



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 72.546/1
van 15 december 2022

avis 72.546/1
du 15 décembre 2022

over

sur

een voorontwerp van wet ‘tot
wijziging van de wet van
3 juli 1978 betreffende de
arbeidsovereenkomsten met
het oog op de beperking van de
duur van opeenvolgende
arbeidsovereenkomsten voor
een bepaalde tijd en
vervangingsovereenkomsten’

un avant-projet de loi
‘modifiant la loi du
3 juillet 1978 relative aux
contrats de travail en vue de
limiter la durée de la
succession des contrats de
travail à durée déterminée et
contrats de remplacement’

Op 17 november 2022 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 voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten met het oog op de beperking van de duur van opeenvolgende arbeidsovereenkomsten voor een bepaalde tijd en vervangingsovereenkomsten’.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 8 december 2022. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Inge VOS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 15 december 2022.

*

Le 17 novembre 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, sur un avant-projet de loi ‘modifiant la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail en vue de limiter la durée de la succession des contrats de travail à durée déterminée et contrats de remplacement’.

L'avant-projet a été examiné par la première chambre le 8 décembre 2022. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wouter PAS et Inge VOS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 15 décembre 2022.

*

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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt ertoe in de wet van 3 juli 1978 ‘betreffende de arbeidsovereenkomsten’ een artikel 11^{quater} in te voegen dat de beperking betreft van de totale duur van de opeenvolging van één of meerdere arbeidsovereenkomsten voor een bepaalde tijd of voor een duidelijk omschreven werk en één of meerdere vervangingsovereenkomsten.

Het voorontwerp beoogt tegemoet te komen aan de ongrondwettigheid die door het Grondwettelijk Hof werd vastgesteld in het arrest nr. 93/2021 van 17 juni 2021.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

3. Het ontworpen artikel 11^{quater}, tweede lid, van de wet van 3 juli 1978 bevat een uitzondering op de in het eerste lid vervatte regel voor “de vervangingsovereenkomst die volgt op verschillende opeenvolgende arbeidsovereenkomsten voor een bepaalde tijd of voor een duidelijk omschreven werk die gerechtvaardigd zijn wegens de aard van het werk of wegens andere wettige redenen zoals bedoeld in artikel 10, zonder dat evenwel de totale duur van deze opeenvolging van overeenkomsten langer mag zijn dan drie jaar”.

Met deze bepaling maakt de wetgever gebruik van zijn bevoegdheid “om de voorwaarden en de uitzonderingen te bepalen die van toepassing zijn op de vastheid van betrekking van een werknemer die gedurende meer dan twee jaar door dezelfde werkgever is tewerkgesteld op grond van een opeenvolging van arbeidsovereenkomsten voor een bepaalde tijd en vervangingsovereenkomsten”.²

Zoals in de memorie van toelichting wordt opgemerkt, geldt deze uitzondering “slechts voor de eerste vervangingsovereenkomst in de opeenvolging die aan voormelde voorwaarde voldoet”.

¹ Aangezien het gaat om een voorontwerp van wet, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² GwH 17 juni 2021, nr. 93/2021, B.9.

De gemachtigde wees erop dat deze regeling er niet toe leidt dat de keten van een of meer arbeidsovereenkomsten voor een bepaalde tijd of voor een duidelijk omschreven werk en van een of meer vervangingsovereenkomsten wordt doorbroken, aangezien de in het tweede lid bedoelde vervangingsovereenkomst slechts “eenmalig” (in de Franse tekst: “pour une seule fois”) buiten beschouwing wordt gelaten. Dit wil zeggen dat voor de toepassing van de maximale termijn van twee jaar eenmalig geen rekening moet worden gehouden met deze vervangingsovereenkomst. Wanneer ook aan de bijkomende voorwaarde dat de totale duur van deze opeenvolging van overeenkomsten niet langer mag zijn dan drie jaar voldaan is, kan deze vervangingsovereenkomst geldig gesloten worden zonder dat de voorwaarden voor een arbeidsovereenkomst voor onbepaalde tijd gelden.

Indien deze vervangingsovereenkomst wordt gevolgd door een nieuwe arbeidsovereenkomst voor een bepaalde tijd of voor een duidelijk omschreven werk of een vervangingsovereenkomst, wordt deze laatste overeenkomst volgens de gemachtigde bijgevolg wel in aanmerking genomen voor de toepassing van het ontworpen artikel 11^{quater}, eerste lid. Daarbij verduidelijkt de gemachtigde ook dat voor de berekening van de termijn deze laatste overeenkomst geacht zal worden te volgen op de eerste overeenkomsten aangezien de in het tweede lid bedoelde vervangingsovereenkomst buiten beschouwing werd gelaten.

Dit dient duidelijker tot uitdrukking te worden gebracht in de tekst van het voorontwerp. Minstens is het raadzaam om deze bijkomende verduidelijkingen in de memorie van toelichting te integreren.

Artikel 3

4. Krachtens artikel 3 van het voorontwerp treedt de aan te nemen wet in werking op de tiende dag na de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad* en is zij van toepassing op de arbeidsovereenkomsten gesloten vanaf die datum.

In de memorie van toelichting wordt hieraan toegevoegd:

“In voorkomend geval zullen evenwel ook de hieraan voorafgaande overeenkomsten in de opeenvolging die werden gesloten voor de datum van inwerkingtreding in rekening worden genomen voor de toepassing van het nieuwe artikel 11^{quater}.”

Met het oog op de rechtszekerheid is het raadzaam om ook dat laatste uitdrukkelijk in artikel 3 van het voorontwerp te regelen.

*

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 ¹ et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

2. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet d'insérer dans la loi du 3 juillet 1978 'relative aux contrats de travail' un article 11^{quater} qui concerne la limitation de la durée totale de la succession d'un ou plusieurs contrats de travail à durée déterminée ou pour un travail nettement défini et d'un ou plusieurs contrats de remplacement.

L'avant-projet vise à remédier à l'inconstitutionnalité constatée par la Cour constitutionnelle dans l'arrêt n° 93/2021 du 17 juin 2021.

EXAMEN DU TEXTE

Article 2

3. L'article 11^{quater}, alinéa 2, en projet, de la loi du 3 juillet 1978 contient une exception à la règle inscrite à l'alinéa 1^{er} pour « le contrat de remplacement qui suit la succession de différents contrats de travail à durée déterminée ou pour un travail nettement défini, qui sont justifiés par la nature du travail ou par d'autres motifs légitimes tels qu'indiqués à l'article 10 [...], sans que la durée totale de cette succession des contrats ne puisse excéder trois ans ».

Par cette disposition, le législateur fait usage de sa compétence lui permettant « de déterminer les conditions et les exceptions applicables à la stabilité de l'emploi d'un travailleur qui est occupé par le même employeur pendant plus de deux ans dans les liens d'une succession de contrats de travail à durée déterminée et de contrats de remplacement » ².

Ainsi qu'il est observé dans l'exposé des motifs, cette exception ne s'applique « qu'au premier contrat de remplacement de la série qui remplit la condition susmentionnée ».

¹ S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par « fondement juridique » la conformité avec les normes supérieures.

² C.C., 17 juin 2021, n° 93/2021, B.9.

Le délégué a souligné que cette disposition n'a pas pour effet de rompre la chaîne d'un ou plusieurs contrats de travail à durée déterminée ou pour un travail nettement défini et d'un ou plusieurs contrats de remplacement, car ce n'est que « pour une seule fois » que le contrat de remplacement visé à l'alinéa 2 n'est pas pris en compte. Ce qui signifie qu'une seule fois il ne faut pas tenir compte de ce contrat de remplacement pour l'application du délai maximal de deux ans. Si la condition supplémentaire imposant que la durée totale de cette succession de contrats ne dépasse pas trois ans est également remplie, ce contrat de remplacement peut être valablement conclu sans que s'appliquent les conditions pour un contrat de travail à durée indéterminée.

En conséquence, si ce contrat de remplacement est suivi d'un nouveau contrat de travail à durée déterminée ou pour un travail nettement défini ou d'un contrat de remplacement, ce dernier contrat est, selon le délégué, bel et bien pris en compte pour l'application de l'article 11*quater*, alinéa 1^{er}, en projet. À cet égard, le délégué a en outre précisé que pour le calcul du délai, ce dernier contrat sera réputé suivre les premiers contrats, dès lors que le contrat de remplacement visé à l'alinéa 2 n'est pas pris en compte.

Il conviendrait de l'exprimer plus clairement dans le texte de l'avant-projet. Il est à tout le moins conseillé d'intégrer ces précisions complémentaires dans l'exposé des motifs.

Article 3

4. En vertu de l'article 3 de l'avant-projet, la loi à adopter entre en vigueur le dixième jour suivant sa publication au *Moniteur Belge* et s'applique aux contrats de travail conclus à partir de cette date.

L'exposé des motifs ajoute ce qui suit :

« Le cas échéant, les contrats antérieurs dans la succession qui ont été conclus avant la date d'entrée en vigueur sont également pris en compte aux fins du nouvel article 11*quater* ».

Dans un souci de sécurité juridique, il est recommandé de régler expressément ce dernier point également à l'article 3 de l'avant-projet.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME