ADV. - 1 - L. 7190/2.

Conseil d'Etat
28 JUIN 1960

Coordinatie (2)

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 9e juni 1960 door de Minister van Arbeid verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging en aanvulling van het besluit van de Regent van 2 april 1947 tot bepaling van de algemene modaliteiten van uitvoering der besluitwet van 25 februari 1947 betreffende het toekennen van loon aan de werknemers voor een bepaald aantal feestdagen per jaar", heeft de 24e juni 1960 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre du Travail, le 9 juin 1960, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant et complétant l'arrêté du Régent du 2 avril 1947 déterminant les modalités générales d'exécution de l'arrêté-loi du 25 février 1947 relatif à l'octroi de salaires aux travailleurs pendant un certain nombre de jours fériés par an", a donné le 24 juin 1960 l'avis suivant :

Bij het ontwerp zijn de volgende opmerkingen te maken :

Het opschrift leze men als volgt :

"Koninklijk besluit tot wijziging van het besluit van de Regent van 2 april 1947 tot ... (verder zoals in het ontwerp)...".

Het eerste lid van de aanhef stelle men als volgt :

"Gelet op de besluitwet van 25 februari 1947 betreffende het toekennen van loon aan de werknemers voor een bepaald aantal feestdagen per jaar, gewijzigd bij de wet van 30 december 1950, de koninklijk besluiten van 13 oktober 1953 en 15 januari 1954, en bij de wet van 27 juli 1955;".

Het tweede lid stelle men in fine als volgt :

"... inzonderheid op de artikelen 10, 11, 12, 14 en 15, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 15 juli 1947;".

De inleidende zin van artikel 1 schrijve men als volgt :

"Artikel 1.-

In het besluit van de Regent van 2 april 1947 tot bepaling van de algemene modaliteiten van uitvoering der besluitwet van 25 februari 1947 betreffende het toe-

.../...

kennen van loon aan de werknemers voor een bepaald aantal feestdagen per jaar, wordt een artikel 2ter ingevoegd dat luidt als volgt :

"Artikel 2ter. ...".

Men schrijve de inleidende zin van artikel 2 als volgt :

"Artikel 2.-

In hetzelfde besluit wordt een artikel 8bis ingevoegd dat luidt als volgt : ...".

De door de nieuwe tekst bedoelde personen zijn "de bedienden wier bezoldiging hetzij geheel, hetzij voor een gedeelte veranderlijk is".

Het is dan ook onlogisch te bepalen dat deze personen "buiten hun gewone vaste bezoldiging" recht hebben op het dagelijks gemiddelde van het veranderlijk gedeelte van hun bezoldiging. Men schrijve derhalve :

"Artikel 8bis. De bedienden die hetzij geheel, hetzij voor een gedeelte naar prestatie worden betaald, bijvoorbeeld door commissieloon, premies of percentsloon, hebben voor de feestdag recht op hun eventuele gewone vaste bezoldiging en op het dagelijks gemiddelde van het prestatieloon dat zij hebben verdiend gedurende de twaalf kalendermaanden die aan deze van de feestdag voorafgaan".

.../...

Het tweede lid betreft de toepassing van de in het eerste lid vastgestelde bepaling voor de bedienden die geen twaalf maanden werden tewerkgesteld door de werkgever die de last draagt van het loon voor de feestdag.

De woorden "buiten de gewone vaste bezoldiging" mogen wegvallen.

In het vierde lid dienen de woorden "... bij het vorig lid beoogde categorieën van bedienden" door de woorden "... in het eerste lid bedoelde categorieën van bedienden" vervangen te worden.

Artikel 3 stelle men als volgt :

"Artikel 3.-

Aan artikel 10 van hetzelfde besluit, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 15 juli 1947, wordt een nieuw lid toegevoegd dat luidt als volgt :

"Voor de toepassing van dit artikel wordt de gewone rustdag die het gevolg is van de verdeling van de wekelijkse arbeid over vijf dagen of van de verkorting van de arbeidsduur beneden de wekelijkse grens, vastgesteld bij de wetten op de arbeidsduur en hun uitvoeringsbesluiten, als werkdag beschouwd".

.../...

Artikel 4 stelle men als volgt :

"Artikel 4.-

Artikel 11, eerste lid, 1°, van hetzelfde besluit, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 15 juli 1947, wordt met de volgende bepaling aangevuld :

"De gewone rustdag die het gevolg is van de verdeling van de wekelijkse arbeid over vijf dagen of van de verkorting van de arbeidsduur beneden de wekelijkse grens, vastgesteld bij de wetten op de arbeidsduur en hun uitvoeringsbesluiten, wordt als werkdag beschouwd".

Artikel 5 van het ontwerp stelt voor artikel 12, eerste lid, p, van hetzelfde besluit, een tekst voor,luidens welke voor de berekening van de regelmatige afwezigheid als gerechtvaardigd wordt beschouwd "de afwezigheid, ten belope van twaalf dagen per jaar, achtereenvolgend of niet, wegens deelneming aan stages of studiedagen gewijd aan arbeidsopvoeding of syndicale vorming, ingericht door de representatieve werknemersorganisaties of door gespecialiseerde instituten daartoe door de Minister van Arbeid of door de Minister van Sociale Voorzorg erkend".

.../...

De voorgestelde tekst bedoelt "twaalf dagen per jaar", maar volgens artikel 10, eerste lid, van het besluit van de Regent van 2 april 1947 moet men voor iedere feestdag nagaan of de werknemer de voorwaarden van werkgetrouwheid vervult, terwijl de berekening slaat op de periode die van een feestdag tot de volgende feestdag loopt. Hieruit vloeit voort dat, indien de werknemer door achtereenvolgende werkgevers tewerkgesteld wordt, de berekening ingewikkeld wordt, zodat artikel 12, eerste lid, p, moeilijk zal kunnen toegepast worden.

De inleidende zin van artikel 5 stelle men als volgt :

"Artikel 5.-

Artikel 12, eerste lid, van hetzelfde besluit van de Regent, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 15 juli 1947, wordt aangevuld als volgt : ...".

Artikel 6 schrijve men als volgt :

"Artikel 6.-

Artikel 14 van hetzelfde besluit, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 15 juli 1947, wordt vervangen door de volgende bepalingen :

Artikel 14. De werkgever blijft ertoe gehouden het loon te betalen voor de feestdagen die vallen in de loop van de periode van twaalf werkdagen volgend op het einde van het arbeidscontract, inbegrepen de gewone rustdagen

.../...

die het gevolg zijn van de verdeling van de wekelijkse arbeid over vijf dagen, of van de verkorting van de arbeidsduur beneden de wekelijkse grens, vastgesteld bij de wetten op de arbeidsduur en hun uitvoeringsbesluiten.

Deze periode wordt evenwel op dertig dagen gebracht indien het contract een einde heeft genomen na :

a) een arbeidsongeval dat een totale werkongeschiktheid heeft veroorzaakt;

b) een staking, die de voorwaarden gesteld in artikel 12, eerste lid, k, van hetzelfde besluit vervult;

c) een lock-out, dat de voorwaarden gesteld in artikel 12, eerste lid, e, van hetzelfde besluit vervult.

Behoudens het geval van staking bedoeld in het tweede lid, vindt het eerste lid geen toepassing indien de arbeider het contract beëindigt zonder een zwaarwichtige reden te laten gelden, noch indien de werkgever het, wegens zwaarwichtige redenen, beëindigt.

In elk geval houdt de verplichting tot het betalen van loon op, zodra de arbeider krachtens een nieuw arbeidscontract opnieuw tewerkgesteld is".

.../...

De inleidende zin van artikel 7 leze men als volgt :

"Artikel 7.-

In hetzelfde besluit wordt een artikel 14bis ingevoegd dat luidt als volgt :

"Artikel 14bis.

...

...".

De inleidende zin van artikel 8 schrijve men als volgt :

"Artikel 8.-

Artikel 15 van hetzelfde besluit, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 15 juli 1947, wordt vervangen door de volgende bepaling :

"Artikel 15.-

...

...".

Le projet appelle les observations suivantes :

Dans l'intitulé, les mots "et complétant" peuvent être omis sans inconvénient.

Il est proposé de rédiger l'alinéa 1er du préambule comme suit :

"Vu l'arrêté-loi du 25 février 1947 relatif à l'octroi de salaires aux travailleurs pendant un certain nombre de jours fériés par an, modifié par la loi du 30 décembre 1950, par les arrêtés royaux des 13 octobre 1953 et 15 janvier 1954, et par la loi du 27 juillet 1955;".

La fin de l'alinéa 2 du préambule serait plus correctement rédigée comme suit :

"... notamment les articles 10, 11, 12, 14 et 15, modifiés par l'arrêté du Régent du 15 juillet 1947;".

La phrase liminaire de l'article 1er gagnerait à être rédigée comme suit :

"Article 1er.-

Dans l'arrêté du Régent du 2 avril 1947 déterminant les modalités générales d'exécution de l'arrêté-loi du 25 février 1947 relatif à l'octroi de salaires aux travailleurs pendant un certain nombre de jours fériés par an, il est inséré un article 2ter rédigé comme suit :

.../...

"Article 2ter...".

La phrase liminaire de l'article 2 devrait s'écrire comme suit :

"Article 2.-

Dans le même arrêté, il est inséré un article 8bis rédigé comme suit : ...".

Les personnes visées par le texte nouveau étant les employés "dont la rémunération est soit totalement soit partiellement variable", il n'est guère logique de dire qu'ils ont droit, outre leur rémunération fixe habituelle, à la moyenne quotidienne de la partie variable de leur rémunération. Aussi, le Conseil d'Etat propose-t-il le texte suivant pour l'alinéa 1er de l'article 8bis nouveau :

"Article 8bis. Les employés rémunérés totalement ou partiellement par prestation, par exemple par des commissions, primes ou pourcentages, ont droit pour le jour férié à la rémunération fixe habituelle dont ils bénéficient éventuellement et à la moyenne quotidienne de la rémunération variable gagnée pendant les douze mois civils qui ont précédé le mois du jour férié".

L'alinéa 2 concerne l'application de la disposition prévue à l'alinéa 1er, aux employés qui ont été occupés pendant moins de douze mois par l'employeur ayant la charge de la rémunération du jour férié.

Les mots "outre la rémunération fixe habituelle" peuvent être supprimés.

.../...

A la fin de l'alinéa 4, il convient de lire "alinéa 1er" au lieu de "alinéa précédent".

La rédaction suivante est proposée pour l'article 3 :

"Article 3.-

L'article 10 du même arrêté, modifié par l'arrêté du Régent du 15 juillet 1947, est complété par la disposition suivante :

"Pour l'application du présent article, est considéré comme jour ouvrable, le jour habituel d'inactivité résultant de la répartition de la durée hebdomadaire du travail sur cinq jours ou de la réduction de la durée du travail au-dessous de la limite hebdomadaire fixée par les lois sur la durée du travail et leurs arrêtés d'exécution".

L'article 4 serait mieux rédigé comme suit :

"Article 4.-

L'article 11, alinéa 1er, 1°, du même arrêté, modifié par l'arrêté du Régent du 15 juillet 1947, est complété par la disposition suivante :

"Est considéré comme jour ouvrable, le jour habituel d'inactivité résultant de la répartition de la durée hebdomadaire du travail sur cinq jours ou de la réduction de la durée du travail au-dessous de la limite hebdomadaire fixée par les lois sur la durée du travail et leurs arrêtés d'exécution".

.../...

L'article 5 du projet entend ajouter à l'alinéa 1er de l'article 12 du même arrêté un littera p, qui considère comme justifiée, pour le calcul de l'assiduité, "l'absence, à concurrence de douze jours par an successifs ou non, pour motif de participation à des stages ou à des journées d'études consacrées à l'éducation ouvrière ou à la formation syndicale, organisés par les organisations représentatives des travailleurs, ou par des instituts spécialisés reconnus à cet effet par le Ministre du Travail ou par le Ministre de la Prévoyance sociale".

Le projet porte "douze jours par an", alors que l'article 10, alinéa 1er, de l'arrêté du Régent du 2 avril 1947 prévoit l'obligation de vérifier pour chaque jour férié si le travailleur intéressé remplit les conditions d'assiduité, et fait porter ce calcul sur la période comprise entre deux jours fériés. Dans l'éventualité donc où le travailleur aura été occupé par plusieurs employeurs, le calcul s'avérera compliqué au point de rendre malaisée l'application de l'article 12, alinéa 1er, littera p.

La phrase liminaire de l'article 5 serait mieux rédigée comme suit :

"Article 5.-

L'article 12, alinéa 1er, du même arrêté du Régent, modifié par l'arrêté du Régent du 15 juillet 1947, est complété comme suit : ...".

La rédaction suivante est proposée pour l'article 6 :

"Article 6.-

L'article 14 du même arrêté, modifié par l'arrêté du Régent du 15 juillet 1947, est remplacé par les dispositions suivantes :

.../...

Article 14. L'employeur reste tenu de payer le salaire afférent aux jours fériés survenant dans la période de douze jours ouvrables qui suit la fin du contrat de louage de services, y compris les jours habituels d'inactivité résultant de la répartition de la durée hebdomadaire du travail sur cinq jours ou de la réduction de la durée du travail au-dessous de la limite hebdomadaire fixée par les lois sur la durée du travail et leurs arrêtés d'exécution.

Cette période est toutefois portée à trente jours dans le cas où le contrat aurait pris fin à la suite :

a) d'un accident de travail entraînant l'incapacité totale;

b) d'une grève survenue dans les conditions déterminées par l'article 12, alinéa 1er, k, du même arrêté ;

c) d'un lock-out survenu dans les conditions déterminées par l'article 12, alinéa 1er, e, du même arrêté.

Sauf dans le cas de grève prévu à l'alinéa 2, la disposition de l'alinéa 1er n'est pas applicable lorsque le travailleur rompt le contrat sans un motif grave, ni lorsque l'employeur le rompt pour motif grave.

L'obligation de payer le salaire prend fin, en tout cas, dès l'instant où le travailleur est engagé dans les liens d'un nouveau contrat de louage de services.

.../...

Les phrases liminaires des articles 7 et 8 devraient être respectivement rédigées comme suit :

"Article 7.-

Dans le même arrêté, il est inséré un article 14bis rédigé comme suit :

"Article 14bis.

...

...".

et

"Article 8.-

L'article 15 du même arrêté, modifié par l'arrêté du Régent du 15 juillet 1947, est remplacé par la disposition suivante :

"Article 15.

...

...".

De kamer was samengesteld uit		La chambre était composée de	
de Heren : Messieurs :	A. VRANCKX,	raadsheer van State, conseiller d'Etat,	voorzitter, président,
	G. VAN BUNNEN, K. MEES,	raadsheren van State, conseillers d'Etat,	
	F. DUCHENE, F. VAN GOETHEM,	bijzitters van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,	
Mevrouw : Madame :	J. DE KOSTER,	adjunct-griffier, greffier adjoint,	griffier. greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. G. VAN BUNNEN.

Het verslag werd uitgebracht door de H.L.DUCHATELET, substituut.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M.G.VAN BUNNEN.

Le rapport a été présenté par M.L.DUCHATELET, substitut.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

(get.) J.DE KOSTER.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

(get.) A.VRANCKX.