



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 52.528/1
van 7 januari 2013

avis 52.528/1
du 7 janvier 2013

over

sur

een wetsvoorstel 'tot wijziging
van de wet van 22 januari 1985
houdende sociale bepalingen
wat het ouderschapsverlof
betreft' (*Parl.St.* Kamer,
nr. 53-2298/001)

une proposition de loi
'modifiant la loi du 22 janvier
1985 contenant des
dispositions sociales en ce qui
concerne le congé parental'
(*Doc. Parl.* Chambre,
n° 53-2298/001)

Op 7 december 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Voorzitter van de Kamer van volksvertegenwoordigers verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een wetsvoorstel 'tot wijziging van de wet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen wat het ouderschapsverlof betreft' (*Parl.St.* Kamer, nr. 53-2298/001).

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 18 december 2012. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Michel TISON, assessor, 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 Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 7 januari 2013.

*

Le 7 décembre 2012, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Président de la Chambre des représentants à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur une proposition de loi 'modifiant la loi du 22 janvier 1985 contenant des dispositions sociales en ce qui concerne le congé parental' (*Doc. Parl. Chambre*, n° 53 2298/001).

Le projet a été examiné par la première chambre le 18 décembre 2012. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Michel TISON, assesseur, 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 Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 7 janvier 2013.

*

STREKKING VAN HET WETSVOORSTEL

1. Het om advies voorgelegde wetsvoorstel¹ strekt ertoe de mogelijkheden inzake het opnemen van ouderschapsverlof te verruimen en meer flexibel te maken door het invoeren van de mogelijkheid om ouderschapsverlof ten belope van een tiende van het voltijds ouderschapsverlof op te nemen. De voorgestelde regeling strekt volgens de toelichting² ertoe “dat ouders gedurende dertig maanden³ een halve dag per week kunnen gebruiken om extra zorgtaken op zich te nemen of om om de twee weken een dag te kunnen thuisblijven”.

Met het oog op de aldus voorgestelde verruiming van de mogelijkheid inzake het opnemen van ouderschapsverlof wordt artikel 102, § 1, van de herstelwet van 22 januari 1985 ‘houdende sociale bepalingen’ (hierna: de herstelwet) gewijzigd.

OPMERKINGEN

2. Artikel 102, § 1, van de herstelwet luidt:

“Een uitkering wordt toegekend aan de werknemer die met zijn werkgever overeenkomt om zijn arbeidsprestaties te verminderen met 1/5, 1/4, 1/3 of 1/2 van het normaal aantal uren van een voltijdse betrekking, ofwel de toepassing vraagt van een collectieve arbeidsovereenkomst die in een dergelijke regeling voorziet ofwel een beroep doet op de bepalingen van artikel 102bis⁴.

De Koning bepaalt bij in Ministerraad overlegd besluit het bedrag van de uitkering, alsmede de nadere voorwaarden en regelen tot toekenning van deze uitkering.”

3.1. Een eerste vaststelling die zich met betrekking tot het bepaalde in artikel 102, § 1, van de herstelwet opdringt, is dat die bepaling niet specifiek betrekking heeft op de regeling van het ouderschapsverlof, maar wel op het algemene stelsel inzake loopbaanonderbreking.⁵ De indieners van het wetsvoorstel beogen, blijkens de toelichting, evenwel uitsluitend een verruiming van de mogelijkheid inzake het opnemen van het ouderschapsverlof. De voorgestelde wijziging van artikel 102, § 1, van de herstelwet zou derhalve in die zin moeten worden geëxpliciteerd en afgebakend.

3.2. Een andere vaststelling is dat in artikel 102, § 1, van de herstelwet enkel een uitkeringsregeling is vervat in geval van een vermindering van arbeidsprestaties, maar dat erin niet het recht op dergelijke vermindering wordt gewaarborgd. Dat laatste maakt niet het voorwerp

¹ Wetsvoorstel ‘tot wijziging van de wet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen wat het ouderschapsverlof betreft’ (*Parl.St.* Kamer, nr. 53-2298/001).

² *Parl.St.* Kamer, nr. 53-2298/001, 4.

³ Rekening houdend met richtlijn 2010/18/EU van de Raad van 8 maart 2010 ‘tot uitvoering van de door BUSINESSEUROPE, UEAPME, het CEEP en het EVV gesloten herziene raamovereenkomst en tot intrekking van Richtlijn 96/34/EG’ dient de betrokken termijn veertig en niet dertig maanden te belopen.

⁴ In artikel 102bis van de herstelwet wordt in het recht op een vermindering van de arbeidsprestaties voorzien voor de palliatieve verzorging van een persoon.

⁵ Zie in die zin ook GwH nr. 63/2009 van 25 maart 2009, B.11.2.

uit van artikel 102, § 1, doch wel van artikel 105, § 1, van de herstelwet. Deze laatste wetsbepaling luidt:

“De Koning kan, bij een in Ministerraad overlegd besluit, bepalen in welke gevallen en onder welke voorwaarden en nadere regelen er een recht wordt toegekend op de onderbreking van de beroepsloopbaan en op het verminderen van de arbeidsprestaties zoals bedoeld in de onderafdelingen 2 en 3⁶.

Het recht op een vermindering van de arbeidsprestaties, bedoeld in het eerste lid, kan enkel ten belope van 1/5 of 1/2 van het normaal aantal uren van een voltijdse betrekking. Tijdens de uitoefening van dit recht op een vermindering van de arbeidsprestaties wordt de werknemer tewerkgesteld op grond van een deeltijdse arbeidsregeling, vastgesteld overeenkomstig de bepalingen van artikel 11*bis* van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten.”

4. Uit wat voorafgaat valt af te leiden dat, indien de indieners van het wetsvoorstel het recht willen toekennen om ouderschapsverlof op te nemen in een eentienderegeling, daartoe ook artikel 105, § 1, van de herstelwet moet worden aangepast door erin tevens melding te maken van het recht, in geval van het ouderschapsverlof, op een vermindering van de arbeidsprestaties ten belope van 1/10 van het normaal aantal uren van een voltijdse betrekking.

De voorgestelde wijziging van artikel 102, § 1, van de herstelwet kan dan worden gehandhaafd met het oog op de verruiming van de uitkeringsregeling tot het ouderschapsverlof ten belope van een tiende van het voltijds ouderschapsverlof.

5. Het staat vervolgens aan de Koning om, ter wille van de transparantie en de coherentie van de regelgeving, de koninklijk besluiten van 2 januari 1991⁷ en 29 oktober 1997⁸, die zijn tot stand gebracht ter uitvoering van respectievelijk de artikelen 102, § 1, en 105, § 1, van de herstelwet, aan te passen aan de voorgestelde verruiming van de mogelijkheid van het opnemen van het ouderschapsverlof.

*

⁶ De betrokken onderafdelingen betreffen respectievelijk de “Onderbreking beroepsloopbaan” en “Het verminderen van de arbeidsprestaties”.

⁷ Koninklijk besluit van 2 januari 1991 ‘betreffende de toekenning van onderbrekingsuitkeringen’.

⁸ Koninklijk besluit van 29 oktober 1997 ‘tot invoering van een recht op ouderschapsverlof in het kader van de onderbreking van de beroepsloopbaan’.

PORTÉE DE LA PROPOSITION DE LOI

1. La proposition de loi soumise pour avis¹ vise à élargir et à rendre plus flexibles les possibilités en matière de congé parental en introduisant la possibilité de prendre un congé parental à concurrence d'un dixième du congé parental à temps plein. Le régime proposé a pour objectif, selon les développements², de permettre « aux parents, pendant trente mois³, de consacrer un demi-jour par semaine à des tâches familiales supplémentaires ou de rester à la maison un jour toutes les deux semaines ».

Eu égard à l'extension ainsi proposée de la possibilité de prendre un congé parental, l'article 102, § 1^{er}, de la loi de redressement du 22 janvier 1985 'contenant des dispositions sociales' (ci-après : la loi de redressement) est modifié.

OBSERVATIONS

2. L'article 102, § 1^{er}, de la loi de redressement dispose :

« Une indemnité est accordée au travailleur qui convient avec son employeur de réduire ses prestations de travail d'1/5, 1/4, 1/3 ou 1/2 du nombre normal d'heures de travail d'un emploi à temps plein ou qui demande l'application d'une convention collective de travail prévoyant un régime semblable ou qui fait appel aux dispositions de l'article 102bis⁴.

Le Roi détermine, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, le montant de l'allocation ainsi que les conditions particulières et les modalités d'octroi de cette allocation ».

3.1. Une première constatation qui s'impose concernant l'article 102, § 1^{er}, de la loi de redressement est que cette disposition ne se rapporte pas spécifiquement au régime du congé parental, mais au régime général d'interruption de carrière⁵. Toutefois, il ressort des développements que les auteurs de la proposition de loi visent exclusivement une extension de la possibilité de prendre un congé parental. La modification proposée de l'article 102, § 1^{er}, de la loi de redressement devrait dès lors être précisée et délimitée dans ce sens.

3.2. Une autre constatation est que l'article 102, § 1^{er}, de la loi de redressement comporte uniquement un régime d'indemnité en cas de réduction des prestations de travail, mais ne garantit pas le droit à une telle réduction. Ce droit ne fait pas l'objet de l'article 102, § 1^{er},

¹ Proposition de loi 'modifiant la loi du 22 janvier 1985 contenant des dispositions sociales en ce qui concerne le congé parental' (*Doc. parl.*, Chambre, n° 53-2298/001).

² *Doc. parl.*, Chambre, n° 53-2298/001, 4.

³ Compte tenu de la directive 2010/18/UE du Conseil du 8 mars 2010 'portant application de l'accord-cadre révisé sur le congé parental conclu par BUSINESSSEUROPE, l'UEAPME, le CEEP et la CES et abrogeant la directive 96/34/CE', le délai doit être de quarante mois et non trente.

⁴ L'article 102bis de la loi de redressement prévoit le droit à une réduction des prestations de travail en cas de soins palliatifs portés à une personne.

⁵ Voir aussi à cet égard C.C., n° 63/2009 du 25 mars 2009, B.11.2.

mais bien de l'article 105, § 1^{er}, de la loi de redressement. Cette dernière disposition légale s'énonce comme suit :

« Le Roi peut, par arrêté royal délibéré en Conseil des Ministres, fixer les cas, les conditions et les modalités d'octroi du droit à l'interruption de la carrière professionnelle et du droit à la réduction des prestations de travail, visés aux sous-sections 2 et 3⁶.

Le droit à la réduction des prestations de travail visé à l'alinéa 1^{er} ne peut s'exercer qu'à concurrence d'1/5 ou d'1/2 du nombre d'heures de travail d'un emploi à temps plein. Durant l'exercice de ce droit à la réduction des prestations de travail le travailleur est occupé dans un régime de travail à temps partiel constaté conformément aux dispositions de l'article 11bis de la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail ».

4. Il se déduit de ce qui précède que si l'intention des auteurs de la proposition de loi est d'octroyer le droit de prendre un congé parental dans le cadre d'un régime d'un dixième, l'article 105, § 1^{er}, de la loi de redressement devra également être adapté à cet effet en y mentionnant le droit, en cas de congé parental, de réduire les prestations de travail à concurrence d'1/10 du nombre normal d'heures de travail d'un emploi à temps plein.

La modification proposée de l'article 102, § 1^{er}, de la loi de redressement peut alors être maintenue en vue d'étendre le régime d'indemnité au congé parental à concurrence d'un dixième du congé parental à temps plein.

5. Il appartient ensuite au Roi, dans un souci de transparence et de cohérence de la réglementation, d'adapter les arrêtés royaux du 2 janvier 1991⁷ et du 29 octobre 1997⁸, pris en exécution, respectivement, des articles 102, § 1^{er}, et 105, § 1^{er}, de la loi de redressement, à l'extension proposée de la possibilité de prendre un congé parental.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME

⁶ Les sous-sections visées concernent respectivement l'« Interruption de la carrière professionnelle » et « La réduction des prestations ».

⁷ Arrêté royal du 2 janvier 1991 'relatif à l'octroi d'allocations d'interruption'.

⁸ Arrêté royal du 29 octobre 1997 'relatif à l'introduction d'un droit au congé parental dans le cadre d'une interruption de la carrière professionnelle'.