



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 53.755/1/V
van 23 juli 2013

avis 53.755/1/V
du 23 juillet 2013

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'houdende uitvoering
van hoofdstuk 4, afdeling 2,
van de wet van 22 april 2012
ter bestrijding van de loonkloof
tussen mannen en vrouwen'

un projet d'arrêté royal 'portant
exécution du chapitre 4,
section 2, de la loi du
22 avril 2012 visant à lutter
contre l'écart salarial entre
hommes et femmes'

Op 17 juli 2013 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 'houdende uitvoering van hoofdstuk 4, afdeling 2, van de wet van 22 april 2012 ter bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen'.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 23 juli 2013. De kamer was samengesteld uit Jan CLEMENT, staatsraad, voorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Pierre BARRA, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Raf AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jan CLEMENT, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 juli 2013.

*

Le 17 juillet 2013, 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 'portant exécution du chapitre 4, section 2, de la loi du 22 avril 2012 visant à lutter contre l'écart salarial entre hommes et femmes'.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 23 juillet 2013. La chambre était composée de Jan CLEMENT, conseiller d'État, président, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Pierre BARRA, conseillers d'État, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Raf AERTGEERTS, premier auditeur chef de section.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 23 juillet 2013.

*

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 verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door het feit dat de wettelijke bepaling die rechtsgrond moet bieden voor het ontwerp in werking is getreden op 1 juli 2013 en dat bijgevolg de termijnen met betrekking tot de door deze wet bepaalde controle van de sectorale functieclassificaties beginnen lopen zijn sinds de voormelde datum, zodat de uitvoeringsmaatregelen inzake deze controle uitwerking moeten krijgen vanaf 1 juli 2013.

*

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, 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 ontwerp strekt ertoe uitvoering te geven aan artikel 6/4 van de wet van 22 april 2012 ter bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen, ingevoegd door de “wet van x juli 2013 tot wijziging van de wetgeving met betrekking tot de bestrijding van de loonkloof tussen mannen en vrouwen”. Deze wet is nog niet bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad, maar is op 6 juni 2013 aangenomen in plenaire vergadering door de Kamer van volksvertegenwoordigers¹ en niet geëvoceerd door de Senaat op 25 juni 2013². De gemachtigde deelt mee dat deze wet door de Koning werd bekrachtigd en afgekondigd op 12 juli 2013.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

AANHEF

4. Tussen het tweede en het derde lid van de aanhef dient een nieuw lid te worden toegevoegd waarin melding wordt gemaakt van het advies van de Inspectie van Financiën van 18 juli 2013.

¹ Parl.St., Kamer, 2012-2013, nr. 2739/5.

² Parl.St., Senaat, 2012-2013, nr. 5-2134/1.

DISPOSITIEF

Artikel 2

5. Artikel 2, § 2, van het ontwerp bevat bepalingen met betrekking tot de taal waarin de gecoördineerde versie van de actueel toepasselijke functieclassificatie door het betrokken paritair comité of subcomité wordt opgesteld. In zoverre daarmee het gebruik der talen wordt geregeld, hetzij in bestuurszaken, hetzij in de sociale betrekkingen tussen de werkgevers en hun personeel, kan een dergelijke regeling overeenkomstig artikel 30 van de Grondwet enkel door de wetgever worden vastgesteld, nog afgezien van de vraag of geen aspecten worden geregeld die overeenkomstig artikel 129 van de Grondwet tot de bevoegdheid van de Vlaamse en de Franse Gemeenschap moeten worden gerekend.

Artikel 12

6. Artikel 12 van het ontwerp bepaalt dat dit besluit uitwerking heeft met ingang van 1 juli 2013.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan deze worden gebillijkt.

Dienaangaande wijst de gemachtigde erop dat de wettelijke bepaling die rechtsgrond moet bieden voor het ontwerp in werking is getreden op 1 juli 2013 en dat met een dienstnota van 29 maart 2013 en een e-mailbericht van 31 mei 2013 aan de paritaire comités en sub-comités kennis werd gegeven van de in aantocht zijnde regelgeving (wet van 12 juli 2013 én het onderhavige uitvoeringsbesluit) en de nodige informatie om deze regelgeving onmiddellijk te kunnen toepassen, zodat de betrokkenen (paritaire organen, werkgevers en werknemers) niet benadeeld worden door de terugwerkende kracht van het besluit en er geen verkregen situaties worden aangetast.

Onder dat voorbehoud kan de terugwerkende kracht wellicht worden gebillijkt.

BIJLAGE 1

7. In bijlage 1 bij het ontwerp, derde alinea onder het opschrift “Instructies voor het opstellen van de gecoördineerde versie” wordt de tekst herhaald van artikel 2, § 2, van het ontwerp. Te dien aanzien moet de onder randnummer 5 opgenomen opmerking worden herhaald.

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 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 la disposition légale qui doit procurer un fondement légal au projet, est entrée en vigueur le 1^{er} juillet 2013 et que, par conséquent, les délais relatifs au contrôle des classifications de fonctions sectorielles fixés par cette loi ont commencé à courir depuis cette date, de sorte que les mesures d'exécution concernant ce contrôle doivent produire leurs effets à partir du 1^{er} juillet 2013.

*

2. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, 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. Le projet a pour objet de donner exécution à l'article 6/4 de la loi du 22 avril 2012 'visant à lutter contre l'écart salarial entre hommes et femmes', inséré par la « loi du X juillet 2013 portant modification de la législation relative à la lutte contre l'écart salarial entre hommes et femmes ». Cette loi n'a pas encore été publiée au Moniteur belge mais elle a été adoptée en séance plénière par la Chambre des représentants¹ le 6 juin 2013 et elle n'a pas été évoquée par le Sénat le 25 juin 2013². Le délégué précise que cette loi a été sanctionnée et promulguée par le Roi le 12 juillet 2013.

EXAMEN DU TEXTE

PRÉAMBULE

4. Un nouvel alinéa sera ajouté entre les deuxième et troisième alinéas du préambule mentionnant l'avis de l'Inspection des Finances du 18 juillet 2013.

¹ *Doc. parl.*, Chambre, 2012-2013, n° 2739/5.

² *Doc. parl.*, Sénat, 2012-2013, n° 5-2134/1.

DISPOSITIF

Article 2

5. L'article 2, § 2, du projet, contient des dispositions relatives à la langue dans laquelle la commission ou la sous-commission paritaire concernée établit la version coordonnée de la classification de fonctions actuellement applicable. Dans la mesure où l'emploi des langues est ainsi réglé, soit en matière administrative, soit dans les relations sociales entre les employeurs et leur personnel, seul le législateur peut arrêter un tel dispositif, conformément à l'article 30 de la Constitution, indépendamment de la question de savoir si des aspects ne sont pas réglés qui, conformément à l'article 129 de la Constitution, doivent être rattachés à la compétence des communautés française et flamande.

Article 12

6. L'article 12 du projet dispose que cet arrêté produit ses effets le 1^{er} juillet 2013.

On sait que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est permise que sous certaines conditions, à savoir lorsqu'il existe un fondement légal à cet effet, lorsque la rétroactivité se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

La rétroactivité des dispositions en projet ne peut être admise que si elle s'inscrit à l'une des hypothèses énumérées.

À cet égard, le délégué souligne que la disposition légale qui doit procurer un fondement juridique au projet est entrée en vigueur le 1^{er} juillet 2013 et que les dispositions législatives et réglementaires en cours d'élaboration (loi du 12 juillet 2013 et le présent arrêté d'exécution) ainsi que l'information nécessaire permettant d'appliquer immédiatement ces dispositions, ont été portées à la connaissance des commissions et sous-commissions paritaires par une note de service du 29 mars 2013 et un courriel du 31 mai 2013 de sorte que la rétroactivité de l'arrêté ne porte pas préjudice aux intéressés (organes paritaires, employeurs et travailleurs) et qu'il n'est pas porté atteinte à des situations acquises.

Sous cette réserve, la rétroactivité peut sans doute se justifier.

ANNEXE 1

7. L'annexe 1 du projet, alinéa 3, sous l'intitulé « Instructions pour l'établissement de la version coordonnée », réitère le texte de l'article 2, § 2, du projet. À cet égard, il convient de rappeler l'observation formulée au point 5.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Jan CLEMENT