



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 74.963/16
van 22 december 2023

avis 74.963/16
du 22 décembre 2023

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit
‘tot uitvoering van artikel 36 van
de programmawet van
26 december 2022 en tot wijziging
van het koninklijk besluit van
1 juli 2011 tot uitvoering van de
artikelen 16, 13°, 17, 20, 63, 70 en
88 van het Sociaal Strafwetboek
en tot bepaling van de datum van
inwerkingtreding van de wet van
2 juni 2010 houdende bepalingen
van het sociaal strafrecht’

un projet d’arrêté royal ‘portant
exécution de l’article 36 de la loi-
programme du 26 décembre 2022
et modifiant l’arrêté royal du
1^{er} juillet 2011 portant exécution
des articles 16, 13°, 17, 20, 63, 70
et 88 du Code pénal social et
fixant la date d’entrée en vigueur
de la loi du 2 juin 2010
comportant des dispositions de
droit pénal social’

Op 24 november 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Werk verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot uitvoering van artikel 36 van de programmawet van 26 december 2022 en tot wijziging van het koninklijk besluit van 1 juli 2011 tot uitvoering van de artikelen 16, 13°, 17, 20, 63, 70 en 88 van het Sociaal Strafwetboek en tot bepaling van de datum van inwerkingtreding van de wet van 2 juni 2010 houdende bepalingen van het sociaal strafrecht’.

Het ontwerp is door de zestiende kamer onderzocht op 19 december 2023. De kamer was samengesteld uit Pierre LEFRANC, wnd. kamervoorzitter, Toon MOONEN en Tim CORTHAUT, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Barbara SPEYBROUCK, eerste 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 22 december 2023.

*

Le 24 novembre 2023, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre du Travail à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘portant exécution de l'article 36 de la loi-programme du 26 décembre 2022 et modifiant l'arrêté royal du 1^{er} juillet 2011 portant exécution des articles 16, 13°, 17, 20, 63, 70 et 88 du Code pénal social et fixant la date d'entrée en vigueur de la loi du 2 juin 2010 comportant des dispositions de droit pénal social’.

Le projet a été examiné par la seizième chambre le 19 décembre 2023. La chambre était composée de Pierre LEFRANC, président de chambre f.f., Toon MOONEN et Tim CORTHAUT, conseillers d'État, Johan PUT, assesseur, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Barbara SPEYBROUCK, premier 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 22 décembre 2023.

*

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 om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt, enerzijds, tot uitvoering van artikel 36 van de programmawet van 26 december 2022 en, anderzijds, tot wijziging van het koninklijk besluit van 1 juli 2011 ‘tot uitvoering van de artikelen 16, 13°, 17, 20, 63, 70 en 88 van het Sociaal Strafwetboek en tot bepaling van de datum van inwerkingtreding van de wet van 2 juni 2010 houdende bepalingen van het sociaal strafrecht’.

In hoofdstuk 1 van het ontwerp (artikelen 1 tot 3) worden de maatregelen bepaald die elke aannemer of onderaannemer die een beroep doet op een onderaannemer moet nemen opdat zijn medecontractant alle gegevens betreffende zijn aanwezigheid daadwerkelijk en correct registreert en doorstuurt naar de gegevensbank die wordt bijgehouden door de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid.

Met hoofdstuk 2 van het ontwerp (artikel 4) wordt in het voormelde besluit van 1 juli 2011 een artikel 6/12 ingevoegd waarin de diensten worden aangeduid waarvan de sociale inspecteurs zijn belast met het toezicht op de naleving van de bepalingen van hoofdstuk 1 van titel 4 van de programmawet van 26 december 2022, bedoeld in de artikelen 137/3 en 137/4 van het Sociaal Strafwetboek en de uitvoeringsbesluiten ervan.

Hoofdstuk 3 bevat slotbepalingen, waaronder de regeling van de inwerkingtreding van het te nemen besluit, die bepaald wordt op 1 januari 2024 (artikel 5).

RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Rechtsgrond voor de artikelen 1 tot 3 van het ontwerp kan worden gevonden in artikel 36 van de programmawet van 26 december 2022, waarnaar in het tweede lid van de aanhef van het ontwerp wordt verwezen. Dit artikel luidt:

“Elke aannemer en elke onderaannemer zorgt ervoor dat de in artikel 25, § 1, bedoelde gegevens die betrekking hebben op zijn onderneming, daadwerkelijk en correct worden geregistreerd en doorgestuurd naar de gegevensbank.

Elke aannemer en elke onderaannemer die een beroep doet op een onderaannemer, neemt maatregelen opdat zijn medecontractant alle gegevens daadwerkelijk en correct registreert en doorstuurt naar de gegevensbank.

Elke aannemer en elke onderaannemer zorgt ervoor dat elke natuurlijke persoon die in zijn opdracht activiteiten verricht, het begin en het einde van zijn activiteiten op de arbeidsplaats evenals de rustpauzes registreert op het ogenblik dat deze activiteiten beginnen en dat ze eindigen.

De Koning kan na advies van de Gegevens-beschermingsautoriteit, de maatregelen, bedoeld in het tweede lid, nader bepalen.”

4. Rechtsgrond voor artikel 4 van het ontwerp kan worden gevonden in artikel 17, § 1, van het Sociaal Strafwetboek, waarnaar in het derde lid van de aanhef van het ontwerp wordt verwezen. Dit artikel luidt:

“De met het toezicht belaste overheden

Onverminderd de bevoegdheden van de officieren van gerechtelijke politie, houden de door de Koning aangewezen ambtenaren, de door de bevoegde overheden aangewezen ambtenaren, evenals de sociaal inspecteurs toezicht op de naleving van de bepalingen van dit Wetboek, van de wetten bedoeld in Boek 2 van dit Wetboek en van de andere wetten waarvoor zij belast zijn met het toezicht op de naleving ervan, alsmede op de naleving van de bepalingen van de uitvoeringsbesluiten van dit Wetboek en van voormelde wetten.

De Koning wijst de wetten en de uitvoeringsbesluiten aan waarvoor de diensten, waartoe de sociaal inspecteurs behoren, bevoegd zijn.”

Gelet op de voormelde specifieke rechtsgronden, dient geen beroep te worden gedaan op artikel 108 van de Grondwet, waarnaar in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp wordt verwezen, dat betrekking heeft op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Gelet op de vaststelling *sub* 3, dient het eerste lid van de aanhef te worden weggelaten.

Artikel 1

6. In de Nederlandse tekst van artikel 1, tweede lid, van het ontwerp dient te worden geschreven “bevat een verwijzing naar de bepalingen” in plaats van “bevat een verwijzing op de bepalingen”.

Artikel 3

7. De eerste zin van artikel 3 van het ontwerp dient te worden nagekeken. In de Franse tekst dient “ainsi que” te worden vervangen door “ainsi qu’à”. De Nederlandse en de Franse tekst moeten in overeenstemming worden gebracht. In de Franse tekst is er sprake van “les enregistrements des intervalles de repos”, terwijl in de Nederlandse tekst enkel staat geschreven “zijn rustpauzes” (de woorden “aan de registraties van” ontbreken). Ook wordt in de Nederlandse tekst verwezen naar “zijn” activiteiten en rustpauzes, terwijl dit niet het geval is in de Franse tekst.

Artikel 5

8. Gevraagd of de bij artikel 5 van het ontwerp voorziene datum van inwerkingtreding, 1 januari 2024, haalbaar is, antwoordde de gemachtigde dat het passender lijkt de inwerkingtreding uit te stellen tot 1 april 2024. De datum moet bijgevolg worden aangepast.

*

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 vise, d'une part, à pourvoir à l'exécution de l'article 36 de la loi-programme du 26 décembre 2022 et, d'autre part, à modifier l'arrêté royal du 1^{er} juillet 2011 'portant exécution des articles 16, 13°, 17, 20, 63, 70 et 88 du Code pénal social et fixant la date d'entrée en vigueur de la loi du 2 juin 2010 comportant des dispositions de droit pénal social'.

Le chapitre 1^{er} du projet (articles 1^{er} à 3) établit les mesures que tout entrepreneur ou sous-traitant qui fait appel à un sous-traitant doit prendre afin que son cocontractant enregistre effectivement et correctement toutes les données relatives à sa présence et les transmette à la base de données tenue à jour par l'Office national de sécurité sociale.

Le chapitre 2 du projet (article 4) insère dans l'arrêté susmentionné du 1^{er} juillet 2011 un article 6/12 qui précise les services dont relèvent les inspecteurs sociaux chargés de surveiller le respect des dispositions du chapitre 1^{er} du titre 4 de la loi-programme du 26 décembre 2022, visées aux articles 137/3 et 137/4 du Code pénal social et de leurs arrêtés d'exécution.

Le chapitre 3 contient les dispositions finales, parmi lesquelles la disposition relative à l'entrée en vigueur de l'arrêté envisagé, fixée au 1^{er} janvier 2024 (article 5).

FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le fondement juridique des articles 1^{er} à 3 du projet peut être trouvé dans l'article 36 de la loi-programme du 26 décembre 2022, auquel fait référence l'alinéa 2 du préambule du projet. Cet article s'énonce comme suit :

« Tout entrepreneur et tout sous-traitant veille à ce que les données visées à l'article 25, § 1^{er}, qui se rapportent à son entreprise, soient effectivement et correctement enregistrées et transmises vers la base de données.

Tout entrepreneur et tout sous-traitant qui fait appel à un sous-traitant prend des mesures afin que son cocontractant enregistre toutes les données effectivement et correctement et les transmet[te] vers la base de données.

Tout entrepreneur et tout sous-traitant veille à ce que chaque personne physique qui effectue des activités pour leur compte enregistre les débuts et fins d'activités sur le lieu de travail ainsi que les intervalles de repos au moment où ses activités débutent et se terminent.

Le Roi peut, après avis de l'Autorité de protection des données, préciser les mesures visées à l'alinéa 2 ».

4. Le fondement juridique de l'article 4 peut être trouvé à l'article 17, § 1^{er}, du Code pénal social, auquel fait référence l'alinéa 3 du préambule du projet. Cet article s'énonce en ces termes :

« Les autorités chargées de la surveillance

Sans préjudice des attributions des officiers de police judiciaire, les fonctionnaires désignés par le Roi, les fonctionnaires désignés par les autorités compétentes, ainsi que les inspecteurs sociaux surveillent le respect des dispositions du présent Code, des lois visées au Livre 2 du présent Code et des autres lois dont ils sont chargés de surveiller le respect, et le respect des dispositions des arrêtés d'exécution du présent Code et des lois précitées.

Le Roi désigne les lois et les arrêtés d'exécution pour lesquels les services dont les inspecteurs sociaux relèvent sont compétents ».

Eu égard aux fondements juridiques spécifiques susvisés, il n'y a pas lieu d'invoquer l'article 108 de la Constitution, auquel fait référence l'alinéa 1^{er} du préambule du projet, et qui concerne le pouvoir général d'exécution du Roi.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

5. Vu la constatation formulée au point 3, il y a lieu d'omettre le premier alinéa du préambule.

Article 1^{er}

6. Dans le texte néerlandais de l'article 1^{er}, alinéa 2, du projet, il y a lieu d'écrire « bevat een verwijzing naar de bepalingen » au lieu de « bevat een verwijzing op de bepalingen ».

Article 3

7. Il y a lieu de vérifier la première phrase de l'article 3 du projet. Dans le texte français, il y a lieu de remplacer « ainsi que » par « ainsi qu'à ». Les textes français et néerlandais doivent être mis en conformité. Le texte français fait état des « enregistrements des intervalles de repos », alors que le texte néerlandais vise uniquement « zijn rustpauzes » (les mots « aan de registraties van » font défaut). Il est également fait référence dans le texte néerlandais à « zijn activiteiten [...] evenals zijn rustpauzes » alors que cette précision (« zijn ») est absente dans le texte français.

Article 5

8. À la question de savoir si la date d'entrée en vigueur prévue à l'article 5 du projet, à savoir le 1^{er} janvier 2024, est réaliste, le délégué a répondu qu'il lui semble plus adéquat de reporter l'entrée en vigueur au 1^{er} avril 2024. Il y a par conséquent lieu d'adapter la date.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Pierre LEFRANC