



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 58.353/1
van 20 november 2015

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot vaststelling van de
nadere regels voor het
vaststellen en bekendmaken
van een sectoraal impliciet
akkoord of een sectoraal
gebruik inzake de uitbetaling
van het loon van hand tot hand'

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 58.353/1
du 20 novembre 2015

sur

un projet d'arrêté royal 'fixant
les modalités de formalisation
et de publicité d'un accord
implicite sectoriel ou d'un
usage sectoriel en matière de
paiement de la rémunération de
la main à la main'

Op 22 oktober 2015 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 vaststelling van de nadere regels voor het vaststellen en bekendmaken van een sectoraal impliciet akkoord of een sectoraal gebruik inzake de uitbetaling van het loon van hand tot hand'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 12 november 2015. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX en Michel TISON, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, 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 Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 november 2015.

*

Le 22 octobre 2015, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de l'Emploi à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'fixant les modalités de formalisation et de publicité d'un accord implicite sectoriel ou d'un usage sectoriel en matière de paiement de la rémunération de la main à la main'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 12 novembre 2015. 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 Greet VERBERCKMOES, 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 Wilfried VAN VAERENBERGH, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 20 novembre 2015.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe uitvoering te geven aan artikel 5, § 1, tweede lid, van de wet van 12 april 1965 ‘betreffende de bescherming van het loon der werknemers’, ingevoegd bij de wet van 23 augustus 2015. Artikel 5, § 1, eerste lid, van de wet van 12 april 1965, dat in werking treedt op 1 oktober 2016, bepaalt dat het loon in giraal geld wordt betaald. Het loon kan evenwel van hand tot hand worden uitbetaald, voor zover deze bijzondere vorm is bepaald bij een in een paritair orgaan gesloten collectieve arbeidsovereenkomst, of door een impliciet akkoord of een gebruik in de sector. Artikel 5, § 1, tweede lid, van dezelfde wet, dat in werking is getreden op 1 oktober 2015, machtigt de Koning om de procedure en de nadere regels voor de vaststelling en de bekendmaking van een akkoord of een gebruik inzake de uitbetaling van het loon van hand tot hand in de sector, te bepalen.

2. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 5, § 1, tweede lid, van de wet van 12 april 1965.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene opmerking

3. Ter wille van de rechtszekerheid verdient het aanbeveling om in het ontworpen besluit een definitie op te nemen van de begrippen “impliciet akkoord”, “gebruik” en “sector”. Inzonderheid wat dit laatste begrip betreft, is het immers niet duidelijk of een impliciet akkoord of een gebruik betrekking moet hebben op het gehele toepassingsgebied van een bepaald paritair orgaan dan wel ook betrekking kan hebben op een onderdeel van dat toepassingsgebied.

Aanhef

4. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp dient aan het einde ervan het opschrift van de wijzigende wet van 23 augustus 2015 te worden weggelaten.

Artikel 3

5. In artikel 3, eerste lid, van het ontwerp is het niet duidelijk op welke gronden het sectoraal impliciet akkoord kan worden “betwist” of het sectoraal gebruik kan worden “verworpen”, nu de ter kennis te brengen negatieve reactie in elk geval “gemotiveerd” dient te zijn. Voorts is het niet duidelijk waarom het paritair orgaan geen uitspraak doet over de gegrondheid van de uitgebrachte gemotiveerde negatieve reacties en er enkel akte van neemt, nu die akteneming reeds tot gevolg heeft dat de uitbetaling van het loon van hand tot hand niet meer is toegestaan (artikel 3, tweede en derde lid, van het ontwerp).

6. Aan het einde van artikel 3, derde lid, van het ontwerp schrijve men “De uitbetaling van het loon van hand tot hand is niet meer toegestaan na verloop van een termijn van

twee maanden te rekenen vanaf de dag van deze bekendmaking” (niet: “binnen een termijn van twee maanden volgend op deze bekendmaking”).

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 5, tweede lid, van het ontwerp.

Artikel 4

7. In artikel 4 van het ontwerp is het niet duidelijk wat moet worden begrepen onder de “aanvulling” van het sectoraal impliciet akkoord of het sectoraal gebruik. In elk geval lijkt het erop dat die aanvulling niet tot gevolg kan hebben dat een nieuw akkoord of gebruik wordt tot stand gebracht, nu uit het geheel van de wet van 23 augustus 2015, en inzonderheid uit de in artikel 4 ervan opgenomen overgangsregeling, moet worden afgeleid dat de ontworpen vaststellingsprocedure enkel van toepassing is op bestaande impliciete akkoorden of gebruiken.

Artikel 5

8. In artikel 5, eerste lid, van het ontwerp is het niet duidelijk op welke gronden het sectoraal impliciet akkoord of het sectoraal gebruik kan worden opgezegd, nu die opzegging in elk geval “gemotiveerd” dient te zijn.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de pourvoir à l'exécution de l'article 5, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 12 avril 1965 'concernant la protection de la rémunération des travailleurs', inséré par la loi du 23 août 2015. L'article 5, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la loi du 12 avril 1965, qui entre en vigueur le 1^{er} octobre 2016, dispose que le paiement de la rémunération s'effectue en monnaie scripturale. La rémunération peut néanmoins être payée de la main à la main pour autant que cette forme particulière soit prévue par voie de convention collective de travail conclue au sein d'un organe paritaire ou par un accord implicite ou un usage dans le secteur. L'article 5, § 1^{er}, alinéa 2, de la même loi, qui est entré en vigueur le 1^{er} octobre 2015, habilite le Roi à fixer la procédure et les modalités de formalisation et de publicité d'un accord ou d'un usage relatif au paiement de la rémunération de la main à la main dans le secteur.

2. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 5, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 12 avril 1965.

EXAMEN DU TEXTE

Observation générale

3. Dans un souci de sécurité juridique, il est recommandé d'inscrire dans l'arrêté en projet une définition des notions « accord implicite », « usage » et « secteur ». En effet, en ce qui concerne plus particulièrement cette dernière notion, on n'aperçoit pas clairement si un accord implicite ou un usage doit porter sur l'ensemble du champ d'application d'un organe paritaire donné ou s'il peut aussi porter sur une partie de ce champ d'application.

Préambule

4. À la fin du premier alinéa du préambule du projet, il y a lieu d'omettre l'intitulé de la loi modificative du 23 août 2015.

Article 3

5. À l'article 3, alinéa 1^{er}, du projet, on ne distingue pas clairement sur quelles bases on peut « contester » l'accord implicite sectoriel ou « rejeter » l'usage sectoriel, dès lors que la réaction négative à notifier doit de toute façon être « motivée ». Il n'apparaît pas non plus clairement pourquoi l'organe paritaire ne se prononce pas sur le bien-fondé des réactions négatives motivées qui ont été exprimées et se borne à en prendre acte, le fait de prendre acte ayant déjà pour conséquence que le paiement de la rémunération de la main à la main n'est plus autorisé (article 3, alinéas 2 et 3, du projet).

6. À la fin de l'article 3, alinéa 3, du projet, on écrira « Le paiement de la rémunération de la main à la main n'est plus autorisé à l'expiration d'un délai de deux mois à compter du jour de cette publication » (et non : « dans un délai de deux mois suivant cette publication »).

La même observation vaut pour l'article 5, alinéa 2, du projet.

Article 4

7. À l'article 4 du projet, on n'aperçoit pas clairement ce qu'il faut entendre par « compléter » l'accord implicite sectoriel ou l'usage sectoriel. Il semble en tout cas que ce complément ne peut entraîner l'élaboration d'un nouvel accord ou usage, dès lors qu'il faut déduire de l'ensemble de la loi du 23 août 2015, et en particulier du régime transitoire prévu dans son article 4, que la procédure de formalisation en projet s'applique uniquement aux accords implicites ou usages existants.

Article 5

8. L'article 5, alinéa 1^{er}, du projet ne mentionne pas clairement sur quelles bases l'accord implicite sectoriel ou l'usage sectoriel peut être dénoncé, dès lors qu'il faut en tout cas « motiver » cette dénonciation.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME