KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 29e november 1976 door de Ministers voor Hervorming der Instellingen verzocht hun van advies te dienen over een ontwerp van wet "tot aanvulling van de wet van 19 juli 1976 tot instelling van een verlof voor de uitoefening van een politiek mandaat", heeft de 10e december 1976 het volgend advies gegeven :

ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par les Ministres de la Réforme des Institutions, le 29 novembre 1976, d'une demande d'avis sur un projet de loi "complétant la loi du 19 juillet 1976 instituant un congé pour l'exercice d'un mandat politique", a donné le 10 décembre 1976 l'avis suivant :

Het is een regel van behoorlijk bestuur dat de ministers die de wet van 19 juli 1976 tot instelling van een verlof voor de uitoefening van een politiek mandaat hebben medeondertekend, ook bij de totstandkoming van deze ontwerp-wet zouden worden betrokken.

*

In het opschrift ware het woord "aanvulling" beter vervangen door "wijziging.

Men stelle het voordrachtsformulier als volgt : "... en op advies van Onze in Raad vergaderde Ministers".

*

Artikel 1.

De inleidende zin ware beter als volgt gesteld : "... tot instelling van een verlof voor de uitoefening van een politiek mandaat, wordt vervangen door volgende bepaling : ".

*

Men leze : "... hebben op hun verzoek" in plaats van "hebben op hun uitdrukkelijk verzoek ...".

*

.../...

Het huidig ontwerp geeft de gelegenheid om ook in § 2 van hetzelfde artikel de woorden "commissie van openbare onderstand" te vervangen door "Raad voor maatschappelijk welzijn".

Artikel 2.

Artikel 2 voegt in de wet van 19 juli 1976 een aantal bepalingen in gelijk aan die welke in het ontwerp van wet tot schorsing van de uitvoering van de arbeidsovereenkomst wegens de uitoefening van een voltijds politiek mandaat onder artikel 4, § 3, zijn gesteld en waarover de Raad van State op dezelfde dag advies heeft uitgebracht.

Het bepaalde in § 3 verleent aan de werkgever het recht om zich onder bepaalde voorwaarden en op bepaalde gronden tegen de schorsing van de uitvoering van de arbeidsovereenkomst te verzetten.

De werkgever moet zijn met redenen omklede beslissing bij ter post aangetekend schrijven aan de werknemer meedelen. Het ontwerp voorziet in geen termijn wat de mededeling van die beslissing betreft.

Volgens het derde lid kan de werknemer tegen de weigeringsbeslissing van de werkgever bij de arbeidsrechtbank opkomen. Een termijn is daarvoor niet gesteld. Volgens de tekst van het ontwerp doet de voorzitter van de arbeidsrechtbank uitspraak bin-

.../...

nen acht dagen. Dat aan de voorzitter van de arbeidsrechtbank in zaken van rechtsbedeling een beslissingsrecht wordt toegewezen, wijkt af van de bevoegdheidsregels zoals die in het Gerechtelijk Wetboek zijn vastgelegd. Men zal bemerken dat in genoemd Wetboek, in tegenstelling met hetgeen voor de voorzitters van de rechtbank van eerste aanleg en van de rechtbank van koophandel is bepaald, aan de voorzitter van de arbeidsrechtbank geen zodanige bevoegdheid is toebedeeld. Wel vindt hij in artikel 584 van het Gerechtelijk Wetboek de macht om in de gevallen die hij spoedeisend acht, bij voorraad uitspraak te doen. Het ontwerp gaat evenwel verder vermits aan bedoelde voorzitter het recht wordt toegekend om ten gronde uitspraak te doen. Gelet op de gewilde paritaire samenstelling van de arbeidsrechtbank, ware het meer in de lijn van de bestaande rechterlijke inrichting dat de in het ontwerp bedoelde bevoegdheid aan de arbeidsrechtbank en niet aan haar voorzitter zou worden opgedragen.

Nog volgens dezelfde tekst wordt de procedure ingeleid bij verzoekschrift. Ook dit is een afwijking van de bestaande procedureregels omdat artikel 704 van het Gerechtelijk Wetboek de inleiding bij wege van verzoekschrift niet kent voor de eigenlijke arbeidsgeschillen. Welnu, de betwisting waarover het hier gaat mag redelijkerwijze als een arbeidsgeschil in de zin van artikel 578, 1°, van het Gerechtelijk Wetboek worden beschouwd omdat zij betrekking heeft op de uitvoering van de arbeidsover-

.../...

eenkomst. Zo niet zouden de bevoegdheidsregels van het Gerechtelijk Wetboek moeten worden aangevuld en de territoriaal bevoegde rechter nader moeten worden aangewezen.

Onder dat voorbehoud leze men :

- in het eerste lid : "De bevoegde paritaire comités en, bij ontstentenis ervan, de Nationale Arbeidsraad, maken de lijst op van de functies in de onderneming waarvoor de werkgever de toepassing van de wet mag weigeren, wanneer de kandidaatstelling onverenigbaar is ...";

- in het derde lid : "De werknemer kan tegen de weigeringsbeslissing van de werkgever opkomen bij de arbeidsrechtbank. Deze doet binnen acht dagen uitspraak. Hoger beroep staat open bij het arbeidshof dat de zaak binnen vijftien dagen behandelt en onverwijld uitspraak doet".

Artikel 3.

Artikel 4 van de wet van 19 juli 1976 tot instelling van een verlof voor de uitoefening van een politiek mandaat voorziet erin dat aan de werkgever wiens werknemer om politieke redenen van het werk afwezig is geweest, door de betrokken instel-

.../...

ling terugbetaling wordt gedaan van een bedrag dat overeenstemt met het brutoloon, vermeerderd met de werkgeversbijdrage voor sociale zekerheid, voor de periode tijdens welke de werknemer afwezig is geweest.

Dit ontwerp behoudt de regel van schadeloosstelling maar de vergoeding zal voortaan op forfaitaire basis geschieden; het bedrag daarvan zal door de Koning worden bepaald "rekening houdend met het belang van het uitgeoefende mandaat of ambt en, wat de mandaten en ambten van gemeentelijk belang betreft, met de omvang van de gemeente".

Hoe practisch de nieuwe formule ook mag zijn, men zal moeten toegeven dat de toegepaste criteria geen verband hebben met de omvang van de door de werkgever geleden schade.

De inleidende zin ware beter als volgt gesteld : "Artikel 4, eerste lid, van dezelfde wet wordt vervangen door volgende bepaling : ".

*

In fine leze men : "... betreft, met de belangrijkheid van de gemeente".

Une règle de bonne administration recommande d'associer à l'élaboration du présent projet de loi, les ministres cosignataires de la loi du 19 juillet 1976 instituant un congé pour l'exercice d'un mandat politique.

*

Dans l'intitulé, le mot "complétant" devrait être remplacé par "modifiant".

Dans le proposant, texte néerlandais, il convient d'écrire : "... en op het advies van onze in Raad vergaderde Ministers".

*

Article 1.

La phrase liminaire gagnerait à être rédigée comme suit : "... instituant un congé pour l'exercice d'un mandat politique, est remplacé par la disposition suivante : ".

On lira : "... ont droit, à leur demande" au lieu de : "ont droit, à leur demande expresse...".

*

.../...

Le présent projet offre l'occasion de remplacer aussi au § 2 du même article, les mots "commission d'assistance publique" par "conseil de l'aide sociale".

Article 2.

L'article 2 insère dans la loi du 19 juillet 1976 un certain nombre de dispositions semblables à celles qui ont été prévues à l'article 4, § 3 du projet de loi relatif à la suspension du contrat de travail en raison de l'exercice d'un mandat politique à temps plein, et au sujet desquelles le Conseil d'Etat a donné un avis le même jour.

La disposition du § 3 confère à l'employeur le droit de s'opposer, sous certaines conditions et pour certains motifs, à la suspension de l'exécution du contrat de travail.

L'employeur doit notifier sa décision motivée au travailleur par lettre recommandée à la poste
Le projet ne prévoit toutefois pas de délai pour cette notification.

En vertu de l'alinéa 3, le travailleur peut prendre son recours contre la décision de refus de l'employeur, servant le tribunal du travail. Il n'est pas prévu de délai pour l'introduction de ce recours. Selon le texte du projet, il est statué dans les huit jours par le président du tribunal du travail. Attribuer

.../...

au président du tribunal du travail un pouvoir de décision en matière juridictionnelle, déroge aux règles de compétence établies par le Code judiciaire. Il convient d'observer qu'à la différence des présidents du tribunal de première instance et du tribunal de commerce le président du tribunal du travail ne s'est vu attribuer par ledit Code aucun pouvoir de cette nature. Il est vrai qu'il puise dans l'article 584 du Code judiciaire le pouvoir de statuer au provisoire dans les cas dont il reconnaît l'urgence. Le projet va toutefois au-delà, en ce qu'il lui reconnaît le droit de statuer au fond. Eu égard à la composition paritaire que le législateur a voulu donner au tribunal du travail, il serait plus conforme à l'actuelle organisation judiciaire, d'attribuer le pouvoir visé par le projet au tribunal du travail lui-même plutôt qu'à son président.

Toujours selon le même texte, la procédure est introduite par voie de requête. C'est là une autre dérogation aux règles de procédure existantes. En effet, l'article 704 du Code judiciaire ne prévoit pas d'introduction de l'instance par voie de requête dans les contestations en matière de travail. Or, la contestation dont il s'agit en l'occurrence peut raisonnablement être considérée comme une contestation en matière de travail au sens de l'article 578, 1°, du Code judiciaire, puisqu'elle a pour objet l'exécution

.../...

du contrat de travail. Dans le cas contraire, il y aurait lieu de compléter les règles de compétence établies par le Code Judiciaire et de désigner de manière plus précise le juge qui sera territorialement compétent.

Sous cette réserve, on écrira :

- à l'alinéa 1er : "Les commissions paritaires compétentes et, à défaut, le Conseil national du Travail dressent la liste des fonctions de l'entreprise pour lesquelles les employeurs ont le droit de refuser l'application de la loi, lorsque la candidature est incompatible avec ...";

- à l'alinéa 3 : "Le travailleur peut prendre son recours contre la décision de refus de l'employeur devant le tribunal du travail. Celui-ci statue dans les huit jours. Il peut être interjeté appel auprès de la Cour du Travail, laquelle instruira l'affaire dans les quinze jours et statuera sans désemparer".

Article 3.

L'article 4 de la loi du 19 juillet 1976 instituant un congé pour l'exercice d'un mandat politique prévoit que l'employeur dont le travailleur s'est absenté du travail pour des raisons politiques, se voit rembourser

.../...

par l'institution concernée un montant correspondant à la rémunération brute majorée des cotisations patronales versées à la sécurité sociale, pour la période pendant laquelle le travailleur s'est absenté.

Le présent projet maintient la règle du dédommagement, mais sur une base forfaitaire; le montant en sera fixé par le Roi "en tenant compte de l'importance du mandat ou de la fonction exercée et, en ce qui concerne les mandats et fonctions d'intérêt communal, de l'importance de la commune".

Quelque pratique que puisse être la nouvelle formule, force est de reconnaître que les critères qu'elle met en oeuvre n'ont aucun rapport avec l'importance du préjudice subi par l'employeur.

La phrase liminaire gagnerait à être rédigée comme suit : "L'article 4, alinéa ler, de la même loi est remplacé par la disposition suivante :".

*

In fine, on lira dans le texte néerlandais : ".. betreft, met de belangrijkheid van de gemeente".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : Ch. SMOLDERS, kamervoorzitter,
Messieurs : président de chambre,

H. COREMANS, staatsraden,
A. VANDER STICHELE, conseillers d'Etat,

G. VAN HECKE, bijzitters van de afdeling wetgeving,
F. DE KEMPENEER, assesseurs de la section de législation,

E. VAN VYVE, afdelingsgriffier.
greffier de section.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. A. VANDER STICHELE.
Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DRUMAUX, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. A. VANDER STICHELE.
Le rapport a été présenté par M. P. DRUMAUX, auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

E. VAN VYVE. Ch. SMOLDERS.