



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 67.345/1
van 11 mei 2020

avis 67.345/1
du 11 mai 2020

over

sur

een ontwerp van ‘bijzondere-
machtenbesluit nr. ... tot uitvoering
van artikel 5, § 1, 5°, van de wet
van 27 maart 2020 die machtiging
verleent aan de Koning om
maatregelen te nemen in de strijd
tegen de verspreiding van het
coronavirus COVID-19 (II)
houdende het
corona-ouderschapsverlof’

un projet d’ ‘arrêté de pouvoirs
spéciaux n° ... pris en exécution de
l’article 5, § 1, 5°, de la loi du
27 mars 2020 accordant des
pouvoirs au Roi afin de prendre
des mesures dans la lutte contre la
propagation du coronavirus
COVID-19 (II) visant le congé
parental corona’

Op 4 mei 2020 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Werk verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ‘bijzondere-machtenbesluit nr. ... tot uitvoering van artikel 5, § 1, 5°, van de wet van 27 maart 2020 die machtiging verleent aan de Koning om maatregelen te nemen in de strijd tegen de verspreiding van het coronavirus COVID-19 (II) houdende het corona-ouderschapsverlof’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 7 mei 2020. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

De verslagen zijn uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 mei 2020.

*

Le 4 mai 2020, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de l'Emploi à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d' 'arrêté de pouvoirs spéciaux n° ... pris en exécution de l'article 5, § 1, 5°, de la loi du 27 mars 2020 accordant des pouvoirs au Roi afin de prendre des mesures dans la lutte contre la propagation du coronavirus COVID-19 (II) visant le congé parental corona’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 7 mai 2020. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Chantal BAMPS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Les rapports ont été présentés par Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 11 mai 2020.

*

1. Met toepassing van artikel 4, eerste lid, van de wet van 27 maart 2020 ‘die machtiging verleent aan de Koning om maatregelen te nemen in de strijd tegen de verspreiding van het coronavirus COVID-19 (I)’, waarin verwezen wordt naar artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken 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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe om een tijdelijke regeling van ‘corona-ouderschapsverlof’ in te voeren. Voor die regeling komen in aanmerking, de werknemers die op basis van één van de bestaande koninklijke besluiten inzake ouderschapsverlof de arbeidsprestaties kunnen verminderen in het kader van het ouderschapsverlof. Het corona-ouderschapsverlof wordt uitgeoefend onder de voorwaarden en de nadere regelen bepaald in afdeling 5 van hoofdstuk IV van de herstellwet van 22 januari 1985 ‘houdende sociale bepalingen’ en in de voornoemde koninklijke besluiten, voor zover daarvan niet wordt afgeweken in het voorliggende besluit. Zo kan het corona-ouderschapsverlof enkel worden genomen mits akkoord van de werkgever en wordt een uitkering toegekend die 25% hoger ligt dan de uitkering bij het reguliere ouderschapsverlof.

De ontworpen regeling heeft uitwerking met ingang van 1 mei 2020 en treedt buiten werking op 30 juni 2020. De Koning kan, bij een in de Ministerraad overlegd besluit, de toepassing ervan verlengen.

3. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 5, § 1, 5°, van de wet van 27 maart 2020 ‘die machtiging verleent aan de Koning om maatregelen te nemen in de strijd tegen de verspreiding van het coronavirus COVID-19 (II)’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

4. Men schrijve in het opschrift “koninklijk besluit” in de plaats van “bijzondere-machtenbesluit”. De bijzondere aard van het te nemen besluit blijkt reeds voldoende uit het gegeven dat het besluit genummerd is.

Aanhef

5. Overeenkomstig hetgeen hiervoor is opgemerkt over de rechtsgrond, schrijve men aan het einde van het eerste lid van de aanhef “..., artikel 5, § 1, 5°;”.

Artikel 3

6. In de Nederlandse tekst van artikel 3 van het ontwerp dienen de woorden “voor hem” te worden geschrapt.

Artikel 4

7. Uit artikel 4 van het ontwerp volgt dat er ten aanzien van de bestaande vormen waarin ouderschapsverlof kan worden genomen een keuze wordt gemaakt wat betreft de wijze waarop het corona-ouderschapsverlof kan worden genomen. Zo is het bijvoorbeeld niet mogelijk om corona-ouderschapsverlof te nemen onder de vorm van een volledige onderbreking van de arbeidsprestaties of een vermindering met 1/10^{de}, ook niet voor de werknemers die op het ogenblik van de inwerkingtreding van het ontworpen besluit reeds gebruik maken van dergelijke vormen van ouderschapsverlof. Die werknemers kunnen enkel, overeenkomstig artikel 8, § 2, van het ontwerp, het lopende ouderschapsverlof schorsen met het oog op het opnemen van het corona-ouderschapsverlof. Het verslag aan de Koning bevat geen verantwoording voor de gemaakte keuze tussen de verschillende vormen van ouderschapsverlof. Evenmin kan een dergelijke verantwoording worden afgeleid uit de bij de adviesaanvraag gevoegde stukken. Mede in het licht van het grondwettelijke gelijkheidsbeginsel verdient het aanbeveling om voor de gemaakte keuze tussen de verschillende vormen van ouderschapsverlof een redelijke verantwoording op te nemen in het verslag aan de Koning.

Artikel 5

8. Niet alle benamingen van de diensten die in artikel 5, § 2, tweede lid, en vierde lid, 1°, van het ontwerp worden vermeld, stemmen nog overeen met de actuele benamingen. Zo bestaan bijvoorbeeld in de Vlaamse Gemeenschap de ‘comités voor bijzondere jeugdzorg’ niet meer en moet deze verwijzing worden vervangen door ‘intersectorale toegangspoort’ (in de integrale jeugdhulp). Ook is de benaming van een aantal overheidsagentschappen voor personen met een handicap inmiddels gewijzigd. Ofwel moeten de actuele benamingen worden vermeld, ofwel moet een meer generieke verwijzing worden opgenomen naar de bevoegde gemeenschapsdiensten inzake jeugdbescherming resp. gehandicaptenbeleid.

9. In artikel 5, § 2, derde lid, van het ontwerp dient te worden verwezen naar “het kind bedoeld in het eerste en het tweede lid” (niet: “het kind bedoeld in het eerste, tweede en derde lid”).

Artikel 9

10. Er is een incoherentie, wat de termijnbepaling betreft, tussen artikel 9, § 1, van het ontwerp, dat bepaalt dat de werknemer die gebruik wenst te maken van het corona-ouderschapsverlof “ten minste *drie* werkdagen op voorhand” zijn werkgever hiervan schriftelijk op de hoogte dient te brengen, en artikel 9, § 2, tweede lid, van het ontwerp, dat bepaalt dat de werkgever zijn beslissing ter kennis brengt “binnen een termijn van maximaal zes werkdagen en in ieder geval ten laatste voor de aanvang van het corona-ouderschapsverlof”. Die incoherentie dient te worden weggewerkt.

*

1. En application de l'article 4, alinéa 1^{er}, de la loi du 27 mars 2020 'habilitant le Roi à prendre des mesures de lutte contre la propagation du coronavirus COVID19 (I)', qui se réfère à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3°, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet d'instaurer un régime temporaire de 'congé parental corona'. Peuvent bénéficier de ce régime, les travailleurs qui, sur la base de l'un des arrêtés royaux existants relatifs au congé parental, peuvent réduire leurs prestations de travail dans le cadre du congé parental. Le congé parental corona est exercé dans les conditions et selon les modalités fixées dans la section 5 du chapitre IV de la loi de redressement du 22 janvier 1985 'contenant des dispositions sociales' et dans les arrêtés royaux précités, dans la mesure où l'arrêté à l'examen n'y déroge pas. Ainsi, le congé parental corona peut uniquement être pris moyennant l'accord de l'employeur et il est octroyé une allocation supérieure de 25 % à l'allocation accordée dans le cadre du congé parental normal.

Le régime en projet produit ses effets le 1^{er} mai 2020 et cesse d'être en vigueur le 30 juin 2020. Le Roi peut en prolonger l'application par arrêté délibéré en Conseil des ministres.

3. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 5, § 1^{er}, 5°, de la loi du 27 mars 2020 'habilitant le Roi à prendre des mesures de lutte contre la propagation du coronavirus COVID-19 (II)'.

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

4. Dans l'intitulé, on écrira « arrêté royal » au lieu de « arrêté de pouvoirs spéciaux ». La nature particulière de l'arrêté envisagé ressort déjà à suffisance du fait que l'arrêté est numéroté.

Préambule

5. Conformément à l'observation formulée ci-dessus concernant le fondement juridique, on écrira à la fin du premier alinéa du préambule « ..., l'article 5, § 1^{er}, 5°; ».

Article 3

6. Dans le texte néerlandais de l'article 3 du projet, on supprimera les mots « voor hem ».

Article 4

7. Il résulte de l'article 4 du projet que, par rapport aux formes existantes sous lesquelles le congé parental peut être pris, un choix est opéré en ce qui concerne la manière dont le congé parental corona peut être pris. C'est ainsi par exemple qu'il n'est pas possible de prendre le congé parental corona sous la forme d'une interruption complète des prestations de travail ou d'une réduction de 1/10^e, pas même pour les travailleurs qui, au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet, ont déjà recours à pareilles formes de congé parental. Conformément à l'article 8, § 2, du projet, ces travailleurs peuvent uniquement suspendre le congé parental en cours en vue de prendre le congé parental corona. Le rapport au Roi ne justifie pas le choix opéré entre les différentes formes de congé parental. Une telle justification ne peut pas non plus se déduire des pièces jointes à la demande d'avis. Eu égard notamment au principe constitutionnel d'égalité, il est recommandé d'inscrire dans le rapport au Roi une justification raisonnable du choix opéré entre les différentes formes de congé parental.

Article 5

8. Les dénominations des services mentionnés à l'article 5, § 2, alinéa 2, et alinéa 4, 1^o, du projet, ne correspondent plus toutes aux dénominations actuelles. Ainsi, par exemple, en Communauté flamande, les 'comités voor bijzondere jeugdzorg' n'existent plus et cette référence doit être remplacée par 'intersectorale toegangspoort' (dans l'aide intégrale à la jeunesse). La dénomination d'un certain nombre d'agences publiques pour personnes handicapées a également été modifiée entre-temps. Soit il faut mentionner les dénominations actuelles, soit il faut prévoir une référence plus générique aux services communautaires compétents en matière, respectivement, de protection de la jeunesse et de politique des handicapés.

9. L'article 5, § 2, alinéa 3, du projet mentionnera « l'enfant visé aux alinéas 1^{er} et 2 » (et non : « l'enfant visé à l'alinéa 1, 2 et 3 »).

Article 9

10. Il y a une incohérence, en ce qui concerne la fixation du délai, entre l'article 9, § 1^{er}, du projet, qui dispose que le travailleur qui souhaite bénéficier du congé parental corona doit en avertir son employeur par écrit « au moins *trois* jours ouvrables à l'avance », et l'article 9, § 2, alinéa 2, du projet, qui énonce que l'employeur notifie sa décision « au plus tard dans un délai de six jours ouvrables maximum suivant la demande et en tous cas avant la prise de cours du congé parental corona ». On éliminera cette incohérence.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME