

ADVIES Nr. 2.036

Zitting van dinsdag 23 mei 2017

Activerend beleid bij herstructurerings – Wijziging van het KB van 9 maart 2006 en het KB van 3 mei 2007

x x x

2.884-1

A D V I E S Nr. 2.036

Onderwerp : Activerend beleid bij herstructurerings – Wijziging van het koninklijk besluit van 9 maart 2006 en het koninklijk besluit van 3 mei 2007

Bij brief van 10 januari 2017 heeft de heer K. Peeters, minister van Werk, het advies van de Raad gevraagd over een ontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 9 maart 2006 betreffende het activerend beleid bij herstructurerings en van het koninklijk besluit van 3 mei 2007 tot regeling van het stelsel van werkloosheid met bedrijfstoeslag.

Het ontwerp van koninklijk besluit heeft volgens de brief tot de doel om de koninklijke besluiten van 9 maart 2006 en 3 mei 2007 te conformeren aan de nieuwe bevoegdheidsverdeling inzake outplacement na de 6^{de} staatshervorming.

Het Bureau heeft de bespreking van het ontwerp van koninklijk besluit toevertrouwd aan een werkgroep ad hoc.

Op verslag van die werkgroep heeft de Raad op 23 mei 2017 volgend advies uitgebracht.

x x x

ADVIES VAN DE NATIONALE ARBEIDSRAAD

I. DRAAGWIJDTE VAN DE ADVIESAANVRAAG

Door de Bijzondere wet met betrekking tot de Zesde Staatshervorming van 6 januari 2014 wordt het artikel 6, § 1, IX, 12° van de Bijzondere wet van 8 augustus 1980 gewijzigd, waardoor de gewesten sinds 1 juli 2014 bevoegd zijn voor, wat outplacement betreft :

- de terugbetaling van de outplacementkosten aan de werkgevers;
- het opleggen van sancties aan de werkgevers bij gebrek aan outplacement; en
- het opleggen van andere vereisten dan deze die het voorwerp uitmaken van de cao's nrs. 51 en 82.

De memorie van toelichting bij de Bijzondere wet met betrekking tot de Zesde Staatshervorming verduidelijkt de bevoegdheidsverdeling tussen de Federale overheid en de gewesten inzake outplacement : *“Gelet op het feit dat de arbeidsrechtelijke aspecten inzake outplacement federaal blijven, zijn de gewesten dus niet bevoegd voor de aangelegenheden die worden geregeld door deze collectieve arbeidsovereenkomsten, zoals de procedure voor outplacement en het statuut van de werknemers gedurende de afwikkeling van deze procedure. Zonder afbreuk te doen aan het voorgaande, worden de gewesten evenwel bevoegd om inhoudelijke vereisten te bepalen die niet zijn vastgesteld in de cao's nr. 51 en 82. De gewesten worden aldus bevoegd voor de goedkeuring van het outplacementaanbod van de tewerkstellingscellen in geval van herstructurering, zoals voorzien in artikel 6 van het koninklijk besluit van 9 maart 2006 betreffende het activerend beleid bij herstructureringen”* (Par. St. Senaat, 2012/2013, doc. 5-2232/1, 131-133).

Het ontwerp van koninklijk besluit waarover de Raad om advies wordt gevraagd heeft in eerste instantie tot doel uitvoering te geven aan de nieuwe bevoegdheidsverdelende regels inzake outplacement, voor wat de goedkeuring van het outplacementaanbod betreft.

II. INHOUD VAN DE ADVIESAANVRAAG

- Het artikel 2 van het ontwerp van koninklijk besluit wijzigt het artikel 6 van het koninklijk besluit van 9 maart 2006 betreffende het activerend beleid bij herstructureringen dat de procedure bepaalt voor de goedkeuring van het outplacementaanbod dat een tewerkstellingscel dient te doen aan elke werknemer ontslagen in het kader van een herstructurering en ingeschreven bij de tewerkstellingscel.

Dit artikel voorziet op dit ogenblik dat het outplacementaanbod dient goedgekeurd te worden door de federale minister van Werk, na advies van de gewestminister van Werk bevoegd voor de zetel van de onderneming in herstructurering.

Het ontwerp van koninklijk besluit voorziet nu dat de gewestminister van Werk het outplacementaanbod goedkeurt. Dit dient de werkgever in herstructurering te vragen ten laatste 7 dagen na de oprichting van de tewerkstellingscel.

Het artikel 1 van het ontwerp van koninklijk besluit geeft aan dat verschillende gewestministers van Werk bevoegd kunnen zijn, maar het ontwerp van koninklijk besluit bepaalt niet welke gewestminister van Werk bevoegd is het outplacementaanbod goed te keuren.

Het is de overheid die bevoegd is inzake een bepaalde materie die het territoriaal bevoegdheidscriterium bepaalt en de gewesten hebben bepaald dat inzake outplacement het gewest bevoegd is waar de betrokken "vestigingseenheid" ligt.

Aangezien de procedures inzake collectief ontslag en de daaraan verbonden verplichting om een tewerkstellingscel op te richten gedefinieerd worden op basis van het begrip "technische bedrijfseenheid" dient er rekening mee gehouden te worden dat verschillende gewestministers van Werk bevoegd kunnen zijn om eenzelfde outplacementaanbod al dan niet goed te keuren : een "technische bedrijfseenheid" kan zich immers uitstrekken over verschillende "vestigingen" gelegen in verschillende gewesten.

Er dient opgemerkt te worden dat het artikel 2 van het ontwerp van koninklijk besluit niet stelt dat het outplacementaanbod "moet worden goedgekeurd" door de gewestminister(s) van Werk.

De al dan niet goedkeuring van het outplacementaanbod heeft dus geen effect op de werking van de tewerkstellingscel en heeft ook geen gevolg voor het recht van de ontslagen werknemer op een vermindering van de persoonlijke bijdragen in geval van werkhervatting. Over de andere voordelen in het kader van een verminderingsskaart herstructureringen spreekt het ontwerp van koninklijk besluit zich niet uit aangezien deze ondertussen gewestbevoegdheden zijn.

In elk geval dient de werkgever in herstructurering het outplacementaanbod en de beslissing over de goedkeuring onmiddellijk over te maken aan de federale minister van Werk. Is er geen beslissing van (een) gewestminister van Werk binnen een termijn van 14 kalenderdagen na de aanvraag, dan dient het outplacementaanbod en het bewijs dat de goedkeuring werd aangevraagd aan de federale minister van Werk overgemaakt te worden.

- Het artikel 3 van het ontwerp van koninklijk besluit wijzigt lid 7 van artikel 9 van het koninklijk besluit van 9 maart 2006 betreffende het activerend beleid bij herstructureringen.

Op dit ogenblik voorziet deze bepaling dat de federale minister van Werk de einddatum van de periode van herstructurering bepaalt, na ontvangst van de kopie van de betekening van het collectief ontslag.

De adviesaanvraag geeft aan dat het ontwerp van koninklijk besluit wenst aan te sluiten bij de bestaande administratieve praktijk door te bepalen dat de einddatum van de periode van herstructurering wordt vastgelegd na ontvangst van : 1. de betekening van het collectief ontslag, 2. het outplacementaanbod en de beslissing over de goedkeuring van de bevoegde gewestminister(s) of, bij ontstentenis van een beslissing, het bewijs dat de goedkeuring werd gevraagd en 3. de overeenkomst tot oprichting van de tewerkstellingscel.

- Het artikel 4 van het ontwerp van koninklijk besluit wijzigt het artikel 17, § 4 van het koninklijk besluit van 3 mei 2007 tot regeling van het stelsel van werkloosheid met bedrijfstoeslag.

Zoals het bestaande artikel 6, 9^{de} lid van het koninklijk besluit van 9 maart 2006 aangeeft, is een andere procedure voorzien wanneer een werkgever een erkenning aanvraagt bij de federale minister van Werk als onderneming in herstructurering of in moeilijkheden. Een erkenning die SWT aan een verlaagde leeftijd en een verkorte opzegging voor bedienden toelaat, en vrijstelling geeft van de vervangingsplicht.

Deze procedure opgenomen in artikel 17, § 4 van het koninklijk besluit van 3 mei 2007 voorziet reeds de goedkeuring van de gewestminister van Werk.

Meer bepaald wordt op dit ogenblik vereist dat het herstructureeringsplan dat aan de federale minister van Werk dient voorgelegd te worden om een erkenning te bekomen als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering (en dus SWT aan een verlaagde leeftijd) het attest dient te bevatten van de gewestminister van Werk bevoegd voor de zetel van de onderneming, waarin deze de in het herstructureeringsplan voorziene begeleidende maatregelen naar weder tewerkstelling goedkeurt.

Bij afwijzing van het plan door de gewestminister, is er echter tevens een mogelijkheid voorzien om bijkomende argumenten voor de goedkeuring van de maatregelen in het herstructureeringsplan voor te leggen aan de FOD WASO. *Bij ontbreken van antwoord* van de gewestminister (binnen de 14 kalenderdagen vanaf het versturen van de aangetekende brief met de vraag) dient de erkenningsaanvraag bij de federale minister van Werk een afschrift van de aangetekende brief aan de gewestminister en het bewijs van de aangetekende verzending te bevatten.

Het artikel 4 van het ontwerp van koninklijk besluit schrapt nu de "beroepsmogelijkheid" op het federale niveau. Er wordt nu gesteld dat *de goedkeuring van het outplacementaanbod door de bevoegde gewestminister of alle bevoegde gewestministers* vereist is om de erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering te kunnen bekomen.

Dit betekent dat zonder een goedgekeurd outplacementaanbod, er geen mogelijkheid meer is om de voordelen van de erkenning te krijgen, nl. SWT op verlaagde leeftijd, verkorte opzegging voor bedienden en vrijstelling van de vervangingsplicht. Indien meerdere gewestministers bevoegd zijn, zullen al deze ministers hun goedkeuring moeten geven om de erkenning te bekomen van de federale minister van Werk.

III. STANDPUNT VAN DE RAAD

- De Raad heeft het ontwerp van koninklijk besluit aandachtig bestudeerd. Hij heeft hierbij een beroep kunnen doen op de deskundige medewerking van vertegenwoordigers van de FOD WASO.

- De Raad merkt op dat de gevolgen van de al dan niet goedkeuring van het outplacementaanbod door de gewestminister(s) van Werk voor de wetgeving op het federaal niveau (waarover voorliggend ontwerp van koninklijk besluit zich eveneens uitspreekt) verschillend zijn voor, enerzijds, de werking van de tewerkstellingscel en de vermindering van persoonlijke bijdragen bij werkhervatting, en, anderzijds, de erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering (een erkenning die SWT aan een verlaagde leeftijd en een verkorte opzegging voor bedienden toelaat, en vrijstelling geeft van de vervangingsplicht).

Het ontbreken van een goedkeuring of van een antwoord van de gewestminister (of van een van de bevoegde gewestministers) zal de oprichting en werking van de tewerkstellingscel niet hinderen, noch bij werkhervatting het voordeel van een vermindering van persoonlijke bijdragen voor de sociale zekerheid ontnemen, terwijl dit wel het geval zal zijn voor de erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering.

De Raad heeft vernomen van de vertegenwoordigers van de FOD WASO dat dit te maken heeft met het feit dat de werking van de tewerkstellingscel in het belang van de betrokken werknemers best niet geblokkeerd wordt door een beoordeling van het outplacementaanbod (alhoewel de federale diensten hieromtrent dienen geïnformeerd te worden), terwijl het centrale belang van het outplacementaanbod als deel van het herstructureringsplan om een erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering te bekomen, vereist dat het outplacementaanbod wordt goedgekeurd door de bevoegde gewestminister(s).

Volgens dezelfde vertegenwoordigers van de FOD WASO dient er ook rekening gehouden te worden met het feit dat een eventuele niet-goedkeuring van het outplacementaanbod in het verleden zelden voorkwam omdat in de praktijk de werkgever het outplacementaanbod aanpaste aan de ontvangen opmerkingen van de betrokken overheid. Ook werd zelden gebruik gemaakt van de "beroepsmogelijkheid" bij de federale diensten tegen een niet-goedkeuring van het outplacement in het kader van een aanvraag tot erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering.

- De Raad wil evenwel de aandacht vestigen op de situatie dat verschillende gewestministers van Werk bevoegd zijn om zich uit te spreken over eenzelfde outplacementaanbod omdat een technische bedrijfseenheid vestigingen heeft in verschillende gewesten.

De Raad is van oordeel dat het aanbeveling verdient dat er overleg zou plaatsvinden tussen de verschillende bevoegde gewestministers teneinde te vermijden dat tegenstrijdige beslissingen ten aanzien van eenzelfde outplacementaanbod worden genomen, tenzij deze gebaseerd zouden zijn op de onderscheiden gewestelijke regelgevingen inzake de criteria waaraan het outplacementaanbod dient te voldoen.

In het kader van een aanvraag tot erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering, zouden zo'n tegenstrijdige beslissingen, een negatieve beslissing of het ontbreken van een beslissing van één van de bevoegde gewestministers zelfs de erkenning als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering door de federale minister van Werk onmogelijk maken.

- De Raad vraagt dat er geen impact zou zijn van tegenstrijdige beslissingen van bevoegde gewestministers, noch van een negatieve beslissing of het ontbreken van een beslissing van een bevoegde gewestminister ten aanzien van de mogelijkheid tot erkenning van de betreffende onderneming als onderneming in moeilijkheden of in herstructurering.

De Raad is immers van oordeel dat de erkenning van een onderneming als onderneming in moeilijkheden of herstructurering een bevoegdheid is van de federale minister van Werk en dat de wet niet mag bepalen dat het ontbreken van een goedkeuring van (een van) de gewestminister(s) van Werk wat betreft de in het herstructureringsplan voorziene begeleidende maatregelen naar wedertewerkstelling een doorslaggevende impact heeft op de federale beslissingsbevoegdheid.
