

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

21 april 2008

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van de wet van 3 juli 1978
betreffende de arbeidsovereenkomsten voor
wat betreft de arbeidsovereenkomst voor
persoonlijke assistent**

**ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 44.280/1**

Voorgaand document:

Doc 52 **0911/ (2007/2008):**

001: Wetsvoorstel van de heer Versnick.

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

21 avril 2008

PROPOSITION DE LOI

**modifiant, en ce qui concerne le contrat
de travail d'assistant personnel, la loi
du 3 juillet 1978 relative
aux contrats de travail**

**AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 44.280/1**

Documents précédents:

Doc 52 **911/ (2007/2008):**

001: Proposition de loi de M. Versnick.

<i>cdH</i>	:	<i>centre démocrate Humaniste</i>
<i>CD&V-N-VA</i>	:	<i>Christen-Democratisch en Vlaams/Nieuw-Vlaamse Alliantie</i>
<i>Ecolo-Groen!</i>	:	<i>Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen</i>
<i>FN</i>	:	<i>Front National</i>
<i>LDD</i>	:	<i>Lijst Dedecker</i>
<i>MR</i>	:	<i>Mouvement Réformateur</i>
<i>Open Vld</i>	:	<i>Open Vlaamse liberalen en democraten</i>
<i>PS</i>	:	<i>Parti Socialiste</i>
<i>sp.a - spirit</i>	:	<i>Socialistische partij anders - sociaal, progressief, internationaal, regionalistisch, integraal-democratisch, toekomstgericht.</i>
<i>VB</i>	:	<i>Vlaams Belang</i>

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :

<i>DOC 52 0000/000 :</i>	<i>Parlementair document van de 52^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer</i>
<i>QRVA :</i>	<i>Schriftelijke Vragen en Antwoorden</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)</i>
<i>CRABV :</i>	<i>Beknopt Verslag (blauwe kaft)</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)</i> <i>(PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)</i>
<i>PLEN :</i>	<i>Plenum</i>
<i>COM :</i>	<i>Commissievergadering</i>
<i>MOT :</i>	<i>moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)</i>

Abréviations dans la numérotation des publications :

<i>DOC 52 0000/000 :</i>	<i>Document parlementaire de la 52^{ème} législature, suivi du n° de base et du n° consécutif</i>
<i>QRVA :</i>	<i>Questions et Réponses écrites</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)</i>
<i>CRABV :</i>	<i>Compte Rendu Analytique (couverture bleue)</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes)</i> <i>(PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)</i>
<i>PLEN :</i>	<i>Séance plénière</i>
<i>COM :</i>	<i>Réunion de commission</i>
<i>MOT :</i>	<i>Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)</i>

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers

Bestellingen :
Natieplein 2
1008 Brussel
Tel. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.deKamer.be
e-mail : publicaties@deKamer.be

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants

Commandes :
Place de la Nation 2
1008 Bruxelles
Tél. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.laChambre.be
e-mail : publications@laChambre.be

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 maart 2008 door de Voorzitter van de Kamer van volksvertegenwoordigers verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een wetsvoorstel «tot wijziging van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten voor wat betreft de arbeidsovereenkomst voor persoonlijke assistent» (Parl. St., Kamer, DOC 52 0911/001 – Overname van een wetsvoorstel «tot invoering van een artikel 3ter in de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten», (Parl. St., Kamer, DOC 51 1268/001), heeft op 21 april 2008 het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET WETSVOORSTEL

1. Het om advies voorgelegde wetsvoorstel strekt ertoe een onweerlegbaar vermoeden van het bestaan van een arbeidsovereenkomst in te voeren in het geval een persoonlijke assistent in het kader van de regeling van de Vlaamse Gemeenschap inzake het persoonlijke-assistentiebudget¹ arbeid verricht voor een budgethouder.

Daartoe wordt een artikel 3quinquies ingevoegd in de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten.

2. Met het voorstel, zo blijkt uit de toelichting, beoogt de indiener te vermijden dat de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (RSZ) weigert het bestaan van een arbeidsovereenkomst te aanvaarden wanneer de budgethouder en de persoonlijke assistent een overeenkomst van persoonlijke assistentie hebben gesloten en tussen hen een nauwe familieband bestaat.

De gemachtigde heeft aan het bevoegde lid van het auditoraat bevestigd dat het enkel de «bedoeling is de RSZ-regeling van toepassing te maken op persoonlijke assistenten die een nauwe familieband hebben met de budgethouder». Daaruit volgt dat het, anders dan wat uit de tekst van het voorstel zou kunnen worden afgeleid, niet de bedoeling is om een vermoeden van arbeidsovereenkomst in te voeren².

¹ Die aangelegenheid wordt thans geregeld door de artikelen 16 en volgende van het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap en het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden van toekenning van een persoonlijke-assistentiebudget aan personen met een handicap.

² Bij het invoeren van een vermoeden van arbeidsovereenkomst zou de gehele arbeidswetgeving van toepassing worden (bijv. de regelingen inzake arbeidsveiligheid en huisarbeid).

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Président de la Chambre des représentants, le 14 mars 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur une proposition de loi «modifiant, en ce qui concerne le contrat de travail d'assistant personnel, la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail» (Doc. Parl. Chambre, DOC 52 0911/001 – Reprise d'une proposition de loi visant à insérer un article 3ter dans la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail; Doc. Parl. Chambre, DOC 51 1268/001), a donné le 21 avril 2008 l'avis suivant:

PORTÉE DE LA PROPOSITION DE LOI

1. La proposition de loi soumise pour avis vise à instaurer une présomption irréfragable de l'existence d'un contrat de travail dans l'hypothèse où un assistant personnel effectuerait, dans le cadre de la réglementation de la Communauté flamande relative au budget d'assistance personnelle¹, un travail pour un titulaire de budget.

À cet effet, un article 3quinquies est inséré dans la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail.

2. Il ressort des développements que l'auteur de la proposition entend éviter que l'Office national de sécurité sociale (ONSS) refuse d'admettre l'existence d'un contrat de travail lorsque le titulaire de budget et l'assistant personnel ont conclu un contrat d'assistance personnelle et qu'il existe un lien familial étroit entre eux.

Le délégué a confirmé au membre compétent de l'auditorat que l'intention est uniquement de rendre la réglementation ONSS applicable aux assistants personnels qui ont un lien familial étroit avec le titulaire de budget. Il en résulte que, contrairement à ce qui pourrait se déduire du texte de la proposition, l'intention n'est pas d'introduire une présomption de contrat de travail².

¹ Cette matière est actuellement réglée par les articles 16 et suivants du décret du 7 mai 2004 portant création de l'agence autonomisée interne dotée de la personnalité juridique «*Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap*» (Agence flamande pour les Personnes handicapées) et l'arrêté du Gouvernement flamand du 15 décembre 2000 établissant les conditions d'octroi d'un budget d'assistance personnelle aux personnes handicapées.

² Si une présomption de contrat de travail était instaurée, c'est toute la législation du travail qui serait d'application (par exemple les régimes en matière de sécurité des travailleurs et de travail à domicile).

BESPREKING

1. Bij koninklijk besluit van 20 juli 2006³ werd, met ingang van 1 januari 2005, een artikel 3, 10°, ingevoegd in 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. Die bepaling verruimt de toepassing van de wet van 27 juni 1969 tot «de personen die, in de zin van artikel 16 van het decreet van 7 mei 2004 houdende oprichting van een Vlaams fonds voor de sociale integratie van personen met een handicap⁴, arbeid verrichten als persoonlijke assistent ten voordele van een familielid dat tot de tweede graad verwant is of van een persoon die deel uitmaakt van hun gezin en geniet van een persoonlijke-assistentiebudget»⁵.

Aldus is de bedoeling van de indiener van het voorstel, zoals die blijkt uit de toelichting en de verklaringen van de gemachtigde, reeds verwezenlijkt.

2. Zoals het voorstel is geformuleerd, heeft het een ruimere draagwijdte dan artikel 3, 10°, van het koninklijk besluit van 28 november 1969. Aangezien die ruimere gevolgen door de indiener niet worden beoogd, wordt hier niet verder op ingegaan.

De kamer was samengesteld uit

de heren	
M. VAN DAMME	kamervoorzitter
W. VAN VAERENBERGH	staatsraad
M. RIGAUX	
M. TISON	assessoren van de afdeling wetgeving
Mevrouw	
A. BECKERS	griffier

Het verslag werd uitgebracht door de heer B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER,	DE VOORZITTER,
A. BECKERS	M. VAN DAMME

³ Koninklijk besluit van 20 juli 2006 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.

⁴ Het opschrift van het decreet van 7 mei 2004 wordt niet correct weergegeven in artikel 3, 10°, van het koninklijk besluit van 28 november 1969.

⁵ Als gevolg van deze wijziging werd artikel 12 van het voormelde besluit van 15 december 2000 aangevuld met een bepaling die het mogelijk maakt dat tussen de budgethouder en de persoonlijke assistent die een welbepaalde familieband heeft, een overeenkomst wordt gesloten die geen arbeidsovereenkomst is.

ANALYSE

1. L'arrêté royal du 20 juillet 2006³ a inséré, avec effet au 1^{er} janvier 2005, un article 3, 10°, dans 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. Cette disposition élargit l'application de la loi du 27 juin 1969 aux «personnes qui, au sens de l'article 16 du décret du 7 mai 2004 portant création d'un Fonds flamand pour l'intégration sociale des personnes handicapées⁴, exécutent un travail en tant qu'assistant personnel au profit d'un membre de leur famille jusqu'au deuxième degré de parenté ou d'une personne faisant partie de leur ménage bénéficiant d'un budget d'assistance personnelle»⁵.

L'objectif de l'auteur de la proposition de loi, tel qu'il ressort des développements et des déclarations du délégué, est ainsi déjà réalisé.

2. Telle que la proposition est formulée, elle a une portée plus large que l'article 3, 10°, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969. Dès lors que l'auteur ne poursuit pas ces effets élargis, il n'y a pas lieu ici d'approfondir la question.

La chambre était composée de

MM.	
M. VAN DAMME	président de chambre
W. VAN VAERENBERGH	conseiller d'État
M. RIGAUX	
M. TISON	assesseurs de la section de législation
Mevrouw	
A. BECKERS	greffier

Le rapport a été présenté par M. B. STEEN, auditeur.

La concordance entre la version néerlandais et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. J. BAERT.

LE GREFFIER,	LE PRÉSIDENT,
A. BECKERS	M. VAN DAMME

³ Arrêté royal du 20 juillet 2006 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.

⁴ L'article 3, 10°, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 ne mentionne pas correctement l'intitulé du décret du 7 mai 2004.

⁵ Cette modification a eu pour effet de compléter l'article 12 de l'arrêté du 15 décembre 2000, précité, par une disposition permettant qu'un contrat, qui n'est pas un contrat de travail, soit conclu entre le titulaire du budget et l'assistant personnel qui a un lien familial déterminé.