



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 57.551/1
van 18 juni 2015

avis 57.551/1
du 18 juin 2015

over

sur

een ontwerp van besluit van de
Brusselse Hoofdstedelijke
Regering 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van 9 juni 1999
houdende de uitvoering van de wet
van 30 april 1999 betreffende de
tewerkstelling van buitenlandse
werknemers, met betrekking tot de
toegang tot de arbeidsmarkt van
langdurig ingezeten onderdanen en
van onderdanen van een nieuwe
Lidstaat van de Europese Unie'

un projet d'arrêté du
Gouvernement de la Région de
Bruxelles-Capitale 'modifiant
l'arrêté royal du 9 juin 1999
portant exécution de la loi du
30 avril 1999 relative à
l'occupation des travailleurs
étrangers, en ce qui concerne
l'accès au marché de l'emploi de
résidents de longue durée et de
ressortissants d'un nouvel Etat
membre de l'Union européenne'

Op 20 mei 2015 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest, bevoegd voor Tewerkstelling, Economie en Brandbestrijding en Dringende medische Hulp, verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, met betrekking tot de toegang tot de arbeidsmarkt van langdurig ingezeten onderdanen en van onderdanen van een nieuwe Lidstaat van de Europese Unie'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 2 juni 2015. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Thomas MAES, adjunct-auditeur.

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 18 juni 2015.

*

Le 20 mai 2015, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé de l'Emploi, de l'Économie et de la Lutte contre l'Incendie et l'Aide médicale urgente, à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale 'modifiant l'arrêté royal du 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers, en ce qui concerne l'accès au marché de l'emploi de résidents de longue durée et de ressortissants d'un nouvel Etat membre de l'Union européenne'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 2 juin 2105. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Wouter PAS, conseillers d'État, Marc RIGAUX, assesseur, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Thomas MAES, auditeur adjoint.

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 18 juin 2015.

*

STREKKING EN RECHTSGROND

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering strekt tot het opheffen van de bepalingen in het koninklijk besluit van 9 juni 1999 ‘houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’ die enerzijds tijdelijke uitzonderingen inhouden op de vrijstelling van de verplichting tot het verkrijgen van een arbeidskaart, en anderzijds inhouden dat de arbeidskaart B initieel enkel verleend wordt voor zogenaamde knelpuntberoepen (artikel 8, alsook de artikelen 2, 4 en 5), en dit zowel voor onderdanen van nieuwe lidstaten van de Europese Unie (EU) als voor onderdanen van een staat die geen deel uitmaakt van de Europese Economische Ruimte die in een andere lidstaat van de Europese Unie de status van langdurig ingezetene hebben verworven. Voor deze laatste categorie, de langdurig ingezetene derdelanders, wordt een toegangsbeperking tot de arbeidsmarkt gehandhaafd. Zij blijven de eerste twaalf maanden van hun tewerkstelling onderworpen aan een arbeidsvergunning en een arbeidskaart B, die enkel wordt afgeleverd in knelpuntberoepen (artikel 3 van het ontwerp). Na deze twaalf maanden worden zij vrijgesteld van de verplichting tot het verkrijgen van een arbeidskaart (artikel 1).

Daarnaast bevat het ontwerp een rechtzetting in de berekeningswijze van de indexaanpassing van bepaalde bezoldigingsbedragen die worden gebruikt om de vrijstelling van een arbeidskaart te bepalen voor sommige hooggeschoolde niet-EU werknemers (artikelen 6 en 7).

2. Zoals blijkt uit het eerste lid van de aanhef, wordt voor het ontwerp rechtsgrond gezocht in artikel 7, eerste lid, en artikel 8, §§ 1 en 2, van de wet van 30 april 1999 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’.

Deze bepalingen machtigen de Koning op zeer ruime wijze om te voorzien in een regeling voor de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

Krachtens artikel 6, § 1, IX, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ (hierna: BWHI), zoals gewijzigd bij de bijzondere wet van 6 januari 2014, 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”.

In de parlementaire voorbereiding van de bijzondere wet van 6 januari 2014 ‘met betrekking tot de Zesde Staatshervorming’ wordt de bevoegdheidsverdeling in deze aangelegenheid als volgt toegelicht:

“Het voorstel voorziet in de regionalisering van de arbeidskaarten A en B alsook van de beroepskaart voor zelfstandigen met inbegrip van de hiermee verbonden vrijstellingen. Dit betekent dat de gewesten bevoegd zijn voor de regelgeving, de toepassing, de controle en de handhaving ervan.

De vaststelling van de inbreuken kan eveneens worden verricht door de daartoe door de federale overheid gemachtigde ambtenaren. Het voorstel wijzigt in elk geval niets aan de residuaire bevoegdheid van de federale overheid inzake politie.

Wat de arbeidskaarten A en B betreft, worden de gewesten aldus bevoegd voor de aangelegenheden die geregeld worden in de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en de hiermee verbandhoudende besluiten die ter uitvoering hiervan genomen zijn en dit voor zover deze normen geen betrekking hebben op de arbeidskaart C en de hiermee verbonden vrijstellingen die federaal blijven. Het gaat in elk geval om :

- het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers;

- het koninklijk besluit van 23 mei 2006 betreffende de modaliteiten van indiening van de aanvragen en aflevering van de arbeidsvergunning en arbeidskaarten bepaald in artikel 38^{quater}, § 3, van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

De gewesten en de federale overheid zijn elk wat hun bevoegdheden betreft, bevoegd voor wat geregeld wordt door het koninklijk besluit van 16 april 1992 tot reorganisatie van de Adviesraad voor buitenlandse arbeidskrachten.

De federale overheid blijft bevoegd voor de uitwerking van de normen met betrekking tot de arbeidskaart die een rechtstreekse afgeleide is van een bepaalde verblijfssituatie. Het gaat om de zogenaamde arbeidskaart C. De federale bevoegdheid inzake de arbeidskaart C strekt ertoe om vreemdelingen die niet naar België zijn gekomen om te werken en een onzeker en voorlopig verblijfsstatuut hebben, de mogelijkheid te bieden om werk te vinden”.¹

Aangezien het ontwerp betrekking heeft op de regeling inzake de arbeidsvergunning en de arbeidskaart B zoals vervat in het koninklijk besluit van 9 juni 1999 behoort de ontworpen regeling tot de bevoegdheid van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest.²

Gelet op artikel 83 BWHI en artikel 38 van de bijzondere wet van 12 januari 1989 ‘met betrekking tot de Brusselse Instellingen’ komt het de Brusselse Hoofdstedelijke Regering toe om, wat de overgedragen gewestbevoegdheden betreft, uitvoering te geven aan de in artikel 7 en artikel 8, §§ 1 en 2, van de wet van 30 april 1999 vermelde machtigingen.

¹ Parl.St. Senaat 2012-13, nr. 5-2232/1, 109 en 110.

² Gelet op artikel 4 van de bijzondere wet van 12 januari 1989 ‘met betrekking tot de Brusselse Instellingen’.

VORMVEREISTEN

3. Artikel 19, eerste lid, van de wet van 30 april 1999 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’ bepaalt:

“Ter uitvoering van de Hem door de wet toegekende bevoegdheden, wint de Koning het advies in van de Adviesraad voor de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, hier ‘Adviesraad’ genoemd, behalve in geval van dringende noodzakelijkheid.”

Zoals blijkt uit de bij de adviesaanvraag gevoegde stukken werd over het ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering geen advies ingewonnen van de voornoemde Adviesraad.

Uit de *sub* 2 geciteerde toelichting bij het voorstel dat de bijzondere wet van 6 januari 2014 werd, blijkt dat het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest bevoegd is geworden voor “wat geregeld wordt door het koninklijk besluit van 16 april 1992 tot reorganisatie van de Adviesraad voor buitenlandse arbeidskrachten”. Zolang deze Adviesraad niet is opgeheven of anders ingericht wordt door het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest is de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, die optreedt op basis van de rechtsgronden in de wet van 30 april 1999 nog steeds gehouden een ontwerp van besluit ter uitvoering van deze wet voor advies aan de Adviesraad voor te leggen, behalve in geval van dringende noodzakelijkheid.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

4. Het nieuw in te voegen punt 35° van artikel 2, eerste lid, van het koninklijk besluit van 9 juni 1999, bepaalt dat met arbeidsperioden worden gelijkgesteld de perioden van algehele arbeidsongeschiktheid ten gevolge van een beroepsziekte, een arbeidsongeval of een ongeval op de weg naar en van het werk, die zich voordeden op een moment dat de betrokkene werd tewerkgesteld door een in het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest gevestigde werkgever.

Deze territoriale beperking tot het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest staat op gespannen voet met de beginselen van de Belgische economische unie.

In de parlementaire voorbereiding van de bijzondere wet van 6 januari 2014 ‘met betrekking tot de Zesde Staatshervorming’ wordt gewezen op het beginsel van wederzijdse erkenning dat de gewesten moeten in acht nemen bij de uitoefening van hun bevoegdheden inzake de tewerkstelling van buitenlandse arbeidskrachten:

“De gewesten moeten hun bevoegdheid inzake de arbeidskaart A en B en inzake de beroepskaarten uitoefenen met inachtneming van de Belgische economische unie zoals dat tot uiting komt in artikel 6, § 1, VI, derde lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 wat het bestaan van vrij verkeer van personen (dat het vrije verkeer van werknemers en het vrij vestigingsrecht omvat), goederen, diensten en kapitalen tussen de gewesten impliceert.

Deze beginselen van vrij verkeer omvatten het beginsel van de wederzijdse erkenning. Het beginsel van de wederzijdse erkenning betekent volgens het Grondwettelijk Hof dat een persoon die diensten aanbiedt op het grondgebied van een deelgebied van de Staat en zich daarbij gedraagt naar de toepasselijke regels, verondersteld wordt die activiteit vrij te kunnen uitoefenen op het grondgebied van elk ander deelgebied van de Staat, tenzij dat deelgebied aantoonde dat striktere regels moeten worden opgelegd teneinde een wettig doel te bereiken³.

De werknemer die een arbeidskaart A in een van de gewesten krijgt, kan op basis van diezelfde vergunning eveneens in de twee andere gewesten werken. De zelfstandige die in één gewest een beroepskaart heeft gekregen, kan zijn activiteit in de andere gewesten uitoefenen, maar de vrijheid om zijn exploitatiezetel te vestigen in de andere gewesten kan worden beperkt omwille van dwingende redenen van algemeen belang.”⁴

Gelet op deze beginselen moet er in het ontworpen artikel 2, eerste lid, 35°, van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 bij het berekenen van de in aanmerking te nemen periode van arbeid rekening worden gehouden met activiteiten en gelijkgestelde periodes bij werkgevers gevestigd in de drie Belgische gewesten.

Bovendien staat de ontworpen beperking van de gelijkstelling met tewerkstelling tot in het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest gevestigde werkgevers op gespannen voet met de richtlijn 2003/109/EG van de Raad van 25 november 2003 ‘betreffende de status van langdurig ingezetenen onderdanen van derde landen’. Artikel 21, tweede lid, van deze richtlijn staat de lidstaten immers enkel toe om de toegang tot de arbeidsmarkt voor langdurig ingezetenen derdelanders te beperken gedurende de eerste 12 maanden tewerkstelling. Door de gelijkstelling met tewerkstelling in het Waalse Gewest of het Vlaamse Gewest niet in aanmerking te nemen zou deze termijn van 12 maanden – die immers geldt ten aanzien van België in zijn geheel – kunnen worden overschreden, wat alsdan een miskennis van de richtlijn tot gevolg zou hebben.

Artikel 3

5. Het door artikel 3 van het ontwerp nieuw toe te voegen vijfde lid van artikel 9 van het koninklijk besluit van 9 juni 1999, betreft het afleveren van de arbeidsvergunning en de arbeidskaart B aan langdurig ingezetenen derdelanders en hun werkgevers. De twee laatste volzinnen van deze bepaling luiden:

“De elektronische bestanden met betrekking tot de toegekende arbeidskaarten die maandelijks door de bevoegde overheden worden bezorgd aan de RSZ, worden door deze laatste gekruist met de Dimona-databank; vastgestelde onregelmatigheden worden voor verder onderzoek overgemaakt aan de bevoegde inspectiediensten.”⁵

Het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest is evenwel niet bevoegd om bepalingen aan te nemen die de werking van de RSZ betreffen, die een federale instelling is.

³ Voetnoot in geciteerd stuk: GwH 29 april 2010, 41/2010, B.5.3.

⁴ Parl.St. Senaat 2012-13, nr. 5-2232/1, 111.

⁵ Het betreft een overname van het huidige (federale) artikel 38quater, § 3, van het koninklijk besluit van 9 juni 1999.

Het is in strijd met het beginsel van de wederzijdse autonomie van de federale Staat, de gemeenschappen en de gewesten dat één van die overheden aan een andere overheid op eenzijdige wijze opdrachten zou geven of verplichtingen zou opleggen. Om een wederzijdse gegevensuitwisseling tussen de federale overheid en die van de gewesten mogelijk te maken, kan, met toepassing van artikel 92*bis*, § 1, BWHI een samenwerkingsakkoord worden gesloten.

Artikel 3 zal in die zin moeten worden herzien.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE

1. Le projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale soumis pour avis a pour objet d'abroger les dispositions de l'arrêté royal du 9 juin 1999 'portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers' qui, d'une part, contiennent des exceptions temporaires à la dispense de l'obligation d'obtenir un permis de travail et, d'autre part, impliquent que le permis de travail B n'est initialement octroyé que pour les professions dites critiques (l'article 8 ainsi que les articles 2, 4 et 5), et ce tant pour des ressortissants de nouveaux États membres de l'Union européenne (UE) que pour des ressortissants d'un État qui ne fait pas partie de l'Espace économique européen qui ont acquis le statut de résident de longue durée dans un autre État membre de l'Union européenne. Pour cette dernière catégorie, les ressortissants de pays tiers résidents de longue durée, une limitation de l'accès au marché du travail est maintenue. Durant les douze premiers mois de leur occupation, ils restent soumis à une autorisation d'occupation et à un permis de travail B, qui n'est délivré que pour des professions critiques (article 3 du projet). Après ces douze mois, ils sont dispensés de l'obligation d'obtenir un permis de travail (article 1^{er}).

Par ailleurs, le projet rectifie la méthode de calcul de l'adaptation à l'index de certains montants de rémunération utilisés pour déterminer la dispense de permis de travail pour certains travailleurs hautement qualifiés qui ne font pas partie de l'UE (articles 6 et 7).

2. Ainsi qu'il ressort du premier alinéa du préambule, le fondement juridique du projet est recherché à l'article 7, alinéa 1^{er}, et à l'article 8, §§ 1^{er} et 2, de la loi du 30 avril 1999 'relative à l'occupation des travailleurs étrangers'.

Ces dispositions confèrent au Roi une très large habilitation pour régler l'emploi des travailleurs étrangers.

En vertu de l'article 6, § 1^{er}, IX, 3^o, de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles' (ci-après : LSRI), modifié par la loi spéciale du 6 janvier 2014, les régions sont compétentes pour « l'occupation des travailleurs étrangers, à l'exception des normes relatives au permis de travail délivré en fonction de la situation particulière de séjour des personnes concernées et aux dispenses de cartes professionnelles liées à la situation particulière de séjour des personnes concernées ».

Les travaux préparatoires de la loi spéciale du 6 janvier 2014 'relative à la Sixième Réforme de l'État', commentent la répartition des compétences dans cette matière comme suit :

« La proposition prévoit la régionalisation des permis de travail A et B, ainsi que de la carte professionnelle pour travailleurs indépendants y compris les dispenses y afférentes. Ceci implique que les régions sont compétentes pour leur réglementation, leur application, leur contrôle et leur maintien.

La constatation des infractions peut aussi être effectuée par les fonctionnaires habilités à cette fin par l'autorité fédérale. En tout état de cause, la présente proposition ne modifie en rien la compétence résiduelle de l'autorité fédérale en matière de police.

Concernant les permis de travail A et B, les régions reçoivent ainsi la compétence pour les matières réglées dans la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et les arrêtés y relatifs pris en exécution de celle-ci et ce, pour autant que ces normes ne concernent pas le permis de travail C et les dispenses y afférentes qui restent une compétence fédérale. Il s'agit en tout cas de :

- l'arrêté royal du 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers ;

- l'arrêté royal du 23 mai 2006 relatif aux modalités d'introduction des demandes et de délivrance des autorisations d'occupation et de permis de travail visés à l'article 38^{quater}, § 3, de l'arrêté royal du 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers.

Les régions et l'autorité fédérale sont, chacune pour ce qui concerne leurs compétences respectives, compétentes pour ce qui est réglé par l'arrêté royal du 16 avril 1992 portant réorganisation du Conseil consultatif de la main-d'œuvre étrangère.

L'autorité fédérale reste compétente pour l'élaboration des normes relatives au permis de travail qui est directement dérivé d'une certaine situation de séjour, à savoir le 'permis de travail C'. La compétence fédérale en matière de permis de travail C vise à donner la possibilité de trouver un travail aux personnes qui ne sont pas venues en Belgique pour travailler et qui ont un statut de séjour incertain et provisoire »¹.

Dès lors que le projet concerne le régime relatif à l'autorisation d'occupation et au permis de travail B visé à l'arrêté royal du 9 juin 1999, le dispositif en projet relève de la compétence de la Région de Bruxelles-Capitale².

Eu égard à l'article 83 LSRI et à l'article 38 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 'relative aux Institutions bruxelloises', il revient au Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale de pourvoir à l'exécution des habilitations prévues à l'article 7 et à l'article 8, §§ 1^{er} et 2, de la loi du 30 avril 1999 en ce qui concerne les compétences régionales transférées.

FORMALITÉS

3. L'article 19, alinéa 1^{er}, de la loi du 30 avril 1999 'relative à l'occupation des travailleurs étrangers' dispose :

« Pour exercer les attributions qui Lui sont conférées par la présente loi, le Roi, sauf le cas d'urgence, demande l'avis du Conseil consultatif pour l'occupation des travailleurs étrangers, ici dénommé 'Conseil consultatif' ».

Ainsi qu'il ressort des pièces jointes à la demande d'avis, l'avis du Conseil consultatif précité sur le projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale n'a pas été recueilli.

Il ressort des développements de la proposition devenue la loi spéciale du 6 janvier 2014, cités au point 2, que la Région de Bruxelles-Capitale est devenue compétente

¹ *Doc. parl.*, Sénat, 2012-2013, n° 5-2232/1, pp. 109 et 110.

² Compte tenu de l'article 4 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 'relative aux Institutions bruxelloises'.

pour « ce qui est réglé par l'arrêté royal du 16 avril 1992 portant réorganisation du Conseil consultatif de la main-d'œuvre étrangère ». Tant que ce Conseil consultatif n'a pas été supprimé ou n'est pas organisé autrement par la Région de Bruxelles-Capitale, le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, qui agit sur la base des fondements juridiques de la loi du 30 avril 1999, est toujours tenu de soumettre un projet d'arrêté pris en exécution de cette loi à l'avis du Conseil consultatif, sauf en cas d'urgence.

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}

4. Le nouveau point 35°, à insérer, de l'article 2, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal du 9 juin 1999 dispose que sont assimilées à des périodes de travail, les périodes d'incapacité totale de travail résultant d'une maladie professionnelle, d'un accident du travail ou d'un accident survenu sur le chemin du travail alors que l'intéressé était occupé par un employeur établi en Région de Bruxelles-Capitale.

Cette restriction territoriale à la Région de Bruxelles-Capitale se heurte aux principes de l'union économique belge.

Les travaux préparatoires de la loi spéciale du 6 janvier 2014 'relative à la Sixième Réforme de l'État' font mention du principe de reconnaissance mutuelle que les régions doivent respecter dans l'exercice de leurs compétences en matière d'occupation de la main-d'œuvre étrangère.

« Les régions doivent exercer leur compétence relative aux permis de travail A et B et relative aux cartes professionnelles dans le respect de l'union économique belge telle que décrite à l'article 6 , § 1^{er} , VI , alinéa 3, de la loi spéciale du 8 août 1980, ce qui implique l'existence de la libre circulation des personnes (qui contient la libre circulation des travailleurs et la liberté d'établissement), des biens, des services et des capitaux entre les régions.

Ces principes de libre circulation impliquent le principe de reconnaissance mutuelle. Le principe de reconnaissance mutuelle signifie, selon la Cour constitutionnelle, qu'une personne proposant des services sur le territoire d'une composante de l'État en se conformant aux règles qui y sont applicables est présumée pouvoir exercer librement cette activité sur le territoire de toute autre composante de l'État, sauf pour cette dernière à démontrer la nécessité d'imposer des règles plus strictes afin d'atteindre un objectif légitime³.

Le travailleur qui obtient un permis de travail A dans une des régions peut travailler dans les deux autres régions sur la base de ce même permis. Le travailleur indépendant qui a obtenu une carte professionnelle dans une région peut exercer son activité dans les autres régions mais la liberté d'établir le siège de son activité dans les autres régions peut être restreinte pour des raisons impérieuses d'intérêt général⁴ ».

³ Note du passage cité : C.C. 29 avril 2010, 41/2010, B.5.3.

⁴ Doc. parl., Sénat, 2012-2013, n° 5-2231/1, p. 111.

Compte tenu de ces principes, l'article 2, alinéa 1^{er}, 35°, en projet, de l'arrêté royal du 9 juin 1999 doit tenir compte des activités et périodes assimilées chez des employeurs établis dans les trois régions belges pour calculer la période à prendre en considération.

En outre, la restriction en projet de l'assimilation à l'occupation aux employeurs établis en Région de Bruxelles-Capitale est contraire à la directive 2003/109/CE du Conseil du 25 novembre 2003 'relative au statut des ressortissants de pays tiers résidents de longue durée'. En effet, l'article 21, paragraphe 2, de cette directive ne permet aux États membres de restreindre l'accès des ressortissants de pays tiers résidents de longue durée au marché du travail que durant les douze premiers mois de l'occupation. En ne prenant pas en compte l'assimilation à l'occupation en Région wallonne ou en Région flamande, ce délai de 12 mois – qui s'applique en effet à l'ensemble de la Belgique – pourrait être dépassé, ce qui, dans ce cas, méconnaîtrait la directive.

Article 3

5. Le nouvel alinéa 5 de l'article 9 de l'arrêté royal du 9 juin 1999, à ajouter par l'article 3 du projet, concerne la délivrance de l'autorisation d'occupation et du permis de travail B aux ressortissants de pays tiers résidents de longue durée et à leurs employeurs. Les deux dernières phrases de cette disposition s'énoncent comme suit :

« Ces fichiers électroniques relatifs aux permis de travail délivrés sont transmis mensuellement par les autorités compétentes à l'ONSS qui les confronte à la base de donnée DIMONA ; les anomalies constatées sont transmises pour suite d'enquête aux services d'inspection compétents⁵ ».

La Région de Bruxelles-Capitale n'est cependant pas compétente pour adopter des dispositions qui portent sur le fonctionnement de l'ONSS, qui est une institution fédérale.

Il est contraire au principe de l'autonomie respective de l'État fédéral, des communautés et des régions que l'une de ces autorités confie des missions ou impose des obligations de manière unilatérale à une autre autorité. Afin de permettre un échange d'informations réciproque entre l'État fédéral et les régions, un accord de coopération peut être conclu en application de l'article 92bis, § 1^{er}, LSRI.

L'article 3 sera revu en ce sens.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

⁵ Ces deux phrases reproduisent l'actuel article (fédéral) 38quater, § 3, de l'arrêté royal du 9 juin 1999.