RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 53.624/1
53.625/1
53.626/1
53.627/1
53.628/1
53.629/1
53.630/1
53.631/1
53.632/1
van 16 juli 2013

over

ontwerpen van koninklijke besluiten tot uitvoering van de artikelen 35/1, 35/2 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 53.624/1
53.625/1
53.626/1
53.627/1
53.628/1
53.629/1
53.630/1
53.631/1
53.632/1
du 16 juillet 2013

sur

des projets d'arrêtés royaux portant exécution des articles 35/1, 35/2 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs

Op 28 juni 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Staatssecretaris voor Bestrijding van de sociale en fiscale fraude verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over

- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde activiteiten inzake de metaal-, machine- en elektrische bouw' (53.624/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1, 35/2 en 35/3, van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde activiteiten uitgevoerd in de voedingsnijverheid en in de (…) handel in voedingswaren' (53.625/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1, 35/2 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde schoonmaakactiviteiten' (53.626/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde activiteiten uitgevoerd in de bouwsector' (53.627/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde activiteiten van stoffering en van houtbewerking' (53.628/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1, 35/2 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde landbouwactiviteiten' (53.629/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1, 35/2 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde tuinbouwactiviteiten' (53.630/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde activiteiten inzake elektriciteit' (53.631/1);
- een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitvoering van de artikelen 35/1 en 35/3 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers met betrekking tot de hoofdelijke aansprakelijkheid voor de betaling van het loon in het kader van bepaalde activiteiten inzake bewaking en/of toezicht' (53.632/1).

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 9 juli 2013. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Marc RIGAUX en Michel TISON, assessoren, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Wendy DEPESTER, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 16 juli 2013.

*

Le 28 juin 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Secrétaire d'État à la Lutte contre la fraude sociale et fiscale à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur

- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités exercées en matière de constructions métallique, mécanique et électrique' (53.624/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1, 35/2 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités exercées dans l'industrie alimentaire et dans le commerce alimentaire' (53.625/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1, 35/2 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités de nettoyage' (53.626/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités exercées dans le secteur de la construction' (53.627/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités de l'ameublement et de l'industrie transformatrice du bois' (53.628/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1, 35/2 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités d'agriculture' (53.629/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1, 35/2 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités horticoles' (53.630/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités en matière d'électricité' (53.631/1);
- un projet d'arrêté royal 'portant exécution des articles 35/1 et 35/3 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs et relatifs à la responsabilité solidaire pour le paiement de la rémunération dans le cadre de certaines activités en matière de gardiennage et/ou de surveillance' (53.632/1).

Le projet a été examiné par la première chambre le 9 juillet 2013. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Marc RIGAUX et Michel TISON, assesseurs, et Marleen VERSCHRAEGHEN, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Wendy DEPESTER, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 16 juillet 2013.

*

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.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN DE ONTWERPEN

2.1. De om advies voorgelegde ontwerpen van koninklijk besluit strekken ertoe, wat bepaalde sectoren betreft, uitvoering te geven aan de regeling die in hoofdstuk VI/1, afdeling 1, van de wet van 12 april 1965 'betreffende de bescherming van het loon der werknemers' (hierna: de loonbeschermingswet) is opgenomen betreffende de hoofdelijke aansprakelijkheid van opdrachtgevers, aannemers en onderaannemers voor de betaling van het loon aan de betrokken werknemers.

2.2. In alle ontwerpen wordt vooreerst het begrip "activiteiten", zoals bedoeld in artikel 35/1, § 1, 1°, van de loonbeschermingswet, gedefinieerd, en wordt het minimumloon en de referteperiode, zoals bedoeld in artikel 35/3, § 3, tweede lid, van dezelfde wet, vastgesteld.

2.3. Daarnaast worden in de ontwerpen 53.625/1, 53.626/1, 53.629/1 en 53.630/1, voor de in die ontwerpen bedoelde sectoren, de regels bepaald waaraan de contractuele afspraken tussen de opdrachtgevers, aannemers en onderaannemers, die in hun onderlinge rechtsverhoudingen de gevolgen regelen van de in artikel 35/2, § 1, van de loonbeschermingswet bedoelde kennisgeving, moeten voldoen.

3. Rechtsgrond voor de ontwerpen wordt geboden door de artikelen 35/1, § 1, 1°, en 35/3, § 3, tweede lid, van de loonbeschermingswet, alsook, wat de in randnr. 2.3 vermelde ontwerpen betreft, door artikel 35/2, § 2, van dezelfde wet.

VORMVEREISTEN

4. De artikelen 35/1, § 1, 1°, en 35/2, § 2, van de loonbeschermingswet schrijven met betrekking tot het bepalen door de Koning van respectievelijk de activiteiten waarop de regeling van toepassing is en de voorwaarden waaraan de contractuele afspraken tussen opdrachtgevers, aannemers en onderaannemers moeten voldoen, het eenparig advies voor van het bevoegde paritair comité of subcomité. Bij ontstentenis van een bevoegd of werkend comité wordt dat advies gegeven door de Nationale Arbeidsraad. Bij ontstentenis van een eenparig advies treedt de Koning op bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.

Wat de bij de ontwerpen gevoegde adviezen betreft is het niet altijd duidelijk of ze door het bevoegde comité op eenparige wijze zijn uitgebracht.

Aangezien het eenparig advies van het bevoegde paritair comité of subcomité evenwel moet worden opgevat als een substantieel vormvereiste dat verband houdt met de regelmatigheid van het te nemen besluit, mag er geen twijfel kunnen rijzen omtrent de eenparigheid van het bedoelde advies. Het verdient dan ook aanbeveling om van dit laatste uitdrukkelijk melding te maken hetzij in het advies zelf, hetzij in de notulen van de vergadering waarin bedoeld advies is gegeven.

Ook dient uit het aldus uitgebrachte advies zonder enige twijfel te kunnen worden afgeleid dat het comité wel degelijk heeft geadviseerd over de activiteiten of de voorwaarden inzake contractuele afspraken zoals die in het ontwerp zijn opgenomen. Dit is nu niet altijd het geval.[1]

Waar met betrekking tot de voorliggende ontwerpen twijfel rees omtrent de eenparigheid of de draagwijdte van het advies, heeft de gemachtigde telkens kunnen bevestigen dat er eenparigheid voorhanden was of dat het advies wel degelijk kan worden betrokken op de hiervoor bedoelde aspecten van het ontwerp. Er rijst bijgevolg geen probleem op dat vlak wat de thans voorliggende ontwerpen betreft. Wat de toekomstige adviesverlening betreft dient evenwel rekening te worden gehouden met de aanbevelingen die hiervoor worden gedaan.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Gemeenschappelijke opmerkingen

5. Men redigere het eerste lid van de aanhef van de ontwerpen 53.624/1, 53.627/1, 53.628/1, 53.631/1 en 53.632/1 als volgt:

"Gelet op de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, artikel 35/1, § 1, 1°, ingevoegd bij de Programmawet (I) van 29 maart 2012 en gewijzigd bij de wet van 11 februari 2013, en artikel 35/3, § 3, tweede lid, ingevoegd bij de Programmawet (I) van 29 maart 2012;".

Het eerste lid van de aanhef van de ontwerpen 53.625/1, 53.626/1, 53.629/1 en 53.630/1 stelle men als volgt:

"Gelet op de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, de artikelen 35/1, § 1, 1°, en 35/2, § 2, ingevoegd bij de Programmawet (I) van 29 maart 2012 en gewijzigd bij de wet van 11 februari 2013, en artikel 35/3, § 3, tweede lid, ingevoegd bij de Programmawet (I) van 29 maart 2012;".

6. In de verwijzing naar het advies of de adviezen van de bevoegde paritaire comités of subcomités, in het tweede lid van de aanhef van de ontwerpen, schrijve men telkens naar gelang het geval "het eenparig advies" of "de eenparige adviezen" en aan het einde "gegeven op …" (niet: "van …").

[1] Zie bijvoorbeeld het bij het ontwerp 53.632/1 gevoegde advies, wat betreft het aspect "activiteiten".

7. Mede gelet op de wijze waarop de overige artikelen zijn geredigeerd, schrijve men aan het begin van artikel 1 van de ontwerpen telkens "De activiteiten bedoeld in artikel 35/1, § 1, 1°, van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, zijn de werken of diensten …" en schrappe men aan het einde telkens de zinsnede aanvangend met de woorden "worden voor de toepassing van …".

8. Bij het invullen van de datum van inwerkingtreding van de ontworpen besluiten en de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad* dient er over gewaakt te worden dat elkeen een redelijke termijn wordt gelaten om kennis te nemen van de nieuwe regels alvorens ze in werking treden.

Bijzondere opmerkingen

Ontwerp 53.625/1

9. In het opschrift van het ontwerp schrijve men aan het einde "en in de handel in voedingswaren".

10.1. De bij het ontwerp gevoegde bijlage dient te worden voorzien van een opschrift.

10.2. Ook verdient het aanbeveling om de twee taalversies van die bijlage aan een bijkomend onderzoek te onderwerpen zodat mogelijke discrepanties tussen beide versies worden weggewerkt.

10.3. Het opschrift dat in de formule "Gezien om te worden gevoegd bij Ons besluit (niet: ons koninklijk besluit) van …" wordt vermeld, stemt niet overeen met het opschrift van het ontwerp, wat dient te worden verholpen.

Ontwerp 53.626/1

11. In artikel 2, 2°, van het ontwerp vervange men de woorden "de overeenkomst tussen de partijen bedoeld in 2°" door de woorden "de overeenkomst tussen de partij die de verbreking inroept en de partij waartegen de verbreking wordt ingeroepen".

Ontwerp 53.629/1

12. In artikel 3 van het ontwerp dient in de Nederlandse tekst het woord "Wet" telkens met een kleine letter te worden geschreven.

13. Dezelfde opmerking geldt voor artikel 3 van het ontwerp 53.630/1.

*

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.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DES PROJETS

2.1. Les projets d'arrêté royal soumis pour avis ont pour objet, en ce qui concerne certains secteurs, de pourvoir à l'exécution du régime, inscrit au chapitre VI/1, section 1, de la loi du 12 avril 1965 'concernant la protection de la rémunération des travailleurs' (ci-après : la loi sur la protection de la rémunération), relatif à la responsabilité solidaire des donneurs d'ordre, entrepreneurs et sous-traitants pour le paiement de la rémunération aux travailleurs concernés.

2.2. Tous les projets définissent tout d'abord la notion d'« activités », telle que visée à l'article 35/1, § 1er, 1°, de la loi sur la protection de la rémunération et fixent le salaire minimum et la période de référence, tels que visés à l'article 35/3, § 3, alinéa 2, de la même loi.

2.3. Par ailleurs, les projets 53.625/1, 53.626/1, 53.629/1 et 53.630/1 fixent, pour les secteurs visés dans ces projets, les règles auxquelles doivent satisfaire les accords contractuels entre les donneurs d'ordres, les entrepreneurs et les sous-traitants qui règlent dans leurs rapports juridiques entre eux, les conséquences de la réception de la notification mentionnée à l'article 35/2, § 1er, de la loi sur la protection de la rémunération.

3. Les projets trouvent un fondement juridique dans les articles 35/1, § 1er, 1°, et 35/3, § 3, alinéa 2, de la loi sur la protection de la rémunération, ainsi que dans l'article 35/2, § 2, de la même loi, en ce qui concerne les projets mentionnés au point 2.3.

FORMALITÉS

4. Les articles 35/1, § 1er, 1°, et 35/2, § 2, de la loi sur la protection de la rémunération prescrivent l'avis unanime de la commission ou sous-commission paritaire compétente en ce qui concerne la détermination par le Roi, respectivement, des activités auxquelles le régime s'applique et des conditions auxquelles les accords contractuels entre donneurs d'ordres, entrepreneurs et sous-traitants doivent satisfaire. À défaut d'une commission ou sous-commission compétente ou effective, cet avis est donné par le Conseil national du travail. À défaut d'avis unanime, le Roi agit par arrêté délibéré en Conseil des Ministres.

En ce qui concerne les avis joints aux projets, on n'aperçoit pas toujours clairement s'ils ont été donnés à l'unanimité par la commission compétente.

Toutefois, étant donné que l'avis unanime de la commission ou sous-commission paritaire compétente doit être interprété comme une formalité substantielle liée à la régularité de l'arrêté à adopter, aucun doute ne peut subsister concernant l'unanimité de l'avis visé. Il est dès lors recommandé de mentionner expressément ce dernier point soit dans l'avis même, soit dans le procès-verbal de la réunion au cours de laquelle l'avis visé a été donné.

De même, il doit pouvoir se déduire sans aucun doute de l'avis ainsi rendu que la commission a bel et bien donné un avis sur les activités ou les conditions en matière d'accords contractuels, telles qu'elles ont été incorporées dans le projet. Ce n'est pas toujours le cas actuellement [1].

Concernant les projets à l'examen, lorsqu'un doute subsistait à propos de l'unanimité ou de la portée de l'avis, le délégué a chaque fois pu confirmer qu'il y avait unanimité ou que l'avis peut effectivement se rapporter aux aspects précités du projet. Par conséquent, ce point ne soulève aucun problème en ce qui concerne les projets présentement à l'examen. Toutefois, pour les avis futurs, il faudra tenir compte des recommandations formulées à cet égard.

EXAMEN DU TEXTE

Observations communes

5. On rédigera le premier alinéa du préambule des projets 53.624/1, 53.627/1, 53.628/1, 53.631/1 et 53.632/1 comme suit :

« Vu la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, l'article 35/1, § 1er, 1°, inséré par la loi-programme (I) du 29 mars 2012 et modifié par la loi du 11 février 2013, et l'article 35/3, § 3, alinéa 2, inséré par la loi-programme (I) du 29 mars 2012; ».

On rédigera le premier alinéa du préambule des projets 53.625/1, 53.626/1, 53.629/1 et 53.630/1 comme suit :

« Vu la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, les articles 35/1, § 1er, 1°, et 35/2, § 2, insérés par la loi-programme (I) du 29 mars 2012 et modifiés par la loi du 11 février 2013, et l'article 35/3, § 3, alinéa 2, inséré par la loi-programme (I) du 29 mars 2012; ».

6. Au deuxième alinéa du préambule des projets, dans la référence à l'avis ou aux avis des commissions ou sous-commissions paritaires compétentes, on écrira chaque fois, selon le cas, « l'avis unanime » ou « les avis unanimes » et à la fin « donné le … » (non : « du …»).

7. Eu égard également à la manière dont les autres articles ont été rédigés, on écrira chaque fois, au début de l'article 1er des projets, « Les activités visées à l'article 35/1, § 1er, 1°, de

[1] Voir par exemple l'avis joint au projet 53.632/1, en ce qui concerne l'aspect « activités ».

la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, sont les travaux ou services … » et on supprimera chaque fois à la fin le membre de phrase qui débute par les termes « sont, pour l'application du … ».

8. En complétant la date d'entrée en vigueur des arrêtés en projet et de leur publication au *Moniteur belge*, on veillera à ce que chacun dispose d'un délai raisonnable pour prendre connaissance des nouvelles règles avant leur entrée en vigueur.

Observations particulières

Projet 53.625/1

9. Dans le texte néerlandais de l'intitulé du projet, on écrira à la fin « en in de handel in voedingswaren ».

10.1. L'annexe jointe au projet doit être pourvue d'un intitulé.

10.2. Il est également recommandé de soumettre les deux versions linguistiques à un examen complémentaire, afin de supprimer les discordances éventuelles entre les deux versions.

10.3. L'intitulé qui est mentionné dans la formule « Vu pour être annexé à Notre arrêté du … » ne correspond pas à l'intitulé du projet et il convient d'y remédier.

Projet 53.626/1

11. À l'article 2, 2°, du projet, on remplacera les termes « la convention conclue entre les parties mentionnées au 2° » par les termes « la convention conclue entre la partie qui invoque la rupture et la partie contre laquelle la rupture est invoquée ».

Projet 53.629/1

12. À l'article 3 du projet, dans le texte néerlandais, il convient d'écrire chaque fois le terme « Wet » avec une initiale minuscule.

13. La même observation vaut pour l'article 3 du projet 53.630/1.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Marleen VERSCHRAEGHEN Marnix VAN DAMME