



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 75.669/16
van 20 maart 2024

avis 75.669/16
du 20 mars 2024

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
28 november 1969 tot
uitvoering van de wet van
27 juni 1969 tot herziening
van de besluitwet van
28 december 1944 betreffende
de maatschappelijke zekerheid
der arbeiders, betreffende
sport/cultuurcheques'

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
28 novembre 1969 pris en
exécution de la loi du
27 juin 1969 révisant
l'arrêté-loi du
28 décembre 1944 concernant
la sécurité sociale des
travailleurs, au sujet des
chèques sport/culture'

Op 20 februari 2024 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 28 november 1969 tot uitvoering van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders, betreffende sport/cultuurcheques’.

Het ontwerp is door de zestiende kamer onderzocht op 12 maart 2024. De kamer was samengesteld uit Pierre LEFRANC, wnd. kamervoorzitter, Toon MOONEN en Tim CORTHAUT, staatsraden, Jan VELAERS en Johan PUT, assessoren, en Eline YOSHIMI, 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 Pierre LEFRANC, wnd. kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 maart 2024.

*

Le 20 février 2024, 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 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs, au sujet des chèques sport/culture’.

Le projet a été examiné par la seizième chambre le 12 mars 2024. La chambre était composée de Pierre LEFRANC, président de chambre f.f., Toon MOONEN et Tim CORTHAUT, conseillers d'État, Jan VELAERS et Johan PUT, assesseurs, et Eline YOSHIMI, 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 Pierre LEFRANC, président de chambre f.f..

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 20 mars 2024.

*

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. Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot wijziging van het koninklijk besluit van 28 november 1969 ‘tot uitvoering van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders’.

Het ontwerp wijzigt hoofdzakelijk artikel 19^{ter} van het koninklijk besluit van 28 november 1969, dat betrekking heeft op de “sport/cultuurcheques” (artikel 2 van het ontwerp). Het ontwerp beoogt in de eerste plaats die regeling aan te passen met het oog op de invoering van elektronische sport/cultuurcheques, naast die op papieren drager.

Daarnaast worden veeleer beperkte wijzigingen aangebracht in de artikelen 19^{bis}, 19^{quater} en 19^{quinquies} van het koninklijk besluit van 28 november 1969, die betrekking hebben op respectievelijk maaltijdcheques, ecocheques en consumptiecheques (artikelen 1, 3 en 4 van het ontwerp).

Het te nemen besluit treedt in werking op 1 juli 2024 (artikel 5 van het ontwerp).

RECHTSGROND

3. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 14, § 2, van de wet van 27 juni 1969 ‘tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders’ en artikel 23, tweede lid, van de wet van 29 juni 1981 ‘houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers’.

Aangezien artikel 4 van het ontwerp strekt tot wijziging van artikel 19^{quinquies}, § 2, 2^o/1, van het koninklijk besluit van 28 november 1969, dat werd ingevoegd bij artikel 2 van de wet van 31 juli 2020 ‘tot wijziging van diverse bepalingen met het oog op de invoering van de elektronische consumptiecheques’, vindt die bepaling bijkomend rechtsgrond in artikel 3 van de wet van 31 juli 2020, op grond waarvan de Koning “bij in Ministerraad overlegd besluit de bij artikel 2 gewijzigde bepalingen [kan] opheffen, aanvullen, wijzigen of vervangen”.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene opmerking

4. Uit de bij de adviesaanvraag gevoegde documenten blijkt dat het actueel voorliggende ontwerp een geheel vormt met:

- het wetsontwerp ‘tot wijziging van diverse bepalingen betreffende de sport/cultuurcheques’, waarover de afdeling Wetgeving op 23 januari 2024 advies 75.238/16 heeft uitgebracht en dat door de Kamer is aangenomen in plenaire vergadering op 14 maart 2024, en
- een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 12 oktober 2010 tot vaststelling van de erkenningsvoorwaarden en erkenningsprocedure voor uitgevers van maaltijd-, eco- of consumptiecheques in een elektronische vorm, tot uitvoering van de artikelen 183 tot 185 van de wet van 30 december 2009 houdende diverse bepalingen, betreffende sport/cultuurcheques’.

Een deel van de wijzigingen die bij het actueel voorliggende ontwerp worden aangebracht in het koninklijk besluit van 28 november 1969 lijken reeds te anticiperen op wijzigingen die bij dat laatstgenoemde ontwerp, dat inmiddels aan de Raad van State werd voorgelegd (rolnummer 75.921/16), zullen worden aangebracht in het koninklijk besluit van 12 oktober 2010. Die lijken op hun beurt dan weer af te hangen van het aannemen van de zo-even vermelde wet.¹

Het staat aan de adviesaanvrager om erover te waken dat die verschillende normatieve akten op elkaar afgestemd blijven, in het bijzonder wat het tijdstip van hun inwerkingtreding betreft.

Artikel 2

5.1. Artikel 2, 1), van het ontwerp vult artikel 19^{ter} van het koninklijk besluit van 28 november 1969 aan met een paragraaf 3, die als volgt luidt:

“Onverminderd de in § 2 opgesomde voorwaarden, dienen de elektronische sport/culturecheques gelijktijdig aan de volgende voorwaarden te voldoen opdat zij niet als loon zouden worden beschouwd:

1° de elektronische sport/cultuurcheques worden geacht te zijn toegekend aan de werknemer op het moment waarop de sport/cultuurchequerekening van de werknemer wordt gecrediteerd. De sport/cultuurchequerekening is een databank waarop voor een werknemer een aantal elektronische sport/cultuurcheques zullen worden opgeslagen en die beheerd wordt door een uitgever erkend volgens de modaliteiten voorzien in bovenvermeld koninklijk besluit van 12 oktober 2010;

(...).”

5.2. De ontworpen bepaling impliceert de verwerking van persoonsgegevens, die in het ontwerp niet verder wordt geregeld. Ook de onder opmerking 3 vermelde rechtsgrondbepalingen bevatten geen wettelijke grondslag inzake de verwerking van persoonsgegevens.

¹ Voor de erkenning van de uitgevers is, wat de sport/cultuurcheques betreft, nu immers nog geen wettelijke grondslag. Het KB van 12 oktober 2010 geldt dus niet ten aanzien van die cheques. Daardoor zijn ook de verwijzingen naar artikel 2, 15°, van dat besluit (artikel 2, j, van het ontwerp) en de intrekking en het verval van de erkenning van de uitgever overeenkomstig dat besluit (ontworpen paragraaf 3, derde lid; artikel 2, l, van het ontwerp) nog niet dienstig.

De erkenning van de uitgevers van de diverse soorten cheques bedoeld in artikel 19*bis* tot 19*quinquies* van het te wijzigen besluit, waarnaar ook in de ontworpen bepaling wordt verwezen, is gesteund op de artikelen 183 tot 185/1 van de wet van 30 december 2009 ‘houdende diverse bepalingen’. Die bepalingen bevatten evenmin een dergelijke wettelijke grondslag.

Een regeling is wel terug te vinden in artikel 3 van het koninklijk besluit van 12 oktober 2010 ‘tot vaststelling van de erkenningsvoorwaarden en erkenningsprocedure voor uitgevers van maaltijd- of ecocheques in een elektronische vorm, tot uitvoering van artikelen 183 tot 185 van de wet van 30 december 2009 houdende diverse bepalingen’, zoals vervangen bij het koninklijk besluit van 31 maart 2022 ‘tot wijziging van diverse bepalingen betreffende elektronische ecocheques’. De verwachting is dat na de totstandkoming van de wet ‘tot wijziging van diverse bepalingen betreffende de sport/cultuurcheques’, ook het koninklijk besluit van 12 oktober 2010 zal worden aangepast en die regeling eveneens van toepassing zal worden op sport/cultuurcheques (zie opmerking 4). Hierbij dient evenwel de opmerking van de afdeling Wetgeving aangaande het formele legaliteitsbeginsel te worden herhaald, zoals geformuleerd in het advies over het ontwerp dat tot het koninklijk besluit van 31 maart 2022 heeft geleid:

“Verder valt op te merken dat het huidige artikel 3 van het koninklijk besluit van 12 oktober 2010^(...) een aantal voorwaarden opsomt inzake de verwerking van persoonsgegevens waaraan cumulatief dient te worden voldaan opdat de uitgever als verantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens erkend zou kunnen worden. Deze voorwaarden blijken onder meer betrekking te hebben op waarborgen aangaande de integriteit en vertrouwelijkheid van de gegevens, de doeleinden van de verwerking en de bewaartermijn van de betrokken gegevens.

Niet alle voorwaarden die hierin worden opgenomen, gelden zonder meer rechtstreeks op basis van de AVG, waarnaar het ontworpen artikel 3 verwijst. Behoudens de toegang tot het rijksregister, geregeld in artikel 184/1, blijken ook de artikelen 183 t.e.m. 185/1 van de wet van 30 december 2009 ‘houdende diverse bepalingen’ aangaande de erkenning van uitgevers van elektronische cheques geen regeling te bevatten met betrekking tot de ermee verband houdende verwerking van persoonsgegevens.

Het komt de stellers van het ontwerp dan ook toe te onderzoeken of dit reeds elders wordt geregeld. Zo niet is er nood aan een regeling van die aspecten die niet door rechtstreeks toepasselijke bepalingen van de AVG worden geregeld.

Daarbij dient er ook op te worden gewezen dat krachtens artikel 22 van de Grondwet voor elke verwerking van persoonsgegevens en, meer in het algemeen, voor elke schending van het recht op het privéleven, het formeel legaliteitsbeginsel dient te worden nageleefd.”²

Krachtens artikel 22 van de Grondwet geldt voor elke verwerking van persoonsgegevens en, meer in het algemeen, voor elke inmenging in het recht op het privéleven, dat het formeel legaliteitsbeginsel dient te worden nageleefd. Doordat artikel 22 van de Grondwet aan de bevoegde wetgever de bevoegdheid voorbehoudt om vast te stellen in welke gevallen en onder welke voorwaarden afbreuk kan worden gedaan aan het recht op eerbiediging van het privéleven, waarborgt het aan elke burger dat geen enkele inmenging in dat recht kan plaatsvinden dan krachtens regels die zijn aangenomen door een democratisch verkozen beraadslagende vergadering. Een delegatie aan een andere macht is evenwel niet in strijd met het

² Adv.RvS 70.447/1 van 8 december 2021, opm. 9.6.

wettelijkheidsbeginsel voor zover de machtiging voldoende nauwkeurig is omschreven en betrekking heeft op de tenuitvoerlegging van maatregelen waarvan de “essentiële elementen” voorafgaandelijk door de bevoegde wetgever vastgesteld zijn.³

Bijgevolg moeten de “essentiële elementen” van de verwerking van persoonsgegevens in de wet zelf worden vastgelegd. In dat verband zijn de afdeling Wetgeving en het Grondwettelijk Hof van oordeel dat ongeacht de aard van de betrokken aangelegenheid, de volgende elementen in beginsel “essentiële elementen” uitmaken: 1°) de categorie van verwerkte gegevens; 2°) de categorie van betrokken personen; 3°) de met de verwerking nagestreefde doelstelling; 4°) de categorie van personen die toegang hebben tot de verwerkte gegevens; en 5°) de maximumtermijn voor het bewaren van de gegevens.⁴

De adviesaanvrager zou dan ook het initiatief moeten nemen om een dienstige wettelijke grondslag tot stand te brengen voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de verschillende systemen van (elektronische) cheques, waarin de zo-even vermelde essentiële elementen door de wetgever zelf worden bepaald.

6. Daar gelaten of het omschreven rechtsgevolg niet reeds vervat is in de inleidende zin van artikel 19ter, § 2, op grond waarvan de “sport/cultuurcheques terzelfder tijd aan alle volgende voorwaarden” moeten voldoen “[o]pdat zij niet als loon worden beschouwd”, lijkt in de aan punt 1°, toe te voegen bepaling (artikel 2, c), van het ontwerp) te moeten worden verwezen naar de in dat punt vervatte voorwaarden, eerder dan naar “de voorwaarden vastgesteld bij deze paragraaf”. In geval van verwijzing naar de in dat punt vervatte voorwaarden heeft die bepaling een gelijkaardige draagwijdte als de bepaling die bij artikel 2, d), van het ontwerp wordt toegevoegd aan artikel 19ter, § 2, 2°, van het te wijzigen besluit. In de voorliggende formulering van de ontworpen bepaling bestaat er daarentegen een gedeeltelijke overlapping tussen die twee bepalingen.

Artikel 5

7. Artikel 5, eerste lid, van het ontwerp bepaalt dat het te nemen besluit in werking treedt op 1 juli 2024. Het tweede lid van dat artikel bevat de volgende overgangsregeling:

“De sport/cultuurcheques uitgegeven voor 1 juli 2024 volgens de bepalingen zoals ze van toepassing waren voor 1 januari 2024, behouden hun geldigheidsduur tot 30 september 2024.”

Krachtens het actueel geldende artikel 19ter, § 2, 3°, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 staat “op de sport/cultuurcheque (...) duidelijk vermeld dat zijn geldigheid tot 15 maanden beperkt is, van 1 juli van dat jaar tot 30 september van het volgende jaar”. Geen

³ Vaste rechtspraak van het Grondwettelijk Hof: zie inzonderheid GwH 18 maart 2010, nr. 29/2010, B.16.1; GwH 20 februari 2020, nr. 27/2020, B.17.

⁴ Adv.RvS 68.936/AV van 7 april 2021 over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 14 augustus 2021 ‘betreffende de maatregelen van bestuurlijke politie tijdens een epidemische noodsituatie’, opmerking 101. Zie ook GwH 10 maart 2022, nr. 33/2022, B.13.1; GwH 22 september 2022, nr. 110/2022, B.11.2; GwH 16 februari 2023, nr. 26/2023, B.74.1.

bepaling lijkt te verhinderen dat er tussen 1 januari 2024 en 30 juni 2024 sport/cultuurcheques ter beschikking worden gesteld.

Artikel 2, e) en h), van het ontwerp wijzigt de regeling inzake de geldigheidsduur van de sport/cultuurcheques. Gelet op het werkwoord “behouden” lijkt het niet de bedoeling dat artikel 5, tweede lid, van het ontwerp de geldigheidsduur van de reeds uitgegeven cheques beperkt. De bij de adviesaanvraag gevoegde documenten bevatten evenmin een indicatie dat zulks wordt beoogd.⁵ Artikel 5, tweede lid, moet op dat punt aan een bijkomend onderzoek worden onderworpen.

*

⁵ In advies nr. 2.403 van 30 januari 2024 heeft de Nationale Arbeidsraad over de formulering van artikel 5, tweede lid, van het ontwerp aangegeven “dat in plaats daarvan zou moeten worden verwezen naar de bepalingen die van kracht waren vóór 1 juli 2024 (datum van inwerkingtreding van de wijzigingen in de wet- en regelgeving)”.

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. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de modifier l'arrêté royal du 28 novembre 1969 'pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs'.

Le projet modifie principalement l'article 19^{ter} de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 qui concerne les « chèques sport/culture » (article 2 du projet). Le projet vise en premier lieu à adapter ce régime en vue de l'introduction de chèques sport/culture électroniques, outre ceux disponibles sur support papier.

Par ailleurs, le projet apporte des modifications plutôt limitées aux articles 19^{bis}, 19^{quater} et 19^{quinquies} de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, qui concernent respectivement les titres-repas, les éco-chèques et les chèques consommation (articles 1^{er}, 3 et 4 du projet).

L'arrêté envisagé entre en vigueur le 1^{er} juillet 2024 (article 5 du projet).

FONDEMENT JURIDIQUE

3. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 14, § 2, de la loi du 27 juin 1969 'révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs' et dans l'article 23, alinéa 2, de la loi du 29 juin 1981 'établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés'.

Dès lors que l'article 4 du projet vise à modifier l'article 19^{quinquies}, § 2, 2^o/1, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, inséré par l'article 2 de la loi du 31 juillet 2020 'modifiant diverses dispositions introduisant le chèque consommation électronique', cette disposition trouve en outre son fondement juridique dans l'article 3 de la loi du 31 juillet 2020, en vertu duquel le Roi « peut abroger, compléter, modifier ou remplacer par arrêté délibéré en Conseil des ministres les dispositions modifiées par l'article 2 ».

EXAMEN DU TEXTE

Observation générale

4. Il ressort des documents joints à la demande d'avis que le projet actuellement à l'examen forme un tout avec :

- le projet de loi ‘modifiant diverses dispositions relatives aux chèques sport/culture’, sur lequel la section de législation a rendu le 23 janvier 2024 l’avis 75.238/16 et qui a été adopté par la Chambre en séance plénière du 14 mars 2024, et
- un projet d’arrêté royal ‘modifiant l’arrêté royal du 12 octobre 2010 fixant les conditions d’agrément et la procédure d’agrément pour les éditeurs des titres-repas, éco-chèques et chèques consommations sous forme électronique, exécutant les articles 183 à 185 de la loi du 30 décembre 2009 portant des dispositions diverses, au sujet des chèques sport/culture’.

Une partie des modifications que le projet présentement à l’examen apporte à l’arrêté royal du 28 novembre 1969 semblent déjà anticiper sur des modifications qui seront apportées à l’arrêté royal du 12 octobre 2010 par ce projet cité en dernier lieu, qui a entre-temps été soumis pour avis au Conseil d’État (sous le numéro de rôle 75.921/16). Ces modifications semblent à leur tour dépendre pour leur part de l’adoption de la loi susvisée ¹.

Il appartient au demandeur d’avis de veiller à ce que ces différents actes normatifs restent harmonisés, en particulier en ce qui concerne le moment de leur entrée en vigueur.

Article 2

5.1. L’article 2, 1), du projet complète l’article 19^{ter} de l’arrêté royal du 28 novembre 1969 par un paragraphe 3, qui s’énonce comme suit :

« Sans préjudice des conditions énumérées au § 2, les chèques sport/culture électroniques doivent simultanément satisfaire aux conditions suivantes pour ne pas être considérés comme rémunération:

1° les chèques sport/culture électroniques sont censés être octroyés au travailleur au moment où le compte chèques sport/culture du travailleur est crédité. Le compte chèques sport/culture est une banque de données dans laquelle un certain nombre de chèques sport/culture électroniques pour un travailleur seront enregistrés et gérés par un éditeur agréé selon les modalités prévues dans l’arrêté royal du 12 octobre 2010 précité ;

[...] ».

5.2. La disposition en projet implique le traitement de données à caractère personnel, qui n’est pas réglé dans la suite du projet. Les dispositions procurant le fondement juridique, mentionnées dans l’observation 3, ne contiennent pas non plus de base légale pour le traitement de données à caractère personnel.

L’agrément des éditeurs des divers types de chèques visés aux articles 19^{bis} à 19^{quinquies} de l’arrêté à modifier, auquel il est fait référence également dans la disposition en

¹ Pour l’agrément des éditeurs, en ce qui concerne les chèques sport/culture, il n’existe en effet pas encore de base légale. L’A.R. du 12 octobre 2010 ne s’applique donc pas à ces chèques. Il s’ensuit que les références à l’article 2, 15°, de cet arrêté (article 2, j), du projet) ainsi qu’au retrait et à la caducité de l’agrément de l’éditeur conformément à cet arrêté (paragraphe 3, alinéa 3, en projet ; article 2, l), du projet) ne sont pas encore pertinentes.

projet, se fonde sur les articles 183 à 185/1 de la loi du 30 décembre 2009 ‘portant des dispositions diverses’. Ces dispositions ne contiennent pas non plus pareille base légale.

On peut toutefois trouver un régime à cet effet dans l’article 3 de l’arrêté royal du 12 octobre 2010 ‘fixant les conditions d’agrément et la procédure d’agrément pour les éditeurs des titres-repas, éco-chèques et chèques consommations sous forme électronique, exécutant les articles 183 à 185 de la loi du 30 décembre 2009 portant des dispositions diverses’, remplacé par l’arrêté royal du 31 mars 2022 ‘modifiant diverses dispositions relatives aux écochèques électroniques’. On s’attend à ce qu’après l’adoption de la loi ‘modifiant diverses dispositions relatives aux chèques sport/culture’, l’arrêté royal du 12 octobre 2010 soit également adapté et que ce régime soit également applicable aux chèques sport/culture (voir l’observation 4). À cet égard, il convient cependant de rappeler l’observation formulée par la section de législation au sujet du principe de légalité formelle, telle qu’elle figure dans l’avis sur le projet devenu l’arrêté royal du 31 mars 2022 :

« En outre, on observera que l’actuel article 3 de l’arrêté royal du 12 octobre 2010 [...] énumère un certain nombre de conditions concernant le traitement des données à caractère personnel qui doivent être simultanément remplies pour que l’éditeur puisse être agréé en tant que responsable du traitement des données à caractère personnel. Ces conditions s’avèrent porter notamment sur les garanties d’intégrité et de confidentialité des données, les finalités du traitement et le délai de conservation des données concernées.

Toutes les conditions qui y figurent ne trouvent pas purement et simplement une application directe sur la base du RGPD que vise l’article 3 en projet. Hormis l’accès au registre national, réglé dans l’article 184/1, les articles 183 à 185/1 de la loi du 30 décembre 2009 ‘portant des dispositions diverses’ relatifs à l’agrément des éditeurs de chèques électroniques ne s’avèrent pas non plus comporter un régime concernant le traitement des données à caractère personnel qui y est lié.

Il revient dès lors aux auteurs du projet d’examiner si ce point est déjà réglé ailleurs. Dans la négative, il sera nécessaire de régler les aspects qui ne sont pas réglés par des dispositions directement applicables du RGPD.

À cet égard, il convient également de souligner que, conformément à l’article 22 de la Constitution, tout traitement de données à caractère personnel et, plus généralement, toute atteinte au droit à la vie privée, sont soumis au respect du principe de légalité formelle »².

Conformément à l’article 22 de la Constitution, le respect du principe de légalité formelle s’applique à tout traitement de données à caractère personnel et, plus généralement, à toute ingérence dans le droit au respect de la vie privée. En réservant au législateur compétent le pouvoir de fixer dans quels cas et à quelles conditions il peut être porté atteinte au droit au respect de la vie privée, l’article 22 de la Constitution garantit à tout citoyen qu’aucune ingérence dans l’exercice de ce droit ne peut avoir lieu qu’en vertu de règles adoptées par une assemblée délibérante, démocratiquement élue. Une délégation à un autre pouvoir n’est toutefois pas contraire au principe de légalité, pour autant que l’habilitation soit définie de manière suffisamment précise et porte sur

² Avis C.E. 70.447/1 du 8 décembre 2021, obs. 9.6.

l'exécution de mesures dont les « éléments essentiels » sont fixés préalablement par le législateur compétent ³.

Par conséquent, les « éléments essentiels » du traitement de données à caractère personnel doivent être fixés dans la loi elle-même. À cet égard, le Conseil d'État, section de législation, et la Cour constitutionnelle considèrent que, quelle que soit la nature de la matière concernée, constituent, en principe, des « éléments essentiels » les éléments suivants : 1°) les catégories de données traitées ; 2°) les catégories de personnes concernées ; 3°) la finalité poursuivie par le traitement ; 4°) les catégories de personnes ayant accès aux données traitées ; et 5°) le délai maximal de conservation des données ⁴.

Le demandeur d'avis devrait donc prendre l'initiative d'élaborer une base légale utile pour le traitement de données à caractère personnel dans le cadre des différents systèmes de chèques (électroniques), dans laquelle les éléments essentiels mentionnés ci-dessus sont déterminés par le législateur lui-même.

6. Abstraction faite de la question de savoir si l'effet juridique défini n'est pas déjà contenu dans la phrase introductive de l'article 19ter, § 2, selon laquelle « [p]our ne pas être considérés comme rémunération, les chèques sport/culture doivent simultanément satisfaire à toutes les conditions suivantes », il semble que la disposition à ajouter au 1°(article 2, c), du projet) doive viser les conditions inscrites dans ce point, plutôt que les « conditions fixées par le présent paragraphe ». En cas de référence aux conditions inscrites dans ce point, cette disposition aura une portée similaire à celle de la disposition que l'article 2, d), du projet ajoute à l'article 19ter, § 2, 2°, de l'arrêté à modifier. Par contre, telle que la disposition en projet est formulée actuellement, il y a un chevauchement partiel entre ces deux dispositions.

Article 5

7. L'article 5, alinéa 1^{er}, du projet dispose que l'arrêté envisagé entre en vigueur le 1^{er} juillet 2024. L'alinéa 2 de cet article contient le régime transitoire suivant :

« Les chèques sport/culture émis avant le 1^{er} juillet 2024 conservent leur durée de validité jusqu'au 30 septembre 2024, en vertu des dispositions telles qu'elles étaient applicables avant 1^{er} janvier 2024 ».

En vertu de l'article 19ter, § 2, 3°, actuellement en vigueur, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969, « le chèque sport/culture mentionne clairement que sa validité est limitée à 15 mois, du 1^{er} juillet de l'année au 30 septembre de l'année suivante ». Aucune disposition ne semble empêcher que des chèques sport/culture soient mis à disposition entre le 1^{er} janvier 2024 et le 30 juin 2024.

³ Jurisprudence constante de la Cour constitutionnelle : voir notamment C.C., 18 mars 2010, n° 29/2010, B.16.1 ; C.C., 20 février 2020, n° 27/2020, B.17.

⁴ Avis C.E. 68.936/AG du 7 avril 2021 sur un avant-projet devenu la loi du 14 août 2021 'relative aux mesures de police administrative lors d'une situation d'urgence épidémique', observation 101. Voir aussi C.C., 10 mars 2022, n° 33/2022, B.13.1 ; C.C., 22 septembre 2022, n° 110/2022, B.11.2 ; C.C., 16 février 2023, n° 26/2023, B.74.1.

L'article 2, e) et h), du projet modifie le régime relatif à la durée de validité des chèques sport/culture. Eu égard à l'utilisation du verbe « conserver », il semble que l'intention ne soit pas que l'article 5, alinéa 2, du projet limite la durée de validité des chèques déjà émis. Les documents joints à la demande d'avis ne contiennent pas non plus d'indication que telle serait l'intention ⁵. L'article 5, alinéa 2, doit être soumis à un examen complémentaire sur ce point.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Eline YOSHIMI

Pierre LEFRANC

⁵ Dans l'avis n° 2.403 du 30 janvier 2024, le Conseil national du travail a indiqué au sujet du libellé de l'article 5, alinéa 2, « qu'il faudrait plutôt viser les dispositions en vigueur avant le 1^{er} juillet 2024 (date d'entrée en vigueur des adaptations réglementaires et législatives) ».