

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

24 juin 2020

PROPOSITION DE LOI

**modifiant le Code pénal social
en vue d'attribuer aux inspecteurs sociaux
un pouvoir supplémentaire afin de permettre
la détection proactive de certaines
formes de discrimination sur
le marché de l'emploi**

AMENDEMENTS

Voir:

Doc 55 **1023/ (2019/2020)**:
001: Proposition de loi de Mme Kitir.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

24 juni 2020

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van het Sociaal Strafwetboek met
het oog op de invoering van een bijkomende
bevoegdheid voor de sociaal inspecteurs
teneinde een proactieve detectie
van vormen van discriminatie op de
arbeidsmarkt mogelijk te maken**

AMENDEMENTEN

Zie:

Doc 55 **1023/ (2019/2020)**:
001: Wetsvoorstel van mevrouw Kitir.

02646

N° 1 DE MMES WILLAERT ET LEROY ET
M. VANDEN BURRE

Art. 2

Dans l'article 42/1, alinéa 1^{er}, phrase introductive, proposé, remplacer les mots "clients ou clients potentiels" **par les mots** "*clients, clients potentiels, travailleurs ou travailleurs potentiels*".

JUSTIFICATION

L'article tel que proposé permet aux inspecteurs sociaux de se présenter comme clients ou clients potentiels dans le cadre des *mystery calls*. Mais l'article 42/1 tel qu'il est rédigé actuellement dans le Code pénal social permet aux inspecteurs sociaux de se présenter comme des clients, des clients potentiels, des travailleurs ou des travailleurs potentiels, pour vérifier si une discrimination fondée sur un critère protégé légalement a été ou est commise. Cet amendement revient donc à la formulation initiale qui est plus large.

Nr. 1 VAN DE DAMES WILLAERT EN LEROY EN VAN
DE HEER VANDEN BURRE

Art. 2

In het voorgestelde artikel 42/1, eerste lid, inleidende zin, de woorden "cliënten of potentiële cliënten" **vervangen door de woorden** "*klanten, potentiële klanten, werknemers of potentiële werknemers*".

VERANTWOORDING

Op grond van het voorgestelde artikel zouden de sociaal inspecteurs zich bij het uitvoeren van *mystery calls* kunnen voordoen als klanten of potentiële klanten. Krachtens het vigerende artikel 42/1 van het Sociaal Strafwetboek kunnen de sociaal inspecteurs zich echter voordoen als "klanten, potentiële klanten, werknemers of potentiële werknemers om na te gaan of op grond van een wettelijk beschermd criterium gediscrimineerd werd of wordt". Dit amendement strekt er derhalve toe terug te grijpen naar de initiële ruimere formulering.

Evita WILLAERT (Ecolo-Groen)
Marie-Colline LEROY (Ecolo-Groen)
Gilles VANDEN BURRE (Ecolo-Groen)

N° 2 DE MMES WILLAERT ET LEROY ET M. VANDEN BURRE

Art. 2

Compléter l'article 42/1 proposé par l'alinéa suivant:

“Dans des circonstances exceptionnelles et moyennant l'autorisation expresse préalable de l'auditeur du travail ou du procureur compétent, l'inspecteur social peut, dans le cadre d'une opération déterminée, momentanément recourir à l'expertise d'une personne qui ne fait pas partie des services d'inspection si cela s'avère strictement nécessaire à la réussite de sa mission.”

JUSTIFICATION

Cet amendement autorise le recours à des tiers pour agir en tant que testeurs dans le cadre des *mystery calls*.

Dans le cadre des méthodes particulières de recherche, le Code d'instruction criminelle dispose (en son article 47quinquies, § 2 et § 3) qu'il est possible de recourir, au besoin, à des tiers (toute personne autre qu'un fonctionnaire de police). Par ailleurs, la loi permet également aux fonctionnaires de police qui ont utilisé ces méthodes d'en informer sans délai le procureur du Roi si cette communication n'a pas pu avoir lieu préalablement. Il est étrange que la législation relative aux *mystery calls* soit plus stricte et moins flexible que la législation des méthodes particulières de recherche à cet égard.

La FSMA peut légalement recourir à des tiers dans le cadre de ses activités de “*Mystery calling*”. La Loterie Nationale fait, elle aussi, appel à des tiers en vue de contrôler le respect de l'interdiction de vendre ses produits à des mineurs. La nécessité de recourir à des tiers résulte souvent de la capacité limitée des instances de contrôle.

En ce qui concerne spécifiquement la problématique du recrutement, qui reste par excellence une compétence fédérale, il est également nécessaire de pouvoir travailler avec des testeurs. En effet, dans un certain nombre de secteurs, les candidats postulent le plus souvent en allant se présenter personnellement à l'employeur. Dans le secteur du travail intérimaire, des tests de situation à petite échelle ont révélé l'existence de discriminations dès le stade de l'inscription,

Nr. 2 VAN DE DAMES WILLAERT EN LEROY EN DE HEER VANDEN BURRE

Art. 2

Het voorgestelde artikel 42/1 aanvullen als volgt:

“In uitzonderlijke omstandigheden en middels uitdrukkelijk voorafgaand akkoord van de bevoegde arbeidsauditeur of procureur, kan de sociaal inspecteur bij een welbepaalde operatie kortstondig een beroep doen op een persoon die niet tot de inspectiediensten behoort, indien zulks kennelijk strikt noodzakelijk is voor het welslagen van zijn opdracht.”

VERANTWOORDING

Dit amendement strekt ertoe te bewerkstelligen dat derden als testpersonen kunnen worden ingezet om *mystery calls* uit te voeren.

Inzake bijzondere opsporingsmethoden bepaalt artikel 47quinquies, §§ 2 en 3, van het Wetboek van strafverordering dat ook derden (niet-politieambtenaren) kunnen worden ingezet indien zulks nodig blijkt. Voorts is wettelijk bepaald dat de politieambtenaren welke deze methoden hebben aangevend zonder dat zij de procureur des Konings daarvan vooraf in kennis konden stellen, zulks onverwijld mogen doen. Het is vreemd dat de wetgeving aangaande de *mystery calls* op dat opzicht strenger en minder flexibel is dan de wetgeving betreffende de bijzondere opsporingsmethoden.

Ook de FSMA mag bij wet derden inzetten om aan *mystery calling* te doen. De Nationale Loterij maakt eveneens gebruik van derden om de inachtneming van het verbod op de verkoop van haar producten aan minderjarigen te controleren. Door de beperkte personeelscapaciteit van de toezichthoudende instanties is het vaak noodzakelijk derden in te schakelen.

Inzonderheid op het vlak van rekrutering – bij uitstek nog steeds een bevoegdheid van de federale overheid – moet eveneens met testpersonen kunnen worden gewerkt. In een aantal sectoren is het immers gangbaar dat kandidaten solliciteren door zich persoonlijk aan de werkgever voor te stellen. In de sector van de uitzendarbeid toonden eerdere kleinschalige praktijktests aan dat sprake is van discriminatie al van bij de inschrijving in het uitzendkantoor, bij het toeleiden

dans l'orientation vers certains secteurs ou emplois spécifiques ou encore dans la communication d'informations délibérément erronées relative à des emplois encore vacants, etc. Dans de tels cas, le recours à des testeurs est nécessaire pour mettre au jour les discriminations.

naar welbepaalde sectoren of specifieke jobs, door opzettelijk verkeerde informatie te verstrekken over de nog beschikbare jobs enzovoort. Werken met testpersonen is in deze gevallen noodzakelijk om discriminatie aan het licht te brengen.

Evita WILLAERT (Ecolo-Groen)
Marie-Colline LEROY (Ecolo-Groen)
Gilles VANDEN BURRE (Ecolo-Groen)

N° 3 DE MMES WILLAERT ET LEROY ET M. VANDEN BURRE

Art. 2/1 (nouveau)

Insérer un article 2/1, rédigé comme suit:

“Art. 2/1. Il est inséré dans le même Code un article 42/2, rédigé comme suit:

“Art. 42/2. Compétence en matière de discrimination non punissable

Les inspecteurs sociaux chargés de la surveillance de la loi du 10 mai 2007 tendant à lutter contre la discrimination entre les femmes et les hommes, de la loi du 10 mai 2007 tendant à lutter contre certaines formes de discrimination et de la loi du 30 juillet 1981 tendant à réprimer certains actes inspirés par le racisme ou la xénophobie sont également compétents pour la recherche et la constatation d’actes qui, sans être punissables, sont interdits par ces lois et peuvent faire l’objet d’une sanction civile ou administrative.

Dans l’exercice de leurs fonctions, les agents visés à l’alinéa 1^{er} disposent des pouvoirs mentionnés aux articles 23 à 29 et de la compétence spéciale visée à l’article 42/1 du Code pénal social lorsqu’ils interviennent soit d’office, soit sur demande, dans le cadre de leur mission de collecte d’informations, d’avis et de contrôle en ce qui concerne le respect des dispositions des lois mentionnées à l’alinéa 1^{er}. Les procès-verbaux rédigés à cet égard ont force probante jusqu’à preuve du contraire.”

JUSTIFICATION

Actuellement, les *mystery calls* constituent une technique mise à disposition des fonctionnaires chargés de veiller au respect des lois anti-discrimination dans leur volet pénal.

Selon les lois anti-discrimination, seules les discriminations punissables dans le domaine des relations de travail sont

Nr. 3 VAN DE DAMES WILLAERT EN LEROY EN DE HEER VANDEN BURRE

Art. 2/1 (nieuw)

Een artikel 2/1 invoegen, luidende:

“Art. 2/1. In hetzelfde Wetboek wordt een artikel 42/2 ingevoegd, luidende:

“Art. 42/2. Bevoegdheid inzake niet-strafbare discriminatie

De sociaal inspecteurs die belast zijn met het toezicht op de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van discriminatie tussen vrouwen en mannen, de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van bepaalde vormen van discriminatie en de wet van 30 juli 1981 tot bestraffing van bepaalde door racisme of xenofobie ingegeven daden, zijn eveneens bevoegd voor het opsporen en het vaststellen van daden die, zonder strafbaar te zijn, verboden zijn door deze wetten en het voorwerp kunnen uitmaken van een burgerrechtelijke of administratieve sanctie.

In de uitoefening van hun ambt beschikken de in het eerste lid bedoelde ambtenaren over de bevoegdheden bepaald in de artikelen 23 tot 29 en over de bijzondere bevoegdheid bepaald in artikel 42/1 van het Sociaal Strafwetboek wanneer zij ambtshalve dan wel op verzoek optreden in het kader van hun opdracht tot informatiegaring, advies en toezicht inzake de inachtneming van de bepalingen van de in het eerste lid vermelde wetten. De processen-verbaal die daarover worden opgesteld, hebben bewijskracht tot het tegendeel bewezen is.”

VERANTWOORDING

In de huidige stand van zaken zijn *mystery calls* een techniek die kan worden aangewend door de ambtenaren die belast zijn met het toezicht op de naleving van het strafrechtelijke aspect van de antidiscriminatiewetten.

Volgens de antidiscriminatiewetten zijn is discriminatie op het vlak van de arbeidsbetrekkingen alleen strafbaar als ze is

celles qui se fondent sur des critères de race (nationalité, race prétendue, couleur de peau, ascendance ou origine nationale ou ethnique) et de genre. Cela signifie que les discriminations fondées sur d'autres critères ne sont pas punissables et que, par conséquent, le CLS ne peut enquêter à leur sujet ni s'y attaquer par le biais de *mystery calls*. Cette catégorie englobe également les motifs de discrimination obligatoires au niveau européen que sont la religion, l'orientation sexuelle, le handicap et l'âge. En outre, en ce qui concerne les critères de race et de genre, les faits ne peuvent être poursuivis que si leur caractère intentionnel peut être prouvé (dol général). Compte tenu de l'exclusion de la piste civile, l'intervention des inspecteurs est impossible en l'espèce. En outre, la procédure doit pouvoir être appliquée aux infractions passibles de sanctions administratives.

Le présent amendement permet donc de mener des tests pour les formes non punissables de discrimination (en particulier dans le cadre des relations de travail fondées sur l'âge, le handicap, la religion, les convictions religieuses ou philosophiques et l'orientation sexuelle).

Il a été rédigé par analogie avec l'article XV.17, § 2, du Code de droit économique et il concrétise les dispositions existantes suivantes: l'article 32 de la loi anti-discrimination, l'article 34 de la loi antiracisme et l'article 38 de la loi relative au genre.

gestoeld op criteria inzake ras (nationaliteit, zogenaamd "ras", huidskleur, afkomst dan wel nationale of etnische afstamming) en gender. Daaruit volgt dat discriminatie op grond van andere criteria niet strafbaar is en dat de Algemene Directie Toezicht op de Sociale Wetten (TSW) die bijgevolg niet kan opsporen, noch aanpakken door middel van *mystery calls*. Deze categorie omvat tevens de discriminatiegronden godsdienst, seksuele geaardheid, handicap en leeftijd, waarmee krachtens de Europese regelgeving verplicht rekening moet worden gehouden. Bovendien kan, wat de criteria inzake ras en gender betreft, strafrechtelijke vervolging alleen worden ingesteld wanneer kan worden bewezen dat de feiten opzettelijk werden gepleegd (algemeen opzet). Doordat burgerrechtelijk geen actie kan worden ondernomen, kunnen de sociaal inspecteurs in dezen niet optreden. Bovendien moet de procedure ook kunnen worden toegepast op inbreuken die met administratieve sancties kunnen worden bestraft.

Dit amendement beoogt derhalve tests mogelijk te maken voor de niet-strafbare vormen van discriminatie (in het bijzonder in het raam van de arbeidsbetrekkingen waar sprake kan zijn van discriminatie op grond van leeftijd, handicap, godsdienst, religieuze of levensbeschouwelijke overtuiging en seksuele geaardheid).

Dit amendement werd opgesteld naar analogie van artikel XV.17, § 2, van het Wetboek van Economisch Recht en geeft invulling aan het vigerende artikel 32 van de antidiscriminatiewet, het vigerende artikel 34 van de antiracismewet en het vigerende artikel 38 van de genderwet.

Evita WILLAERT (Ecolo-Groen)
Marie-Colline LEROY (Ecolo-Groen)
Gilles VANDEN BURRE (Ecolo-Groen)

N° 4 DE MMES VANROBAEYS ET KITIR

Art. 2

Dans l'article 42/1, alinéa 1^{er}, proposé, remplacer les mots "Les inspecteurs sociaux peuvent approcher une entreprise en se présentant comme des clients ou clients potentiels," **par les mots** "*Les inspecteurs sociaux peuvent approcher une entreprise en se présentant comme des clients, des clients potentiels, des travailleurs ou des travailleurs potentiels*".

JUSTIFICATION

Cette formulation correspond davantage à l'utilisation recherchée en vue de détecter des inégalités de traitement dans le cadre des relations de travail.

Nr. 4 VAN DE DAMES VANROBAEYS EN KITIR

Art. 2

In het voorgestelde artikel 42/1, eerste lid, de woorden "De sociaal inspecteurs mogen een onderneming benaderen door zich voor te doen als cliënten of potentiële cliënten," **vervangen door de woorden** "*De sociaal inspecteurs mogen een onderneming benaderen door zich voor te doen als klanten, potentiële klanten, werknemers of potentiële werknemers*".

VERANTWOORDING

Deze formulering sluit nauwer aan bij het beoogde gebruik voor de detectie van ongelijke behandeling in het kader van arbeidsbetrekkingen.

Anja VANROBAEYS (sp.a)
Meryame KITIR (sp.a)