



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 72.003/1/V
van 26 augustus 2022

avis 72.003/1/V
du 26 août 2022

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 20 juli 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Werk verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 7 september 2022,^{*} 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 vakantiekamer onderzocht op 18 augustus 2022. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad, voorzitter, Stephan DE TAEYE en Peter SOURBRON, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, eerste 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 26 augustus 2022.

*

Le 20 juillet 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre du Travail à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé de plein droit jusqu'au 7 septembre 2022^{**}, 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 des vacations le 18 août 2022. La chambre était composée de Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseiller d'État, président, Stephan DE TAEYE et Peter SOURBRON, conseillers d'État, Michel TISON, assesseur, et Astrid TRUYENS, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, premier auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 26 août 2022.

*

^{*} Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege verlengd wordt met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

^{**} Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, *in fine*, des lois ‘sur le Conseil d'État’, coordonnées le 12 janvier 1973 qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

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 VAN HET ONTWERP

2.1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt 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’, teneinde de tijdelijke toelating tot werken in artikel 10 van dat besluit uit te breiden tot “de personen voor wie, na de voltooiing van hun onderzoek, het verblijf is toegestaan gedurende maximum twaalf maanden in toepassing van artikel 61/13/12 of 61/13/15 van de wet van 15 december 1980 [betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen]” (artikel 1 van het ontwerp). Bovendien wordt in hetzelfde besluit een artikel 10/2 ingevoegd dat ertoe strekt om de familieleden van onderzoekers die in een andere lidstaat het verblijfsrecht hebben gekregen en op basis van artikel 61/13/5, § 3, van de wet van 15 december 1980 een verblijfsrecht in België hebben verkregen, het recht toe te kennen om te werken in het kader van die korte-termijnmobiliteit (artikel 2 van het ontwerp).

2.2. Artikel 1 van het te nemen besluit treedt in werking op een nog te bepalen datum, die volgens de nota aan de Ministerraad zou moeten corresponderen met de inwerkingtreding van de wet ‘tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wat betreft de onderzoekers, stagiairs en vrijwilligers’;¹ artikel 2 treedt in werking op 1 maart 2023 (artikel 3 van het ontwerp).

2.3 Het ontwerp herneemt in essentie een ontwerp van koninklijk besluit dat al begin juli 2022 voorbarig werd voorgelegd aan de Raad van State.²

¹ Zie over het voorontwerp, adv.RvS 71.283/4 van 18 mei 2022. Dat wetsontwerp (*Parl. St.* Kamer 2021-22, nr. 55-2761/005) is op 20 juli 2022 door de Kamer van volksvertegenwoordigers aangenomen en voor bekrachtiging naar de Koning gezonden, maar werd nog niet bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad.

² Adv.RvS 71.884/1 van 18 juli 2022 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’.

BEVOEGDHEID

3. Het ontwerp van koninklijk besluit heeft betrekking op personen in een bijzondere verblijfssituatie, aangezien hun verblijfsrecht tijdelijk is en het gevolg is van een specifieke uniemaatregel³. Bijgevolg is de federale overheid – bij wijze van uitzondering op de gewestbevoegdheden – bevoegd gebleven met betrekking tot de arbeidskaart voor deze personen.⁴

RECHTSGROND

4. De rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 5, § 1, derde lid, en § 2, van de wet van 9 mei 2018 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden’.

4.1. Op basis van artikel 5, § 1, derde lid, van de wet van 9 mei 2018 kan de Koning de categorieën van buitenlandse onderdanen vaststellen die op basis van een bijzondere verblijfssituatie de toelating krijgen om te werken.

4.2. Op basis van artikel 5, § 2, van de wet van 9 mei 2018 mag de Koning de toelating om te werken van de buitenlandse onderdanen beperken in functie van de specifieke kenmerken van de bijzondere verblijfssituatie tot de activiteiten die rechtstreeks verband houden met de motieven die aan de basis liggen van het verblijf in België.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 3

5. De bedoeling is dat artikel 1 van het te nemen besluit op dezelfde dag in werking treedt als de wet ‘tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, wat betreft de onderzoekers, stagiairs en vrijwilligers’. Ofwel moet de datum van inwerkingtreding van artikel 1 worden ingevuld wanneer de datum van bekendmaking van de wet al bekend is, ofwel moet het besluit in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt op dezelfde dag als de wet, zodat beide in werking treden op de tiende dag na bekendmaking ervan. In dat laatste geval moet er voor artikel 1 geen regeling met betrekking tot de inwerkingtreding worden opgenomen.

*

³ Artikelen 25 en 30 van richtlijn (EU) 2016/801 van het Europees Parlement en de Raad van 11 mei 2016 ‘betreffende de voorwaarden voor toegang en verblijf van derdelanders met het oog op onderzoek, studie, stages, vrijwilligerswerk, scholierenuitwisseling, educatieve projecten of au-pairactiviteiten’.

⁴ Artikel 6, § 1, IX, 3°, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’.

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.

*

PORTÉE DU PROJET

2.1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de modifier 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 d'étendre l'autorisation temporaire de travailler, inscrite à l'article 10 de cet arrêté, aux « personnes qui, après l'achèvement de leurs recherches, sont autorisées au séjour pendant douze mois au maximum en application de l'article 61/13/12 ou 61/13/15 de la loi du 15 décembre 1980 [sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers] » (article 1^{er} du projet). En outre, il est inséré dans le même arrêté un article 10/2 visant à accorder aux membres de la famille de chercheurs, qui ont obtenu le droit de séjour dans un autre État membre et qui ont obtenu un droit de séjour en Belgique sur la base de l'article 61/13/5, § 3, de la loi du 15 décembre 1980, le droit de travailler dans le cadre de cette mobilité de courte durée (article 2 du projet).

2.2. L'article 1^{er} de l'arrêté envisagé entrera en vigueur à une date qui doit encore être déterminée et qui, selon la note au Conseil des ministres, devrait correspondre à la date d'entrée en vigueur de la loi 'modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers en ce qui concerne les chercheurs, stagiaires et volontaires' ¹; l'article 2 entrera en vigueur le 1^{er} mars 2023 (article 3 du projet).

2.3 Le projet reproduit essentiellement un projet d'arrêté royal qui avait déjà été soumis prématurément au Conseil d'État début juillet 2022 ².

¹ Voir, en ce qui concerne l'avant-projet, l'avis C.E. 71.283/4 du 18 mai 2022. Ce projet de loi (*Doc. parl.*, Chambre, 2021-22, n° 55-2761/005) a été adopté le 20 juillet 2022 par la Chambre des représentants et a été soumis à la sanction royale, mais il n'avait pas encore été publié au Moniteur belge.

² Avis C.E. 71.884/1 du 18 juillet 2022 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'.

COMPÉTENCE

3. Le projet d'arrêté royal concerne des personnes se trouvant dans une situation particulière de séjour, dès lors que leur droit de séjour est temporaire et résulte d'une mesure spécifique de l'Union européenne³. Dès lors, l'autorité fédérale est demeurée compétente – par exception aux compétences régionales – en ce qui concerne le permis de travail pour ces personnes⁴.

FONDEMENT JURIDIQUE

4. Le fondement juridique du projet est procuré par l'article 5, § 1^{er}, alinéa 3, et § 2, de la loi du 9 mai 2018 'relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour'.

4.1. En vertu de l'article 5, § 1^{er}, alinéa 3, de la loi du 9 mai 2018, le Roi peut définir les catégories de ressortissants étrangers qui, sur la base d'une situation particulière de séjour, sont autorisés à travailler.

4.2. L'article 5, § 2, de la loi du 9 mai 2018 habilite le Roi à limiter l'autorisation de travailler des ressortissants étrangers en fonction des spécificités de la situation particulière de séjour aux activités qui sont directement liées aux motifs qui sont à la base du séjour en Belgique.

EXAMEN DU TEXTE

Article 3

5. L'intention est que l'article 1^{er} de l'arrêté envisagé entre en vigueur le même jour que la loi 'modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers en ce qui concerne les chercheurs, stagiaires et volontaires'. Soit la date d'entrée en vigueur de l'article 1^{er} doit être complétée si la date de publication de la loi est déjà connue, soit l'arrêté doit être publié au Moniteur belge le même jour que la loi, de sorte que ces deux actes entrent en vigueur le dixième jour suivant leur publication. Dans ce dernier cas, il ne faut pas prévoir de régime d'entrée en vigueur pour l'article 1^{er}.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Astrid TRUYENS

Jeroen VAN NIEUWENHOVE

³ Articles 25 et 30 de la directive (UE) 2016/801 du Parlement européen et du Conseil du 11 mai 2016 'relative aux conditions d'entrée et de séjour des ressortissants de pays tiers à des fins de recherche, d'études, de formation, de volontariat et de programmes d'échange d'élèves ou de projets éducatifs et de travail au pair'.

⁴ Article 6, § 1^{er}, IX, 3^o, alinéa 1^{er}, de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles'.