RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 52.579/1
van 19 december 2012

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 5 november 2002 tot invoering van een onmiddellijke aangifte van tewerkstelling’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 52.579/1
du 19 décembre 2012

sur

un projet d’arrêté royal ‘modifiant en ce qui concerne son champ d’application l’arrêté royal du 5 novembre 2002 instaurant une déclaration immédiate de l’emploi’

Op 14 december 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Werk verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 5 november 2002 tot invoering van een onmiddellijke aangifte van tewerkstelling'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 19 december 2012. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Wouter PAS, eerste 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 19 december 2012.

*

Le 14 décembre 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 cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant en ce qui concerne son champ d'application l'arrêté royal du 5 novembre 2002 instaurant une déclaration immédiate de l'emploi'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 19 décembre 2012. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Wouter PAS, premier 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 19 décembre 2012.

*

1. 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 onderhavige geval wordt het spoedeisende karakter van de adviesaanvraag gemotiveerd

> "par le fait que cet arrêté intervient en exécution du plan emploi, et plus particulièrement de l'obligation de stage de 1% prévue par ce plan emploi, et qu'il s'impose qu'il soit dès lors publié avant le 31 décembre 2012 pour que les employeurs sachent qu'ils doivent déclarer les stagiaires visés dès le 1er janvier 2013."

*

2. 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 moeten beperken tot 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

3. Het koninklijk besluit van 5 november 2002 'tot invoering van een onmiddellijke aangifte van tewerkstelling, met toepassing van artikel 38 van de wet van 26 juli 1996 tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels', bepaalt welke gegevens de werkgever dient mede te delen aan de instelling die belast is met de inning van de sociale zekerheidsbijdragen en op welke wijze die aangifte dient te gebeuren.

Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit wijzigt het toepassingsgebied van de voornoemde regeling, door een aantal bijkomende categorieën van personen gelijk te stellen met werknemers (artikel 1 van het ontwerp) en door bepaalde leerlingen, studenten of cursisten eraan te onttrekken (artikel 2 van het ontwerp).

4. In de aanhef van het ontwerp wordt, wat de rechtsgrond betreft, verwezen naar artikel 38 van de wet van 26 juli 1996 'tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels'. Dat artikel machtigt de Koning om, bij een in Ministerraad overlegd besluit, wijzigingen aan te brengen inzake de wijze van de inzameling van de gegevens nodig voor de toepassing van de sociale zekerheid en de fiscaliteit bij de werkgevers en de sociaal verzekerden, alsook alle nuttige maatregelen te nemen om de elektronische inzameling en de kwaliteit van de gegevens te bevorderen en te regelen.

Het te wijzigen koninklijk besluit van 5 november 2002 werd genomen ter uitvoering van genoemd artikel 38 van de wet van 26 juli 1996. Dat besluit werd bekrachtigd bij

de wet van 24 februari 2003.[1] Bijgevolg kan dat besluit in beginsel niet meer bij koninklijk besluit maar enkel nog bij wet worden gewijzigd. Artikel 12*ter* van dat besluit, ingevoegd bij de wet van 24 december 2002, bevat evenwel een machtiging aan de Koning om bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad het toepassingsgebied van het (bekrachtigd) besluit te wijzigen. Het is bijgevolg dit artikel 12*ter* dat rechtsgrond biedt voor het om advies voorgelegde ontwerp.

De verwijzing naar artikel 38 van de wet van 26 juli 1996 in het eerste lid van de aanhef dient dan ook te worden weggelaten en in het tweede lid van de aanhef, dat het eerste lid wordt, dient te worden verwezen naar artikel 12*ter* van het koninklijk besluit van 5 november 2002.

*

[1] Wet van 24 februari 2003 'tot bekrachtiging van diverse koninklijke besluiten genomen met toepassing van de artikelen 38 en 39 van de wet van 26 juli 1996 tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels'.

1. Conformément à l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée

> « par le fait que cet arrêté intervient en exécution du plan emploi, et plus particulièrement de l'obligation de stage de 1 % prévue par ce plan emploi, et qu'il s'impose qu'il soit dès lors publié avant le 31 décembre 2012 pour que les employeurs sachent qu'ils doivent déclarer les stagiaires visés dès le 1er janvier 2013. »

*

2. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. L'arrêté royal du 5 novembre 2002 'instaurant une déclaration immédiate de l'emploi, en application de l'article 38 de la loi du 26 juillet 1996 portant modernisation de la sécurité sociale et assurant la viabilité des régimes légaux des pensions' détermine les données que l'employeur est tenu de communiquer à l'institution chargée de la perception des cotisations de sécurité sociale et les modalités de cette déclaration.

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis modifie le champ d'application de la réglementation précitée en assimilant plusieurs catégories supplémentaires de personnes aux travailleurs (article 1 du projet) et en excluant certains élèves, étudiants ou apprenants de celui-ci (article 2 du projet).

4. En ce qui concerne le fondement juridique, le préambule du projet fait référence à l'article 38 de la loi du 26 juillet 1996 'portant modernisation de la sécurité sociale et assurant la viabilité des régimes légaux des pensions'. Cet article habilite le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, à apporter des modifications en ce qui concerne le mode de collecte des données indispensables à l'application de la sécurité sociale et de la fiscalité auprès des employeurs et des assurés sociaux, et également à prendre toutes les mesures utiles en vue de promouvoir et de régler la collecte par voie électronique, ainsi que la qualité des données.

L'arrêté royal du 5 novembre 2002 à modifier a été pris en exécution de l'article 38 précité de la loi du 26 juillet 1996. Cet arrêté a été confirmé par la loi du 24 février 2003 [1]. Par conséquent, cet arrêté ne peut, en principe, plus être modifié par un arrêté

[1] Loi du 24 février 2003 'portant confirmation de divers arrêtés royaux pris en application des articles 38 et 39 de la loi du 26 juillet 1996 portant modernisation de la sécurité sociale et assurant la viabilité des régimes légaux des pensions'.

royal, mais uniquement par une loi. Toutefois, l'article 12*ter* de cet arrêté, inséré par la loi du 24 décembre 2002, habilite toutefois le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, à modifier le champ d'application de l'arrêté (confirmé). C'est donc cet article 12*ter* qui procure un fondement juridique au projet soumis pour avis.

Il convient dès lors d'omettre la référence à l'article 38 de la loi du 26 juillet 1996 faite au premier alinéa du préambule et de viser, au deuxième alinéa du préambule, qui devient le premier alinéa, l'article 12*ter* de l'arrêté royal du 5 novembre 2002.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS Marnix VAN DAMME