



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 56.789/1
van 11 december 2014

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering 'tot wijziging
van diverse bepalingen van het koninklijk besluit van
9 juni 1999 houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999
betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers'

Op 12 november 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Werk, Economie, Innovatie en Sport verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse bepalingen van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 27 november 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.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 december 2014.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe een aantal technische wijzigingen aan te brengen in het koninklijk besluit van 9 juni 1999 ‘houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’. Die wijzigingen houden inzonderheid verband met sommige wijzigingen die door de wet van 26 december 2013¹ werden aangebracht in de wet van 3 juli 1978 ‘betreffende de arbeidsovereenkomsten’.

De inhoud van het ontwerp stemt overeen met die van het gelijknamige ontwerp van koninklijk besluit waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 16 mei 2014 advies 56.091/1 heeft gegeven. Ingevolge de bevoegdheidsoverdracht van de betrokken aangelegenheid naar de gewesten met ingang van 1 juli 2014,² kon dat besluit echter na die datum niet meer tot stand worden gebracht.

Het te nemen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2014, met uitzondering van artikel 6, dat in werking treedt volgens de normale regels van inwerkingtreding van besluiten (de tiende dag volgend op de dag van de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*).

2. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de artikelen 4, § 4, 7 en 8, § 1, van de wet van 30 april 1999 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’, waaraan wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

3. In de bij artikel 2, 4°, van het ontwerp ontworpen zinsnede schrijve men “berekend en aangepast”.

Artikel 4

4. Uit de door de gemachtigde verstrekte toelichting is gebleken dat bepaalde onderdelen van de in de ontworpen artikelen 37 en 37/1 van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 opgenomen indexeringsformule niet juist zijn.

¹ Wet van 26 december 2013 ‘betreffende de invoering van een eenheidsstatuut tussen arbeiders en bedienden inzake de opzeggingstermijnen en de carenzdag en begeleidende maatregelen’.

² Overeenkomstig artikel 6, § 1, IX, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ zijn de gewesten bevoegd voor de tewerkstelling van buitenlandse arbeidskrachten, met uitzondering van de normen betreffende de arbeidskaart afgeleverd in het kader van de specifieke verblijfssituatie van de betrokken personen en de vrijstellingen van beroepskaarten verbonden aan de specifieke verblijfssituatie van de betrokken personen. Die bevoegdheid behelst met name de aangelegenheden die geregeld worden in de wet van 30 april 1999 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’. Zie het desbetreffende voorstel van bijzondere wet, *Parl.St.* Senaat 2012-2013, 5-2232/1, 109; *Parl.St.* Senaat 2012-2013, 5-2232/5, 34.

Het ontwerp zal op dit punt moeten worden nagekeken en waar nodig aangepast.

5. Het verdient aanbeveling om in de ontworpen artikelen 37, tweede lid, 1°, en 37/1, tweede lid, 1°, van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 te bepalen dat de index wordt vastgesteld door de FOD Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg “overeenkomstig artikel 131, vierde lid, 1°, van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten”.

Artikel 6

6. Artikel 6 van het ontwerp bepaalt dat het te nemen besluit, met uitzondering van artikel 5, uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2014.

Voor het bepalen van de datum van inwerkingtreding op 1 januari 2014 is er uit bevoegdheidsrechtelijk oogpunt geen beletsel. Wel dient nagegaan te worden of de terugwerkende kracht in overeenstemming is met de voorwaarden inzake retroactieve inwerkingtreding.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is immers slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar, 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 derhalve worden gebillijkt.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME