RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 55.481/1
van 24 maart 2014

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde transportactiviteiten’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 55.481/1
du 24 mars 2014

sur

un projet d’arrêté royal ‘portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités de transport’

Op 21 februari 2014 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 uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde transportactiviteiten'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 13 maart 2014. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX en Michel TISON, assessoren, 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 Wouter PAS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 24 maart 2014.

*

Le 21 février 2014, 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 'portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités de transport'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 13 mars 2014. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Wouter PAS, conseillers d'État, Marc RIGAUX et Michel TISON, assesseurs, 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 Wouter PAS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 24 mars 2014.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe, wat de sector van het wegvervoer en de logistiek voor rekening van derden betreft, uitvoering te geven aan de regeling die in hoofdstuk VI/1, afdeling 1, van de wet van 12 april 1965 'betreffende de bescherming van het loon der werknemers' (hierna: de loonbeschermingswet) is opgenomen betreffende de hoofdelijke aansprakelijkheid van opdrachtgevers, aannemers en onderaannemers voor de betaling van het loon aan de betrokken werknemers.

Het ontwerp definieert het begrip "activiteiten", zoals bedoeld in artikel 35/1, § 1, 1°, van de loonbeschermingswet, en stelt het minimumloon en de referteperiode, zoals bedoeld in artikel 35/3, § 3, tweede lid, van dezelfde wet, vast.

2. Rechtsgrond voor de ontwerpen wordt geboden door de artikelen 35/1, § 1, 1°, en 35/3, § 3, tweede lid, van de loonbeschermingswet.

VORMVEREISTEN

3.1. Artikel 35/1, § 1, 1°, van de loonbeschermingswet schrijft met betrekking tot het bepalen door de Koning van de activiteiten waarop de regeling van toepassing is het eenparig advies voor van het bevoegde paritair comité of subcomité. Bij ontstentenis van een bevoegd of werkend comité wordt dat advies gegeven door de Nationale Arbeidsraad. Bij ontstentenis van een eenparig advies treedt de Koning op bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.

3.2. In de aanhef bij het ontwerp wordt melding gemaakt van het eenparig advies van het "Paritair Subcomité voor het wegvervoer en de logistiek voor rekening van derden", gegeven op 20 juni 2013.

Uit het bij de adviesaanvraag gevoegde dossier blijkt evenwel dat het unanieme advies van de sociale partners verleend werd door het Paritair Comité voor het vervoer en de logistiek (PC 140).

3.3. De rechtsgrond voor artikel 1 van het ontwerp vereist, zoals hoger vermeld, het advies van het "bevoegde paritair comité of subcomité".

Gelet op de ontworpen regeling in artikel 1 van het ontwerp, waarbij de werken of diensten "vermeld in het koninklijk besluit dat de bevoegdheid regelt van het Paritair Subcomité voor het wegvervoer en de logistiek voor rekening van derden" beoogd worden, moet aangenomen worden dat onder het bevoegde paritair comité of paritair subcomité in dit geval het "Paritair Subcomité voor het wegvervoer en de logistiek voor rekening van derden" moet worden verstaan.

3.4. In dat verband moet immers worden vastgesteld dat artikel 38 van de wet van 5 december 1968 'betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités' de paritaire comités en de paritaire subcomités met betrekking tot de hun toevertrouwde opdrachten

op gelijke voet stelt. Tussen paritaire comités en paritaire subcomités bestaat er op het vlak van het uitoefenen van hun bevoegdheden in beginsel geen hiërarchische verhouding.[1]

3.5. Uit wat voorafgaat volgt dat het ontwerp slechts kan worden aangenomen na eenparig advies van het Paritair Subcomité voor het wegvervoer en de logistiek voor rekening van derden (of na overleg in de Ministerraad). In de huidige stand van het dossier is bijgevolg niet voldaan aan de door artikel 35/1, § 1, 1°, van de loonbeschermingswet opgelegde vormvereisten.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Het eerste lid van de aanhef redigere men als volgt : "Gelet op de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, artikel 35/1, § 1, 1°, ingevoegd bij de wet van 29 maart 2012 en gewijzigd bij de wet van 11 februari 2013, en artikel 35/3, § 3, tweede lid, ingevoegd bij de wet van 29 maart 2012;".

*

[1] De wettelijke organisatie van de binding van de collectieve arbeidsovereenkomsten en de wettelijke hiërarchie der rechtsbronnen vormen uitzonderingen op dit beginsel (zie artikel 8, eerste lid en artikel 51, tweede en derde lid, van de wet van 5 december 1968).

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet, en ce qui concerne le secteur du transport routier et de la logistique pour le compte de tiers, de pourvoir à l'exécution du régime inscrit au chapitre VI/1, section 1, de la loi du 12 avril 1965 'concernant la protection de la rémunération des travailleurs' (ci-après : la loi sur la protection de la rémunération) relatif à la responsabilité solidaire des donneurs d'ordre, entrepreneurs et sous-traitants pour le paiement de la rémunération aux travailleurs concernés.

Le projet définit la notion d'« activités », visée à l'article 35/1, § 1er, 1°, de la loi sur la protection de la rémunération et fixe le salaire minimum et la période de référence, visés à l'article 35/3, § 3, alinéa 2, de la même loi.

2. Le projet trouve son fondement juridique dans les articles 35/1, § 1er, 1°, et 35/3, § 3, alinéa 2, de la loi sur la protection de la rémunération.

FORMALITÉS

3.1. L'article 35/1, § 1er, 1°, de la loi sur la protection de la rémunération prescrit l'avis unanime de la commission ou sous-commission paritaire compétente en ce qui concerne la détermination par le Roi des activités auxquelles le régime s'applique. À défaut d'une commission compétente ou effective, cet avis est donné par le Conseil national du travail. À défaut d'avis unanime, le Roi agit par arrêté délibéré en Conseil des ministres.

3.2. Le préambule du projet fait état de l'avis unanime de la « Sous-commission paritaire pour le transport routier et la logistique pour compte de tiers », donné le 20 juin 2013.

Toutefois, il ressort du dossier joint à la demande d'avis que l'avis unanime des partenaires sociaux a été donné par la Commission paritaire du transport et de la logistique (CP 140).

3.3. Le fondement juridique de l'article 1er du projet requiert, ainsi qu'il a été mentionné ci-dessus, l'avis de la « commission ou sous-commission paritaire compétente ».

Eu égard à la disposition en projet sous l'article 1er du projet, qui vise les travaux ou services « mentionnés dans l'arrêté royal qui détermine la compétence de la Sous-commission paritaire pour le transport routier et la logistique pour compte de tiers », il y a lieu d'admettre que par la commission ou sous-commission paritaire compétente, il faut entendre en l'occurrence la « Sous-commission paritaire pour le transport routier et la logistique pour compte de tiers ».

3.4. À cet égard, il faut en effet constater que l'article 38 de la loi du 5 décembre 1968 'sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires' met sur un pied d'égalité les commissions paritaires et les sous-commissions paritaires à l'égard des missions qui leur sont

confiées. En principe, il n'existe aucun rapport hiérarchique [1] entre les commissions paritaires et les sous-commissions paritaires en ce qui concerne l'exercice de leurs compétences.

3.5. Il résulte de ce qui précède que le projet ne peut être adopté qu'après l'avis unanime de la Sous-commission paritaire pour le transport routier et la logistique pour compte de tiers (ou après délibération en Conseil des ministres). Par conséquent, dans l'état actuel du dossier, les formalités imposées par l'article 35/1, § 1er, 1°, de la loi sur la protection de la rémunération ne sont pas remplies.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. On rédigera le premier alinéa du préambule comme suit : « Vu la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, l'article 35/1, § 1er, 1°, inséré par la loi du 29 mars 2012 et modifié par la loi du 11 février 2013, et l'article 35/3, § 3, alinéa 2, inséré par la loi du 29 mars 2012 ; ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS Marnix VAN DAMME

[1] L'organisation légale de la force obligatoire des conventions collectives de travail et la hiérarchie légale des sources juridiques constituent des exceptions à ce principe (voir l'article 8, alinéa 1er, et l'article 51, alinéas 2 et 3, de la loi du 5 décembre 1968).