



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 62.900/1
van 19 februari 2018

avis 62.900/1
du 19 février 2018

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit
‘tot wijziging van de artikelen 25,
31*bis*, 31*ter*, 32, 32*bis*, 49, 54*ter* en
62*bis* van het koninklijk besluit
van 28 november 1969 tot
uitvoering van de wet van
27 juni 1969 tot herziening van de
besluitwet van 28 december 1944
betreffende de maatschappelijke
zekerheid der arbeiders’

un projet d’arrêté royal ‘modifiant
les articles 25, 31*bis*, 31*ter*, 32,
32*bis*, 49, 54*ter* et 62*bis* de l’arrêté
royal du 28 novembre 1969 pris en
exécution de la loi du 27 juin 1969
révisant l’arrêté-loi du
28 décembre 1944 concernant la
sécurité sociale des travailleurs’

Op 26 januari 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Sociale Zaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van de artikelen 25, 31*bis*, 31*ter*, 32, 32*bis*, 49, 54*ter* en 62*bis* van het koninklijk besluit van 28 november 1969 tot uitvoering van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 13 februari 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPs, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Wendy DEPESTER, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 februari 2018.

*

Le 26 janvier 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre des Affaires sociales à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘modifiant les articles 25, 31*bis*, 31*ter*, 32, 32*bis*, 49, 54*ter* et 62*bis* de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 13 février 2018. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Chantal BAMPs, conseillers d'État, Michel TISON, assesseur, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Wendy DEPESTER, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 19 février 2018.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het wijzigen van diverse artikelen van het koninklijk besluit van 28 november 1969 ‘tot uitvoering van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders’.

Het ontwerp beoogt vooreerst de bestaande dubbele indexering af te schaffen van de forfaitaire daglonen in de sectoren van de horeca, de landbouw en de tuinbouw en van het forfaitair uurloon voor de gelegenheidswerknemers in de horeca, wat de berekening van de sociale zekerheidsbijdragen betreft (artikelen 1 tot 5 van het ontwerp). Deze wijzigingen hebben uitwerking met ingang van 1 januari 2018 (artikel 9).

Daarnaast wijzigt het ontwerp met ingang van 1 juli 2017¹ enkele bepalingen van het koninklijk besluit van 28 november 1969 om deze in overeenstemming te brengen met de hervorming van de Sociale Inspectie (artikelen 6 en 8). Ten slotte heft het ontwerp met ingang van 1 oktober 2016² een bepaling op die bij een vorige aanpassing over het hoofd gezien werd (artikel 7).

2. De artikelen 1 tot 5 van het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit vinden rechtsgrond in de artikelen 2, § 1, 2° en 3°, en 14, § 2, van de wet van 27 juni 1969 ‘tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders’, evenals in artikel 23, tweede lid, van de wet van 29 juni 1981 ‘houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers’.

Artikel 7 van het ontwerp vindt rechtsgrond in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning (artikel 108 van de Grondwet), gelezen in samenhang met de artikelen 2 tot 6 van de wet van 16 mei 2016 ‘houdende diverse bepalingen inzake sociale zaken’, zijnde dezelfde rechtsgronden als deze welke van toepassing waren bij de opheffing van artikel 41 van het koninklijk besluit van 28 november 1969.

De artikelen 6 en 8 van het ontwerp vinden rechtsgrond in artikel 37 van de Grondwet, gelezen in samenhang met artikel 17, tweede lid, van het Sociaal Strafwetboek, zijnde dezelfde rechtsgronden als die welke van toepassing waren bij de hervorming van de Sociale Inspectie.

¹ Dit is de datum van de inwerkingtreding van de hervorming van de Sociale Inspectie (zie artikel 33 van het koninklijk besluit van 22 juni 2017 ‘tot aanpassing van verschillende koninklijke besluiten ten gevolge van de hervorming van de sociale inspectie van de FOD Sociale Zekerheid’).

² Zijnde de datum waarop de Bijzondere Verrekenkas voor gezinsvergoedingen ten bate van de arbeiders der ondernemingen voor binnenscheepvaart werd afgeschaft (zie artikel 4 van het koninklijk besluit van 4 juli 2016 ‘tot opheffing van de Bijzondere Verrekenkas voor gezinsvergoedingen ten bate van de arbeiders der ondernemingen voor binnenscheepvaart’).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Rekening houdend met hetgeen *sub* 2 is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond voor het ontwerp, dient de aanhef aan te vangen met een nieuw toe te voegen lid, luidende:

“Gelet op de Grondwet, artikelen 37 en 108;”.

4. Aan het einde van het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar de reeds genoemde wet van 27 juni 1969, schrijve men “der arbeiders, artikel 2, § 1, 2° en 3°, gewijzigd bij de wet van 11 november 2013, en artikel 14, § 2;”.

5. Aan het einde van het lid van de aanhef waarin wordt gerefereerd aan de wet van 29 juni 1981 dient te worden geschreven “voor werknemers, artikel 23, tweede lid, gewijzigd bij de wet van 24 juli 2008;”.

6. Onmiddellijk na het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar de wet van 29 juni 1981, voeg men de volgende leden toe:

“Gelet op het Sociaal Strafwetboek van 6 juni 2010, artikel 17, tweede lid;

Gelet op de wet van 16 mei 2016 houdende diverse bepalingen inzake sociale zaken, artikelen 2 tot 6;”.

Artikel 3

7. Men redigere de inleidende zin van artikel 3 van het ontwerp als volgt:

“In artikel 31ter van hetzelfde besluit, laatst gewijzigd bij het koninklijk besluit van 23 oktober 2015, worden de volgende wijzigingen aangebracht:”.

Artikel 5

8. Men late artikel 5, 3°, van het ontwerp aanvangen als volgt:

“Paragraaf 2, opgeheven bij het koninklijk besluit van 15 juli 2016, wordt hersteld als volgt: ‘Op 1 januari van ...’”.

9. In de Franse tekst van het ontworpen artikel 32bis, § 2, eerste lid, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 (artikel 5, 3°, van het ontwerp), wordt ter wille van de duidelijkheid het best geëxpliciteerd dat de erin vermelde tabel “forfaitaire daglonen” bevat, zoals nu wordt vermeld in de Nederlandse tekst.

Artikel 6

10. Men late artikel 6 van het ontwerp aanvangen als volgt: “In artikel 49 van hetzelfde besluit, laatst gewijzigd bij het koninklijk besluit van 2 februari 2017, worden de woorden ...”.

Artikel 7

11. Artikel 7 van het ontwerp strekt tot het opheffen van artikel 54^{ter}, § 2, tweede lid, van het koninklijk besluit van 28 november 1969, omdat in dat lid wordt verwezen naar “de verplichting opgelegd bij artikel 41, § 1, tweede lid”. De laatstgenoemde verplichting werd evenwel al met ingang van 1 januari 2016 opgeheven.³ Artikel 7 van het ontwerp lijkt dan ook het best met ingang van 1 januari 2016, en niet met ingang van 1 oktober 2016 zoals in artikel 9 van het ontwerp wordt bepaald, uitwerking te hebben. Artikel 9 van het ontwerp zou daartoe in die zin moeten worden aangepast.

Artikel 8

12. Men schrijve in artikel 8 van het ontwerp “In artikel 62^{bis} van hetzelfde besluit, ingevoegd bij het koninklijk besluit van 13 januari 1971 en vervangen bij het koninklijk besluit van 2 juni 1993, worden ...”.

Artikel 9

13. Mede rekening houdend met de opmerking *sub* 11, redigere men artikel 9 van het ontwerp als volgt:

“Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2018, met uitzondering van artikel 7 dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2016 en de artikelen 6 en 8 die uitwerking hebben met ingang van 1 juli 2017.”

*

³ Zie de artikelen 2 en 4 van het in voetnoot 2 vermelde koninklijk besluit van 4 juli 2016.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de modifier plusieurs articles de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 'pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs'.

Le projet tend en premier lieu à supprimer la double indexation existante des rémunérations journalières forfaitaires dans les secteurs de l'horeca, de l'agriculture et de l'horticulture et de la rémunération horaire forfaitaire pour les travailleurs occasionnels de l'horeca, en ce qui concerne le calcul des cotisations de sécurité sociale (articles 1^{er} à 5 du projet). Ces modifications produisent leurs effets le 1^{er} janvier 2018 (article 9).

En outre, le projet modifie, avec effet au 1^{er} juillet 2017¹, quelques dispositions de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 afin de les mettre en conformité avec la réforme de l'Inspection sociale (articles 6 et 8). Enfin, il abroge, à partir du 1^{er} octobre 2016², une disposition qui a été ignorée lors d'une adaptation précédente (article 7).

2. Les articles 1^{er} à 5 du projet d'arrêté royal soumis pour avis trouvent leur fondement juridique dans les articles 2, § 1^{er}, 2^o et 3^o, et 14, § 2, de la loi du 27 juin 1969 'révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs' ainsi que dans l'article 23, alinéa 2, de la loi du 29 juin 1981 'établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés'.

L'article 7 du projet trouve un fondement juridique dans le pouvoir général d'exécution du Roi (article 108 de la Constitution), combiné avec les articles 2 à 6 de la loi du 16 mai 2016 'portant des dispositions diverses en matière sociale', qui constituent les mêmes fondements juridiques que ceux qui étaient en vigueur lors de l'abrogation de l'article 41 de l'arrêté royal du 28 novembre 1969.

Les articles 6 et 8 du projet trouvent un fondement juridique dans l'article 37 de la Constitution, combiné avec l'article 17, alinéa 2, du Code pénal social, qui sont les mêmes fondements juridiques que ceux qui étaient applicables lors de la réforme de l'Inspection sociale.

¹ Il s'agit de la date d'entrée en vigueur de la réforme de l'Inspection sociale (voir l'article 33 de l'arrêté royal du 22 juin 2017 'modifiant plusieurs arrêtés royaux suite à la réforme de l'inspection sociale du SPF Sécurité sociale').

² À savoir la date à laquelle la Caisse spéciale de compensation pour allocations familiales en faveur des travailleurs occupés dans les entreprises de batellerie a été supprimée (voir l'article 4 de l'arrêté royal du 4 juillet 2016 'portant suppression de la Caisse spéciale de compensation pour allocations familiales en faveur des travailleurs occupés dans les entreprises de batellerie').

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

3. Compte tenu de l'observation formulée au point 2 à propos du fondement juridique du projet, on ajoutera au début du préambule un nouvel alinéa rédigé comme suit :

« Vu la Constitution, les articles 37 et 108 ; ».

4. À la fin de l'alinéa du préambule faisant référence à la loi du 27 juin 1969, précitée, on écrira « des travailleurs, l'article 2, § 1^{er}, 2^o et 3^o, modifié par la loi du 11 novembre 2013, et l'article 14, § 2; ».

5. À la fin de l'alinéa du préambule qui fait référence à la loi du 29 juin 1981, il convient d'écrire « travailleurs salariés, l'article 23, alinéa 2, modifié par la loi du 24 juillet 2008 ; ».

6. Immédiatement après l'alinéa du préambule qui se réfère à la loi du 29 juin 1981, on ajoutera les alinéas suivants :

« Vu le Code pénal social du 6 juin 2010, l'article 17, alinéa 2;

Vu la loi du 16 mai 2016 portant des dispositions diverses en matière sociale, les articles 2 à 6 ; ».

Article 3

7. La phrase liminaire de l'article 3 du projet sera rédigée comme suit :

« À l'article 31^{ter} du même arrêté, modifié en dernier lieu par l'arrêté royal du 23 octobre 2015, les modifications suivantes sont apportées : ».

Article 5

8. On rédigera le début de l'article 5, 3^o, du projet comme suit :

« Le paragraphe 2, abrogé par l'arrêté royal du 15 juillet 2016, est rétabli dans la rédaction suivante : 'Le 1^{er} janvier de ...' ».

9. Dans le texte français de l'article 32^{bis}, § 2, alinéa 1^{er}, en projet, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 (article 5, 3^o, du projet), il vaut mieux, dans un souci de clarté, préciser que la table dont il est question comporte « des rémunérations journalières forfaitaires » comme l'indique à présent le texte néerlandais.

Article 6

10. On rédigera le début de l'article 6 du projet comme suit : « Dans l'article 49 du même arrêté, modifié en dernier lieu par l'arrêté royal du 2 février 2017, les mots ... ».

Article 7

11. L'article 7 du projet vise à abroger l'article 54^{ter}, § 2, alinéa 2, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, dès lors que cet alinéa fait mention de « l'obligation imposée par l'article 41, § 1^{er}, alinéa 2 ». Cette dernière obligation a toutefois déjà été abrogée avec effet au 1^{er} janvier 2016³. Il semble dès lors préférable que l'article 7 du projet produise ses effets le 1^{er} janvier 2016 et non le 1^{er} octobre 2016, comme le prévoit l'article 9 du projet. Il conviendrait donc d'adapter l'article 9 du projet en ce sens.

Article 8

12. On écrira à l'article 8 du projet : « Dans l'article 62^{bis} du même arrêté, inséré par l'arrêté royal du 13 janvier 1971 et remplacé par l'arrêté royal du 2 juin 1993, les mots ... ».

Article 9

13. Compte tenu également de l'observation formulée au point 11, il conviendrait de rédiger l'article 9 du projet comme suit :

« Le présent arrêté produit ses effets le 1^{er} janvier 2018, à l'exception de l'article 7 qui produit ses effets le 1^{er} janvier 2016 et des articles 6 et 8 qui produisent leurs effets le 1^{er} juillet 2017 ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

³ Voir les articles 2 et 4 de l'arrêté royal du 4 juillet 2016, mentionné en note de bas de page 2.