



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 65.200/1
van 14 februari 2019

avis 65.200/1
du 14 février 2019

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
2 september 2018 houdende de
uitvoering van de wet van
9 mei 2018 betreffende de
tewerkstelling van buitenlandse
onderdanen die zich in een
specifieke verblijfssituatie
bevinden'

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
2 septembre 2018 portant
exécution de la loi du
9 mai 2018 relative à
l'occupation de ressortissants
étrangers se trouvant dans une
situation particulière de séjour'

Op 16 januari 2019 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 wijziging van het koninklijk besluit van 2 september 2018 houdende de uitvoering van de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 5 februari 2019. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPs, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Chantal BAMPs, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 14 februari 2019.

*

Le 16 janvier 2019, 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 ‘modifiant l'arrêté royal du 2 septembre 2018 portant exécution de la loi du 9 mai 2018 relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 5 février 2019. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Chantal BAMPs, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Chantal BAMPs, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 14 février 2019.

*

VOORAFGAANDE OPMERKINGEN

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

2. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van verordeningen noodzakelijk is.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het wijzigen van de artikelen 18 en 19 van het koninklijk besluit van 2 september 2018 ‘houdende de uitvoering van de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden’, teneinde dat besluit in overeenstemming te brengen met de wijzigingen die zijn vervat in de wet van 21 november 2017 ‘tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen en van de wet van 12 januari 2007 betreffende de opvang van asielzoekers en van bepaalde andere categorieën van vreemdelingen’.

Het te nemen besluit treedt overeenkomstig artikel 3 in werking “op de datum van inwerkingtreding van de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden”.

4. De artikelen 1 en 2 strekken tot het wijzigen van respectievelijk de artikelen 18 en 19 van het koninklijk besluit van 2 september 2018, waarin bepaalde categorieën van buitenlandse onderdanen worden aangewezen die “toelating om te werken” hebben.

Betreffende bepalingen vinden rechtsgrond in artikel 5, § 1, derde lid, van de wet van 9 mei 2018 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden’. Artikel 5, § 1, van de voornoemde wet luidt:

“De buitenlandse onderdanen die een verblijfsrecht hebben in België op basis van een bijzondere verblijfssituatie krijgen de toelating om te werken onder de voorwaarden en nadere regels vastgesteld door de Koning, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.

In het eerste lid worden onder buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden de buitenlandse onderdanen verstaan waarvan het belangrijkste motief om naar België te komen niet het werk was, en van wie de toelating om te werken

rechtstreeks is afgeleid van een bepaalde verblijfssituatie, die in de meeste gevallen, beperkt, onzeker of voorlopig is.

De Koning bepaalt de categorieën van betrokken buitenlandse onderdanen bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.”

VORMVEREISTEN

5. Het vierde en vijfde lid van de aanhef luiden als volgt:

“Gelet op artikel 19 van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en artikel 10 van de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden;

Gelet op de dringende noodzakelijkheid;”.

5.1. De aangehaalde wetsbepalingen hebben betrekking op de verplichting van de Koning om bij de uitvoering van de Hem door de wet toegekende bevoegdheden het advies in te winnen van de Adviesraad voor de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, behalve in dringende gevallen.

5.2. Artikel 19 van de wet van 30 april 1999 is, wat de federale overheid betreft, opgeheven bij artikel 11 van de wet van 9 mei 2018, die op 24 december 2018 in werking is getreden.¹ Bijgevolg geldt *in casu* enkel het vormvoorschrift vervat in artikel 10 van de wet van 9 mei 2018 en dient de redactie van het vierde lid van de aanhef in die zin te worden aangepast.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

6.1. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen *sub* 3 in verband met de rechtsgrond is opgemerkt.

Bijgevolg dient het eerste lid van de aanhef te worden geschrapt.

Tevens dient in het huidige tweede lid van de aanhef, dat het eerste lid wordt, de verwijzing naar de artikelen 8 en 11 van de wet van 9 mei 2018 te worden geschrapt.

6.2. In het huidige achtste lid van de aanhef moeten de woorden “deze wet (/dit besluit)” worden vervangen door de woorden “dit besluit”.

¹ Zie, wat de inwerkingtreding van de wet van 9 mei 2018 betreft, artikel 12, eerste lid, van die wet.

Artikel 3

7. Artikel 3 van het ontwerp bepaalt dat het te nemen besluit in werking treedt “op de datum van inwerkingtreding van de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden”.

Aangezien de wet van 9 mei 2018 reeds in werking is getreden op 24 december 2018 verdient het, met het oog op de duidelijkheid van de regelgeving en de rechtszekerheid, aanbeveling artikel 3 van het ontwerp als volgt te herformuleren:

“Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 24 december 2018.”

*

OBSERVATIONS PRÉLIMINAIRES

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

2. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du Gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de modifier les articles 18 et 19 de l'arrêté royal du 2 septembre 2018 'portant exécution de la loi du 9 mai 2018 relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour', afin de mettre cet arrêté en conformité avec les modifications contenues dans la loi du 21 novembre 2017 'modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers et la loi du 12 janvier 2007 sur l'accueil des demandeurs d'asile et de certaines autres catégories d'étrangers'.

Conformément à l'article 3, l'arrêté envisagé entre en vigueur « à la date d'entrée en vigueur de la loi du 9 mai 2018 relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour ».

4. Les articles 1^{er} et 2 visent à modifier respectivement les articles 18 et 19 de l'arrêté royal du 2 septembre 2018, désignant certaines catégories de ressortissants étrangers qui sont « autorisés à travailler ».

Les dispositions en question trouvent un fondement juridique dans l'article 5, § 1^{er}, alinéa 3, de la loi du 9 mai 2018 'relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour'. L'article 5, § 1^{er}, de la loi précitée s'énonce comme suit :

« Les ressortissants étrangers qui ont un droit de séjour en Belgique sur la base d'une situation particulière de séjour, sont autorisés à travailler dans les conditions et modalités fixées par le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des ministres.

À l'alinéa 1^{er}, on entend par ressortissants étrangers qui sont dans une situation particulière de séjour, les ressortissants étrangers dont le motif principal pour venir en Belgique n'était pas le travail, et dont l'autorisation de travailler est directement dérivée

d'une certaine situation de séjour, qui dans la plupart des cas, est limitée, incertaine ou provisoire.

Le Roi définit les catégories de ressortissants étrangers concernés, par arrêté délibéré en Conseil des ministres ».

FORMALITÉS

5. Les quatrième et cinquième alinéas du préambule s'énoncent comme suit :

« Vu l'article 19 de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et l'article 10 de la loi du 9 mai 2018 relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour;

Vu l'urgence; ».

5.1. Les dispositions législatives précitées portent sur l'obligation faite au Roi, pour l'exercice des attributions qui Lui sont conférées par la loi, de demander, sauf en cas d'urgence, l'avis du Conseil consultatif pour l'occupation des travailleurs étrangers.

5.2. L'article 19 de la loi du 30 avril 1999 a été abrogé, en ce qui concerne l'autorité fédérale, par l'article 11 de la loi du 9 mai 2018, qui est entrée en vigueur le 24 décembre 2018¹. Par conséquent, seule est applicable en l'espèce la formalité inscrite à l'article 10 de la loi du 9 mai 2018 et la rédaction du quatrième alinéa du préambule sera adaptée en ce sens.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

6.1. Il convient de mettre le préambule en conformité avec l'observation formulée au point 3 à propos du fondement juridique.

On supprimera, dès lors, le premier alinéa du préambule.

En outre, il y a lieu de supprimer la référence aux articles 8 et 11 de la loi du 9 mai 2018 du deuxième alinéa actuel du préambule, qui devient le premier alinéa.

6.2. Au huitième alinéa actuel du préambule, les mots « la présente loi (/le présent arrêté) » doivent être remplacés par les mots « le présent arrêté ».

¹ Voir, en ce qui concerne l'entrée en vigueur de la loi du 9 mai 2018, l'article 12, alinéa 1^{er}, de cette loi.

Article 3

7. L'article 3 du projet dispose que l'arrêté envisagé entre en vigueur « à la date d'entrée en vigueur de la loi du 9 mai 2018 relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour ».

La loi du 9 mai 2018 étant déjà entrée en vigueur le 24 décembre 2018, il est recommandé, dans un souci de clarté de la réglementation et afin de garantir la sécurité juridique, de reformuler l'article 3 du projet comme suit :

« Le présent arrêté produit ses effets le 24 décembre 2018 ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Tiny TEMMERMAN

Marnix VAN DAMME