



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 52.342/1
van 29 november 2012

avis 52.342/1
du 29 novembre 2012

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit
‘tot vaststelling van de
opzeggingstermijnen voor de
gesubsidieerde inrichtingen van het
vrij onderwijs van de Franse
Gemeenschap en de Duitstalige
Gemeenschap die onder de
bevoegdheid van het Paritair
Comité voor de gesubsidieerde
inrichtingen van het vrij onderwijs
ressorteren (PC 152)’

un projet d’arrêté royal ‘fixant les
délais de préavis pour les
institutions subsidiées de
l’enseignement libre de la
Communauté française et de la
Communauté germanophone et
ressortissant à la Commission
paritaire pour les institutions
subsidiées de l’enseignement libre
(CP 152)’

Op 7 november 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Werk verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot vaststelling van de opzeggingstermijnen voor de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs van de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap die onder de bevoegdheid van het Paritair Comité voor de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs ressorteren (PC 152)'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 29 november 2012. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Marc RIGAUX en Lieven DENYS, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Nathalie VAN LEUVEN, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 29 november 2012.

*

Le 7 novembre 2012, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de l'Emploi à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'fixant les délais de préavis pour les institutions subsidiées de l'enseignement libre de la Communauté française et de la Communauté germanophone et ressortissant à la Commission paritaire pour les institutions subsidiées de l'enseignement libre (CP 152)'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 29 novembre 2012. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Marc RIGAUX et Lieven DENYS, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Nathalie VAN LEUVEN, auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 29 novembre 2012.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe, wat het Paritair Comité voor de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs en de daaronder ressorterende inrichtingen van het vrij onderwijs van de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap betreft, uitvoering te geven aan artikel 65/3, § 2, van de wet van 3 juli 1978 ‘betreffende de arbeidsovereenkomsten’, ingevoegd bij de wet van 12 april 2011¹. Die paragraaf luidt:

“De paritaire comités en de paritaire subcomités, bevoegd voor de werkgevers en de werklieden waarop een koninklijk besluit van toepassing is dat krachtens artikel 61 de opzeggingstermijnen bepaalt en in werking getreden is voor 1 januari 2012, onderzoeken vóór 1 januari 2013 of deze opzeggingstermijnen niet moeten aangepast worden in dezelfde verhouding als deze die gebruikt werd voor artikel 65/2.

Bij ontstentenis van een voorstel van een paritair comité of een paritair subcomité worden de opzeggingstermijnen, voorzien krachtens artikel 61, en lager dan die vastgelegd in artikel 65/2, door de Koning verhoogd vanaf 1 januari 2013 in dezelfde verhouding als deze die gebruikt werd voor artikel 65/2 zonder de opzegtermijnen vastgelegd in artikel 65/2 te kunnen overschrijden.”

In de memorie van toelichting bij de wet van 12 april 2011 worden die bepalingen verduidelijkt als volgt:

“Deze paritaire comités of paritaire subcomités zullen deze opzeggingstermijnen, die werden vastgesteld bij een koninklijk besluit dat vóór 1 januari 2012 in werking is getreden, hetzij moeten bevestigen, hetzij voorstellen om deze aan te passen.

Wanneer die comités voor de opzeggingen die vanaf 1 januari 2013 ter kennis worden gebracht, geen voorstel tot behoud of wijziging hebben geformuleerd voor de werklieden die onder afdeling 2 vallen, dan worden die afwijkende opzeggingstermijnen geregeld in de koninklijke besluiten die vóór 1 januari 2012 in werking zijn getreden, verhoogd met 15 percent zonder dat ze hierdoor hoger mogen worden dan de opzegtermijnen voorzien in artikel 65/2.”²

2. Het ontworpen besluit stemt inhoudelijk overeen met het koninklijk besluit van 9 juli 2002 ‘tot vaststelling van de opzeggingstermijnen in de inrichtingen die ressorteren onder de bevoegdheid van het Paritair Comité voor de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs (P.C. 152)’, behoudens dat het enkel van toepassing is op de werkgevers van de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs van de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap³ en op de werklieden waarop artikel 65/1 van de wet van 3 juli 1978 van

¹ Wet van 12 april 2011 ‘houdende aanpassing van de wet van 1 februari 2011 houdende verlenging van de crisismaatregelen en uitvoering van het interprofessioneel akkoord, en tot uitvoering van het compromis van de Regering met betrekking tot het ontwerp van interprofessioneel akkoord’.

² *Parl.St.* Kamer 2010-2011, 53-1322/01, 10.

³ Volgens de gemachtigde zal voor de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs van de Vlaamse Gemeenschap een regeling inzake de opzeggingstermijnen worden getroffen op basis van artikel 61 van de wet van 3 juli 1978. Ter situering van het toepassingsgebied van de thans voorliggende regeling, verdient het aanbeveling om in de aanhef van het voorliggende ontwerp, bij wege van considerans, melding te maken van het desbetreffend advies van het Paritair Comité voor de gesubsidieerde inrichtingen van het vrij onderwijs.

toepassing is, en de duur van de opzeggingstermijnen wordt aangepast. Het ontwerp kan dan ook geacht worden rechtsgrond te vinden in artikel 65/3, § 2, tweede lid, van de wet van 3 juli 1978.

3. De bevoegdheid die de Koning ontleent aan artikel 65/3, § 2, tweede lid, van de wet van 3 juli 1978 is strikt beperkt: hij kan enkel de duur van de opzeggingstermijnen vastgesteld in de in die paragraaf bedoelde koninklijke besluiten verhogen in een welbepaalde verhouding, zonder daarbij andere elementen van de in die besluiten opgenomen regelingen te kunnen wijzigen.⁴ De Raad van State, afdeling Wetgeving, heeft de voorliggende ontwerpen onderzocht rekening houdende met deze beperkte bevoegdheid van de Koning. Dit betekent dat enkel wordt onderzocht of de wijziging van de duur van de opzeggingstermijnen in dezelfde verhouding is als die welke gebruikt werd voor artikel 65/2 van de wet van 3 juli 1978 zonder de opzeggingstermijnen vastgelegd in dat artikel te kunnen overschrijden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

4. Artikel 2, § 2, voorziet in een specifieke opzeggingstermijn in geval van een door de werkgever gegeven ontslag met het oog op werkloosheid met bedrijfstoeslag, namelijk tweeëndertig dagen wat de werklieden betreft die minder dan twintig jaren anciënniteit in de onderneming tellen, en vierenzestig dagen wat de werklieden betreft die twintig of meer jaren anciënniteit in de onderneming tellen. In het voornoemde koninklijk besluit van 9 juli 2002 wordt voor dat geval thans verwezen naar de opzeggingstermijnen bedoeld in artikel 59 van de wet van 3 juli 1978, te weten respectievelijk achtentwintig dagen en zesenvijftig dagen.

Het voorzien in een opzeggingstermijn van tweeëndertig dagen, in plaats van achtentwintig dagen, voor de werknemers die minder dan twintig jaren anciënniteit in de onderneming tellen, gaat eraan voorbij dat artikel 65/2, § 1, eerste lid, eerste streepje, van de wet van 3 juli 1978 voor de werklieden die minder dan zes maanden anciënniteit in de onderneming tellen, voorziet in een opzeggingstermijn van achtentwintig dagen. Aangezien artikel 65/3, § 2, tweede lid, van dezelfde wet bepaalt dat de opzeggingstermijnen vastgesteld in artikel 65/2 niet kunnen worden overschreden, is er geen rechtsgrond voor het bepalen van die termijn op tweeëndertig dagen voor de werklieden die minder dan zes maanden anciënniteit in de onderneming tellen. Voor die werknemers dient de huidige opzeggingstermijn van achtentwintig dagen bijgevolg ongewijzigd te worden overgenomen in het voorliggende ontwerp.

*

⁴ Voor dit laatste zou een beroep dienen te worden gedaan op artikel 61 van de wet van 3 juli 1978, dat evenwel een voorstel van het bevoegde paritair comité of van de Nationale Arbeidsraad impliceert. Wat de voorliggende ontwerpen betreft, is dergelijk voorstel niet voorhanden.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise, en ce qui concerne la Commission paritaire pour les institutions subsidiées de l'enseignement libre et les institutions y ressortissant de l'enseignement libre de la Communauté française et de la Communauté germanophone, à donner exécution à l'article 65/3, § 2, de la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail', inséré par la loi du 12 avril 2011¹. Ce paragraphe est rédigé comme suit :

« Les commissions paritaires et les sous-commissions paritaires compétentes pour les employeurs et les ouvriers auxquels s'applique un arrêté royal déterminant des délais de préavis en vertu de l'article 61 et entré en vigueur avant le 1^{er} janvier 2012, examinent, avant le 1^{er} janvier 2013, s'il y a lieu d'adapter ces délais de préavis dans la même proportion que celle utilisée à l'article 65/2.

À défaut de proposition émise par une commission paritaire ou une sous-commission paritaire, les délais de préavis fixés en vertu de l'article 61 et inférieurs à ceux fixés dans l'article 65/2 sont augmentés par le Roi à partir du 1^{er} janvier 2013 dans la même proportion que celle utilisée pour l'article 65/2 sans pouvoir dépasser les délais de préavis fixés à l'article 65/2 ».

L'exposé des motifs de la loi du 12 avril 2011 commente ces dispositions comme suit :

« En conséquence, ces commissions paritaires et sous-commissions paritaires pourront soit confirmer les délais de préavis dérogatoires prévus dans ces arrêtés royaux entrés en vigueur avant le 1^{er} janvier 2012, soit proposer de les adapter.

Si elles ne font ni une proposition de maintien, ni une proposition de modification, pour les ouvriers visés à la section 2 et pour les préavis notifiés à partir du 1^{er} janvier 2013, les délais dérogatoires prévus dans les arrêtés royaux entrés en vigueur avant le 1^{er} janvier 2012 sont augmentés de 15 pourcent sans qu'ils puissent être plus élevés que les préavis prévus dans l'article 65/2 »².

2. L'arrêté en projet est conforme sur le fond à l'arrêté royal du 9 juillet 2002 'fixant les délais de préavis pour les institutions ressortissant à la Commission paritaire pour les institutions subsidiées de l'enseignement libre (C.P. 152)', si ce n'est qu'il s'applique uniquement aux employeurs des institutions subsidiées de l'enseignement libre de la Communauté française et de la Communauté germanophone³ ainsi qu'aux ouvriers auxquels s'applique l'article 65/1 de la loi du 3 juillet 1978 et que la durée des délais de préavis est adaptée. Le projet peut par conséquent être réputé trouver un fondement juridique à l'article 65/3, § 2, alinéa 2, de la loi du 3 juillet 1978.

¹ Loi du 12 avril 2011 'modifiant la loi du 1^{er} février 2011 portant la prolongation de mesures de crise et l'exécution de l'accord interprofessionnel, et exécutant le compromis du Gouvernement relatif au projet d'accord interprofessionnel'.

² *Doc. parl.*, Chambre, 2010-2011, 53-1322/01, 10.

³ D'après le délégué, pour les institutions subsidiées de l'enseignement libre de la Communauté flamande, un dispositif en matière de délais de préavis sera pris sur la base de l'article 61 de la loi du 3 juillet 1978. Afin de situer le champ d'application du régime à l'examen, il est recommandé de mentionner, dans un considérant dans le préambule du projet à l'examen, l'avis concerné de la Commission paritaire pour les institutions subsidiées de l'enseignement libre.

3. Le pouvoir que le Roi tire de l'article 65/3, § 2, alinéa 2, de la loi du 3 juillet 1978 est strictement limité : il peut uniquement augmenter, dans une proportion déterminée, la durée des délais de préavis fixés par les arrêtés royaux visés dans ce paragraphe sans pouvoir modifier à cet égard d'autres éléments des dispositifs figurant dans ces arrêtés⁴. Le Conseil d'État, section de législation, a examiné les projets à l'examen en tenant compte de ce pouvoir limité du Roi. Il a dès lors uniquement été examiné si la durée des délais de préavis est modifiée dans la même proportion que celle utilisée pour l'article 65/2 de la loi du 3 juillet 1978 sans pouvoir dépasser les délais de préavis fixés dans cet article.

EXAMEN DU TEXTE

Article 2

4. L'article 2, § 2, prévoit un délai de préavis spécifique dans le cadre d'un congé donné par l'employeur en vue du chômage avec complément d'entreprise, à savoir trente-deux jours quand il s'agit d'ouvriers comptant moins de vingt ans d'ancienneté dans l'entreprise, et soixante-quatre jours quand il s'agit d'ouvriers comptant vingt ans ou plus d'ancienneté dans l'entreprise. Actuellement, l'arrêté royal du 9 juillet 2002, précité, renvoie dans ce cas aux délais de préavis visés à l'article 59 de la loi du 3 juillet 1978, à savoir respectivement vingt-huit jours et cinquante-six jours.

La fixation d'un délai de préavis de trente-deux jours, au lieu de vingt-huit jours, pour les travailleurs qui comptent moins de vingt ans d'ancienneté dans l'entreprise ne tient pas compte du fait que l'article 65/2, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, premier tiret, de la loi du 3 juillet 1978 prévoit, pour les ouvriers qui comptent moins de six mois d'ancienneté dans l'entreprise, un délai de préavis de vingt-huit jours. Étant donné que l'article 65/3, § 2, alinéa 2, de la même loi dispose que les délais de préavis fixés à l'article 65/2 ne peuvent pas être dépassés, il n'existe pas de fondement juridique pour fixer ce délai à trente-deux jours pour les ouvriers qui comptent moins de six mois d'ancienneté dans l'entreprise. Pour ces travailleurs, le délai de préavis actuel de vingt-huit jours doit par conséquent être maintenu tel quel dans le projet à l'examen.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME

⁴ Pour ce dernier point, il conviendrait de recourir à l'article 61 de la loi du 3 juillet 1978, qui implique toutefois une proposition de la commission paritaire compétente ou du Conseil national du travail. En ce qui concerne les projets à l'examen, une telle proposition n'existe pas.