



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 56.091/1
van 16 mei 2014

avis 56.091/1
du 16 mai 2014

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
9 juni 1999 houdende de
uitvoering van de wet van
30 april 1999 betreffende de
tewerkstelling van buitenlandse
werknemers'

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
9 juin 1999 portant exécution
de la loi du 30 avril 1999
relative à l'occupation des
travailleurs étrangers'

Op 18 april 2014 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 9 juni 1999 houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 8 mei 2014. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX en Michel TISON, assessoren, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Raf AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

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 16 mei 2014.

*

Le 18 avril 2014, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la 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 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 8 mai 2014. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Wouter PAS, conseillers d'État, Marc RIGAUX et Michel TISON, assesseurs, et Marleen VERSCHRAEGHEN, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Raf AERTGEERTS, premier auditeur chef de section.

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 16 mai 2014.

*

1. Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de regering op het feit dat de ontstentenis van de controle die het Parlement krachtens de Grondwet moet kunnen uitoefenen, tot gevolg heeft dat de regering niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. 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 een verordening noodzakelijk is.

2. 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.

*

3. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de artikelen 7 en 8, § 1, van de wet van 30 april 1999 'betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers', waaraan wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp, alsook, wat de artikelen 3, 5 en 6 ervan betreft, door artikel 4, § 4, van dezelfde wet. Het eerste lid van de aanhef dient bijgevolg te worden aangevuld met een verwijzing naar laatstgenoemde bepaling.

4. Het zesde lid van de aanhef van het ontwerp dient te worden vervangen door een verwijzing naar de uitgevoerde regelgevingsimpactanalyse. Men redigere dat lid dan ook als volgt:

“Gelet op de regelgevingsimpactanalyse uitgevoerd overeenkomstig de artikelen 6 en 7 van de wet van 15 december 2013 houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging;”.

5. Artikel 7 van het ontwerp bepaalt dat het besluit uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2014.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan deze worden gebillijkt.

Het ontworpen artikel 37/2 van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 'houdende de uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers' (artikel 6 van het ontwerp) legt een nieuwe voorwaarde op met betrekking tot de toepassing van de erin bedoelde bezoldigingsbedragen. Aangezien daardoor een nieuwe verplichting wordt ingevoerd, kan de terugwerkende kracht tot 1 januari 2014 geen doorgang vinden. Voor artikel 6 van het ontwerp dient dan ook te worden afgezien van de terugwerkende kracht.

*

1. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention du gouvernement sur le fait que l'absence du contrôle qu'il appartient au Parlement d'exercer en vertu de la Constitution a pour conséquence que le gouvernement ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, 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.

2. 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.

*

3. Le projet trouve son fondement juridique dans les articles 7 et 8, § 1^{er}, de la loi du 30 avril 1999 'relative à l'occupation des travailleurs étrangers', visés dans le premier alinéa du préambule du projet, de même que, en ce qui concerne ses articles 3, 5 et 6, dans l'article 4, § 4, de la même loi. Le premier alinéa du préambule sera par conséquent complété par une référence à la dernière disposition citée.

4. On remplacera le sixième alinéa du préambule du projet par une référence à l'analyse d'impact de la réglementation réalisée. On rédigera dès lors cet alinéa comme suit :

« Vu l'analyse d'impact de la réglementation réalisée conformément aux articles 6 et 7 de la loi du 15 décembre 2013 portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative ; ».

5. L'article 7 du projet dispose que l'arrêté produit ses effets le 1^{er} janvier 2014.

Or l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est admissible que sous certaines conditions, à savoir lorsque la rétroactivité est autorisée par la loi, lorsqu'elle se rapporte à une règle qui accorde des avantages dans le respect du principe d'égalité ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

La rétroactivité des dispositions en projet ne peut, en principe, se justifier que si elle s'inscrit dans une des hypothèses énumérées.

L'article 37/2, en projet, de l'arrêté royal du 9 juin 1999 'portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers' (article 6 du projet) impose une nouvelle condition concernant l'application des montants de rémunération qui y sont visés. Dès lors qu'une nouvelle obligation est ainsi instaurée, la rétroactivité au 1^{er} janvier 2014 ne peut être maintenue. En ce qui concerne l'article 6 du projet, il convient dès lors de renoncer, à la rétroactivité.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Marleen VERSCHRAEGHEN

Marnix VAN DAMME