

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2011-2012

22 MAI 2012

Proposition de loi remplaçant l'article 115 de la loi du 14 juillet 1994 relative à l'assurance soins de santé et indemnités, concernant le report d'une partie du congé prénatal pour prolonger le congé postnatal

(Déposée par Mmes Zakia Khattabi et Freya Piryns)

DÉVELOPPEMENTS

Les articles 114 et 115 de la loi relative à l'assurance soins de santé et indemnités coordonnée le 14 juillet 1994 (ci-après «loi de 1994») et l'article 39 de la loi du 16 mars 1971 sur le travail (ci-après, «loi de 1971») contiennent les règles applicables au calcul des périodes de repos «prénatal» et «postnatal» et organisent les périodes de protection de la maternité.

Une distinction est opérée entre les périodes suivantes :

1° de repos obligatoires, à savoir la première semaine avant l'accouchement, en vertu de l'article 39, alinéa 2, de la loi de 1971;

2° de repos semi obligatoires (une semaine, durant la période comprise entre la deuxième et la sixième semaine précédant l'accouchement), où il peut être, ou non, travaillé mais qui ne donne pas droit à un report pour prolonger le congé postnatal, en vertu de l'article 114 de la loi de 1994;

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2011-2012

22 MEI 2012

Wetsvoorstel tot vervanging van artikel 115 van de wet van 14 juli 1994 betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, aangaande de overdracht van een deel van de voorbevallingsrust om aldus de nabevallingsrust te verlengen

(Ingediend door de dames Zakia Khattabi en Freya Piryns)

TOELICHTING

De artikelen 114 en 115 van de op 14 juli 1994 gecoördineerde wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen (hierna «wet van 1994» genoemd), alsook artikel 39 van de arbeidswet van 16 maart 1971 (hierna «wet van 1971» genoemd), bevatten de regels die gelden voor de berekening van de perioden — of tijdvakken — van voorbevallings- en nabevallingsrust. Voorts regelen die artikelen de «tijdvakken van moederschapsbescherming».

Er wordt een onderscheid gemaakt tussen de volgende tijdvakken :

1° verplichte moederschapsrust, te weten «vanaf de zevende dag die de vermoedelijke datum van de bevalling voorafgaat», zoals bepaald bij artikel 39, tweede lid, van de wet van 1971;

2° semiverplichte moederschapsrust (één week, in het tijdvak tussen de tweede en de zesde week voorafgaand aan de bevalling), wat inhoudt dat men al dan niet mag werken maar ook dat de tijdvakken van gepresteerde arbeid geen recht geven op overdracht om de nabevallingsrust te verlengen (artikel 114 van de wet van 1994);

3° de repos facultatives (quatre semaines, durant la période comprise entre la deuxième et la sixième semaine précédant l'accouchement), où les périodes de travail ouvrent un droit à report, pour prolonger le congé postnatal, en vertu de l'article 114 de la loi de 1994.

L'article 115 de la loi de 1994 précise quant à lui que les périodes de travail visées au 3° ci-avant ne donnent droit à report qu'à la condition que la titulaire ait « cessé toute activité ». En pratique, cela implique que ces quatre semaines de travail volontaire ne peuvent prolonger le repos postnatal que pour autant que la travailleuse n'exerce plus aucune activité pendant la période précitée précédant la naissance. Les travaux préparatoires de la loi-programme du 22 décembre 1989, qui institue cette disposition, précisent que cette condition de repos complet de la mère « se justifie tant par la nature de la prestation accordée (indemnité ou revenu de remplacement) que par la finalité poursuivie (repos de maternité) » (*Doc. parl.*, Chambre, 1989-1990, n° 975/1, p. 16).

Toutefois, comme le souligne à juste titre la Cour constitutionnelle dans son arrêt du 10 novembre 2011, « Si l'obligation de cesser toute activité durant le congé de maternité se justifie raisonnablement pour le congé postnatal, cette obligation ne peut se justifier raisonnablement pour le congé prénatal que lorsque la cessation d'activité a pour objectif de protéger la travailleuse enceinte et son enfant contre des risques objectifs sur le plan médical, risques liés au travail ou à la grossesse. En dehors de ces risques, il revient à la travailleuse d'opter librement pour un congé prénatal ou une prolongation du congé postnatal » (Arrêt de la Cour constitutionnelle n° 169/2011 du 10 novembre 2011, point B.5., quatrième paragraphe, www.const-court.be).

L'obligation imposée par l'article 115 de la loi précitée ne peut donc se justifier car elle ne se justifie pas exclusivement par l'interdiction de travail imposée en raison d'un risque pour l'enfant et/ou la mère durant la grossesse. Il faut donc en conclure que l'article 115 de la loi précitée limite bon nombre de possibilités de reports du congé prénatal vers le congé postnatal en complète contradiction avec l'objectif de protection de la maternité.

Il en va ainsi, par exemple, lorsqu'une travailleuse à temps plein se voit imposer un travail à temps partiel, du fait que son travail à temps plein présente un risque pour sa santé et/ou celle de l'enfant à naître. L'interdiction de récupération du travail volontaire

3° facultative moederschapsrust (vier weken, in het tijdvak tussen de tweede en de zesde week voorafgaand aan de bevalling), waarbij de tijdvakken van gepresteerde arbeid recht geven op overdracht om de nabevallingsrust te verlengen (artikel 114 van de wet van 1994).

Artikel 115 van de wet van 1994 preciseert dan weer dat de in punt 3 hierboven bedoelde tijdvakken van arbeid slechts recht geven op overdracht « op voorwaarde dat de gerechtigde alle werkzaamheid [...] heeft onderbroken ». In de praktijk betekent dit dat die vier weken van vrijwillig gepresteerde arbeid enkel recht kunnen geven op overdracht om de nabevallingsrust te verlengen indien de werkneemster tijdens voormeld tijdvak voorafgaand aan de geboorte geen enkele activiteit meer uitoefent. Tijdens de parlementaire voorbereiding van de programmawet van 22 december 1989, waarbij deze bepaling werd ingevoerd, werd gepreciseerd dat die aan de moeder opgelegde voorwaarde van volledige rust « gewettigd [is] zowel door de aard van de voorziening (uitkering of vervangingsinkomen) als door het beoogde oogmerk (moederschapsrust) » (Parl. St., Kamer, 1989-1990, nr. 975/1, blz. 16).

In zijn arrest van 11 november 2011 stelt het Grondwettelijk Hof echter terecht het volgende: « Hoewel de verplichting om elke werkzaamheid tijdens de moederschapsrust stop te zetten redelijk verantwoord is voor de nabevallingsrust, kan die verplichting alleen redelijk worden verantwoord voor de voorbevallingsrust wanneer de stopzetting van de werkzaamheid tot doel heeft de zwangere werkneemster en haar kind te beschermen tegen objectieve risico's op medisch vlak, risico's die verband houden met het werk of met de zwangerschap. Buiten die risico's staat het aan de werkneemster vrij te kiezen voor een voorbevallingsrust of een verlenging van de nabevallingsrust » (arrest van het Grondwettelijk Hof nr. 169/2011 van 10 november 2011, punt B.5., vierde alinea — <http://www.const-court.be/public/n/2011/2011-169n.pdf>).

De bij artikel 115 van de voormelde wet opgelegde verplichting kan dus niet worden verantwoord omdat ze niet uitsluitend wordt verantwoord door het verbod arbeid te verrichten wegens een risico voor het kind en/of voor de moeder tijdens de zwangerschap. Daaruit moet dan ook worden afgeleid dat artikel 115 van de voormelde wet tal van mogelijkheden om de voorbevallingsrust over te dragen naar de verlofperiode voor nabevallingsrust beperkt. Dat staat volkomen haaks op het doel dat erin bestaat het moederschap te beschermen.

Dat geldt bijvoorbeeld als een werkneemster die voltijds werkt ertoe wordt verplicht deeltijds te werken omdat haar voltijdse arbeid een risico inhoudt voor haar gezondheid en/of voor die van het ongeboren kind. Het valt niet te verantwoorden dat het verboden

durant la période visée au 3° ci-dessus, sous la forme d'une prolongation du congé postnatal, ne se justifie pas.

Dans son arrêt du 10 novembre 2011 précité, la Cour Constitutionnelle condamne les limitations imposées par les articles 114 et 115 de la loi de 1994 et dit pour droit que ces derniers violent les articles 10 et 11 de la Constitution. La présente proposition de loi vise à corriger cette discrimination manifeste en remplaçant l'article 115 de la loi de 1994, de sorte qu'il soit conforme aux articles 10 et 11 de la Constitution. Les limitations aux possibilités de report visées au 3° ci-avant se limiteront aux seules situations où la travailleuse se voit interdire le travail pour protéger sa santé et/ou celle de l'enfant à naître.

Pour atteindre ce but, il faut donc remplacer l'article 115 de la loi de 1994, afin qu'il ne constitue plus une limitation excessive au transfert de congé précité mais qu'il constitue, au contraire, une garantie pour la travailleuse de pouvoir reporter les quatre semaines précitées selon ses souhaits, sauf si une raison médicale impérieuse l'empêche de travailler à temps plein durant quatre semaines, durant la période comprise entre la deuxième et la sixième semaine précédant l'accouchement.

Ainsi, par exemple, en vertu de la présente proposition de loi, une travailleuse qui a été écartée d'un travail à temps partiel présentant un risque pour sa grossesse sera autorisée à poursuivre une autre activité à temps partiel qui ne présente pas le même risque, de manière à lui permettre de prolonger sa période de repos postnatal dans cette autre activité à temps partiel à concurrence de la période pendant laquelle elle a continué cette dernière activité à temps partiel, durant la période comprise entre la sixième et la deuxième semaine précédant l'accouchement.

Zakia KHATTABI.
Freya PIRYNS.

*
* *

wordt het werk dat tijdens het in het voormelde punt 3° bedoelde tijdvak vrijwillig wordt gepresteerd, te compenseren door een verlenging van de nabevalingsrust.

Het Grondwettelijk Hof veroordeelt in zijn voormeld arrest van 10 november 2011 de beperkingen die de artikelen 114 en 115 van de wet van 1994 opleggen en zegt voor recht dat die bepalingen de artikelen 10 en 11 van de Grondwet schenden. Dit wetsvoorstel beoogt die manifeste discriminatie weg te werken door artikel 115 van de wet van 1994 te vervangen zodat het in overeenstemming is met de artikelen 10 en 11 van de Grondwet. De in het voormelde punt 3° bedoelde beperkingen inzake mogelijkheden van overdracht zullen uitsluitend worden beperkt tot de situaties waarin het de werkneemster wordt verboden te werken om haar gezondheid en/of die van het ongeboren kind te beschermen.

Om dat doel te bereiken, moet artikel 115 van de wet van 1994 dus worden vervangen zodat het niet langer een buitensporige beperking inhoudt voor de voormelde overdracht van verlof, maar daarentegen de werkneemster de waarborg biedt dat zij de bedoelde vier weken naar wens kan overdragen, behalve als zij tijdens de periode tussen de zesde en de tweede week vóór de bevalling om een dwingende medische reden gedurende vier weken niet kan werken.

Krachtens dit wetsvoorstel mag een werkneemster die haar deeltijdse arbeid heeft moeten stopzetten omdat hij een risico inhield voor haar zwangerschap een andere deeltijdse activiteit uitoefenen die niet met dat risico gepaard gaat, zodat zij haar periode van nabevalingsrust kan verlengen in die deeltijdse activiteit voor de tijdspanne tijdens welke zij die deeltijdse activiteit tijdens de periode tussen de zesde en de tweede week vóór de bevalling heeft voortgezet.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 115 de la loi relative à l'assurance soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, modifié en dernier lieu par la loi du 22 décembre 2008, est remplacé comme suit :

« Art. 115. Les possibilités de report d'une partie du congé prénatal, pour prolonger le congé postnatal, prévues à l'article 114, ne peuvent se voir limitées que lorsque la travailleuse, pour des raisons strictement médicales liées à sa santé et/ou celle de l'enfant à naître, se voit interdite de travailler, totalement ou partiellement, durant la période comprise entre la deuxième semaine incluse et la sixième semaine incluse précédant l'accouchement. »

4 mai 2012.

Zakia KHATTABI.
Freya PIRYNS.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 115 van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen gecoördineerd op 14 juli 1994, voor het laatst gewijzigd bij de wet van 22 december 2008, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 115. De in artikel 114 vervatte mogelijkheden van overdracht van een deel van de voorbevallingsrust om de nabevallingsrust te verlengen, mogen alleen worden beperkt als het de werkneemster om strikt medische redenen die verband houden met haar gezondheid en/of met die van het ongeboren kind wordt verboden voltijds of deeltijds te werken tijdens de periode tussen de zesde en de tweede week vóór de bevalling. »

4 mei 2012.