



RAAD VAN STATE  
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT  
section de législation

advies 72.684/1  
van 29 december 2022

avis 72.684/1  
du 29 décembre 2022

over

sur

een ontwerp van koninklijk  
besluit 'tot wijziging van het  
koninklijk besluit van  
8 april 1989 tot uitvoering van  
artikel 38, § 3*bis*, derde lid van  
de wet van 29 juni 1981  
houdende de algemene  
beginselen van de sociale  
zekerheid voor werknemers'

un projet d'arrêté royal  
'modifiant l'arrêté royal du  
8 avril 1989 pris en exécution  
de l'article 38, § 3*bis*, alinéa 3  
de la loi du 29 juin 1981  
établissant les principes  
généraux de la sécurité sociale  
des travailleurs salariés'

Op 5 december 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Sociale Zaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 april 1989 tot uitvoering van artikel 38, § 3bis, derde lid van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 22 december 2022. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPs en Wouter PAS, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Lennart NIJS, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 29 december 2022.

\*

Le 5 décembre 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Affaires sociales à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘modifiant l'arrêté royal du 8 avril 1989 pris en exécution de l'article 38, § 3bis, alinéa 3 de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 22 décembre 2022. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Chantal BAMPs et Wouter PAS, conseillers d'État, Johan PUT, assesseur, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Lennart NIJS, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 29 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 rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

\*

### STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe om op het vlak van de loonmatigingsbijdrage een harmonisering voor de maatwerkbedrijven in te voeren. De bestaande uitsluiting van de loonmatigingsbijdrage voor mindervaliden tewerkgesteld in erkende beschermde werkplaatsen wordt verruimd tot alle doelgroepwerknemers werkzaam in maatwerkbedrijven. Daartoe beoogt artikel 1 van het ontwerp artikel 1, § 1, van het koninklijk besluit van 8 april 1989 ‘tot uitvoering van artikel 38, § 3bis, derde lid van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers’ te wijzigen. Het is de bedoeling om de ontworpen regeling uitwerking te geven met ingang van 1 januari 2023 (artikel 2 van het ontwerp).

3. Het ontworpen koninklijk besluit vindt rechtsgrond in artikel 38, § 3bis, vierde lid, van de wet van 29 juni 1981 ‘houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers’ dat luidt:

“De loonmatigingsbijdrage is verschuldigd door elke werkgever met betrekking tot de werknemers op wie één van de onder § 2, 1° tot 4°, vermelde bijdragen van toepassing is, met uitsluiting evenwel van de werknemers of personeelsleden die rechtstreeks ten laste van de Rijksbegroting worden bezoldigd. De Koning kan bij in Ministerraad overlegd besluit, en na advies van het Beheerscomité van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, ook andere werknemers uitsluiten onder de voorwaarden die Hij bepaalt of in bijzondere berekeningsmodaliteiten voorzien van de bijdrage die door de werkgevers voor bepaalde werknemers verschuldigd is.”

### VORMVEREISTEN

4. In artikel 38, § 3bis, vierde lid, van de wet van 29 juni 1981 wordt de Koning gemachtigd om werknemers uit te sluiten van de door de werkgever te betalen loonmatigingsbijdrage “bij in Ministerraad overlegd besluit, en na advies van het Beheerscomité van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid”.

Onder de aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, meegedeelde documenten bevindt zich een advies van de Nationale Arbeidsraad,<sup>1</sup> maar geen advies van het Beheerscomité van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid.

---

<sup>1</sup> Advies van 29 november 2022 met als nummer 2.333.

Hieromtrent om nadere toelichting verzocht, deelde de gemachtigde het volgende mee:

“Volgens artikel 15 van de wet van 25 april 1963 betreffende het beheer van de instellingen van openbaar nut voor sociale zekerheid en sociale voorzorg, kan het advies worden gevraagd van *hetzij* de Nationale Arbeidsraad, *hetzij* van een beheerscomité. Er werd geopteerd om enkel het advies van de Nationale Arbeidsraad op te vragen, aangezien de NAR zich in het verleden reeds heeft uitgesproken over het dossier maatwerkbedrijven.”

De door de gemachtigde verstrekte toelichting ten spijt vermag het bepaalde in artikel 15 van de wet van 25 april 1963 geen afbreuk te doen aan het vormvoorschrift zoals bepaald in artikel 38, § 3bis, vierde lid, van de wet van 29 juni 1981, nu deze laatste bepaling niet alleen de bijzondere rechtsgrond voor het ontwerp uitmaakt, maar bovendien dateert van na de algemene bepaling van artikel 15 van de wet van 25 april 1963. Het advies van het Beheerscomité van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid dient dan ook nog bijkomend te worden ingewonnen.

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het inwinnen van het voornoemde advies nog wijzigingen zou ondergaan,<sup>2</sup> moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, alsnog eveneens aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### VOORAFGAANDE OPMERKING

5. In het opschrift van het te wijzigen koninklijk besluit van 8 april 1989 wordt melding gemaakt van de “uitvoering van artikel 38, § 3bis, derde lid” van de wet van 29 juni 1981. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp wordt eveneens melding gemaakt van “artikel 38, § 3bis, derde lid” van de wet van 29 juni 1981. Met de ontworpen regeling wordt evenwel uitvoering gegeven aan het huidige artikel 38, § 3bis, vierde lid, van de wet van 29 juni 1981. Artikel 19, 2°, van de wet van 26 december 2015 ‘houdende maatregelen inzake versterking van jobcreatie en koopkracht’, heeft immers een nieuw derde lid in het vermelde artikel 38, § 3bis, ingevoegd, zodat de verwijzing naar het “derde lid” van die bepaling achterhaald is.

De ontworpen regeling zou kunnen worden te baat genomen om het opschrift van het koninklijk besluit van 8 april 1989 te actualiseren door erin de verwijzing naar “artikel 38, § 3bis, derde lid” te vervangen door een verwijzing naar “artikel 38, § 3bis, vierde lid”, van de wet van 29 juni 1981. Uiteraard zal de betrokken verwijzing ook moeten worden gecorrigeerd in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp.

---

<sup>2</sup> Namelijk andere wijzigingen dan diegene waarvan in dit advies melding wordt gemaakt of wijzigingen die ertoe strekken tegemoet te komen aan hetgeen in dit advies wordt opgemerkt.

ARTIKELSGEWIJZE OPMERKINGENAanhef

6. Om de reden vermeld onder randnummer 5 moet in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp worden verwezen naar artikel 38, § 3*bis*, vierde lid, van de wet van 29 juni 1981, in plaats van naar artikel 38, § 3*bis*, derde lid, van die wet.<sup>3</sup>

Artikel 1

7. De inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp dient aan te vangen als volgt: “In artikel 1, § 1, van het koninklijk besluit van 8 april 1989 tot uitvoering van ...” (niet: “In artikel 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 8 april 1989 tot uitvoering van ...”).

Artikel 2

8. Rekening houdend met het ogenblik waarop de Raad van State advies verleent over het voorliggende ontwerp van koninklijk besluit en waarop de tot stand te brengen tekst zal worden bekendgemaakt, dient de redactie van artikel 2 van het ontwerp te worden aangepast als volgt:

“Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2023.”

\*

---

<sup>3</sup> Rekening houdend met deze aanpassing zal in voorkomend geval ook de opsomming van wijzigingsbepalingen moeten worden aangepast.

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1<sup>er</sup>, 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 DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend harmoniser la cotisation de modération salariale pour les entreprises de travail adapté. L'exclusion de la cotisation de modération salariale applicable en ce qui concerne les handicapés occupés dans des ateliers protégés agréés est étendue à tous les travailleurs du groupe cible actifs dans des entreprises de travail adapté. À cette fin, l'article 1<sup>er</sup> du projet entend modifier l'article 1<sup>er</sup>, § 1<sup>er</sup>, de l'arrêté royal du 8 avril 1989 'pris en exécution de l'article 38, § 3bis, alinéa 3 de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés'. L'intention est que le régime en projet produise ses effets le 1<sup>er</sup> janvier 2023 (article 2 du projet).

3. L'arrêté royal en projet trouve son fondement juridique dans l'article 38, § 3bis, alinéa 4, de la loi du 29 juin 1981 'établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés', qui s'énonce comme suit :

« La cotisation de modération salariale est due par chaque employeur concernant les travailleurs auxquels une des cotisations mentionnées au § 2, 1<sup>o</sup> à 4<sup>o</sup>, est d'application, à l'exclusion cependant des travailleurs ou membres du personnel rémunérés directement à charge du budget de l'État. Le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres et après avis du Comité de gestion de l'Office national de Sécurité sociale, exclure également d'autres travailleurs, dans les conditions qu'il fixe ou prévoit des modalités particulières de calcul de la cotisation due par les employeurs pour certains travailleurs ».

### FORMALITÉS

4. L'article 38, § 3bis, alinéa 4, de la loi du 29 juin 1981 habilite le Roi à exclure des travailleurs de la cotisation de modération salariale due par l'employeur « par arrêté délibéré en Conseil des Ministres et après avis du Comité de gestion de l'Office national de Sécurité sociale ».

Les documents transmis au Conseil d'État, section de législation, comprennent un avis du Conseil national du travail <sup>4</sup>, mais pas d'avis du Comité de gestion de l'Office national de sécurité sociale.

Invité à fournir des précisions à ce sujet, le délégué a communiqué ce qui suit :

« Volgens artikel 15 van de wet van 25 april 1963 betreffende het beheer van de instellingen van openbaar nut voor sociale zekerheid en sociale voorzorg, kan het advies worden gevraagd van *hetzij* de Nationale Arbeidsraad, *hetzij* van een beheerscomité. Er

---

<sup>4</sup> Avis du 29 novembre 2022 portant le numéro 2.333.

werd geopteerd om enkel het advies van de Nationale Arbeidsraad op te vragen, aangezien de NAR zich in het verleden reeds heeft uitgesproken over het dossier maatwerkbedrijven ».

Nonobstant les explications fournies par le délégué, l'article 15 de la loi du 25 avril 1963 ne saurait porter atteinte à la formalité prévue par l'article 38, § 3bis, alinéa 4, de la loi du 29 juin 1981, puisque cette dernière disposition non seulement constitue le fondement juridique particulier du projet, mais qu'elle est en outre postérieure à la disposition générale de l'article 15 de la loi du 25 avril 1963. Il s'ensuit que l'avis du Comité de gestion de l'Office national de sécurité sociale doit encore être recueilli également.

Si, consécutivement à cet avis à recueillir, le texte soumis au Conseil d'État devait encore subir des modifications<sup>5</sup>, les dispositions modifiées ou ajoutées devraient encore être soumises également à la section de législation, conformément à la prescription de l'article 3, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, des lois coordonnées sur le Conseil d'État.

## EXAMEN DU TEXTE

### OBSERVATION PRÉLIMINAIRE

5. L'intitulé de l'arrêté royal du 8 avril 1989 à modifier fait mention de l'« exécution de l'article 38, § 3bis, alinéa 3 » de la loi du 29 juin 1981. Le premier alinéa du préambule du projet mentionne également « l'article 38, § 3bis, alinéa 3 » de la loi du 29 juin 1981. Or le régime en projet pourvoit à l'exécution de l'actuel article 38, § 3bis, alinéa 4, de la loi du 29 juin 1981. L'article 19, 2°, de la loi du 26 décembre 2015 'relative aux mesures concernant le renforcement de la création d'emplois et du pouvoir d'achat' a en effet inséré un nouvel alinéa 3 dans l'article 38, § 3bis, précité, si bien que la référence à l'« alinéa 3 » de cette disposition est obsolète.

Le régime en projet pourrait être mis à profit pour actualiser l'intitulé de l'arrêté royal du 8 avril 1989 en y remplaçant la référence à l'« article 38, § 3bis, alinéa 3 » par une référence à l'« article 38, § 3bis, alinéa 4 » de la loi du 29 juin 1981. Il va de soi que la référence concernée devra également être corrigée dans le premier alinéa du préambule du projet.

### OBSERVATIONS PAR ARTICLE

#### Préambule

6. Pour le motif évoqué sous l'observation 5, on fera référence, au premier alinéa du préambule du projet, à l'article 38, § 3bis, alinéa 4, de la loi du 29 juin 1981, plutôt qu'à l'article 38, § 3bis, alinéa 3, de cette loi<sup>6</sup>.

---

<sup>5</sup> À savoir d'autres modifications que celles dont fait état le présent avis ou que celles visant à répondre aux observations formulées dans le présent avis.

<sup>6</sup> Compte tenu de cette adaptation, il faudra aussi, le cas échéant, adapter l'énumération de dispositions modificatives.

### Article 1<sup>er</sup>

7. Le début de la phrase liminaire de l'article 1<sup>er</sup> du projet sera rédigé comme suit : « À l'article 1<sup>er</sup>, § 1<sup>er</sup>, de l'arrêté royal du 8 avril 1989 pris en exécution de ... » (et non : « A l'article 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, de l'arrêté royal du 8 avril 1989 pris en exécution de ... »).

### Article 2

8. Compte tenu du moment auquel le Conseil d'État donne le présent avis sur le projet d'arrêté royal à l'examen et auquel le texte à adopter sera publié, on adaptera la rédaction de l'article 2 du projet comme suit :

« Le présent arrêté produit ses effets le 1<sup>er</sup> janvier 2023 ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME