



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 74.191/1/V
van 11 augustus 2023

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, wat betreft de aan te brengen gegevens bij onderaanneming’

Op 18 juli 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale Economie en Landbouw verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 1 september 2023,* een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, wat betreft de aan te brengen gegevens bij onderaanneming’.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 8 augustus 2023. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, eerste voorzitter van de Raad van State, Paul LEMMENS en Geert DEBERSAQUES, kamervoorzitters, Jan VELAERS, assessor, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 augustus 2023.

*

* 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.

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 beperkt tot 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. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 ‘houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’.

Artikel 1 van het ontwerp voegt in het te wijzigen besluit een hoofdstuk 11/1 in met “[b]epalingen over de gegevens die aangebracht moeten worden bij onderaanneming”. Het ontworpen artikel 79/1 van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 bevat een opsomming van de gegevens die moeten worden aangebracht door de rechtstreekse onderaannemer. Het ontworpen artikel 79/2 bevat nadere verplichtingen in hoofde van de aannemer en de intermediaire aannemer met betrekking tot die gegevens. Het ontworpen artikel 79/3 bepaalt dat artikel 79/1, eerste lid, 1°, a), en 2°, a), in werking treedt op een door de Vlaamse Regering vast te stellen datum.

Artikel 2 van het ontwerp bepaalt dat het te nemen besluit en de artikelen 6 en 8, 2°, van het decreet ‘tot wijziging van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 en het decreet van 22 december 2017 houdende een premie om de transitie van werkzoekenden naar ondernemerschap te stimuleren’ in werking treden op 1 januari 2024.

RECHTSGROND

3. Voor artikel 1 van het ontwerp wordt rechtsgrond gezocht in artikel 12/4 van de wet van 30 april 1999 ‘betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers’. Zoals blijkt uit de rubriek ‘Rechtsgronden’ betreft het meer bepaald de versie van die bepaling na de wijziging bij het in artikel 2 van het ontwerp vermelde decreet. Dat wordt ook bevestigd door de gemachtigde, die als rechtsgrond voor artikel 1 verwijst naar “Artikel 12/4, § 1, vierde lid, van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, zoals gewijzigd door artikel 6 van het ontwerp van decreet tot wijziging van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 en het decreet van 22 december 2017 houdende een premie om de transitie van werkzoekenden naar ondernemerschap te stimuleren”.

Het bedoelde wijzigingsdecreet is echter nog niet definitief tot stand gekomen. De gemachtigde bevestigde dat het ontwerp van decreet zelfs “nog niet werd ingediend in het parlement. Voormeld ontwerp van decreet werd op 14 juli ll. definitief goedgekeurd door de

Vlaamse Regering. De parlementaire behandeling is voorzien voor september, na het parlementair verlof”.¹

Volledigheidshalve merkt de Raad van State op dat de actueel geldende versie van artikel 12/4 van de wet van 30 april 1999 niet de vereiste rechtsgrond kan bieden. Die bepaling bevat immers geen regeling inzake het aanbrengen van gegevens door de rechtstreekse onderaannemer, en dus ook geen machtiging aan de Vlaamse Regering ter zake. Bovendien betreft het actueel geldende artikel 12/4, § 1, van de wet van 30 april 1999 enkel de sanctie ingeval de “rechtstreekse onderaannemer een inbreuk als vermeld in artikel 12/2 van deze wet, pleegt”. Het ontworpen artikel 79/1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 betreft echter ook situaties die onder het toepassingsgebied vallen van het decreet van 15 oktober 2021 ‘over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen’. De uitbreiding van het toepassingsgebied van artikel 12/4, § 1, van de wet van 30 april 1999 met onder meer de miskenning van artikel 22, 1°, van het decreet van 15 oktober 2021 maakt eveneens deel uit van het zo-even vermelde ontwerp van decreet.

4. Artikel 2 van het ontwerp regelt de inwerkingtreding van de artikelen 6 en 8, 2°, van het (nog aan te nemen) decreet ‘tot wijziging van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 en het decreet van 22 december 2017 houdende een premie om de transitie van werkzoekenden naar ondernemerschap te stimuleren’. Daarvoor wordt luidens de aanhef van het ontwerp rechtsgrond gezocht in artikel 18 van dat nog aan te nemen decreet.²

5. Het onderzoek door de Raad van State van ontwerpbesluiten die hem om advies worden voorgelegd, heeft onder meer betrekking op de rechtsgrond. Dat onderzoek kan pas op een sluitende wijze gebeuren wanneer die rechtsgrond zelf vaststaat. Aangezien de noodzakelijke rechtsgrond voor het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering nog niet aan het Vlaams Parlement is voorgelegd, laat staan door het Vlaams Parlement is aangenomen, en bijgevolg nog niet voldoende vaststaat opdat de Raad van State het onderzoek van de rechtsgrond op sluitende wijze kan doorvoeren, is de adviesaanvraag met betrekking tot het ontwerp van besluit onontvankelijk.

Het ontwerp kan pas op ontvankelijke wijze om advies worden voorgelegd nadat de regeling die is vervat in het voornoemde ontwerp van decreet doorgang heeft gevonden.

DE GRIFFIER

DE EERSTE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Wilfried VAN VAERENBERGH

¹ Op de datum waarop het voorliggende advies wordt uitgebracht is het ontwerp van decreet overigens nog steeds niet ingediend bij het Vlaams Parlement.

² Allicht wordt artikel 15 van het aan te nemen decreet bedoeld.