 juin 2010 'introduisant le Code pénal social'.

<sup>6</sup> Voir également le n° 10.

La possibilité de dérogation visée à l'article 3, § 2, appelle plusieurs observations.

Force est de constater tout d'abord qu'il est uniquement permis de dépasser la limite d'âge de douze ans, alors que la première phrase de l'article 3, § 2, du projet mentionne non seulement la limite d'âge de douze ans, mais également celle de vingt et un ans. La question se pose de savoir s'il s'agit effectivement de limiter le dépassement au « douzième anniversaire »<sup>7</sup>.

En outre, en ce qui concerne l'avertissement écrit, la référence à l'« article 11 » doit être corrigée. En effet, l'article 11 du projet dispose uniquement que les allocations visées dans l'arrêté sont payées par l'Office national de l'emploi.

Enfin, il est à noter que la distinction entre, d'une part, les membres du personnel de la Cellule de traitement des informations financières, auxquels s'applique la possibilité de dérogation<sup>8</sup> et, d'autre part, les fonctionnaires et membres du personnel des autres organismes publics auxquels elle ne s'applique pas, doit pouvoir se justifier au regard des principes d'égalité et de non-discrimination visés aux articles 10 et 11 de la Constitution.

#### Article 20

8. Les références faites par l'article 20, § 4, du projet à l'« alinéa premier » et à l'« article 133 » doivent être remplacées par une référence, respectivement, au « paragraphe 3 » et à l'« article 17 ».

---

<sup>7</sup> Comparer avec l'article 3, § 2, en projet, de l'arrêté royal du 16 novembre 2009 'accordant au personnel de la Coopération technique belge le droit au congé parental et à l'interruption de carrière pour l'assistance à un membre du ménage ou de la famille gravement malade' figurant dans le projet d'arrêté royal 'modifiant certains arrêtés royaux relatifs aux régimes d'interruption de la carrière professionnelle visant à relever la limite relative à l'âge de l'enfant handicapé en matière de congé parental' sur lequel le Conseil d'État, section de législation, donne ce jour l'avis 51.593/1/V. L'article 3, § 2, en projet, de l'arrêté royal du 16 novembre 2009 prévoit une possibilité de dérogation en ce qui concerne tant l'âge de douze ans que celui de vingt et un ans.

<sup>8</sup> La possibilité de dérogation en question vaudra également pour les membres du personnel de la Coopération technique belge (voir l'article 3, § 2, en projet, de l'arrêté royal du 16 novembre 2009, mentionné dans la note précédente).

### Article 23

9. Dans la phrase introductive de l'article 23, alinéa 1<sup>er</sup>, du projet, les mots « toute décision d'exclusion des allocations », dans le texte français, ne concordent pas avec les mots « een beslissing tot uitsluiting of terugvordering van de uitkeringen » dans le texte néerlandais. Il y a lieu de supprimer cette discordance.

### Article 24

10. Depuis le remplacement de l'article 107 de la loi de redressement du 22 janvier 1985 par la loi du 6 juin 2010, non seulement cette disposition législative ne procure plus de fondement juridique à l'article 24 du projet, mais elle rend également cette dernière disposition superflue. En effet, l'article 107, alinéa 1<sup>er</sup>, de la loi de redressement précitée dispose que les infractions aux dispositions législatives concernées en matière d'interruption de la carrière professionnelle et à leurs arrêtés d'exécution sont recherchées, constatées et sanctionnées conformément au Code pénal social.

Dès lors, l'article 24 doit être distrait du projet.

### Article 25

11. À moins d'une raison particulière justifiant une dérogation au délai usuel d'entrée en vigueur des arrêtés, il y a lieu d'omettre l'article 25 du projet.

-----

La chambre était composée de

|           |               |                                         |
|-----------|---------------|-----------------------------------------|
| Messieurs | M. VAN DAMME, | président de chambre,                   |
|           | J. SMETS,     |                                         |
|           | B. THYS,      | conseillers d'État,                     |
|           | J. VELAERS,   | assesseur de la section de législation, |
|           | W. GEURTS,    | greffier.                               |

Le rapport a été présenté par Monsieur W. PAS, premier auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de Monsieur W. VAN VAERENBERGH, conseiller d'État.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

W. GEURTS

M. VAN DAMME