

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

20 februari 2018

WETSONTWERP
tot invoeging van een artikel 175/1
in het Sociaal Strafwetboek

INHOUD

	Blz.
Samenvatting	3
Memorie van toelichting	4
Voorontwerp	7
Impactanalyse	11
Advies van de Raad van State	22
Wetsontwerp	24
Advies van de Adviesraad voor de tewerkstelling van buitenlandse werknemers	30
Advies van de Adviesraad van het sociaal strafrecht	36

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

20 février 2018

PROJET DE LOI
insérant un article 175/1
dans le Code pénal social

SOMMAIRE

	Pages
Résumé	3
Exposé des motifs	4
Avant-projet	7
Analyse d'impact	17
Avis du Conseil d'État	22
Projet de loi	24
Avis du Conseil consultatif pour l'occupation des travailleurs étrangers	33
Avis du Conseil consultatif du droit pénal social	48

De regering heeft dit wetsontwerp op 20 februari 2018 ingediend.

Le gouvernement a déposé ce projet de loi le 20 février 2018.

De “goedkeuring tot drukken” werd op 27 februari 2018 door de Kamer ontvangen.

Le “bon à tirer” a été reçu à la Chambre le 27 février 2018.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie
PS	:	Parti Socialiste
MR	:	Mouvement Réformateur
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten
sp.a	:	socialistische partij anders
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen
cdH	:	centre démocrate Humaniste
VB	:	Vlaams Belang
PTB-GO!	:	Parti du Travail de Belgique – Gauche d'Ouverture
DéFI	:	Démocrate Fédéraliste Indépendant
PP	:	Parti Populaire
Vuye&Wouters	:	Vuye&Wouters

Afkortingen bij de nummering van de publicaties:

DOC 54 0000/000:	Parlementair document van de 54 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag
CRABV:	Beknopt Verslag
CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)
PLEN:	Plenum
COM:	Commissievergadering
MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

Abréviations dans la numérotation des publications:

DOC 54 0000/000:	Document parlementaire de la 54 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA:	Questions et Réponses écrites
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral
CRABV:	Compte Rendu Analytique
CRIV:	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes)
PLEN:	Séance plénière
COM:	Réunion de commission
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)

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

De publicaties worden uitsluitend gedrukt op FSC gecertificeerd papier

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
courriel: publications@lachambre.be

Les publications sont imprimées exclusivement sur du papier certifié FSC

SAMENVATTING

Ten gevolge van de hervorming van de regelgeving met betrekking tot de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen (gecombineerde vergunning), is het nodig om de sancties met betrekking tot de inbreuken op deze regelgeving.

RÉSUMÉ

À la suite de la réforme de la réglementation relative à l'occupation des travailleurs étrangers (permis unique), il est nécessaire d'adapter les sanctions relatives aux infractions à cette réglementation.

MEMORIE VAN TOELICHTING

ALGEMENE TOELICHTING

Het wetsontwerp dat u wordt voorgelegd, wordt voorgedragen in aansluiting met de nieuwe wet inzake de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen: de wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden. Deze nieuwe wet heft de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers op en vervangt deze voor het grootste deel. Deze wet vormt, samen met het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, de basis van de huidige reglementering in verband met de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

Dit nieuwe wetsontwerp resulteert zowel uit de tenuitvoerlegging van de zesde staatshervorming inzake migratie als uit de gedeeltelijke omzetting in Belgisch recht van de Richtlijn 2011/98/EU, "gecombineerde vergunning" genoemd.

Het niet-respecteren van deze nieuwe wet moet strafrechtelijk gesanctioneerd worden.

Het is dus nodig om in het Sociaal Strafwetboek nieuwe inbreuken te voegen in geval van niet-nakomen van de bepalingen opgenomen in deze nieuwe wet.

Om dit te doen, wordt een artikel 175/1 ingevoegd in het Sociaal strafwetboek. Ter herinnering, het bestaande artikel 175 voorziet in de toepasselijke strafbepalingen in geval van inbreuk op de voornoemde wet van 30 april 1999 en zijn uitvoeringsbesluit.

ARTIKELSGEWIJZE TOELICHTING

Artikel 1

Deze bepaling is van louter juridisch-technische aard. Ze vloeit voort uit artikel 83 van de Grondwet, luidens welk elk voorstel of ontwerp van wet vermeldt of het een aangelegenheid als bedoeld in de artikelen 74, 77 of 78 van de Grondwet regelt.

Art. 2

Zoals aangegeven door de Adviesraad van het Sociaal Strafrecht, wordt melding gemaakt van de Europese richtlijnen die deze wet gedeeltelijk omzet.

EXPOSÉ DES MOTIFS

EXPOSÉ GÉNÉRAL

Le projet de loi qui vous est soumis est présenté dans la foulée de l'adoption d'une nouvelle loi en matière d'occupation de ressortissants étrangers: la loi relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour. Cette nouvelle loi abroge et remplace, en majeure partie, la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers qui constitue, avec l'arrêté royal du 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers, l'essentiel de la réglementation actuelle en matière d'occupation des travailleurs étrangers.

Cette nouvelle loi résulte, à la fois, de la mise en œuvre de la sixième réforme de l'État en matière de migration et de la transposition partielle en droit belge de la Directive 2011/98/UE, appelée "permis unique".

Le non-respect des dispositions de cette nouvelle loi doit être sanctionné pénalement.

Il est dès lors nécessaire d'introduire dans le Code pénal social de nouvelles infractions en cas de manquement aux dispositions contenues dans cette nouvelle loi.

Pour ce faire, un article 175/1 est introduit dans le Code pénal social. Pour rappel, l'article 175 existant vise les dispositions pénales applicables en cas d'infraction à la loi du 30 avril 1999 précitée et à son arrêté d'exécution.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 1^{er}

Cette disposition est de nature purement juridico-technique. Elle découle de l'article 83 de la Constitution, en vertu duquel toute proposition de loi ou tout projet de loi précise s'il s'agit d'une matière visée aux articles 74, 77 ou 78 de la Constitution.

Art. 2

Comme indiqué par le Conseil consultatif du droit pénal social, il est fait mention des directives européennes qui sont transposées partiellement par cette loi.

Art. 3

Dit artikel heft artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek op. Het artikel blijft wel van toepassing in geval van inbreuken met betrekking tot jonge au pairs.

De opheffing van artikel 175 moet gelezen worden in het licht van de bevoegdheidsverdeling ten gevolge van de Zesde Staatshervorming. Het artikel wordt aldus enkel opgeheven voor de buitenlandse arbeidskrachten op basis van een specifieke verblijfssituatie. Artikel 175 blijft van toepassing voor inbreuken met betrekking tot de gewestelijke bevoegdheden inzake de buitenlandse arbeidskrachten waarvoor de gewesten bevoegd zijn op basis van artikel 6, § 1, IX, 3° van de Bijzondere Wet van 8 augustus 1980 tot hervorming van de instellingen. In de mate dat artikel 175 betrekking heeft op gewestbevoegdheden, kunnen enkel de gewesten het artikel 175 wijzigen, aanvullen of opheffen.

Het feit dat de jongeren au-pair nog onder de wet van 30 april 1999 en bijgevolg ook onder artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek blijven vallen, heeft te maken met het feit dat op moment van redactie nog enige onduidelijkheid heerste of de federale dan wel de gewestelijke overheid bevoegd is om regelgevend op te treden. Eenmaal deze bevoegdheid is uitgeklaard en indien blijkt dat de jongeren au-pair inderdaad nog federale bevoegdheid uitmaken, zal de nieuwe wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden, worden aangepast en kan artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek ook voor de jonge au-pairs worden opgeheven.

Art. 4

In dit artikel zijn de verschillende inbreuken opgenomen op de bepalingen van de wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden. Volgens de zwaarte van de inbreuk zijn sancties van niveau 3 of niveau 4 voorzien.

De adviesraad voor het Sociaal Strafrecht heeft in zijn advies verschillende suggesties tot aanpassingen van het nieuwe artikel 175/1 gegeven.

In deze fase wordt ervoor geopteerd om niet op deze suggesties in te gaan. De bedoeling van het nieuwe artikel 175/1 is beperkt tot het maken van een strikte scheiding tussen enerzijds de wettelijke basis voor de federale inbreuken in artikel 175/1 en anderzijds artikel 175 dat, voor zover de gewesten niet regelgevend optreden, de gewestelijke inbreuken bevat.

Art. 3

Cet article abroge l'article 175 du Code pénal social. L'article reste toutefois en vigueur en cas d'infraction concernant les jeunes au pair.

L'abrogation de l'article 175 doit être lue à la lumière du transfert de compétences suite à la sixième réforme de l'État. Ainsi, l'article est abrogé uniquement pour l'occupation de travailleurs étrangers sur la base d'une situation particulière de séjour. L'article 175 reste d'application pour les infractions relatives aux compétences régionales en matière d'occupation de travailleurs étrangers pour lesquels les régions sont compétentes sur la base de l'article 6, § 1^{er}, IX, 3° de la Loi Spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles. Dans la mesure où l'article 175 couvre les compétences régionales, seules les régions peuvent le modifier, le compléter ou l'abroger.

Le fait que les jeunes au pair relèvent encore de la loi du 30 avril 1999 et par conséquent aussi de l'article 175 du Code pénal social, s'explique par le fait qu'au moment de la rédaction, il régnait encore une incertitude au sujet de la compétence de l'autorité fédérale ou de l'autorité régionale pour légiférer. Dès que cette compétence sera clarifiée et s'il apparaît que les jeunes au pair relèvent de la compétence fédérale, la nouvelle loi relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, sera adaptée et l'article 175 du Code pénal social pourra être abrogé.

Art. 4

Dans cet article, sont visées les différentes infractions aux dispositions de la loi relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour. Selon la gravité de l'infraction, des peines de niveau 3 ou de niveau 4 sont prévues.

Le Conseil consultatif du droit pénal social a formulé dans son avis plusieurs suggestions d'adaptation du nouvel article 175/1.

Dans cette phase, il a été décidé de ne pas suivre ces suggestions. Le but du nouvel article 175/1 est uniquement de faire une distinction stricte entre, d'une part, la base légale pour les infractions fédérales dans l'article 175/1 et, d'autre part, l'article 175 qui, dans la mesure où les régions ne légifèrent pas, contient les infractions régionales.

Ten aanzien van de federale inbreuken wordt zo een status-quo nagestreefd. Ten aanzien van de federale bevoegdheden, worden de sancties bij overtreding dus niet meer of minder zwaar.

Dat neemt niet weg dat in een latere fase het artikel 175/1 wordt herschreven in het licht van de resterende federale bevoegdheden. Bij zo een herwerking zullen de voorstellen van de adviesraad zeker en vast nader bekeken worden.

Art. 5

Dit artikel bepaalt de datum van inwerkingstreding. De datum is dezelfde als de datum van inwerkingtreding van de wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden.

De minister van Werk,

Kris PEETERS

De minister van Justitie,

Koen GEENS

À l'égard des infractions fédérales, il s'agit de maintenir le statu quo. À l'égard des compétences fédérales, les sanctions ne deviennent donc pas plus ou moins lourdes.

Il n'en demeure pas moins que l'article 175/1 sera réécrit dans une phase ultérieure à la lumière des compétences fédérales restantes. Lors d'une telle révision, les propositions du Conseil consultatif seront examinées plus avant.

Art. 5

Cet article détermine la date d'entrée en vigueur. Cette date est identique à la date d'entrée en vigueur de la loi relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour.

Le ministre de l'Emploi,

Kris PEETERS

Le ministre de la Justice,

Koen GEENS

VOORONTWERP VAN WET**onderworpen aan het advies van de Raad van State****Voorontwerp van wet tot invoeging van
een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek****Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid bedoeld in artikel 74 van de Grondwet.

Art. 2

Deze wet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van:

1° de Richtlijn 2009/52/EG van het Europees Parlement en de Raad van 18 juni 2009 tot vaststelling van minimumnormen inzake sancties en maatregelen tegen werkgevers van illegaal verblijvende onderdanen van derde landen;

2° de Richtlijn 2011/98/EU van het Europees Parlement en de Raad van 13 december 2011 betreffende één enkele aanvraagprocedure voor een gecombineerde vergunning voor onderdanen van derde landen om te verblijven en te werken op het grondgebied van een lidstaat, alsmede inzake een gemeenschappelijk pakket rechten voor werknemers uit derde landen die legaal in een lidstaat verblijven.

Art. 3

In het Sociaal Strafwetboek wordt artikel 175 opgeheven behalve wat de jonge au pairs bedoeld in artikel 3, 4° van de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfs-situatie bevinden betreft.

Art. 4

In hetzelfde wetboek wordt een artikel 175/1 ingevoegd, luidende:

“Art. 175/1. De buitenlandse werknemers gemachtigd te werken op basis van een specifieke verblijfssituatie

§ 1. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft, de werkgever, zijn aangestelde of zijn lasthebber die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfs-situatie bevinden, arbeid doen of laten verrichten door een buitenlandse onderdaan die niet is toegelaten of gemachtigd tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

AVANT-PROJET DE LOI**soumis à l'avis du Conseil d'État****Avant-projet de loi insérant
un article 175/1 dans le Code pénal social****Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 74 de la Constitution.

Art. 2

La présente loi transpose partiellement:

1° la directive 2009/52/CE du Parlement européen et du Conseil du 18 juin 2009 prévoyant des normes minimales concernant les sanctions et les mesures à l'encontre des employeurs de ressortissants de pays tiers en séjour irrégulier;

2° la Directive 2011/98/UE du Parlement européen et du Conseil du 13 décembre 2011 établissant une procédure de demande unique en vue de la délivrance d'un permis unique autorisant les ressortissants de pays tiers à résider et à travailler sur le territoire d'un État membre et établissant un socle commun de droits pour les travailleurs issus de pays tiers qui résident légalement dans un État membre.

Art. 3

Dans le Code pénal social, l'article 175 est abrogé sauf, en ce qui concerne les jeunes au pair visé à l'article 3, 4° de la loi du xx xxxx 20xx relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour.

Art. 4

Dans le même Code, il est inséré un article 175/1 rédigé comme suit:

“Art. 175/1. Les travailleurs étrangers autorisés à travailler sur base d'une situation particulière de séjour

§ 1^{er}. Est puni d'une sanction de niveau 4, l'employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger qui n'est pas admis ou autorisé à séjourner plus de trois mois en Belgique ou à s'y établir.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

§ 2. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft, de werkgever, zijn aangestelde of zijn lasthebber die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfs-situatie bevinden, op het ogenblik van de tewerkstelling van een onderdaan van een derde land:

1° niet vooraf nagegaan heeft of deze over een geldige verblijfsvergunning of een andere machtiging tot verblijf beschikt;

2° niet ten minste voor de duur van de tewerkstelling, een afschrift of de gegevens van zijn verblijfsvergunning of van zijn andere machtiging tot verblijf beschikbaar gehouden heeft voor de bevoegde inspectiediensten;

3° geen aangifte heeft gedaan van de aanvang en de beëindiging van zijn tewerkstelling overeenkomstig de wettelijke en reglementaire bepalingen.

In het geval dat de verblijfsvergunning of de andere machtiging tot verblijf die door de buitenlandse onderdaan wordt voorgelegd een vervalsing is, is de in het eerste lid bedoelde sanctie van toepassing wanneer het bewezen is dat de werkgever op de hoogte was dat dit document een vervalsing was.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

§ 3. Met een sanctie van niveau 3 wordt bestraft, de werkgever, zijn aangestelde of zijn lasthebber die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfs-situatie bevinden:

1° een buitenlandse onderdaan arbeid heeft doen of laten verrichten van wie de verblijfsvergunning of de machtiging tot verblijf expliciet vermeldt dat de houder van deze vergunning of deze machtiging niet de machtiging heeft om te werken;

2° een buitenlandse onderdaan arbeid heeft doen of laten verrichten van wie de verblijfsvergunning of de machtiging tot verblijf expliciet vermeldt dat de houder van deze vergunning of deze machtiging enkel de machtiging heeft om te werken onder bepaalde voorwaarden of binnen bepaalde grenzen, als deze voorwaarden of grenzen niet worden nageleefd;

3° een buitenlandse onderdaan arbeid heeft doen of laten verrichten van wie de verblijfsvergunning of de machtiging tot verblijf die hem machtigt om te werken werd ingetrokken.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

Le juge peut en outre prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 2. Est puni d'une sanction de niveau 4, l'employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, lors de l'occupation d'un ressortissant d'un pays tiers:

1° n'a pas vérifié au préalable que celui-ci dispose d'un titre de séjour ou d'une autre autorisation de séjour valable;

2° n'a pas tenu à la disposition des services d'inspections compétents une copie ou les données de son titre de séjour ou de son autre autorisation de séjour valable, au moins pendant la durée de la période d'emploi;

3° n'a pas déclaré son entrée et sa sortie de service conformément aux dispositions légales et réglementaires.

Au cas où le titre de séjour ou l'autre autorisation de séjour présenté par le ressortissant étranger est un faux, la sanction visée à l'alinéa 1^{er} est applicable s'il est prouvé que l'employeur savait que ce document était un faux.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut en outre prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 3. Est puni d'une sanction de niveau 3, l'employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour:

1° a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger dont le titre de séjour ou l'autorisation de séjour valable mentionne explicitement que le détenteur de ce titre ou de cette autorisation n'est pas autorisé à travailler;

2° a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger dont le titre de séjour ou l'autorisation de séjour valable mentionne explicitement que le détenteur de ce titre ou de cette autorisation n'est autorisé à travailler que sous certaines conditions ou dans certaines limites, si ces conditions ou limites ne sont pas respectées;

3° a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger dont le titre de séjour ou l'autorisation de séjour l'autorisant à travailler a été retiré.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut en outre prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 4. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft, eenieder die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden:

1° een buitenlandse onderdaan België heeft laten binnenkomen om er te worden tewerkgesteld of daartoe heeft bijgedragen, tenzij de buitenlandse onderdaan in het bezit is van een geldig document dat hem machtigt om te werken en met uitzondering van de buitenlandse onderdaan voor wie de werkgever een machtiging kan verkrijgen na diens aankomst in België om er te worden tewerkgesteld;

2° een buitenlandse onderdaan heeft beloofd, tegen betaling van welke vergoeding ook, hetzij een betrekking voor hem te zoeken, hetzij hem een betrekking te bezorgen, hetzij formaliteiten te vervullen met het oog op diens tewerkstelling in België;

3° van een buitenlandse onderdaan een vergoeding in welke vorm ook heeft geëist of aangenomen, hetzij om voor hem een betrekking te zoeken, hetzij om hem een betrekking te bezorgen, hetzij om formaliteiten te vervullen met het oog op diens tewerkstelling in België;

4° als tussenpersoon is opgetreden tussen een buitenlandse onderdaan en een werkgever of de autoriteiten die zijn belast met de toepassing van de bepalingen van de voormelde wet van xx xxxx 20xx of van de uitvoeringsbesluiten ervan, of nog tussen een werkgever en diezelfde autoriteiten, waarbij daden zijn gesteld die hetzij die buitenlandse onderdaan, hetzij de werkgever, hetzij de genoemde autoriteiten op een dwaalspoor kunnen brengen.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

§ 5. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft de aannemer, buiten het kader van een keten van onderaannemers, of de intermediaire aannemer, in het kader van dergelijke keten, wanneer hun rechtstreekse onderaannemer een in § 2 bedoelde inbreuk pleegt.

In afwijking van het eerste lid worden de aannemer en de intermediaire aannemer niet bestraft met een sanctie van niveau 4, indien zij in het bezit zijn van een schriftelijke verklaring waarin hun rechtstreekse onderaannemer bevestigt dat hij geen illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt en zal tewerkstellen.

In afwijking van het tweede lid worden de aannemer en de intermediaire aannemer die in het bezit zijn van de schriftelijke verklaring bestraft met een sanctie van niveau 4, indien zij, voorafgaand aan de inbreuk bedoeld in het eerste lid, op de hoogte zijn van het feit dat hun rechtstreekse onderaannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

§ 4. Est puni d'une sanction de niveau 4, quiconque, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour:

1° a fait entrer en Belgique un ressortissant étranger ou a favorisé l'entrée en Belgique de celui-ci en vue d'y être occupé, sauf s'il s'agit d'un ressortissant étranger possédant un document valable lui autorisant de travailler et à l'exception du ressortissant étranger pour lequel l'employeur peut bénéficier d'une autorisation postérieurement à son entrée en Belgique en vue d'y être occupé;

2° a promis à un ressortissant étranger, moyennant une rétribution sous forme quelconque, soit de lui chercher un emploi, soit de lui procurer un emploi, soit d'accomplir des formalités en vue de son occupation en Belgique;

3° a réclamé ou reçu d'un ressortissant étranger, une rétribution sous une forme quelconque, soit pour lui chercher un emploi, soit pour lui procurer un emploi, soit pour accomplir des formalités en vue de son occupation en Belgique;

4° a servi d'intermédiaire entre un ressortissant étranger et un employeur ou les autorités chargées de l'application des dispositions de la loi précitée du xx xxxx 20xx ou de ses arrêtés d'exécution ou encore entre un employeur et ces mêmes autorités, en accomplissant des actes susceptibles d'induire en erreur, soit ce ressortissant étranger, soit l'employeur, soit lesdites autorités.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut, en outre, prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 5. Est puni d'une sanction de niveau 4, l'entrepreneur, en l'absence d'une chaîne de sous-traitants, ou l'entrepreneur intermédiaire, en cas d'existence d'une telle chaîne, quand leur sous-traitant direct commet une infraction visée au § 2.

Par dérogation à l'alinéa 1^{er}, l'entrepreneur et l'entrepreneur intermédiaire ne sont pas punis d'une sanction de niveau 4, s'ils sont en possession d'une déclaration écrite dans laquelle leur sous-traitant direct certifie qu'il n'occupe pas et n'occupera pas de ressortissant d'un pays tiers en séjour illégal.

Par dérogation à l'alinéa 2, l'entrepreneur et l'entrepreneur intermédiaire qui sont en possession de la déclaration écrite sont punis d'une sanction de niveau 4 s'ils ont, préalablement à l'infraction visée à l'alinéa 1^{er}, connaissance du fait que leur sous-traitant direct occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

§ 6. Met een sanctie van niveau 4 worden bestraft de hoofdaannemer en intermediaire aannemer, in het kader van een keten van onderaannemers wanneer hun onrechtstreekse onderaannemer een in § 2 bedoelde inbreuk pleegt, indien zij voorafgaand aan de door hen gepleegde inbreuk, op de hoogte zijn van het feit dat hun onrechtstreekse onderaannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

§ 7. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft:

1° de opdrachtgever, buiten het kader van een onderaanneming, wanneer zijn aannemer één van de in § 2 bedoelde inbreuken pleegt, indien de opdrachtgever voorafgaand aan de door hem gepleegde inbreuk, op de hoogte is van het feit dat zijn aannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

2° de opdrachtgever, binnen het kader van een onderaanneming, wanneer de na zijn aannemer rechtstreeks of onrechtstreeks komende onderaannemer een in § 2 bedoelde inbreuk pleegt, indien de opdrachtgever voorafgaand aan de door hem gepleegde inbreuk, op de hoogte is van het feit dat de na zijn aannemer rechtstreeks of onrechtstreeks komende onderaannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

§ 8. In afwijking van artikel 42, 1°, van het Strafwetboek kan de bijzondere verbeurdverklaring, die wordt opgelegd door de rechter, eveneens worden toegepast op de roerende goederen en op de onroerende goederen door incorporatie of door bestemming, die het voorwerp hebben uitgemaakt van een inbreuk op dit artikel of die gediend hebben tot of bestemd waren voor het plegen van deze inbreuk, zelfs wanneer deze goederen niet behoren tot de eigendom van de overtreder.”

Art. 5

Deze wet treedt in werking op 15 december 2016.

De Koning kan een datum van inwerkingtreding bepalen voorafgaand aan de datum vermeld in het eerste lid.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

§ 6. Sont punis d'une sanction de niveau 4, l'entrepreneur principal et l'entrepreneur intermédiaire, en cas d'existence d'une chaîne de sous-traitants, quand leur sous-traitant indirect commet une infraction visée au § 2, s'ils ont préalablement à l'infraction commise par eux, connaissance du fait que leur sous-traitant indirect occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

§ 7. Est puni d'une sanction de niveau 4:

1° le donneur d'ordre, en l'absence d'une relation de sous-traitance, quand son entrepreneur commet une des infractions visées au § 2, si le donneur d'ordre a, préalablement à l'infraction qu'il a commise, connaissance du fait que son entrepreneur occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

2° le donneur d'ordre, en cas d'existence d'une relation de sous-traitance, quand le sous-traitant intervenant directement ou indirectement après son entrepreneur a commis une infraction visée au § 2, si le donneur d'ordre a, préalablement à l'infraction qu'il a commise, connaissance du fait que leur sous-traitant intervenant directement ou indirectement après son entrepreneur occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

§ 8. Par dérogation à l'article 42, 1°, du Code pénal, la confiscation spéciale, prononcée par le juge, peut également être appliquée aux biens meubles et aux biens immeubles par incorporation ou par destination, qui ont formé l'objet d'une infraction au présent article ou qui ont servi ou qui étaient destinés à commettre cette infraction, même lorsque ces biens n'appartiennent pas en propriété au contrevenant.”

Art. 5

La présente loi entre en vigueur le 15 décembre 2016.

Le Roi peut fixer une date d'entrée en vigueur antérieure à celle mentionnée à l'alinéa 1^{er}.

Voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek - (v3) - 21/03/2016 16:10

Geïntegreerde impactanalyse

Beschrijvende fiche

A. Auteur

Bevoegd regeringslid

Minister van Werk

Contactpersoon beleidscel

Naam : Paolo de francesco

E-mail : paolo.defrancesco@peeters.fed.be

Tel. Nr. : 022335059

Overheidsdienst

Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg

Contactpersoon overheidsdienst

Naam : Anne Zimmermann

E-mail : anne.zimmermann@emploi.belgique.be

Tel. Nr. : 022334491

B. Ontwerp

Titel van de regelgeving

Voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek

Korte beschrijving van het ontwerp van regelgeving met vermelding van de oorsprong (verdrag, richtlijn, samenwerkingsakkoord, actualiteit, ...), de beoogde doelen van uitvoering.

Het wetsontwerp dat u wordt voorgelegd, wordt voorgedragen in aansluiting van de nieuwe wet inzake de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen: de wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden. Dit nieuwe ontwerp is het resultaat van enerzijds de uitvoering van de zesde staatshervorming inzake migratie en anderzijds de gedeeltelijke omzetting naar Belgisch recht van de Europese Richtlijn 2011/98/EU, "single permit"-Richtlijn genaamd. Het niet respecteren van de bepalingen van deze nieuwe wet moeten strafrechtelijk kunnen gesanctioneerd worden. het is dus noodzakelijk om in het Sociaal Strafwetboek nieuwe bepalingen in te voegen in geval van overtreding van de bepalingen van deze nieuwe wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden.

Impactanalyses reeds uitgevoerd:

☐ Ja ☒ Nee

C. Raadpleging over het ontwerp van regelgeving

Verplichte, facultatieve of informele raadplegingen

Advies van de Adviesraad voor de tewerkstelling van buitenlandse arbeidskrachten + Advies van de Raad van State + advies van de inspecteur van Financiën + akkoord van de Minister van Begroting

D. Bronnen gebruikt om de impactanalyse uit te voeren

Voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek - (v3) - 21/03/2016 16:10

Statistieken, referentiedocumenten, organisaties en referentiepersonen

geen

Welke impact heeft het ontwerp van regelgeving op deze 21 thema's?

1. Kansarmoedebestrijding

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

2. Gelijke kansen en sociale cohesie

☒ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☐ Geen impact

Leg uit

De Europese Richtlijn 2011/98/EU verplicht de Lidstaten om éénenkele procedure uit te werken voor het bekomen van vergunning voor zowel verblijf als werk, en om een verblijfstitel af te leveren die een vermelding bevat inzake de toegang tot de arbeidsmarkt, waardoor het gelijktijdig naast elkaar bestaan van een verblijfsvergunning en een arbeidsvergunning vervalft door de creatie van een gecombineerde vergunning verblijf-arbeid. Het uitwerken van snelle en kwalitatieve unieke procedure laat aan de buitenlandse onderdanen toe om een aanvraag te doen voor een dergelijke gecombineerde vergunning, met een minimum aan formaliteiten. De vereenvoudiging van de aanvraag (namelijk dat de vraag voor een arbeidsvergunning eveneens geldt als aanvraag voor verblijf) zal het aantal correct ingediende aanvragen verhogen. Op een bepaalde manier wordt daardoor deze vereenvoudigde procedure beter toegankelijk en makkelijker te begrijpen.

3. Gelijkheid van vrouwen en mannen

1. Op welke personen heeft het ontwerp (rechtstreeks of onrechtstreeks) een impact en wat is de naar geslacht uitgesplitste samenstelling van deze groep(en) van personen?

☒ Er zijn personen betrokken. | ☐ Personen zijn niet betrokken.

Beschrijf en meld de % vrouwen-mannen aan:

Zowel mannelijke als vrouwelijke buitenlandse onderdanen komen in aanmerking

2. Identificeer de eventuele verschillen in de respectieve situatie van vrouwen en mannen binnen de materie waarop het ontwerp van regelgeving betrekking heeft.

geen verschil

☐ Vink dit aan indien er verschillen zijn.

4. Gezondheid

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

5. Werkgelegenheid

☒ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☐ Geen impact

Leg uit

De Europese Richtlijn 2011/98/EU verplicht de Lidstaten om éénenkele procedure uit te werken voor het bekomen van vergunning voor zowel verblijf als werk, en om een verblijfstitel af te leveren die een vermelding bevat inzake de toegang tot de arbeidsmarkt, waardoor het gelijktijdig naast elkaar bestaan van een verblijfsvergunning en een arbeidsvergunning vervalft door de creatie van een gecombineerde vergunning verblijf-arbeid. Het uitwerken van snelle en kwalitatieve unieke procedure laat aan de buitenlandse onderdanen toe om een aanvraag te doen voor een dergelijke gecombineerde vergunning, met een minimum aan formaliteiten. De creatie van een gecombineerde vergunning "verblijf-arbeid" maakt het voor potentiële werkgevers ook makkelijker om na te gaan of een kandidaat werknemer wel degelijk voldoet aan de voorwaarden om toegang te hebben tot de arbeidsmarkt; de gecombineerde vergunning "verblijf-arbeid" maakt een beter toezicht door de inspectiediensten mogelijk, mede doordat de verblijfsdocumenten moeilijker te vervalsen zijn dan de huidige papieren arbeidskaarten.

6. Consumptie- en productiepatronen

3/6

Voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek - (v3) - 21/03/2016 16:10

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

7. Economische ontwikkeling

☒ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☐ Geen impact

Leg uit

De Europese Richtlijn 2011/98/EU verplicht de Lidstaten om één enkele procedure uit te werken voor het bekomen van vergunning voor zowel verblijf als werk, en om een verblijfstitel af te leveren die een vermelding bevat inzake de toegang tot de arbeidsmarkt, waardoor het gelijktijdig naast elkaar bestaan van een verblijfsvergunning en een arbeidsvergunning vervalt door de creatie van een gecombineerde vergunning verblijf-arbeid. Het uitwerken van snelle en kwalitatieve unieke procedure laat aan de buitenlandse onderdanen toe om een aanvraag te doen voor een dergelijke gecombineerde vergunning, met een minimum aan formaliteiten. Dit vergemakkelijkt de aanwerving van buitenlandse onderdanen door een werkgever, wat zijn belang heeft voor het invullen van vacatures, inzonderheid in knelpuntenberoepen. De creatie van een gecombineerde vergunning "verblijf-arbeid" maakt het voor potentiële werkgevers ook makkelijker om na te gaan of een kandidaat werknemer wel degelijk voldoet aan de voorwaarden om toegang te hebben tot de arbeidsmarkt.

8. Investerings

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

9. Onderzoek en ontwikkeling

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

10. Kmo's

1. Welke ondernemingen zijn rechtstreeks of onrechtstreeks betrokken?

☒ Er zijn ondernemingen (inclusief kmo's) betrokken. | ☐ Ondernemingen zijn niet betrokken.

Beschrijf de sector(en), het aantal ondernemingen, het % kmo's (

Alle ondernemingen, ongeacht hun grootte, zijn als potentiële werkgever mogelijks betrokken

2. Identificeer de positieve en negatieve impact van het ontwerp op de kmo's.

N.B. de impact op de administratieve lasten moet bij het punt 11 gedetailleerd worden

Positieve impact: vereenvoudiging van de procedure om een buitenlandse onderdaan tewerk te stellen - grotere rechtszekerheid doordat één uniek document aantoonst of de kandidaat werknemer al dan niet mag werken.

☐ Er is een negatieve impact.

11. Administratieve lasten

| ☒ Ondernemingen of burgers zijn betrokken. ☐ Ondernemingen of burgers zijn niet betrokken.

1. Identificeer, per betrokken doelgroep, de nodige formaliteiten en verplichtingen voor de toepassing van de regelgeving.

Huidige regelgeving

Actueel moet een buitenlandse onderdaan die de toelating krijgt om op ons grondgebied te verblijven (om een andere reden dan werk), nadien nog een arbeidskaart C bekomen om hier ook te mogen werken.

Ontwerp van regelgeving

Met dit nieuwe ontwerp zal de gecombineerde titel of gecombineerd document een vermelding bevatten of de houder ervan mag werken of niet. Geenenkele bijkomende aanvraag moet gebeuren. Geen enkele andere titel moet nog aangevraagd worden.

☒ Vink dit aan indien er formaliteiten en/of verplichtingen zijn in de huidige regelgeving.

4/6

Voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek - (v3) - 21/03/2016 16:10

☒ Vink dit aan indien er formaliteiten en/of verplichtingen zijn in het ontwerp van regelgeving.

2. Welke documenten en informatie moet elke betrokken doelgroep verschaffen?

Huidige regelgeving

Bij de aanvraag van zijn verblijfstitel moet de buitenlandse onderdaan het volgende aantonen: een geneeskundig attest waaruit blijkt dat hij geen gevaar betekent voor de volksgezondheid; en attest waaruit blijkt dat hij geen misdrijven of misdaden beging; een toelating om op ons grondgebied te mogen werken; het bewijs van de betaling van een rolrecht; eventueel het bewijs over voldoende bestaansmiddelen te beschikken, alsook elk ander document dat door de Dienst Vreemdelingenzaken als noodzakelijk wordt beschouwd. Daarnaast moet de buitenlandse onderdaan bij de bevoegde dienst van de Gewesten een arbeidskaart C aanvragen.

Ontwerp van regelgeving

De formaliteiten ten opzichte van de Dienst voor Vreemdelingenzaken volstaan om te werken. Er moet geen enkele aanvraag meer gebeuren bij de instanties van de Gewesten.

3. Hoe worden deze documenten en informatie, per betrokken doelgroep, ingezameld?

Huidige regelgeving

. Wat de toelating tot werken betreft: aanvraag bij de bevoegde dienst van de Gewesten.

Ontwerp van regelgeving

het verzamelen van de noodzakelijke informatie zal verlopen via de diplomatieke post of de gemeente waar de buitenlandse onderdaan verblijft. Er moet geen aanvraag meer gedaan worden bij de administratie van het bevoegde Gewest.

4. Welke is de periodiciteit van de formaliteiten en verplichtingen, per betrokken doelgroep?

Huidige regelgeving

Bij elke eerste aanvraag en bij wijziging van statuut

Ontwerp van regelgeving

Bij elke eerste aanvraag en bij wijziging van statuut

5. Welke maatregelen worden genomen om de eventuele negatieve impact te verlichten / te compenseren?

Er is geen aanvraag voor een arbeidskaart meer nodig bij de bevoegde diensten van de Gewesten. De buitenlandse arbeidskrachten zullen op basis van hun verblijfstitel of verblijfsdocument, waarop een specifieke vermelding zal voorkomen inzake het al dan niet mogen werken, eventueel toegang hebben tot de arbeidsmarkt.

12. Energie

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

13. Mobiliteit

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

14. Voeding

5/6

Voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek - (v3) - 21/03/2016 16:10

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

15. Klimaatverandering

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

16. Natuurlijke hulpbronnen

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

17. Buiten- en binnenlucht

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

18. Biodiversiteit

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

19. Hinder

☐ Positieve impact ☐ Negatieve impact | ☒ Geen impact

20. Overheid

☒ Positieve impact ☒ Negatieve impact | ☐ Geen impact

Leg uit

Deze nieuwe procedure verhoogt niet enkel in belangrijke mate de rechtszekerheid, maar heeft eveneens een impact op de werklust bij de Gewesten. De bijkomende taken die de gewesten hebben in het kader van deze procedure van gecombineerde vergunning (o.a. door wegvallen van vrijstellingen) worden gecompenseerd door de het wegvallen van de verplichting een arbeidskaart C af te leveren. Voor de dienst Vreemdelingenzaken verhoogt de werkdruk (alle aanvragen via de procedure van de gecombineerde vergunning moeten onderzocht worden).

21. Beleidscoherentie ten gunste van ontwikkeling

1. Identificeer de eventuele rechtstreekse of onrechtstreekse impact van het ontwerp op de ontwikkelingslanden op het vlak van: voedselveiligheid, gezondheid en toegang tot geneesmiddelen, waardig werk, lokale en internationale handel, inkomens en mobilisering van lokale middelen (taxatie), mobiliteit van personen, leefmilieu en klimaatverandering (mechanismen voor schone ontwikkeling), vrede en veiligheid.

☒ Impact op ontwikkelingslanden. | ☐ Geen impact op ontwikkelingslanden.

2. Verduidelijk de impact per regionale groepen of economische categorieën (eventueel landen oplijsten)

De Europese Richtlijn 2011/98/EU verplicht de Lidstaten om éénekele procedure uit te werken voor het bekomen van vergunning voor zowel verblijf als werk, en om een verblijfstitel af te leveren die een vermelding bevat inzake de toegang tot de arbeidsmarkt. Ongeacht het land van herkomst van de buitenlandse onderdaan en ongeacht het niveau van ontwikkeling van dat land, creëert de Europese Richtlijn ook rechten voor deze buitenlandse onderdanen indien ze toegelaten worden tot zowel het verblijf als de mogelijkheid om te werken op ons grondgebied.

☐ Er is een negatieve impact.

Avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social - (v3) - 21/03/2016 16:10

Analyse d'impact intégrée

Fiche signalétique

A. Auteur

Membre du Gouvernement compétent

Ministre de l'emploi

Contact cellule stratégique

Nom : Paolo de francesco

E-mail : paolo.defrancesco@peeters.fed.be

Téléphone : 022335059

Administration

Service Public Fédéral Emploi, Travail et Concertation Sociale²

Contact administration

Nom : Anne Zimmermann

E-mail : anne.zimmermann@emploi.belgique.be

Téléphone : 022334491

B. Projet

Titre de la réglementation

Avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social

Description succincte du projet de réglementation en mentionnant l'origine réglementaire (traités, directive, accord de coopération, actualité, ...), les objectifs poursuivis et la mise en œuvre.

Le projet de loi, qui vous est soumis est présenté dans la foulée de l'adoption d'une nouvelle loi en matière d'occupation des ressortissants étrangers : la loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour. Cette nouvelle loi résulte, à la fois, de la mise en œuvre de la sixième réforme de l'Etat en matière de migration et de la transposition partielle en droit belge de la Directive 2011/98/UE, appelée "permis unique". Le non-respect des dispositions de cette nouvelle loi doivent être sanctionnées pénalement. Il est dès lors nécessaire d'introduire dans le code pénal social de nouvelles infractions en cas de manquement aux dispositions contenues dans cette nouvelle loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour.

Analyses d'impact déjà réalisées :

☐ Oui ☒ Non

C. Consultations sur le projet de réglementation

Consultation obligatoire, facultative ou informelle

Avis du conseil consultatif pour l'emploi des travailleurs étrangers + avis du conseil d'Etat + avis Inspecteur des finances + accord du Ministre du Budget

D. Sources utilisées pour effectuer l'analyse d'impact

Statistiques, documents, institutions et personnes de référence

aucune

1/5

Avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social - (v3) - 21/03/2016 16:10

Quel est l'impact du projet de réglementation sur ces 21 thèmes ?

1. Lutte contre la pauvreté

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

2. Égalité des chances et cohésion sociale

☒ Impact positif ☐ Impact négatif | ☐ Pas d'impact

Expliquez

La directive permis unique 2011/98/UE impose aux Etats membres de mettre en place une procédure unique de demande d'autorisation de séjour et de travail et de délivrer un titre de séjour comportant une mention relative à l'accès au marché de l'emploi afin de supprimer la coexistence entre le titre et le permis de travail pour en créer un permis unique séjour-travail. La mise en place d'une procédure unique, rapide et de qualité permet au ressortissant étranger d'introduire, avec un nombre de formalités restreintes, une demande unique "séjour-travail". La décomplexification de la demande (c'est-à-dire que la demande d'autorisation de travailler vaut la demande d'autorisation de séjour) permettra d'augmenter le nombre de demandes introduites correctement. D'une certaine manière, la simplification de la procédure rend cette procédure plus accessible et mieux comprise, pour tous.

3. Égalité des femmes et des hommes

1. Quelles personnes sont (directement et indirectement) concernées par le projet et quelle est la composition sexuée de ce(s) groupe(s) de personnes ?

☒ Des personnes sont concernées. | ☐ Aucune personne n'est concernée.

Décrivez et indiquez le % femmes-hommes :

R ressortissants étrangers qu'ils soient hommes ou femmes _

2. Identifiez les éventuelles différences entre la situation respective des femmes et des hommes dans la matière relative au projet de réglementation.

aucune différence

☐ S'il existe des différences, cochez cette case.

4. Santé

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

5. Emploi

☒ Impact positif ☐ Impact négatif | ☐ Pas d'impact

Expliquez

La directive permis unique 2011/98/UE impose aux Etats membres de mettre en place une procédure unique de demande d'autorisation de séjour et de travail et de délivrer un titre de séjour comportant une mention relative à l'accès au marché de l'emploi afin de supprimer la coexistence entre le titre et le permis de travail pour en créer un permis unique séjour-travail. Avantage: la mise en place d'une procédure unique, rapide et de qualité permet au ressortissant étranger d'introduire, avec un nombre de formalités restreintes, une demande unique "séjour-travail"; la création d'un titre unique "séjour-travail" permet également aux potentiels employeurs de vérifier qu'un potentiel employé entre bien dans les conditions pour accéder au marché de l'emploi; le titre unique "séjour-travail" permet également un meilleur contrôle par les services d'inspection, les titres de séjour étant moins falsifiables que les permis de travail papier actuels.

6. Modes de consommation et production

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

2/5

7. Développement économique

☒ Impact positif ☐ Impact négatif | ☐ Pas d'impact

Expliquez

La directive permis unique 2011/98/UE impose aux Etats membres de mettre en place une procédure unique de demande d'autorisation de séjour et de travail et de délivrer un titre de séjour comportant une mention relative à l'accès au marché de l'emploi afin de supprimer la coexistence entre le titre et le permis de travail pour en créer un permis unique séjour-travail. Avantage: la mise en place d'une procédure unique, rapide et de qualité permet au ressortissant étranger d'introduire, avec un nombre de formalités restreintes, une demande unique "séjour-travail", ce qui facilite l'engagement de ressortissants étrangers par un employeur, facilitation qui a son importance afin de pourvoir aux postes vacants des métiers en pénurie par exemple; la création d'un titre unique "séjour-travail" permet également aux potentiels employeurs de vérifier qu'un potentiel employé entre bien dans les conditions pour accéder au marché de l'emploi.

8. Investissements

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

9. Recherche et développement

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

10. PME

1. Quelles entreprises sont directement et indirectement concernées ?

☒ Des entreprises (dont des PME) sont concernées. | ☐ Aucune entreprise n'est concernée.

Détaillez le(s) secteur(s), le nombre d'entreprises, le % de PME (

Toutes les entreprises, n'importe leur taille, sont impliquées comme employeurs potentiels.

2. Identifiez les impacts positifs et négatifs du projet sur les PME.

N.B. les impacts sur les charges administratives doivent être détaillés au thème 11

Impact positif – simplification quant à l'engagement de travailleurs étrangers – plus grande sécurité juridique étant donné qu'un document unique établit si le travailleur peut ou non travailler.

☐ Il y a des impacts négatifs.

11. Charges administratives

| ☒ Des entreprises/citoyens sont concernés. ☐ Les entreprises/citoyens ne sont pas concernés.

1. Identifiez, par groupe concerné, les formalités et les obligations nécessaires à l'application de la réglementation.

Réglementation actuelle

Actuellement, quand un ressortissant de pays tiers obtient le droit de séjourner sur notre territoire (pour des raisons qui sont autres que le travail), il doit ensuite obtenir un permis de travail pour travailler

Réglementation en projet

Dans le nouveau projet, le titre ou le document portera une mention déterminant si le travailleur peut ou non travailler. Aucune demande supplémentaire ne devra être effectuée. Aucun autre titre ne devra être demandé.

☒ S'il y a des formalités et/ou des obligations dans la réglementation actuelle, cochez cette case.

☒ S'il y a des formalités et/ou des obligations pour la réglementation en projet, cochez cette case.

2. Quels documents et informations chaque groupe concerné doit-il fournir ?

3/5

Avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social - (v3) - 21/03/2016 16:10

Réglementation actuelle

Lors de sa demande de séjour, le ressortissant de pays tiers doit présenter : un certificat médical attestant qu'il ne risque pas de compromettre la santé publique ; un certificat attestant l'absence de crime et délit, une autorisation de travailler sur le territoire, la preuve du paiement de la redevance due en cas de demande de séjour ; éventuellement la preuve des moyens de subsistance ainsi que tout autre document estimé nécessaire par l'Offic des étrangers. De plus, une demande de permis C doit être faite auprès des autorités régionales.

Réglementation en projet

Les formalités à faire auprès de l'OE suffiront pour pouvoir travailler. Plus aucune autre demande ne devra être faite auprès des autorités régionales.

3. Comment s'effectue la récolte des informations et des documents, par groupe concerné ?

Réglementation actuelle

En ce qui concerne le séjour : via le poste diplomatique ou l'administration communale du lieu de sa résidence. En ce qui concerne l'emploi : via l'administration régionale compétente

Réglementation en projet

La récolte des informations se fera auprès du poste diplomatique ou l'administration communale du lieu de résidence. Il n'y a plus de demande auprès de l'administration régionale compétente.

4. Quelles est la périodicité des formalités et des obligations, par groupe concerné ?

Réglementation actuelle

A chaque première demande ou de changement de statut.

Réglementation en projet

A chaque première demande ou de changement de statut.

5. Quelles mesures sont prises pour alléger / compenser les éventuels impacts négatifs ?

Il n'y a plus de demande à faire auprès des administrations régionales. Le ressortissants étrangers pourront avoir accès au marché du travail grâce au document ou titre de séjour sur lequel une mention spéciale sera apposée. Un seul guichet et un seul document.

12. Énergie

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

13. Mobilité

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

14. Alimentation

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

15. Changements climatiques

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

16. Ressources naturelles

4/5

Avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social - (v3) - 21/03/2016 16:10

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

17. Air intérieur et extérieur

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

18. Biodiversité

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

19. Nuisances

☐ Impact positif ☐ Impact négatif | ☒ Pas d'impact

20. Autorités publiques

☒ Impact positif ☒ Impact négatif | ☐ Pas d'impact

Expliquez

Cette nouvelle procédure, non seulement renforce considérablement la sécurité juridique, mais a également un impact sur la charge de travail des Régions. Pour les Régions, les missions supplémentaires qui leur incombent dans le cadre de la procédure de permis unique (entre autre suppression des dispenses) sont compensées par la disparition de délivrance d'un permis de travail C. Pour l'Office des étrangers, la charge de travail s'accroît (toutes les demandes introduites par le biais de la procédure de permis unique font l'objet d'un examen):

21. Cohérence des politiques en faveur du développement

1. Identifiez les éventuels impacts directs et indirects du projet sur les pays en développement dans les domaines suivants : sécurité alimentaire, santé et accès aux médicaments, travail décent, commerce local et international, revenus et mobilisations de ressources domestiques (taxation), mobilité des personnes, environnement et changements climatiques (mécanismes de développement propre), paix et sécurité.

☒ Impact sur les pays en développement. | ☐ Pas d'impact sur les pays en développement.

2. Précisez les impacts par groupement régional ou économique (lister éventuellement les pays).

La directive permis unique 2011/98/UE impose aux Etats membres de mettre en place une procédure unique de demande d'autorisation de séjour et de travail et de délivrer un titre de séjour comportant une mention relative à l'accès au marché de l'emploi. Quelque soit le pays d'origine du ressortissant de pays tiers, que le pays soit en voie de développement ou déjà développé, la directive confère également des droits à ces ressortissants de pays tiers lorsqu'ils sont autorisés à travailler et à séjourner sur le territoire.

☐ Il y a des impacts négatifs.

**ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 59.973/1 VAN 22 SEPTEMBER 2016**

Op 28 juli 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de minister van Werk verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 13 september 2016,⁽¹⁾ en nogmaals verlengd tot 3 oktober 2016, een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet “tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek”.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 22 september 2016. De kamer was samengesteld uit Marnix Van Damme, kamervoorzitter, Wilfried Van Vaerenbergh en Patricia De Somere, staatsraden, en Wim Geurts, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Frederic Eggermont, adjunct-auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 22 september 2016.

*

⁽¹⁾ Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

**AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 59.973/1 DU 22 SEPTEMBRE 2016**

Le 28 juillet 2016, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le ministre de l'Emploi à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé de plein droit jusqu'au 13 septembre 2016,⁽¹⁾ et encore prorogé jusqu'au 3 octobre 2016, sur un avant-projet de loi “insérant un article 175/1 dans le Code pénal social”.

L'avant-projet a été examiné par la première chambre le 22 septembre 2016. La chambre était composée de Marnix Van Damme, président de chambre, Wilfried Van Vaerenbergh et Patricia De Somere, conseillers d'État, et Wim Geurts, greffier.

Le rapport a été présenté par Frederic Eggermont, auditeur adjoint.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 22 septembre 2016.

*

⁽¹⁾ Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, *in fine*, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

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 beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

Dat onderzoek geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

De griffier,

Wim GEURTS

De voorzitter,

Marnix VAN DAMME

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 s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique¹ et de l'accomplissement des formalités prescrites.

Cet examen ne donne lieu à aucune observation.

Le greffier,

Wim GEURTS

Le président,

Marnix VAN DAMME

¹ Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder "rechtsgrond" de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

¹ S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par "fondement juridique" la conformité aux normes supérieures.

WETSONTWERP

FILIP,

KONING DER BELGEN,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,
ONZE GROET.

Op de voordracht van de minister van Werk en de minister van Justitie,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ:

De minister van Werk en de minister van Justitie zijn ermee belast in onze naam bij de Kamer van volksvertegenwoordigers het ontwerp van wet in te dienen waarvan de tekst hierna volgt:

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid bedoeld in artikel 74 van de Grondwet.

Art. 2

Deze wet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van:

1° de Richtlijn 2009/52/EG van het Europees Parlement en de Raad van 18 juni 2009 tot vaststelling van minimumnormen inzake sancties en maatregelen tegen werkgevers van illegaal verblijvende onderdanen van derde landen;

2° de Richtlijn 2011/98/EU van het Europees Parlement en de Raad van 13 december 2011 betreffende één enkele aanvraagprocedure voor een gecombineerde vergunning voor onderdanen van derde landen om te verblijven en te werken op het grondgebied van een lidstaat, alsmede inzake een gemeenschappelijk pakket rechten voor werknemers uit derde landen die legaal in een lidstaat verblijven.

Art. 3

In het Sociaal Strafwetboek wordt artikel 175 opgeheven behalve wat de jonge au pair bedoeld in artikel 3, 4° van de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden betreft.

PROJET DE LOI

PHILIPPE,

ROI DES BELGES,

À tous, présents et à venir,
SALUT.

Sur la proposition du ministre de l'Emploi et du ministre de la Justice,

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET ARRÊTONS:

Le ministre de l'Emploi et le ministre de la Justice sont chargés de présenter, en notre nom, à la Chambre des représentants le projet de loi dont la teneur suit:

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 74 de la Constitution.

Art. 2

La présente loi transpose partiellement:

1° la Directive 2009/52/CE du Parlement européen et du Conseil du 18 juin 2009 prévoyant des normes minimales concernant les sanctions et les mesures à l'encontre des employeurs de ressortissants de pays tiers en séjour irrégulier;

2° la Directive 2011/98/UE du Parlement européen et du Conseil du 13 décembre 2011 établissant une procédure de demande unique en vue de la délivrance d'un permis unique autorisant les ressortissants de pays tiers à résider et à travailler sur le territoire d'un État membre et établissant un socle commun de droits pour les travailleurs issus de pays tiers qui résident légalement dans un État membre.

Art. 3

Dans le Code pénal social, l'article 175 est abrogé, sauf en ce qui concerne le jeune au pair visé à l'article 3, 4° de la loi du xx xxxx 20xx relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour.

Art. 4

In hetzelfde Wetboek wordt een artikel 175/1 ingevoegd, luidende:

“Art. 175/1. De buitenlandse werknemers gemachtigd te werken op basis van een specifieke verblijfssituatie

§ 1. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft, de werkgever, zijn aangestelde of zijn lasthebber die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden, arbeid doen of laten verrichten door een buitenlandse onderdaan die niet is toegelaten of gemachtigd tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

§ 2. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft, de werkgever, zijn aangestelde of zijn lasthebber die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden, op het ogenblik van de tewerkstelling van een onderdaan van een derde land:

1° niet vooraf nagegaan heeft of deze over een geldige verblijfsvergunning of een andere machtiging tot verblijf beschikt;

2° niet ten minste voor de duur van de tewerkstelling, een afschrift of de gegevens van zijn verblijfsvergunning of van zijn andere machtiging tot verblijf beschikbaar gehouden heeft voor de bevoegde inspectiediensten;

3° geen aangifte heeft gedaan van de aanvang en de beëindiging van zijn tewerkstelling overeenkomstig de wettelijke en reglementaire bepalingen.

In het geval dat de verblijfsvergunning of de andere machtiging tot verblijf die door de buitenlandse onderdaan wordt voorgelegd een vervalsing is, is de in het eerste lid bedoelde sanctie van toepassing wanneer het bewezen is dat de werkgever op de hoogte was dat dit document een vervalsing was.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

Art. 4

Dans le même Code, il est inséré un article 175/1 rédigé comme suit:

“Art. 175/1. Les travailleurs étrangers autorisés à travailler sur la base d’une situation particulière de séjour

§ 1^{er}. Est puni d’une sanction de niveau 4, l’employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l’occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger qui n’est pas admis ou autorisé à séjourner plus de trois mois en Belgique ou à s’y établir.

L’amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut en outre prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 2. Est puni d’une sanction de niveau 4, l’employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l’occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, lors de l’occupation d’un ressortissant d’un pays tiers:

1° n’a pas vérifié au préalable que celui-ci dispose d’un titre de séjour ou d’une autre autorisation de séjour valable;

2° n’a pas tenu à la disposition des services d’inspection compétents une copie ou les données de son titre de séjour ou de son autre autorisation de séjour valable, au moins pendant la durée de la période d’occupation;

3° n’a pas déclaré son entrée et sa sortie de service conformément aux dispositions légales et réglementaires.

Au cas où le titre de séjour ou l’autre autorisation de séjour présenté par le ressortissant étranger est un faux, la sanction visée à l’alinéa 1^{er} est applicable s’il est prouvé que l’employeur savait que ce document était un faux.

L’amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut en outre prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 3. Met een sanctie van niveau 3 wordt bestraft, de werkgever, zijn aangestelde of zijn lasthebber die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden:

1° een buitenlandse onderdaan arbeid heeft doen of laten verrichten van wie de verblijfsvergunning of de machtiging tot verblijf expliciet vermeldt dat de houder van deze vergunning of deze machtiging niet de machtiging heeft om te werken;

2° een buitenlandse onderdaan arbeid heeft doen of laten verrichten van wie de verblijfsvergunning of de machtiging tot verblijf expliciet vermeldt dat de houder van deze vergunning of deze machtiging enkel de machtiging heeft om te werken onder bepaalde voorwaarden of binnen bepaalde grenzen, als deze voorwaarden of grenzen niet worden nageleefd;

3° een buitenlandse onderdaan arbeid heeft doen of laten verrichten van wie de verblijfsvergunning of de machtiging tot verblijf die hem machtigt om te werken werd ingetrokken.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

§ 4. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft, eenieder die, in strijd met de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden:

1° een buitenlandse onderdaan België heeft laten binnenkomen om er te worden tewerkgesteld of daartoe heeft bijgedragen, tenzij de buitenlandse onderdaan in het bezit is van een geldig document dat hem machtigt om te werken en met uitzondering van de buitenlandse onderdaan voor wie de werkgever een machtiging kan verkrijgen na diens aankomst in België om er te worden tewerkgesteld;

2° een buitenlandse onderdaan heeft beloofd, tegen betaling van welke vergoeding ook, hetzij een betrekking voor hem te zoeken, hetzij hem een betrekking te bezorgen, hetzij formaliteiten te vervullen met het oog op diens tewerkstelling in België;

3° van een buitenlandse onderdaan een vergoeding in welke vorm ook heeft geëist of aangenomen, hetzij om voor hem een betrekking te zoeken, hetzij om hem een betrekking te bezorgen, hetzij om formaliteiten te vervullen met het oog op diens tewerkstelling in België;

§ 3. Est puni d'une sanction de niveau 3, l'employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour:

1° a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger dont le titre de séjour ou l'autorisation de séjour valable mentionne explicitement que le détenteur de ce titre ou de cette autorisation n'est pas autorisé à travailler;

2° a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger dont le titre de séjour ou l'autorisation de séjour valable mentionne explicitement que le détenteur de ce titre ou de cette autorisation n'est autorisé à travailler que sous certaines conditions ou dans certaines limites, si ces conditions ou limites ne sont pas respectées;

3° a fait ou laissé travailler un ressortissant étranger dont le titre de séjour ou l'autorisation de séjour l'autorisant à travailler a été retiré.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut en outre prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 4. Est puni d'une sanction de niveau 4, quiconque, en contravention à la loi du xx xxxx 20xx relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour:

1° a fait entrer en Belgique un ressortissant étranger ou a favorisé l'entrée en Belgique de celui-ci en vue d'y être occupé, sauf s'il s'agit d'un ressortissant étranger possédant un document valable l'autorisant à travailler et à l'exception du ressortissant étranger pour lequel l'employeur peut bénéficier d'une autorisation postérieurement à son entrée en Belgique en vue d'y être occupé;

2° a promis à un ressortissant étranger, moyennant une rétribution sous une forme quelconque, soit de lui chercher un emploi, soit de lui procurer un emploi, soit d'accomplir des formalités en vue de son occupation en Belgique;

3° a réclamé ou reçu d'un ressortissant étranger, une rétribution sous une forme quelconque, soit pour lui chercher un emploi, soit pour lui procurer un emploi, soit pour accomplir des formalités en vue de son occupation en Belgique;

4° als tussenpersoon is opgetreden tussen een buitenlandse onderdaan en een werkgever of de autoriteiten die zijn belast met de toepassing van de bepalingen van de voormelde wet van xx xxxx 20xx of van de uitvoeringsbesluiten ervan, of nog tussen een werkgever en diezelfde autoriteiten, waarbij daden zijn gesteld die hetzij die buitenlandse onderdaan, hetzij de werkgever, hetzij de genoemde autoriteiten op een dwaalspoor kunnen brengen.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

De rechter kan bovendien de straffen bepaald in de artikelen 106 en 107 uitspreken.

§ 5. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft de aannemer, buiten het kader van een keten van onderaannemers, of de intermediaire aannemer, in het kader van dergelijke keten, wanneer hun rechtstreekse onderaannemer een in § 2 bedoelde inbreuk pleegt.

In afwijking van het eerste lid worden de aannemer en de intermediaire aannemer niet bestraft met een sanctie van niveau 4, indien zij in het bezit zijn van een schriftelijke verklaring waarin hun rechtstreekse onderaannemer bevestigt dat hij geen illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt en zal tewerkstellen.

In afwijking van het tweede lid worden de aannemer en de intermediaire aannemer die in het bezit zijn van de schriftelijke verklaring bestraft met een sanctie van niveau 4, indien zij, voorafgaand aan de inbreuk bedoeld in het eerste lid, op de hoogte zijn van het feit dat hun rechtstreekse onderaannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

§ 6. Met een sanctie van niveau 4 worden bestraft de hoofdaannemer en intermediaire aannemer, in het kader van een keten van onderaannemers wanneer hun onrechtstreekse onderaannemer een in § 2 bedoelde inbreuk pleegt, indien zij voorafgaand aan de door hen gepleegde inbreuk, op de hoogte zijn van het feit dat hun onrechtstreekse onderaannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

4° a servi d'intermédiaire entre un ressortissant étranger et un employeur ou les autorités chargées de l'application des dispositions de la loi précitée du xx xxxx 20xx ou de ses arrêtés d'exécution ou encore entre un employeur et ces mêmes autorités, en accomplissant des actes susceptibles d'induire en erreur, soit ce ressortissant étranger, soit l'employeur, soit lesdites autorités.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

Le juge peut, en outre, prononcer les peines prévues aux articles 106 et 107.

§ 5. Est puni d'une sanction de niveau 4, l'entrepreneur, en l'absence d'une chaîne de sous-traitants, ou l'entrepreneur intermédiaire, en cas d'existence d'une telle chaîne, quand leur sous-traitant direct commet une infraction visée au § 2.

Par dérogation à l'alinéa 1^{er}, l'entrepreneur et l'entrepreneur intermédiaire ne sont pas punis d'une sanction de niveau 4, s'ils sont en possession d'une déclaration écrite dans laquelle leur sous-traitant direct certifie qu'il n'occupe pas et n'occupera pas de ressortissant d'un pays tiers en séjour illégal.

Par dérogation à l'alinéa 2, l'entrepreneur et l'entrepreneur intermédiaire qui sont en possession de la déclaration écrite sont punis d'une sanction de niveau 4 s'ils ont, préalablement à l'infraction visée à l'alinéa 1^{er}, connaissance du fait que leur sous-traitant direct occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

§ 6. Sont punis d'une sanction de niveau 4, l'entrepreneur principal et l'entrepreneur intermédiaire, en cas d'existence d'une chaîne de sous-traitants, quand leur sous-traitant indirect commet une infraction visée au § 2, s'ils ont préalablement à l'infraction commise par eux, connaissance du fait que leur sous-traitant indirect occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

§ 7. Met een sanctie van niveau 4 wordt bestraft:

1° de opdrachtgever, buiten het kader van een onderaanneming, wanneer zijn aannemer één van de in § 2 bedoelde inbreuken pleegt, indien de opdrachtgever voorafgaand aan de door hem gepleegde inbreuk, op de hoogte is van het feit dat zijn aannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

2° de opdrachtgever, binnen het kader van een onderaanneming, wanneer de na zijn aannemer rechtstreeks of onrechtstreeks komende onderaannemer een in § 2 bedoelde inbreuk pleegt, indien de opdrachtgever voorafgaand aan de door hem gepleegde inbreuk, op de hoogte is van het feit dat de na zijn aannemer rechtstreeks of onrechtstreeks komende onderaannemer een of meerdere illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de in artikel 49/2 bedoelde kennisgeving zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal betrokken werknemers.

§ 8. In afwijking van artikel 42, 1°, van het Strafwetboek kan de bijzondere verbeurdverklaring, die wordt opgelegd door de rechter, eveneens worden toegepast op de roerende goederen en op de onroerende goederen door incorporatie of door bestemming, die het voorwerp hebben uitgemaakt van een inbreuk op dit artikel of die gediend hebben tot of bestemd waren voor het plegen van deze inbreuk, zelfs wanneer deze goederen niet behoren tot de eigendom van de overtreder.”

§ 7. Est puni d'une sanction de niveau 4:

1° le donneur d'ordre, en l'absence d'une relation de sous-traitance, quand son entrepreneur commet une des infractions visées au § 2, si le donneur d'ordre a, préalablement à l'infraction qu'il a commise, connaissance du fait que son entrepreneur occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

2° le donneur d'ordre, en cas d'existence d'une relation de sous-traitance, quand le sous-traitant intervenant directement ou indirectement après son entrepreneur a commis une infraction visée au § 2, si le donneur d'ordre a, préalablement à l'infraction qu'il a commise, connaissance du fait que leur sous-traitant intervenant directement ou indirectement après son entrepreneur occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2.

L'amende est multipliée par le nombre de travailleurs concernés.

§ 8. Par dérogation à l'article 42, 1°, du Code pénal, la confiscation spéciale, prononcée par le juge, peut également être appliquée aux biens meubles et aux biens immeubles par incorporation ou par destination, qui ont formé l'objet d'une infraction au présent article ou qui ont servi ou qui étaient destinés à commettre cette infraction, même lorsque ces biens n'appartiennent pas en propriété au contrevenant.”

Art. 5

Deze wet treedt in werking op de datum van inwerkingtreding van de wet van xx xxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden.

De Koning kan een datum van inwerkingtreding bepalen voorafgaand aan de datum vermeld in het eerste lid.

Gegeven te Brussel, 4 februari 2018

FILIP

VAN KONINGSWEGE:

De minister van Werk,

Kris PEETERS

De minister van Justitie,

Koen GEENS

Art. 5

La présente loi entre en vigueur à la date à laquelle entre en vigueur la loi du xx xxxx 20xx relative à l'occupation de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour.

Le Roi peut fixer une date d'entrée en vigueur antérieure à celle mentionnée à l'alinéa 1^{er}.

Donné à Bruxelles, le 4 février 2018

PHILIPPE

PAR LE ROI:

Le ministre de l'Emploi,

Kris PEETERS

Le ministre de la Justice,

Koen GEENS

Advies 1/ 2016 van de Adviesraad voor de tewerkstelling van buitenlandse werknemers

De Adviesraad voor de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, hierna « de Raad » genoemd, heeft op 9 juni 2016 adviesaanvragen ontvangen betreffende ontwerpen van wetteksten die enerzijds tot doel hebben de Europese richtlijn inzake de « gecombineerde vergunning » om te zetten en anderzijds de nieuwe verdeling van de bevoegdheden inzake de toegang tot de arbeidsmarkt naar aanleiding van de 6^e Staatshervorming goed te keuren.

Het betreft de volgende reglementaire teksten:

- Wetsontwerp tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;
- Ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het koninklijk besluit van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, wat betreft de invoering van een gecombineerde procedure ;
- Voorontwerp van de Regering van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest van tot wijziging van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, wat betreft de invoering van een gecombineerde procedure ;
- Avant-projet de décret relatif de la Région wallonne relatif à l'occupation des travailleurs étrangers ;
- Projet d'arrêté du Gouvernement wallon portant exécution du décret du ...relatif à l'occupation des travailleurs étrangers ;
- Erlass der Regierung zur Abänderung des Königlichen Erlasses vom 9. Juni 1999 zur Ausführung des Gesetzes vom 30. April 1999 über die Beschäftigung ausländischer Arbeitnehmer, betreffend die Einführung eines kombinierten Verfahrens ;
- Wetsontwerp betreffende de werkgelegenheid van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden;
- Ontwerp van koninklijk besluit houdende uitvoering van de wet van betreffende de werkgelegenheid van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden;
- Wetsontwerp tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek;
- Wetsontwerp tot wijziging van de wet van 3 juli 2005 betreffende de rechten van vrijwilligers.

De Raad wordt ingelicht over de inhoud van deze verscheidene reglementaire teksten tijdens een voorstelling door de bevoegde besturen.

De Raad drukt zijn bezorgdheid uit over de complexiteit van de nieuwe procedure die wordt ingevoerd en betreffende de hoeveelheid aan actoren die eraan deelnemen. Er wordt in het bijzonder uiting gegeven aan de vrees betreffende een verlenging van de termijnen in de behandeling van de aanvragen van documenten. Er wordt aan herinnerd dat België momenteel erkend wordt als een "goede leerling" op het vlak van de behandeling van de aanvragen inzake economische migratie. De Raad wenst dat dit zo blijft. De teksten die worden voorgelegd aan de Raad, beperken zich er momenteel toe de maximale termijnen die worden bepaald door de richtlijn "gecombineerde vergunning" om te zetten en gaan niet verder dan dat. De verscheidene actoren die betrokken zijn bij de aflevering van de documenten, beloven dat de huidige termijnen behouden blijven. Men moet echter vaststellen dat er in de tekstontwerpen geen enkele waarborg in die zin is opgenomen.

De Raad wenst dat de verscheidene actoren perfect samenwerken om het goede verloop van de procedure te vergemakkelijken. Er wordt aan herinnerd dat over de procedure die wordt ingevoerd, uitvoerig is overlegd tussen de betrokken instanties en dat deze instanties reeds perfect samenwerken. Om deze samenwerking nog te verbeteren, wenst de Raad dat er een informaticaplatform wordt opgezet voor de uitwisseling van informatie tussen de verscheidene betrokken entiteiten en dat de nodige budgettaire middelen daartoe worden vrijgemaakt.

Rekening houdend met de ingewikkeldheid van de teksten wordt eveneens uiting gegeven aan de vrees betreffende het goede begrip van deze teksten door de gebruikers en, in fine, de naleving van de deze bepalingen. Zal de complexiteit niet leiden tot fraude of tot een toename van de onrechtstreekse toegang tot de arbeidsmarkt via bijvoorbeeld de detachering of schijnzelfstandigen? Er wordt ook aan herinnerd dat het Sociaal Strafwetboek de inbreuken ter zake zeer zwaar bestraft. Het vermelde informaticaplatform zou eveneens kunnen toelaten dat de aanvrager (evenals de inspectiediensten) weet dat de twee bevoegde autoriteiten een positieve beslissing hebben genomen. Nog steeds in deze optiek zou de werknemer kunnen beginnen werken in afwachting van de effectieve aflevering van de gecombineerde vergunning door de gemeentelijke administratie.

De Raad neemt daarbij akte van de reacties van de uitvoerende administraties, waaruit kan opgemaakt worden dat veel aandacht wordt besteed aan deze bezorgdheden en dat alles in het werk wordt gesteld om de procedures niet onnodig te verzwaren en de behandelingstermijnen niet te verlengen.

Om problemen te voorkomen, wenst de Raad dat ten gepasten tijde doeltreffend wordt gecommuniceerd ten opzichte van de gebruikers (werkgevers en werknemers). De informatie betreffende deze nieuwe procedure moet worden

verstrekt via de websites van de verscheidene betrokken administratieve instanties. Er zal ook in het bijzonder aandacht worden besteed aan de consultancybureaus die ter zake gespecialiseerd zijn.

Rekening houdend met al het voorbehoud dat wordt gemaakt, geeft een meerderheid van de leden van de Raad een gunstig advies. Bepaalde leden kunnen echter geen positief geven omwille van het feit dat de voorgestelde procedure onvoldoende garanties biedt op vlak van soepelheid (meer bepaald met betrekking tot de termijnen).

Brussel, 9 juni 2016.

Avis 1/ 2016 du Conseil consultatif pour l'occupation des travailleurs étrangers

Le Conseil consultatif pour l'occupation des travailleurs étrangers, ci-après dénommé « le Conseil » a été saisi le 9 juin 2016, des demandes d'avis portant sur des projets de textes légaux visant à transposer, d'une part, la directive européenne « permis unique » et, d'autre part, à entériner la nouvelle répartition des compétences en matière d'accès au marché de l'emploi suite à la 6^{ème} réforme de l'Etat.

Ces textes réglementaires sont les suivants :

- Projet de loi modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers ;
- Ontwerp va besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het koninklijk besluit van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, wat betreft de invoering van de gecombineerde procedure ;
- Avant-projet du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du ... modifiant l'arrêté royal du 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers, en ce qui concerne l'instauration d'une procédure unique ;
- Avant-projet de décret de la Région wallonne relatif à l'occupation des travailleurs étrangers ;
- Projet d'arrêté du Gouvernement wallon portant exécution du décret du ...relatif à l'occupation des travailleurs étrangers ;
- Erlass der Regierung zur Abänderung des Königlichen Erlasses vom 9. Juni 1999 zur Ausführung des Gesetzes vom 30. April 1999 über die Beschäftigung ausländischer Arbeitnehmer, betreffend die Einführung eines kombinierten Verfahrens ;
- Projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour ;
- Projet d'arrêté royal portant exécution de la loi du... relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour ;
- Projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social ;
- Projet de loi modifiant la loi du 3 juillet 2005 relative aux droits des volontaires.

Le Conseil est informé du contenu de ces différents textes réglementaires lors d'une présentation par les administrations compétentes.

Le Conseil fait part de son inquiétude quant à la complexité de la nouvelle procédure mise en place et quant à la multiplicité des acteurs intervenants. Des

craintes sont formulées, tout particulièrement, quant à un allongement des délais dans le traitement des demandes de documents. Il est rappelé qu'actuellement, la Belgique est reconnue comme étant un « bon élève » au niveau du traitement des demandes en matière de migration économique. Le Conseil souhaite que cette situation soit maintenue. Or, actuellement, les textes soumis au Conseil se bornent à transposer les délais maxima fixés par la Directive « permis unique » et ne vont pas au-delà. Les différents acteurs, entrant en ligne de compte dans la délivrance des documents, promettent que les délais actuels seront maintenus. Il faut toutefois constater qu'aucune garantie n'est inscrite, en ce sens, dans les projets de textes.

Le Conseil souhaite que les différents acteurs agissent en parfaite collaboration afin de faciliter le bon déroulement de la procédure. Il est rappelé que la procédure mise en place a fait l'objet d'une grande concertation entre les instances concernées et que ces instances ont une grande habitude de travailler en parfaite collaboration. Afin d'améliorer encore cette coopération, le Conseil souhaite la mise en place d'une plate-forme informatique d'échanges des informations entre les différentes entités concernées et que les moyens budgétaires nécessaires, pour se faire, soient libérés.

Compte tenu de la complexité des textes, des craintes sont également formulées quant à la bonne compréhension de ces textes par les utilisateurs et, in fine quant au respect de ces dispositions. La complication ne va-t-elle pas entraîner des fraudes ou l'augmentation de formes détournées d'accès au marché de l'emploi, via par exemple, le détachement ou l'emploi de faux indépendants ? Il est également rappelé que le Code pénal social sanctionne très lourdement les infractions commises en la matière. Une telle plate-forme pourrait également permettre au demandeur (ainsi qu'aux services d'inspection) de savoir que les deux autorités compétentes ont pris une décision positive. De la sorte, le travailleur pourrait commencer à travailler en attendant la délivrance effective d'un permis unique par l'administration communale.

Le Conseil prend, dès lors, acte des réactions des autorités exécutives qui feront en sorte que beaucoup d'attention sera portée à ces préoccupations et que tout sera mis en œuvre pour ne pas compliquer inutilement les procédures et ne pas prolonger les délais de traitement.

Afin de prévenir des problèmes, Le conseil souhaite qu'une communication efficace soit faite, en temps utile, à l'égard des utilisateurs (employeurs et travailleurs). Les informations concernant cette nouvelle procédure doivent être fournies via les sites internet des différentes instances administratives concernées. Une attention particulière sera également portée à l'égard des bureaux de consultance spécialisés en la matière.

Compte tenu de l'ensemble de ces réserves, une majorité des membres du Conseil émet un avis favorable. Néanmoins, certains membres ne peuvent pas donner un avis positif compte tenu du fait que la procédure qui est proposée ne garantit pas assez de garanties en termes de souplesse (notamment en ce qui concerne les délais).

Bruxelles, le 9 juin 2016.

Adviesraad van het sociaal strafrecht**ADVIES nr. 2016/003
van 15 juli 2016 over het voorontwerp van wet tot invoeging van een
artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek**

Waterloolaan 115 – 1000 Brussel
Secretaresse: mevrouw Marie Debauche
Tel: 02 542 79 82
Fax: 02 542 70 35
e-mail: marie.debauche@just.fgov.be , murielle.fabrot@emploi.belgique.be en
marianne.Gratia@minsoc.fed.be

1.- Advies gevraagd door de Minister van Werk :

Met toepassing van artikel 97 van het Sociaal Strafwetboek wordt de Adviesraad van het sociaal strafrecht ertoe gebracht om zijn advies te geven op verzoek van de Minister van Werk (brief van 08/06/2016) over het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek.

De tekst die voor advies wordt voorgelegd past in het kader van de diepgaande hervorming van de regelgeving betreffende de tewerkstelling van buitenlandse arbeidskrachten.

Het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden heft de wet op van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers die met het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers de essentie vormt van de huidige regelgeving inzake tewerkstelling van buitenlandse werknemers en vervangt deze grotendeels.

Deze toekomstige wet vloeit tegelijkertijd voort uit de tenuitvoerlegging van de zesde Staatshervorming inzake migratie en de gedeeltelijke omzetting in Belgisch recht van de Richtlijn 2011/98/EU, genoemd "gecombineerde vergunning".

De niet-naleving van de bepalingen van deze nieuwe wet moet strafrechtelijk worden gesanctioneerd. De doelstelling van het artikel 175/1 in ontwerp is derhalve het invoeren van nieuwe inbreuken in geval van het niet-nakomen van de bepalingen van deze nieuwe wet.

2.- Advies van de Adviesraad van het sociaal strafrecht:**2.1. Voorafgaande overwegingen:**

Het advies van de Raad wordt gevraagd over het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek.

De Raad zal bijgevolg eveneens een advies uitbrengen over bepaalde artikelen van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse

onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden, namelijk over de artikelen 6 (punten 2.2.3 en 2.2.4), 7 (punt 2.2.4), 8 (punt 2.2.5) en 11 (punt 2.2.2).

De teksten werden onderzocht tijdens de vergadering van 23 juni 2016.

2.2. Overwegingen en suggesties van de Raad:

De Raad maakt gewag van de volgende overwegingen:

2.2.1. Invoeging van een nieuwe bepaling in het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek:

De Raad stelt voor om in het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek, zoals bepaald in het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden, een artikel in te voegen waarin wordt verwezen naar de twee om te zetten richtlijnen en waarin het volgende wordt bepaald:

Art. 2. Deze wet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van: 1° de Richtlijn 2009/52/EG van het Europees Parlement en de Raad van 18 juni 2009 tot vaststelling van minimumnormen inzake sancties en maatregelen tegen werkgevers van illegaal verblijvende onderdanen van derde landen;	Art. 2. La présente loi transpose partiellement: 1° la directive 2009/52/CE du Parlement européen et du Conseil du 18 juin 2009 prévoyant des normes minimales concernant les sanctions et les mesures à l'encontre des employeurs de ressortissants de pays tiers en séjour irrégulier;
2° de Richtlijn 2011/98/EU van het Europees Parlement en de Raad van 13 december 2011 betreffende één enkele aanvraagprocedure voor een gecombineerde vergunning voor onderdanen van derde landen om te verblijven en te werken op het grondgebied van een lidstaat, alsmede inzake een	2° la Directive 2011/98/UE du Parlement européen et du Conseil du 13 décembre 2011 établissant une procédure de demande unique en vue de la délivrance d'un permis unique autorisant les ressortissants de pays tiers à résider et à travailler sur le territoire d'un État membre et établissant un socle commun de

gemeenschappelijk pakket rechten voor werknemers uit derde landen die legaal in een lidstaat verblijven.	droits pour les travailleurs issus de pays tiers qui résident légalement dans un État membre.
--	---

2.2.2. Betreffende artikel 2 van het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek (en artikel 11 van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden):

Artikel 2 heft artikel 175 op van het Sociaal Strafwetboek voor het federaal niveau behalve wat betreft de jonge au pairs bedoeld in artikel 3, 4° van de wet van xxxxxx 20xx betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden.

Deze manier van werken, namelijk de opheffing van een artikel behalve voor bepaalde personen, vormt een merkwaardige constructie op het gebied van de wetgevingstechniek en kan verwarring veroorzaken die de rechtszekerheid zal aantasten.

De Raad stelt voor om artikel 175 volledig op te heffen voor het federaal niveau en een nieuw artikel 175/2 in te voegen in het Sociaal Strafwetboek betreffende de jonge au pairs met het oog op de duidelijkheid en de leesbaarheid.

Dezelfde opmerking kan worden naar voren gebracht in verband met artikel 11 van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden dat de wet opheft van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers behalve wat betreft de jonge au pairs voor wie artikel 4, §1 en §2 alsook de artikelen 5, 8, 9, 10, 11 en 13 van toepassing blijven.

2.2.3. Betreffende artikel 3 van het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek :

Het artikel 175/1, §2, van het Sociaal Strafwetboek in ontwerp (met artikel 6 van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden):

Adviesraad van het sociaal strafrecht

Advies nr. 2016/003 van 15 juli 2016

Artikel 6 van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden legt verscheidene verplichtingen op aan de werkgever die een onderdaan van een derde land wenst te werk te stellen waaronder met name die om aangifte te doen van de indiensttreding en de uitdiensttreding van de betrokkene overeenkomstig de wettelijke en reglementaire bepalingen (punt 3° van deze bepaling).

Artikel 3 van het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek voegt artikel 175/1 in in het Sociaal Strafwetboek.

Artikel 175/1, §2, 3° in ontwerp bestraft met een sanctie van niveau 4 de werkgever, zijn aangestelde of zijn gemachtigde die, in overtreding met de toekomstige wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden, bij de tewerkstelling van een onderdaan van een derde land, zijn indiensttreding en zijn uitdiensttreding niet heeft aangegeven overeenkomstig de wettelijke en reglementaire bepalingen.

De Raad stelt zich vragen over de inhoud en de relevantie van de verplichting en van de beschuldiging waarin voorzien is in artikel 6 van de toekomstige basiswet en in artikel 175/1, §2, 3° in ontwerp van het Sociaal Strafwetboek. Het gaat om niet meer dan een kopie van artikel 175, §1/1, 3°, ingevoegd in het Sociaal Strafwetboek door de wet van 11 februari 2013 tot vaststelling van sancties en maatregelen voor werkgevers van illegaal verblijvende onderdanen van derde landen.

De Raad meent dat deze bepalingen overlappen met de regelgeving betreffende de onmiddellijke aangifte van de tewerkstelling. Zij beogen geen andere verplichting, zijn overbodig en veroorzaken onduidelijkheid. De Raad stelt voor om de bepaling van artikel 6, 3° van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden en de bepaling van artikel 175/1, §2, 3° in ontwerp te schrappen.

Artikel 175/1, §4, van het Sociaal Strafwetboek in ontwerp:

Artikel 175/1, §4, 1° in ontwerp kopieert artikel 77 van de wet van 15 december 1980 over de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen maar de sanctie bepaald in artikel 175/1, §4,

1°, van het Sociaal Strafwetboek is lichter dan die van het voornoemde artikel 77.

Dit artikel 77 bepaalt het volgende: *"Hij die wetens en willens een persoon die geen onderdaan is van een lidstaat van de Europese Unie helpt of poogt te helpen het grondgebied van een lidstaat van de Europese Unie of van een Staat die partij is bij een internationale overeenkomst betreffende de overschrijding van de buitengrenzen, die België bindt, binnen te komen of aldaar te verblijven, dan wel erdoor te reizen, zulks in strijd met de wetgeving van deze Staat, hetzij in de handelingen die de binnenkomst, de doorreis of het verblijf voorbereiden hebben of ze vergemakkelijkt hebben, hetzij in de feiten die ze voltooid hebben, wordt gestraft met gevangenisstraf van acht dagen tot een jaar en met geldboete van zeventienhonderd euro tot zesduizend euro, of met een van die straffen alleen.*

Het eerste lid is niet van toepassing indien de hulp voornamelijk om humanitaire redenen verleend wordt."

Bovendien is artikel 175/1, §4, 1° van het Sociaal Strafwetboek in ontwerp beperkter dan artikel 77 van de voornoemde wet van 1980 want hier wordt bedoeld "om te worden tewerkgesteld" terwijl artikel 77 ruimer is en alle situaties beoogt.

De Raad wenst de aandacht te vestigen op het feit dat het dan artikel 175/1, §4, 1° van het Sociaal Strafwetboek zou zijn, met een lichtere sanctie, dat van toepassing zou zijn.

Artikel 175/1, §5, van het Sociaal Strafwetboek in ontwerp:

Deze opmerking is gelijksoortig met die welke de Raad had naar voren gebracht in zijn advies van 8 mei 2012 betreffende het wetsontwerp tot bepaling van sancties en maatregelen tegenover werkgevers van onderdanen van derde landen in een illegale verblijfssituatie.¹.

De opmerking betrof dan de onderafdeling 2 van dit wetsontwerp die een bijkomende sanctie heeft ingevoerd voor de hoofdaannemer en de intermediaire aannemers wanneer de werkgever wordt bestraft voor de schending van het tewerkstellingsverbod van een onderdaan van een derde land in een illegale

¹ Advies nr. 2012/002 van 8 mei 2012

verblijfssituatie (artikelen 31 tot 33 van het wetsontwerp die de paragrafen 3/1 tot 3/3 hebben ingevoerd in artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek).

Zoals paragraaf 3/1 in artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek momenteel bepaalt, voorziet paragraaf 5 van artikel 175/1 ingevoegd door artikel 3 van het voorontwerp van wet waarop dit advies betrekking heeft in een sanctie van niveau 4 tegenover de aannemer of de intermediaire aannemer (in geval van een keten van onderaannemers) wanneer hun rechtstreekse onderaannemer een inbreuk pleegt op een verplichting die toekomt aan deze onderaannemer en die opgenomen is in §2 van deze bepaling, zonder dat enig gedrag of ontbreken van gedrag toe te schrijven aan de aannemer of aan de intermediaire aannemer vereist is.

In het tweede lid van deze paragraaf 5 wordt bepaald dat in geval van bezit van een schriftelijke verklaring, de aannemer of de intermediaire aannemer een dergelijke sanctie niet kan krijgen.

In het derde lid van deze paragraaf wordt daarentegen bepaald dat, zelfs in bezit van een dergelijke schriftelijke verklaring, de sanctie zal worden toegepast als zij, voorafgaand aan de inbreuk bedoeld in het 1ste lid, kennis hebben van het feit dat hun rechtstreekse onderaannemer één of meerdere onderdanen van een derde land tewerkstelt die hier illegaal verblijven. Het bewijs van deze kennis kan de in artikel 49/2 van het SSW bedoelde kennisgeving zijn. Krachtens dit 3de lid, moet maar volstaat het dat de aannemer ervan op de hoogte werd gebracht dat een inbreuk werd gepleegd door zijn medecontractant om in overtreding te zijn, zonder dat wordt vereist dat hij een bijzondere daad heeft gesteld of dat hij zich daarvan heeft onthouden.

De Raad meent dat het feit voor een aannemer van kennis te hebben van de inbreuk die werd gepleegd door zijn onderaannemer ook niet volstaat om de (intermediaire) aannemer te beschouwen als mededader van deze inbreuk.

Het zou anders zijn indien het ging om het geven van instructies om een inbreuk te plegen of om het helpen of bijstaan van de onderaannemer om inbreuken te plegen die werden gesanctioneerd in hoofde van de (intermediaire) aannemer.

Zoals de Raad naar voren had gebracht bij de uitwerking van paragraaf 3/2 van artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek, wijst de Raad eveneens op een moeilijkheid met het principe van het verbod op strafrechtelijke aansprakelijkheid voor anderen in de mechanismen die respectievelijk bepaald

zijn in de paragrafen 6 en 7 van het voorontwerp van wet. Deze bepalingen geven niet weer welk gedrag een inbreuk vormt in hoofde van de hoofdaannemer en/of de intermediaire aannemer of ook van de opdrachtgever.

Uit deze bepalingen blijkt dat de inbreuk bestaat in de omstandigheid dat voorafgaand aan diezelfde inbreuk, de hoofdaannemer en de intermediaire aannemer of de opdrachtgever kennis hadden van het feit dat de rechtstreekse onderaannemer werknemers in een illegale situatie te werk stelde en deze inbreuk bestaat wanneer hun (on)rechtstreekse onderaannemer een inbreuk heeft gepleegd bedoeld in paragraaf 2 van artikel 175/1 in ontwerp.

Anderzijds preciseert paragraaf 5 van het nieuwe artikel 175/1, zoals hiervoor vermeld, in het tweede lid, dat de (intermediaire) aannemer niet zal worden gestraft als hij in bezit is van een schriftelijke aangifte waarin zijn rechtstreekse onderaannemer garandeert dat hij geen onderdaan van derde landen die hier illegaal verblijft, tewerkstelt en zal tewerkstellen.

Het is zo dat niets de aannemer ertoe verplicht om aan zijn onderaannemer te vragen om een dergelijke schriftelijke verklaring af te leggen en, als hij het vraagt is er geen enkele bepaling die aan deze onderaannemer oplegt om gevolg te geven aan dit verzoek en a fortiori om het bewijs te verstrekken van de waarheidsgetrouwheid van deze verklaring, wat betreft de werknemers die hij op dat moment tewerkstelt.

Als de aannemer (of de intermediaire aannemer) echter niet beschikt over een dergelijke schriftelijke aangifte en zijn onderaannemer zich niet heeft gehouden aan de verplichtingen die hem toekomen krachtens paragraaf 2 van artikel 175/1 in ontwerp, kan de betrokken aannemer een sanctie van niveau 4 krijgen zelfs als de rechtstreekse onderaannemer geen onderdaan heeft tewerkgesteld van derde landen die hier illegaal verblijft. Paragraaf 2 van artikel 175/1 voorziet immers in verschillende verplichtingen waaronder die om het begin van de tewerkstellingsperiode aan te geven van de buitenlandse onderdaan die hij tewerkstelt.

De Raad verbaast zich erover dat een dergelijke sanctie, die bovendien zwaar is, toepasbaar is op de betrokken aannemer, wanneer zijn rechtstreekse onderaannemer niet alleen een inbreuk heeft gepleegd, zoals hierboven opgemerkt, zonder dat enig gedrag of ontbreken van gedrag is vereist maar eveneens zonder dat de inspectiediensten moeten aantonen dat deze aannemer kennis had van het feit dat de verplichtingen bedoeld in artikel 175/1 van het

Sociaal Strafwetboek niet waren nageleefd door hun onderaannemer. Het is enkel wanneer de aannemer beschikt over de bovenvermelde schriftelijke verklaring dat een dergelijke kennis moet worden aangetoond.

Daarentegen mag de aannemer die zeker weet dat deze verplichtingen of dat één ervan niet werden nageleefd (vb.: het bijhouden van een kopie van de geldige verblijfsdocumenten) maar die beschikt over een schriftelijke verklaring van deze onderaannemer waarin hij bevestigt dat hij geen onderdaan tewerkstelt (zal tewerkstellen) van een derde land die hier illegaal verblijft, niet worden vervolgd als deze onderaannemer een werknemer tewerkstelt die hier illegaal verblijft. Hij zal ook geen sanctie kunnen krijgen als de onderaannemer in werkelijkheid een werknemer tewerkstelt die hier illegaal verblijft, als niet kan worden aangetoond dat hij kennis had van deze tewerkstelling.

Zoals de Raad had opgemerkt in verband met de paragrafen 3/1 tot 3/3 van artikel 175 van het Sociaal Strafwetboek, meent de Raad dat het mechanisme ingevoerd door paragraaf 5 van artikel 175/1 van het Sociaal Strafwetboek er dus zeer onevenwichtig uitkomt en het verband tussen de bedoelde gedragingen en de opgelegde sancties komt niet op een coherente manier naar voren.

2.2.4. Betreffende artikel 6, 3° en artikel 7 van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden:

In de Nederlandse versie van het voorontwerp wordt de Franse term "conformément" vertaald door "conform".

Met het oog op de coherentie met de opstelling van het Sociaal Strafwetboek, stelt de Raad voor om "conform" te vervangen door "overeenkomstig" in punt 3° van artikel 6 en in artikel 7 van het voorontwerp.

De bedoeling van deze opmerking is ook dat een uniform begrip zou worden gebruikt bij het opstellen van toekomstige teksten.

2.2.5. Betreffende artikel 8 van het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden:

De Raad brengt twee opmerkingen naar voren over dit artikel:

In de eerste plaats merkt de Raad op dat de Franse versie verschilt van de Nederlandse versie wat betreft de artikelen betreffende de bevoegdheden van de sociaal inspecteurs bedoeld in artikel 8, 1ste lid.

In de Nederlandse versie van artikel 8 wordt verwezen naar de artikelen 43 tot 49 van het Sociaal Strafwetboek waarin de bevoegdheden worden opgesomd van de sociaal inspecteurs inzake gezondheid en veiligheid van de werknemers in het bijzonder, terwijl de inspectie van het Toezicht welzijn op het werk die de inspectie is die over deze bevoegdheden beschikt niet bevoegd is inzake tewerkstelling van buitenlandse arbeidskrachten.

Deze verwijzing moet worden geschrapt.

De Raad stelt bijgevolg voor om het als volgt op te stellen:

Art. 8. De sociaal inspecteurs, de ambtenaren die door de Koning worden aangeduid en de ambtenaren daartoe gemachtigd door de gewesten, beschikken over de bevoegdheden bedoeld in de artikelen <u>23 tot 39</u> van het Sociaal Strafwetboek wanneer zij, ambtshalve of op verzoek, optreden in het kader van hun opdracht tot informatie, advies en toezicht inzake de naleving van deze wet en de uitvoeringsbesluiten ervan.	Art. 8. Les inspecteurs sociaux, les fonctionnaires désignés par le Roi et les fonctionnaires dûment habilités à cette fin par les régions disposent des pouvoirs visés aux articles <u>23 à 39</u> du Code pénal social lorsqu'ils agissent d'initiative ou sur demande, dans le cadre de leur mission d'information, de conseil et de surveillance relative au respect des dispositions de la présente loi et de ses arrêtés d'exécution.
---	--

In de tweede plaats beveelt de Raad aan om het 2 de lid van dit artikel 8 dat onbegrijpelijk is te herzien. Zoals het is uitgedrukt, maakt dit lid het niet mogelijk om te bepalen wat wordt bedoeld.

Artikel 8, tweede lid, van de toekomstige wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden wordt als volgt opgesteld:

Adviesraad van het sociaal strafrecht

Advies nr. 2016/003 van 15 juli 2016

De sociaal inspecteurs en de door de Koning aangeduide ambtenaren zijn eveneens bevoegd voor de vaststelling van de inbreuken op de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en zijn uitvoeringsbesluiten, evenals op de decreten en ordonnanties genomen op basis van artikel 6, §1, IX, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en zijn uitvoeringsbesluiten.	Les inspecteurs sociaux et les fonctionnaires désignés par le Roi sont également compétents pour la constatation des infractions sur la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et ses arrêtés d'exécution, ainsi que sur les décrets et les ordonnances pris sur base de l'article 6, §1er, IX, 3° de la loi spécial du 8 août 1980 de réformes institutionnelles et ses arrêtés d'exécution.

De Raad begrijpt niet waarom dit artikel bepaalt dat "De sociaal inspecteurs en de ambtenaren aangesteld door de Koning eveneens bevoegd zijn voor de vaststelling van de overtredingen van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en de uitvoeringsbesluiten ervan...".

Daarentegen is er in het voorontwerp van wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden geen bepaling die erin voorziet dat de Koning de sociaal inspecteurs aanstelt en de ambtenaren bevoegd voor de vaststelling van de inbreuken op de genoemde wet.

Het ziet ernaar uit dat de volgende vermelding ontbreekt: "om de inbreuken op deze wet vast te stellen" in artikel 8.

De zin zou dan worden: "De sociaal inspecteurs en de door de Koning aangeduide ambtenaren voor de vaststelling van de inbreuken op deze wet zijn eveneens bevoegd voor de vaststelling van de inbreuken op de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en zijn uitvoeringsbesluiten, alsook op de decreten en op de ordonnanties genomen op basis van artikel 6, §1, IX, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en de uitvoeringsbesluiten ervan.

De formulering van deze bepaling moet worden herzien en verduidelijkt.

2.2.6. Betreffende de ministers die dit voorontwerp voorstellen en ondertekenen:

De Raad stelt vast dat voorzien is dat het voorontwerp van wet tot invoeging van een artikel 175/1 in het Sociaal Strafwetboek zal worden voorgesteld en ondertekend door de Minister van Werk en de Minister van Justitie.

De Raad herinnert eraan dat andere Ministers betrokken zijn bij het sociaal strafrecht en het Sociaal Strafwetboek hebben voorgesteld en ondertekend.

De Raad beveelt in ieder geval aan dat de ministers die verantwoordelijk zijn voor de Federale Overheidsdiensten waarvan de federale inspecties bevoegd zijn om toe te zien op de naleving van de wet van 3 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en de uitvoeringsbesluiten ervan en van de toekomstige wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een bijzondere verblijfssituatie bevinden en om proces-verbaal op te maken op basis van het Sociaal Strafwetboek worden betrokken bij het aannemen van dit voorontwerp van wet.

Brussel, 19 juli 2016

De Voorzitter,

De secretaris en de adjunct-secretaris

Jackie Van Damme

Marie Debauche en Marianne Gratia

SPF JUSTICE
Conseil consultatif du droit pénal social

AVIS n° 2016/003
du 15 juillet 2016 sur l'avant - projet de loi insérant un article 175/1
dans le Code pénal social

Boulevard de Waterloo, 115 – 1000 Bruxelles
Secrétaire: madame Marie Debauche
Tel: 02 542 79 82
Fax: 02 542 70 35
e-mail: marie.debauche@just.fgov.be , murielle.fabrot@emploi.belgique.be et
marianne.Gratia@minsoc.fed.be

1.- Avis demandé par le Ministre de l'Emploi :

En application de l'article 97 du Code pénal social, le Conseil consultatif du droit pénal social est amené à donner son avis sur demande du Ministre de l'Emploi (lettre du 08/06/2016) sur l'avant - projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social.

Le texte soumis pour avis s'inscrit dans la réforme en profondeur de la réglementation relative à l'occupation de la main d'œuvre étrangère.

L'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour abroge et remplace, en grande partie, la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers qui constitue, avec l'arrêté royal du 9 juin 1999 portant exécution de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers, l'essentiel de la réglementation actuelle en matière d'occupation des travailleurs étrangers.

Cette future loi résulte, à la fois, de la mise en œuvre de la sixième réforme de l'Etat en matière de migration et de la transposition partielle en droit belge de la Directive 2011/98/UE, appelée "permis unique".

Le non-respect des dispositions de cette nouvelle loi doit être sanctionné pénalement. L'objectif de l'article 175/1 en projet est dès lors d'introduire dans le Code pénal social de nouvelles infractions en cas de manquement aux dispositions de cette nouvelle loi. .

2.- Avis du Conseil consultatif du droit pénal social :**2.1. Considérations préalables :**

L'avis du Conseil est demandé sur l'avant-projet de loi de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social.

Le Conseil émettra également, par voie de conséquence, un avis sur certains articles de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, notamment sur les articles 6 (points 2.2.3 et 2.2.4), 7 (point 2.2.4), 8 (point 2.2.5) et 11 (point 2.2.2).

Les textes ont été examinés lors de la réunion du 23 juin 2016.

2.2. Considérations et suggestions du Conseil :

Le Conseil fait part des considérations suivantes:

2.2.1. Insertion d'une nouvelle disposition dans l'avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social:

Le Conseil suggère d'insérer dans l'avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social, comme c'est prévu dans l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, un article se référant aux deux directives à transposer et prévoyant ce qui suit :

Art. 2. Deze wet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van: 1° de Richtlijn 2009/52/EG van het Europees Parlement en de Raad van 18 juni 2009 tot vaststelling van minimumnormen inzake sancties en maatregelen tegen werkgevers van illegaal verblijvende onderdanen van derde landen;	Art. 2. La présente loi transpose partiellement: 1° la directive 2009/52/CE du Parlement européen et du Conseil du 18 juin 2009 prévoyant des normes minimales concernant les sanctions et les mesures à l'encontre des employeurs de ressortissants de pays tiers en séjour irrégulier;
2° de Richtlijn 2011/98/EU van het Europees Parlement en de Raad van 13 december 2011 betreffende één enkele aanvraagprocedure voor een gecombineerde vergunning voor onderdanen van derde landen om te verblijven en te werken op het grondgebied van een lidstaat, alsmede inzake een gemeenschappelijk pakket rechten voor werknemers uit derde landen die legaal in een lidstaat verblijven.	2° la Directive 2011/98/UE du Parlement européen et du Conseil du 13 décembre 2011 établissant une procédure de demande unique en vue de la délivrance d'un permis unique autorisant les ressortissants de pays tiers à résider et à travailler sur le territoire d'un État membre et établissant un socle commun de droits pour les travailleurs issus de pays tiers qui résident légalement dans un État membre.

2.2.2. Concernant l'article 2 de l'avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social (et l'article 11 de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour):

L'article 2 abroge l'article 175 du Code pénal social pour le niveau fédéral sauf en ce qui concerne les jeunes au pair visés à l'article 3, 4° de la loi du xx xxxx 20xx relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour.

Cette manière de procéder, à savoir l'abrogation d'un article sauf pour certaines personnes, constitue une construction curieuse sur le plan de la technique législative et susceptible d'entraîner des confusions qui nuiront à la sécurité juridique.

Le Conseil suggère d'abroger l'article 175 en totalité pour le niveau fédéral et d'insérer un nouvel article [175/2] dans le Code pénal social relatif aux jeunes au pair dans un souci de clarté et de lisibilité.

La même remarque peut être émise au sujet de l'article 11 de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour qui abroge la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation de travailleurs étrangers sauf en ce qui concerne les jeunes au pair, pour lesquels l'article 4, § 1^{er} et § 2 ainsi que les articles 5, 8, 9, 10, 11 et 13 restent d'application.

2.2.3. Concernant l'article 3 de l'avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social :

- L'article 175/1, § 2, du Code pénal social en projet (avec l'article 6 de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour) :

L'article 6 de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour impose plusieurs obligations à l'employeur qui souhaite occuper un ressortissant d'un pays tiers dont notamment celle de déclarer l'entrée et la sortie de service de celui-ci

conformément aux dispositions légales et réglementaires (point 3° de cette disposition).

L'article 3 de l'avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social insère l'article 175/1 dans le Code pénal social.

L'article 175/1, § 2, 3° en projet punit d'une sanction de niveau 4, l'employeur, son préposé ou son mandataire qui, en contravention à la future loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour, lors de l'occupation d'un ressortissant d'un pays tiers, n'a pas déclaré son entrée et sa sortie de service conformément aux dispositions légales et réglementaires.

Le Conseil s'interroge sur le contenu et la pertinence de l'obligation et de l'incrimination prévue à l'article 6 de la future loi de base et à l'article 175/1, § 2, 3° en projet du Code pénal social. Il s'agit d'un copié/collé de l'article 175, § 1^{er}/1, 3°, inséré dans le Code pénal social par la loi du 11 février 2013 prévoyant des sanctions et des mesures à l'encontre des employeurs de ressortissants de pays tiers en séjour illégal.

Le Conseil estime que ces dispositions font double emploi avec la réglementation relative à la déclaration immédiate de l'emploi. Elles ne visent pas une autre obligation, sont superflues et provoquent de l'ambiguïté. Le Conseil propose de supprimer la disposition de l'article 6, 3° de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour et la disposition de l'article 175/1, § 2, 3° en projet.

- L'article 175/1, § 4, du Code pénal social en projet :

L'article 175/1, § 4, 1° en projet reproduit l'article 77 de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers mais la sanction prévue dans l'article 175/1, § 4, 1°, du Code pénal social est moindre que celle de l'article 77 précité.

Cet article 77 prévoit ceci : « *Quiconque aide sciemment ou tente d'aider une personne non ressortissante d'un Etat membre de l'Union européenne à pénétrer ou à séjourner sur le territoire d'un Etat membre de l'Union européenne ou d'un Etat partie à une convention internationale relative au franchissement des frontières extérieures et liant la Belgique ou à transiter par le territoire d'un tel Etat, en violation de la législation de cet Etat, soit dans les faits qui ont préparé*

l'entrée, le transit ou le séjour, ou qui les ont facilités, soit dans les faits qui les ont consommés, sera puni d'un emprisonnement de huit jours à un an et d'une amende de mille sept cents euros à six mille euros ou d'une de ces peines seulement.

L'alinéa 1^{er} ne s'applique pas si l'aide est offerte pour des raisons principalement humanitaires. »

En outre, l'article 175/1, § 4, 1° du Code pénal social en projet est plus circonscrit que l'article 77 de la loi précitée de 1980 car il vise « en vue d'être occupé » alors que l'article 77 est plus large et vise toutes les situations.

Le Conseil tient à attirer l'attention sur le fait que ce serait alors l'article 175/1, § 4, 1° du Code pénal social, avec une sanction moindre qui s'appliquerait.

○ L'article 175/1, § 5, du Code pénal social en projet :

Cette remarque est similaire à celle que le Conseil avait émise dans son avis du 8 mai 2012 à propos du projet de loi prévoyant des sanctions et des mesures à l'encontre des employeurs de ressortissants de pays tiers en séjour illégal¹.

La remarque concernait alors la sous-section 2 de ce projet de loi qui a instauré une sanction supplémentaire pour l'entrepreneur principal et les entrepreneurs intermédiaires lorsque l'employeur est sanctionné pour la violation de l'interdiction d'emploi d'un ressortissant d'un pays tiers en séjour illégal (articles 31 à 33 du projet de loi qui ont introduit les paragraphes 3/1 à 3/3 au sein de l'article 175 du Code pénal social).

Tout comme le prévoit actuellement le paragraphe 3/1 dans l'article 175 du Code pénal social, le paragraphe 5 de l'article 175/1 inséré par l'article 3 de l'avant-projet de loi qui fait l'objet du présent avis prévoit une sanction de niveau 4 à l'égard de l'entrepreneur ou de l'entrepreneur intermédiaire (en cas de chaîne de sous-traitants) quand leur sous-traitant direct commet une infraction à une obligation qui incombe à ce sous-traitant et qui est reprise au § 2 de cette disposition, sans qu'aucun comportement ou absence de comportement imputable à l'entrepreneur ou à l'entrepreneur intermédiaire ne soit requis.

¹ Avis n°2012/002 du 8 mai 2012

L'alinéa 2 de ce paragraphe 5 précise qu'en cas de possession d'une déclaration écrite, l'entrepreneur ou l'entrepreneur intermédiaire ne sont pas passibles d'une telle sanction.

Par contre, l'alinéa 3 de ce paragraphe précise que, même en possession d'une telle déclaration écrite, la sanction sera appliquée s'ils ont, préalablement à l'infraction visée à l'alinéa 1^{er}, connaissance du fait que leur sous-traitant direct occupe un ou plusieurs ressortissants d'un pays tiers en séjour illégal. La preuve de cette connaissance peut être la notification visée à l'article 49/2 du Code pénal social. En vertu de cet alinéa 3, il faut mais il suffit que l'entrepreneur ait été informé qu'une infraction a été commise par son cocontractant pour être en infraction, sans qu'il soit requis qu'il ait accompli un acte particulier ou qu'il se soit abstenu d'en accomplir un.

Le Conseil estime que le fait pour un entrepreneur d'avoir connaissance de l'infraction commise par son sous-traitant ne suffit pas non plus pour considérer l'entrepreneur (intermédiaire) comme coauteur de cette infraction.

Il en irait autrement si c'était le fait d'avoir donné des instructions pour commettre une infraction ou celui d'avoir aidé ou assisté le sous-traitant en à commettre qui étaient sanctionnés dans le chef de l'entrepreneur (intermédiaire).

Comme le Conseil l'avait relevé lors de l'élaboration du paragraphe 3/2 de l'article 175 du Code pénal social, le Conseil relève également une contrariété avec le principe de l'interdiction de responsabilité pénale pour autrui dans les mécanismes prévus respectivement aux paragraphes 6 et 7 de l'avant-projet de loi. Ces dispositions ne précisent pas quel est le comportement qui constitue une infraction dans le chef de l'entrepreneur principal et/ou de l'entrepreneur intermédiaire ou encore du donneur d'ordre.

Il ressort de ces dispositions que l'infraction consiste dans la circonstance que préalablement à cette même infraction, l'entrepreneur principal et l'entrepreneur intermédiaire ou le donneur d'ordre avaient connaissance du fait que leur sous-traitant direct occupe des travailleurs en situation illégale et cette infraction existe lorsque leur sous-traitant (in)direct a commis une infraction visée au paragraphe 2 de l'article 175/1 en projet.

D'autre part, comme mentionné ci-avant, le paragraphe 5 du nouvel article 175/1 précise, en son alinéa 2, que l'entrepreneur (intermédiaire) ne sera pas

puni s'il est en possession d'une déclaration écrite dans laquelle son sous-traitant direct certifie qu'il n'occupe et n'occupera pas de ressortissant de pays tiers en séjour illégal.

Or, rien n'oblige l'entrepreneur à demander à son sous-traitant de faire une telle déclaration écrite et, s'il le demande, aucune disposition n'impose à ce sous-traitant de faire droit à cette demande et a fortiori, d'apporter la preuve de la véracité de cette déclaration, en ce qui concerne les travailleurs qu'il occupe à ce moment.

Cependant, si l'entrepreneur (ou l'entrepreneur intermédiaire) ne dispose pas d'une telle déclaration écrite et que son sous-traitant ne s'est pas conformé aux obligations qui lui incombent en vertu du paragraphe 2 de l'article 175/1 en projet, l'entrepreneur concerné est passible d'une sanction de niveau 4 même si le sous-traitant direct n'a pas occupé de ressortissant de pays tiers en séjour illégal. Le paragraphe 2 de l'article 175/1 prévoit en effet différentes obligations dont celle de déclarer le début de la période d'emploi du ressortissant étranger qu'il occupe.

Le Conseil s'étonne qu'une telle sanction, lourde de surcroît, soit applicable à l'entrepreneur concerné, lorsque leur sous-traitant direct a commis une infraction, non seulement, comme relevé ci-avant, sans qu'aucun comportement ou absence de comportement qui puisse être reproché à l'entrepreneur ne soit requis mais également sans que les services d'inspection ne doivent démontrer que cet entrepreneur avait connaissance du fait que les obligations visées par l'article 175/1 du Code pénal social n'avaient pas été respectées par leur sous-traitant. Ce n'est que lorsque l'entrepreneur dispose de la déclaration écrite susmentionnée qu'une telle connaissance doit être démontrée.

Par contre, l'entrepreneur qui n'ignore pas que ces obligations ou que l'une d'entre elles n'ont pas été respectées (ex: la tenue d'une copie des documents de séjour valables) mais qui dispose d'une déclaration écrite de ce sous-traitant dans lequel il certifie qu'il n'occupe(ra) pas de ressortissant de pays tiers en séjour illégal, ne pourra être poursuivi si ce sous-traitant occupe un travailleur en séjour illégal. Il ne sera pas non plus passible de sanction si le sous-traitant occupe en réalité un travailleur en séjour illégal, s'il ne peut être démontré qu'il avait connaissance de cette occupation.

Comme le Conseil l'avait relevé à propos des paragraphes 3/1 à 3/3 de l'article 175 du Code pénal social, le Conseil estime que le mécanisme instauré par le

paragraphe 5 de l'article 175/1 du Code pénal social en ressort donc très déséquilibré et le lien entre les comportements visés et les sanctions infligées n'apparaît pas de manière cohérente.

2.2.4. Concernant l'article 6, 3° et l'article 7 de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour :

Dans la version néerlandaise de l'avant-projet, le terme français « conformément » est traduit par « conform ».

Par souci de cohérence avec la rédaction du Code pénal social, le Conseil suggère de remplacer « conform » par « overeenkomstig » au point 3° de l'article 6 et à l'article 7 de l'avant-projet.

Cette remarque a aussi pour objectif qu'une notion uniforme soit utilisée lors de la rédaction de futurs textes.

2.2.5. Concernant l'article 8 de l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour:

Le Conseil émet deux remarques sur cet article :

En premier lieu, le Conseil relève que la version française diffère de la version néerlandaise en ce qui concerne les articles relatifs aux pouvoirs des inspecteurs sociaux visés dans l'article 8, alinéa 1^{er}.

La version néerlandaise de l'article 8 se réfère aux articles 43 à 49 du Code pénal social qui énumèrent les pouvoirs des inspecteurs sociaux en matière de santé et de sécurité des travailleurs en particulier alors que l'inspection du Contrôle du bien-être au travail qui est l'inspection qui dispose de ces pouvoirs n'est pas compétente en matière d'occupation de mains d'œuvre étrangère.

Il convient de supprimer cette référence.

Le Conseil propose par conséquent la rédaction suivante :

Art. 8. De sociaal inspecteurs, de	Art. 8. Les inspecteurs sociaux, les
---	---

ambtenaren die door de Koning worden aangeduid en de ambtenaren daartoe gemachtigd door de gewesten, beschikken over de bevoegdheden bedoeld in de artikelen <u>23 tot 39</u> van het Sociaal Strafwetboek wanneer zij, ambtshalve of op verzoek, optreden in het kader van hun opdracht tot informatie, advies en toezicht inzake de naleving van deze wet en de uitvoeringsbesluiten ervan.	fonctionnaires désignés par le Roi et les fonctionnaires dûment habilités à cette fin par les régions disposent des pouvoirs visés aux articles <u>23 à 39</u> du Code pénal social lorsqu'ils agissent d'initiative ou sur demande, dans le cadre de leur mission d'information, de conseil et de surveillance relative au respect des dispositions de la présente loi et de ses arrêtés d'exécution.
---	--

En deuxième lieu, le Conseil recommande de revoir l'alinéa 2 de cet article 8 qui n'est pas compréhensible. Tel qu'il est libellé, cet alinéa ne permet pas de déterminer ce qu'il veut viser.

L'article 8, alinéa 2, de la future loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour est rédigé comme suit :

De sociaal inspecteurs en de door de Koning aangewezen ambtenaren zijn eveneens bevoegd voor de vaststelling van de inbreuken op de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en zijn uitvoeringsbesluiten, evenals op de decreten en ordonnances genomen op basis van artikel 6, §1, IX, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en zijn uitvoeringsbesluiten.	Les inspecteurs sociaux et les fonctionnaires désignés par le Roi sont également compétents pour la constatation des infractions sur la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et ses arrêtés d'exécution, ainsi que sur les décrets et les ordonnances pris sur base de l'article 6, §1 ^{er} , IX, 3° de la loi spécial du 8 août 1980 de réformes institutionnelles et ses arrêts d'exécution.
--	--

Le Conseil ne comprend pas pourquoi cet article prévoit que « Les inspecteurs sociaux et les fonctionnaires désignés par le Roi sont également compétents pour la constatation des infractions sur la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et ses arrêtés d'exécution.... ».

Par contre, il n'y a pas, dans l'avant-projet de loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour de disposition prévoyant que le Roi désigne les inspecteurs sociaux et les fonctionnaires compétents pour la constatation des infractions à ladite loi.

Il semble qu'il manque, la mention suivante : « pour constater les infractions à la présente loi » au sein de l'article 8.

La phrase deviendrait alors : « Les inspecteurs sociaux et les fonctionnaires désignés par le Roi pour constater les infractions à la présente loi sont également compétents pour la constatation des infractions à la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et à ses arrêtés d'exécution, ainsi que aux décrets et aux ordonnances pris sur base de l'article 6, §1er, IX, 3° de la loi spécial du 8 août 1980 de réformes institutionnelles et ses arrêtés d'exécution.

Il convient de revoir et de clarifier la formulation de cette disposition.

2.2.6. Concernant les ministres proposant et signataires:

Le Conseil constate qu'il est prévu que l'avant-projet de loi insérant un article 175/1 dans le Code pénal social sera proposé et signé par le Ministre de l'Emploi et le Ministre de la Justice.

Le Conseil rappelle que d'autres Ministres sont concernés par le droit pénal social et ont proposé et signé le Code pénal social.

Le Conseil recommande en tout cas que les ministres qui sont responsables des SPF dont les inspections fédérales sont compétentes pour surveiller le respect de la loi du 30 avril 1999 relative à l'occupation des travailleurs étrangers et ses arrêtés d'exécution et de la future loi relative à l'emploi de ressortissants étrangers se trouvant dans une situation particulière de séjour et pour dresser procès-verbal sur base du Code pénal social soient associés à l'adoption de cet avant-projet de loi.

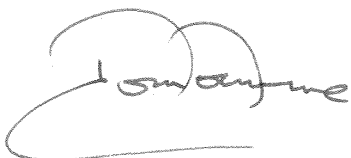
Conseil consultatif du droit pénal social

Avis n° 2016/003 du xxxx 2016

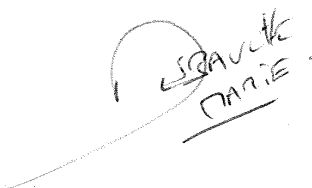
Bruxelles, le 18 juillet 2016

Le Président,

La Secrétaire et la Secrétaire adjoint



Jackie Van Damme



Marie Debauche, Marianne Gratia

