RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 65.208/1
van 19 februari 2019

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot invoering van de toekenningsvoorwaarden van een uitkering voor pleegouderverlof ten gunste van de zelfstandigen’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 65.208/1
du 19 février 2019

sur

un projet d’arrêté royal ‘instaurant les conditions d’octroi d’une allocation de congé parental d’accueil en faveur des travailleurs indépendants’

‡LW-CHCTKBIFF-GFCAIUQ‡

Op 18 januari 2019 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 invoering van de toekenningsvoorwaarden van een uitkering voor pleegouderverlof ten gunste van de zelfstandigen'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 14 februari 2019. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, 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 Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 februari 2019.

*

Le 18 janvier 2019, 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 'instaurant les conditions d'octroi d'une allocation de congé parental d'accueil en faveur des travailleurs indépendants'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 14 février 2019. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Wouter PAS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Wendy DEPESTER, auditeur.

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 19 février 2019.

*

‡LW-CHCTKBIFF-GFCAIUQ‡

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 ertoe voor zelfstandigen het recht op pleegouderverlof en de daarbij horende uitkering in te voeren. De ontworpen regeling is vergelijkbaar met de regeling inzake pleegouderverlof voor werknemers, opgenomen in artikel 30*sexies* van de wet van 3 juli 1978 'betreffende de arbeidsovereenkomsten'.

Artikel 1 van het ontwerp situeert de ontworpen regeling in het kader van de verzoening van het beroeps- en privéleven van de zelfstandigen en bevat een aantal definities. Artikel 2 bepaalt in welke omstandigheid een pleegouderverlof wordt toegekend, terwijl artikel 3 de duur van het pleegouderverlof en het tijdstip waarop het aanvangt bepaalt. Tevens wordt de verplichting ingevoerd dat de zelfstandige tijdens dit verlof geen beroepsactiviteit mag uitoefenen. Artikel 4 regelt het recht op een uitkering voor pleegouderverlof tijdens het tijdvak van pleegouderverlof. Artikel 5 bepaalt dat de instellingen en organen van de uitkeringsverzekering de uitkering voor pleegouderverlof beheren en uitkeren. Artikel 6 regelt de aanvraagprocedure. Artikel 7 bepaalt het bedrag van de uitkering voor pleegouderverlof en de wijze van uitbetaling. Artikel 8 bepaalt dat de regels inzake de uitkeringsverzekering opgenomen in titel I van het koninklijk besluit van 20 juli 1971 'houdende instelling van een uitkeringsverzekering en een moederschapsverzekering ten voordele van de zelfstandigen en van de meewerkende echtgenoten' aanvullend van toepassing zijn. Artikel 9 voorziet erin dat de ontworpen regeling uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2019.

4. De ontworpen regeling vindt rechtsgrond in artikel 18*bis*, § 4, van het koninklijk besluit nr. 38 van 27 juli 1967 'houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen', waaraan wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef van het te nemen besluit.

‡LW-CHCTKBIFF-GFCAIUQ‡

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

5. De bepaling opgenomen in artikel 1, § 1, van het ontwerp is niet normatief en is evenmin noodzakelijk voor een goed begrip van de ontworpen regeling. Die bepaling dient dan ook te worden weggelaten uit het ontwerp.

6. In artikel 1, § 2, f), van het ontwerp kunnen de woorden "houdende instelling van een uitkeringsverzekering en een moederschapsverzekering ten voordele van de zelfstandigen en van de meewerkende echtgenoten" worden geschrapt, gelet op de definitie die in artikel 1, § 2, e), van het ontwerp wordt gegeven van "koninklijk besluit van 20 juli 1971".

Artikelen 4 en 5

7. In de Nederlandse tekst van de artikelen 4, § 2, derde lid, en 5, van het ontwerp dient het woord "pleegzorg" telkens te worden vervangen door het woord "pleegouderverlof".

Artikel 9

8. Artikel 9 van het ontwerp bepaalt dat de ontworpen regeling in werking treedt op (lees: uitwerking heeft met ingang van) 1 januari 2019. Ter wille van de rechtszekerheid kan het evenwel aanbeveling verdienen om, zoals voorgesteld door de gemachtigde, artikel 9 te redigeren als volgt:

"Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2019 en is van toepassing op de aanvragen die vanaf die datum bij de verzekeringsinstellingen worden ingediend en voor zover het pleegouderverlof ten vroegste vanaf die datum een aanvang neemt.".

*

‡LW-CHCTKBIFF-GFCAIUQ‡

OBSERVATIONS PRÉLIMINAIRES

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, 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 d'instaurer le droit au congé parental d'accueil et l'allocation y afférente pour les travailleurs indépendants. Le régime en projet est similaire au régime du congé parental d'accueil pour travailleurs salariés, prévu à l'article 30*sexies* de la loi du 3 juillet 1978 'relative aux contrats de travail'.

L'article 1er du projet situe le régime en projet dans le cadre de la conciliation entre la vie professionnelle et la vie privée des travailleurs indépendants et comporte un certain nombre de définitions. L'article 2 détermine dans quelle circonstance un congé parental d'accueil est accordé, alors que l'article 3 fixe sa durée et le moment où il prend cours. Il impose en outre au travailleur indépendant de ne pas exercer d'activité professionnelle pendant ce congé. L'article 4 règle le droit à une allocation de congé parental d'accueil pendant la période du congé. L'article 5 énonce que les institutions et organismes de l'assurance indemnités administrent et gèrent l'allocation de congé parental d'accueil. L'article 6 règle la procédure de demande. L'article 7 fixe le montant de l'allocation de congé parental d'accueil et le mode de paiement. L'article 8 prévoit que les règles en matière d'assurance indemnités, figurant au titre Ier de l'arrêté royal du 20 juillet 1971 'instituant une assurance indemnités et une assurance maternité en faveur des travailleurs indépendants et des conjoints aidants' s'appliquent à titre supplétif. L'article 9 prévoit que le régime en projet produit ses effets le 1er janvier 2019.

4. Le régime en projet trouve son fondement juridique dans l'article 18*bis*, § 4, de l'arrêté royal n° 38 du 27 juillet 1967 'organisant le statut social des travailleurs indépendants', auquel le premier alinéa du préambule de l'arrêté envisagé fait référence.

‡LW-CHCTKBIFF-GFCAIUQ‡

EXAMEN DU TEXTE

Article 1er

5. La disposition inscrite à l'article 1er, § 1er, du projet n'est pas normative et n'est pas non plus nécessaire à la bonne compréhension du régime en projet. Elle sera dès lors omise du projet.

6. À l'article 1er, § 2, f), du projet, les mots « instituant une assurance indemnités et une assurance maternité en faveur des travailleurs indépendants et des conjoints aidants » peuvent être supprimés, compte tenu de la définition que l'article 1er, § 2, e), du projet donne de l'« arrêté royal du 20 juillet 1971 ».

Articles 4 et 5

7. Dans le texte néerlandais des articles 4, § 2, alinéa 3, et 5 du projet, on remplacera chaque fois le mot « pleegzorg » par le mot « pleegouderverlof ».

Article 9

8. L'article 9 du projet dispose que le régime en projet entre en vigueur le (lire : produit ses effets le) 1er janvier 2019. Dans un souci de sécurité juridique, il est toutefois recommandé, comme le délégué l'a proposé, de rédiger l'article 9 comme suit :

« Le présent arrêté produit ses effets le 1er janvier 2019 et s'applique aux demandes introduites auprès des organismes assureurs à partir de cette date et pour autant que le congé parental d'accueil prenne cours au plus tôt à partir de cette même date ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER — DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS — Marnix VAN DAMME

‡LW-CHCTKBIFF-GFCAIUQ‡