



SAMEN TEGEN ILLEGALE TEWERKSTELLING

Advies van de Adviescommissie Economische Migratie, Wetstraat 34-36, 1040 Brussel

W www.commissieeconomischemigratie.be – T +32 2 209 01 11 – E info@serv.be

Adviesvraag	Ontwerpdecreet tot wijziging van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers, het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 en het decreet van 22 december 2017 houdende een premie om de transitie van werkzoekenden naar ondernemerschap te stimuleren
Adviesvrager	Jo Brouns - Vlaams minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale Economie en Landbouw
Ontvangst adviesvraag	15 december 2022
Decretale opdracht	SERV-decreet 7 mei 2004 art. 20 (SAR-functie)
Goedkeuring	19 december 2022
Contactpersoon	Niels Morsink nmorsink@serv.be

De heer Jo Brouns

Vlaams minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale Economie en Landbouw

Ellipsgebouw

Koning Albert-II laan 35

1030 Schaarbeek

Samen tegen illegale tewerkstelling

Mijnheer de minister

Hieronder vindt u het advies van de Vlaamse sociale partners op het ontwerp-decreet en de voorafgaandelijke nota omtrent illegale tewerkstelling.

Hoogachtend

Pieter Kerremans
administrateur-generaal

Joris Renard
voorzitter

Inhoud

Advies	5
1. Regelgeving illegale tewerkstelling	5
2. Waar de Vlaamse sociale inspectie op botst	6
3. Algemene appreciatie	7
4. Ontwerpdecreet	7
5. Optimaliseren van de ketenaansprakelijkheid	8
5.1 Preventieve acties	8
5.2 Afstemming met het federale en Europese niveau	9
6. Andere voorstellen uit de visie van de minister	10
6.1 Betrekken opdrachtgever bij compliance van bedrijven	10
6.2 Sensibilisering	10
6.3 Versterken Vlaamse sociale inspectie	10
6.4 Huisvesting	10
7. Versterken van de werknemer	11
8. Vlottere procedure toelating tot arbeid	11
9. Veranderen van werk	12
Bijlagen	14
Bijlage 1: Huidig Art. 12/2, 12/4 en 12/7 van de wet van 30 april 1999	14

Advies

1. Regelgeving illegale tewerkstelling

Artikel 8 van de sanctierichtlijn¹ stelt het volgende: *'Wanneer de werkgever een onderaannemer is, zorgen de lidstaten ervoor dat de hoofdaannemer en iedere intermediaire aannemer, indien zij op de hoogte waren dat de tewerkstellende onderaannemer illegaal verblijvende onderdanen van een derde land in dienst had, aansprakelijk kunnen worden gehouden voor de in lid 1 bedoelde betalingen, naast of in plaats van de tewerkstellende onderaannemer of de aannemer van wie de werkgever een rechtstreekse onderaannemer is.'* Lid 3 van hetzelfde artikel stelt dat wanneer een aannemer gepaste zorgvuldigheid heeft betracht overeenkomstig het nationale recht deze niet uit hoofde van lid 1 of lid 2 aansprakelijk kan worden gehouden.

De wet van 11 februari 2013 die de Sanctierichtlijn 2009/52 van 18 juni 2009 heeft omgezet in Belgisch recht, heeft in de wet van 30 april 1999 een ketenaansprakelijkheid ingevoerd betreffende de sancties op illegale tewerkstelling (zie bijlage en tabel 1). De sanctieregeling en de ketenaansprakelijkheid zijn sinds de staatshervorming en de overheveling van de bevoegdheid op het domein van de economische migratie, een Vlaamse bevoegdheid. De Vlaamse inspectie (VSI) is bevoegd voor het toepassen van deze sancties.

Een van de voorstellen die door de minister worden gedaan op aangeven van de VSI is om deze regeling inzake ketenaansprakelijkheid aan te passen via voorliggend ontwerp van decreet. Naast het ontwerp van decreet gaat dit advies ook in op de eerder door de minister in een nota geformuleerde visie op illegale tewerkstelling.

¹ <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/PDF/?uri=CELEX:32009L0052&from=EN>

Tabel 1: huidig artikel 12/4 van de Wet betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers

Wie kan aansprakelijk worden gesteld?	Wanneer?
Aannemer, buiten het kader van een keten van onderaannemers, of een intermediaire aannemer, in het kader van een dergelijke keten	<p>Illegale tewerkstelling door rechtstreekse onderaannemer</p> <p>TENZIJ schriftelijke verklaring</p> <p>Toch nog ALS hij voorafgaand op de hoogte is</p>
Hoofdaannemer en een intermediaire aannemer, in het kader van een keten van onderaannemers	Illegale tewerkstelling door onrechtstreekse onderaannemer ALS hij voorafgaand op de hoogte is
Opdrachtgever (buiten het kader van een onderaanneming)	Illegale tewerkstelling door aannemer ALS hij voorafgaand op de hoogte is
Opdrachtgever (binnen het kader van onderaanneming)	Illegale tewerkstelling door de na zijn aannemer rechtstreeks of onrechtstreeks komende onderaannemer ALS hij voorafgaand op de hoogte is

2. Waar de Vlaamse sociale inspectie op botst

De VSI stelt dat de schriftelijke verklaring in de aannemingsovereenkomsten een te gemakkelijke manier is om te ontsnappen aan de aansprakelijkheid. Ze stelt eveneens dat ze ernstige moeilijkheden ondervindt om de voorafgaande kennis (zie tabel 1) te bewijzen. Zo stelt de VSI dat wanneer de Vlaamse sociale inspectie een aannemer mits een kennisgeving op de hoogte brengt dat een onderaannemer een derdelander illegaal tewerkstelt de aannemer niet aansprakelijk kan worden gesteld wanneer de VSI vervolgens bij dezelfde onderaannemer opnieuw illegale tewerkstelling vaststelt, maar dan van een andere derdelander.

Zoals blijkt uit de tabel is de omzetting van de 'gepaste zorgvuldigheid' door middel van de schriftelijke verklaring van toepassing bij de aannemer, niet bij de hoofdaannemer of opdrachtgever. Het criterium 'voorafgaand op de hoogte zijn' is wel bij alle categorieën relevant. Voorafgaand op de hoogte zijn is in artikel 12/7 van de wet geoperationaliseerd als een kennisgeving door de sociaalrechtelijke inspecteurs aan de aannemer of opdrachtgever waarin onder andere de identiteit van de illegaal tewerkgestelde wordt gespecificeerd. Door te stellen dat het bewijs van 'dergelijke kennis' de kennisgeving zoals vermeld in artikel 12/7 'kan' zijn, beperkt de wet het bewijs van dergelijke kennis niet tot die kennisgeving.

3. Algemene appreciatie

Er zijn momenteel 160.000 gedetacheerden aan de slag in Vlaanderen, naast de 13.000 economische migranten die via gecombineerde vergunning of arbeidskaart in Vlaanderen werken. Ze dragen in belangrijke mate bij aan de Vlaamse economische groei en welvaart. De grote meerderheid van deze tewerkstelling gebeurt volgens de regels. Daarom valt het sterk te betreuren dat malafide (onder-)aannemers economische migratie in een slecht daglicht stellen. De sociale partners keuren in de strengst mogelijke bewoordingen illegale tewerkstelling af die in de eerste plaats de betrokken werknemers treft, maar ook zorgt voor oneerlijke concurrentie en negatieve beeldvorming ten opzichte van bonafide bedrijven.

De Vlaamse sociale partners willen dat de VSI de nodige handvaten heeft om illegale tewerkstelling te bestrijden en kunnen daarom tegemoet komen aan de vraag om de ketenaansprakelijkheid te optimaliseren, maar ze hechten ook belang aan rechtszekerheid voor ondernemingen. Vandaag compliceren de verschillende Europese richtlijnen en de complexe bevoegdheidsverdeling het volgen van een labyrintische regelgeving. Daarom is het van belang dat de minister in overleg gaat met het federale niveau en ook een constructieve rol speelt bij de lopende Europese initiatieven zoals de ontwikkeling van "ESSPASS" en het ontwerp van CSDD-richtlijn. Er dient ook klaarheid te worden geschept. Het moet zeer duidelijk zijn wie (opdrachtgever, hoofdaannemer, aannemer) wanneer welke acties ten aanzien van wie moet ondernemen. Daarbij moet er rekening worden gehouden met administratieve eenvoud zodat de talrijke bonafide opdrachtgevers, en aannemers niet disproportioneel worden belast. Bovendien kan het niet de bedoeling zijn om opdrachtgevers, hoofdaannemers en aannemers een controlerende bevoegdheid te geven, die aan de sociale inspectie moet blijven toekomen.

4. Ontwerpdecreet

Het ontwerpdecreet stelt volgende aanpassingen van artikel 12/4 van de wet van 30 april 1999 voor:

- Er worden twee inbreuken toegevoegd aan de ketenaansprakelijkheid. Een opdrachtgever, intermediaire aannemer en aannemer kunnen worden gestraft als zijn (onder)aannemer volgende inbreuk pleegt:
 - '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.' (artikel 12/1, §1 van de wet van 30 april 1999);
 - 'een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;' (artikel 22, 1°, van het decreet van 15 oktober 2021 over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen)

- De aannemer is niet aansprakelijk als hij naast een schriftelijke verklaring ook gepaste zorgvuldigheid aan de dag heeft gelegd door de rechtstreekse onderaannemer nog te bepalen concrete gegevens te laten aanbrengen.
- Wanneer de aannemer of de intermediaire aannemer vaststellen dat de te controleren gegevens niet aanwezig zijn, moet hij zijn rechtstreekse onderaannemer hierover aanspreken en hem verzoeken deze alsnog aan te brengen. Gaat deze laatste niet in op dit verzoek, brengt de aannemer of intermediaire aannemer inspectie hiervan op de hoogte.
- De opdrachtgever en hoofdaannemer kunnen enkel worden bestraft indien zij voorafgaand op de hoogte zijn van de illegale tewerkstelling. Dit moet worden aangetoond door de sociaalrechtelijke inspecteurs en dat kan volgens het ontwerp van decreet 'met alle mogelijke bewijsmiddelen'.

5. Optimaliseren van de ketenaansprakelijkheid²

5.1 Preventieve acties

In elke context waarbij het werken met aanneming een onderdeel van de professionele activiteit vormt moet elke onderneming zijn specifieke verantwoordelijkheid opnemen in het voorkomen van illegale tewerkstelling, en dit in overeenstemming met de positie in de aannemingsketen.

Gepaste zorgvuldigheid gaat over verantwoorde bedrijfsvoering en voldoende zicht op de situatie op de werkvloer. Gepaste zorgvuldigheid wordt voor de Vlaamse sociale partners geoperationaliseerd door middel van zowel de schriftelijke verklaring als effectieve preventieve acties die de aannemer zouden moeten toelaten kennis te hebben van misstanden. De sociale partners merken op dat de memorie van toelichting nu enkel melding maakt van een dialoog met sectoren met betrekking tot de acties en vragen dat de adviescommissie economische migratie ook wordt betrokken. Concreet zien zij de preventieve acties als een interprofessionele sokkel na advies van de adviescommissie economische migratie, eventueel sectoraal aangevuld op voorstel van de sectorale sociale partners in overleg met de VSI.

Het moet duidelijk zijn welke concrete preventieve acties precies verwacht worden om te voldoen aan de zorgvuldigheidsplicht en deze acties moeten overeenstemmen met wat rekening houdend met de privacy- en andere wetgeving mag en kan qua controle. Men kan niet verantwoordelijk worden gehouden voor zaken die men niet mag noch kan controleren. Het moet ook duidelijk zijn wat de werkgevers van de VSI kunnen verwachten qua ondersteuning en begeleiding.

² Het betreft de aansprakelijkheid voor illegale tewerkstelling. Andere medeverantwoordelijkheden en hoofdelijke aansprakelijkheden bestaan voor sociale schulden; fiscale schulden; loonschulden; verboden terbeschikkingstelling

Indien uit nazicht blijkt dat de toepasselijke preventieve acties, waaronder ook de schriftelijke verklaring, zijn genomen, kan men niet aansprakelijk worden geacht voor de illegale tewerkstelling, tenzij de VSI het voorafgaand op de hoogte zijn van de illegale tewerkstelling kan bewijzen. Inzake het 'voorafgaand op de hoogte zijn', gaan de sociale partners akkoord dat de wetgeving expliciet zal stellen dat de voormelde kennis door de sociaalrechtelijke inspecteurs met alle mogelijke bewijsmiddelen kan worden aangetoond. Zo is ook in de 'guidelines bouw' van de SIOD opgenomen dat in het kader van de loonbeschermingswet het voorafgaand op de hoogte zijn, kan worden bewezen 'met alle middelen van recht (o.a. door de werknemer)'³.

Indien de vereiste preventieve acties niet zijn genomen dan is wel aansprakelijkheid mogelijk voor illegale tewerkstelling. De (mede-)aansprakelijkheid voor de inbreuk zal door de inspectie nog steeds moeten worden bewezen. Dit zal geval per geval moeten worden beoordeeld op basis van verschillende factoren. Vervolgens zal ook de rechter (in geval van strafrechtelijke vervolging) of de cel administratieve geldboeten nog moeten oordelen of er voldoende bewijs is voor aansprakelijkheid.

5.2 Afstemming met het federale en Europese niveau

De minister dient ook af te stemmen met het federale en het Europese niveau. Het is noodzakelijk dat de principes die gehanteerd worden eenvormig en duidelijk zijn. Daartoe biedt de aankomende interministeriële conferentie omtrent activering en arbeidsmigratie een opportuniteit. Op het federale niveau bestaat ook al regelgeving omtrent hoofdelijke aansprakelijkheid voor sociale schulden; fiscale schulden; loonschulden; verboden terbeschikkingstelling. Daarnaast werden er al sectorale checklists afgesproken tussen de federale inspectie en de sectorale sociale partners. Deze kunnen worden gebruikt ter inspiratie, maar er dient te worden opgemerkt dat deze lijsten de documenten betreffen die de sociale inspectie bij de aannemers kan opvragen, terwijl nieuwe sectorale checklists dienen te gaan over wat de ondernemingen kunnen en mogen opvragen.

Op Europees niveau zijn er momenteel een aantal initiatieven die een belangrijke rol kunnen spelen om de detacheringen binnen de Unie inzichtelijker en toegankelijker te maken (voorstellen tot uniformisering van nationale notificatieplichten; ontwikkeling van "ESSPASS"; en het ontwerp van CSDD-richtlijn; single permit richtlijn). Het is belangrijk om bij deze initiatieven een constructieve rol te spelen vanuit Vlaanderen.

³ <https://www.siod.belgie.be/nl/flipbook-wrapper/guidelines-bouwsector#:~:text=Deze%20guidelines%20hebben%20als%20doel,een%20gelijk%20speelveld%20gecre%C3%ABerd%20wordt.>

6. Andere voorstellen uit de visie van de minister

Dit decreet geeft invulling aan één aspect van de visie van de minister. De sociale partners geven graag nog een aantal aandachtspunten mee in de volgende hoofdstukken.

6.1 Betrekken opdrachtgever bij compliance van bedrijven

Minister Brouns stelde in zijn visie voor dat er informatie wordt opgezocht met betrekking tot de gezondheid van de bedrijven en compliance met betrekking tot de bestuurders ervan. De sociale partners zijn het idee genegen dat de opdrachtgever hierbij zal worden betrokken. Elke bonafide opdrachtgever wil vermijden met malafide aannemers in zee te gaan.

6.2 Sensibilisering

De Vlaamse sociale partners ondersteunen ook de bewustmaking van bedrijven en zien hier ook een rol voor de interprofessionele en sectorale sociale partners.

6.3 Versterken Vlaamse sociale inspectie

De Vlaamse sociale partners zijn het ook eens dat de pakkans dient te worden opgedreven. Ze ondersteunen de voorgenomen uitbreiding van de VSI. Deze kan toelaten om de gespecialiseerde kennis over bepaalde sectoren te versterken. Ze vinden het ook positief dat de investeringen in datamining worden verhoogd. Het is essentieel dat deze leiden tot meer gerichte en datagedreven controles. Ondernemingen waar of zaakvoerders waarbij eerder al inbreuken werden vastgesteld dienen tijdelijk onder verhoogd toezicht van de sociale inspectie te komen. De Vlaamse sociale partners ondersteunen ook de oprichting van een cel detacheringen en illegale arbeid binnen de Vlaamse Sociale Inspectie waardoor het aantal gerichte controles door de VSI opgedreven kan worden.

6.4 Huisvesting

De correcte huisvesting van arbeidsmigranten vormt een belangrijk component voor een succesvolle tewerkstelling en integratie. De Vlaamse sociale partners gaan hierover graag in overleg met de minister. De sociale partners zijn het alvast eens met het voorstel van de minister dat de wooninspectie sneller informatie moet doorkrijgen en sneller preventief en curatief moet kunnen optreden. Omgekeerd kan een versterkte wooninspectie ook een belangrijke bron van informatie vormen voor de VSI.

7. Versterken van de werknemer

Informatie voor de werknemer in zijn/haar eigen taal over zijn/haar arbeidsrechten blijft cruciaal om ze weerbaarder te maken. Zo moeten ze weten waar ze terecht kunnen om een klacht in te dienen en welke ondersteuning ze daarbij kunnen krijgen. Er werden belangrijke stappen aangekondigd door de minister in de conceptnota 'Economische Migratie – een post-coronavisie' en ook op Europees niveau worden er door de ELA initiatieven genomen (bewustmakingscampagnes voor gedetacheerde (derdelanders) werknemers (via social media, eenvoudige flyers, ...)). Toch vragen de sociale partners om nog verder te gaan. Een minimum is om de buitenlandse werknemer op het moment van de verplichte inschrijving in de gemeente een basisfolder mee te geven, zoveel mogelijk in de eigen taal. Bij langer verblijf kan onderzocht worden of daartoe een vrijwillige en beknopte informatiesessie kan worden gegeven. Tijdens deze informatiesessie kan onder meer praktische informatie omtrent huisvesting, gezondheidszorg, bankzaken, verzekeringen, scholing aan bod komen. Daarenboven vragen de sociale partners naar de operationalisering van het 'warm welkom' zoals geconcipieerd in het gelijknamig advies⁴. Daarin vragen ze dat lokale initiatieven zich niet beperken tot informatieverstrekking, maar ook begeleiding bieden onder andere op gebied van huisvesting en arbeidsmarkt.

Daarnaast is er nood aan een eenvoudige en toegankelijke manier voor de werknemer om problemen en klachten rond misbruik te signaleren en een duidelijk kader voor de consequenties van een vaststelling van illegale tewerkstelling voor de arbeidsmigrant zelf. De sociale partners vragen om met het federale niveau (dienst vreemdelingenzaken), de dienst economische migratie en de VDAB te bekijken welke oplossingen kunnen uitgewerkt om slachtoffers van illegale tewerkstelling te ondersteunen onder andere bij het opnemen van hun rechten. De sociale partners onderschrijven ook het voorstel van minister Brouns in een eerdere nota om bij elk dossier met inbreuken na te gaan of een herplaatsing via de VDAB aan de orde is. VDAB zorgt in dat geval van zodra mogelijk voor acties in functie van een herplaatsing bij bonafide werkgevers.

8. Vlottere procedure toelating tot arbeid

De sociale partners vragen met aandrang om werk te maken van snellere doorlooptijden en efficiëntere procedures, rekening houdend met de crisissituatie op de arbeidsmarkt, en om daarover met hen in overleg te gaan. Naast de door de minister geciteerde oprichting van een specifieke cel die zich met controle van grote projecten bezighoudt, kan daarvoor verwezen worden naar:

- een algemene versterking van de dienst economische migratie in termen van personeel, know-how en kennisbehoud;

⁴ <https://publicaties.vlaanderen.be/view-file/47349>

- een permanente evaluatie van de administratieve praktijk en de parameters betreffende de dossiers die op basis van "individueel arbeidsmarktonderzoek" worden behandeld;
- het verder uitbouwen van structurele kennisdeling met de sociale inspectiediensten;
- het verder integreren van het "only once" principe waarbij bijvoorbeeld gegevens die beschikbaar zijn via databanken van de RSZ (DMFA aangiftes) raadpleegbaar zijn en geïntegreerd worden in de dossierbehandeling."
- In afwachting van een doorlichting alvast een uitbreiding en sneller updaten van de dynamische knelpuntberoepenlijst.
- Volledige en toegankelijke informatie gericht op ondernemers over de regelgeving omtrent economische migratie zowel qua verblijf als arbeid op één plek beschikbaar maken.

De sociale partners kijken ook uit naar de uitwerking, invoering en evaluatie van andere voorgestelde maatregelen uit het Vesoc-werkgelegenheidsakkoord van juli 2022 'Iedereen nodig, iedereen mee':

- In principe heeft iedereen die asiel heeft aangevraagd en legaal op het grondgebied verblijft recht op toegang tot de arbeidsmarkt na vier maanden. De groep die momenteel effectief na vier maanden aan het werk gaat, wordt gemonitord en in kaart gebracht en in de komende jaren zal naar maximale tewerkstelling worden gestreefd. De Vlaamse Regering, de sociale partners, VDAB en het Agentschap Integratie en Inburgering engageerden zich in het VESOC-akkoord om actief maatregelen te nemen om dit te realiseren.
- inzetten op proactieve prospectie van derdelanders met het oog op rekrutering;
- maatregelen inzake werkbaar werk, retentie en een versterking van de interregionale mobiliteit voor wat betreft laag- en middengeschoolden. Indien hierin geen positieve evolutie merkbaar is, kan de piste van economische migratie voor laaggeschoolde knelpuntberoepen verder onderzocht worden.

9. Veranderen van werk

De sociale partners kijken uit naar de resultaten van het in het Vesoc-werkgelegenheidsakkoord van juli 2022 afgesproken onderzoek naar de mogelijkheid om de gecombineerde vergunning overdraagbaar te maken. Vandaag wordt een gecombineerde vergunning toegekend om een bepaalde job bij een bepaalde werkgever uit te oefenen. Het is belangrijk dat de werknemer op eigen initiatief van werk kan veranderen zonder dat de nieuwe werkgever opnieuw een volledige aanvraagprocedure moet doorlopen. Tegelijk moet er ook over gewaakt worden dat er geen misbruik wordt opgezet om werknemers oneigenlijk 'door te geven' tussen werkgevers voor andere dan de bedoelde functies. Het veranderen van werkgever is een manier om afhankelijkheid van één werkgever tegen te gaan en ligt in lijn met het voorstel van de Europese Commissie ter herziening van de richtlijn gecombineerde vergunning. Op basis van de voorgestelde wijzigingen zou de gecombineerde vergunning de onderdaan van een derde land het recht geven om gedurende

de geldigheidsduur van de gecombineerde vergunning van werkgever te veranderen⁵. Een logische stap is daarbij ook dat de vergunningsperiode voor middengeschoolden gelijk wordt getrokken met de vergunningsperiode voor hogeschoolden. Daarbij moet de nieuwe tewerkstelling wel voldoen aan de voorwaarden zoals de loondrempel van het BVR buitenlandse werknemers.

In het kader van het 'only once' principe zouden documenten die eerder al werden bezorgd niet opnieuw moeten worden ingediend. Het lijkt ook overbodig dat de dienst economische migratie telkens het bewijs van de laatste werkdag bij de vorige werkgever vraagt aan de derdelander.

⁵ https://eur-lex.europa.eu/resource.html?uri=cellar:cbf5fadf-c702-11ec-b6f4-01aa75ed71a1.0005.02/DOC_1&format=PDF

Bijlagen

Bijlage 1: Huidig Art. 12/2, 12/4 en 12/7 van de wet van 30 april 1999

Art. 12/2_VLAAMS_GEWEST.

§ 1. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek wordt de werkgever, zijn lasthebber of een aangestelde gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen, als hij in strijd met de bepalingen van deze wet en de uitvoeringsbesluiten ervan op het ogenblik van de tewerkstelling van een onderdaan van een derde land :

1° niet vooraf nagegaan heeft of die 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.

Als de verblijfsvergunning of de andere machtiging tot verblijf die de buitenlandse onderdaan voorlegt, een vervalsing is, is de sanctie, vermeld in het eerste lid, van toepassing als de werkgever ervan op de hoogte was dat het document vervalst was.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal bij de inbreuk betrokken buitenlandse onderdanen. De vermenigvuldigde geldboete mag evenwel niet meer dan het honderdvoud van de maximumgeldboete bedragen.

De rechter kan bovendien de straffen, vermeld in artikel 12/5 en 12/6, uitspreken.

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

(...)

Art. 12/4_VLAAMS_GEWEST.

§ 1. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek wordt een aannemer, buiten het kader van een keten van onderaannemers, of een intermediaire aannemer, in het kader van een dergelijke keten, gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden

tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen, als zijn rechtstreekse onderaannemer een inbreuk als vermeld in artikel 12/2 van deze wet, pleegt.

In afwijking van het eerste lid worden de aannemer en de intermediaire aannemer niet bestraft als ze 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 als ze, voorafgaand aan de inbreuk, vermeld in het eerste lid, op de hoogte zijn van het feit dat hun rechtstreekse onderaannemer een of meer illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de kennisgeving, vermeld in artikel 12/7, zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal bij de inbreuk betrokken buitenlandse onderdanen. De vermenigvuldigde geldboete mag evenwel niet meer dan het honderdvoud van de maximumgeldboete bedragen.

§ 2. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek worden een hoofdaannemer en een intermediaire aannemer, in het kader van een keten van onderaannemers, gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen, als hun onrechtstreekse onderaannemer een inbreuk als vermeld in artikel 12/2 van deze wet, pleegt, als ze, voorafgaand aan de door hen gepleegde inbreuk, op de hoogte zijn van het feit dat hun onrechtstreekse onderaannemer een of meer illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de kennisgeving, vermeld in artikel 12/7 van deze wet, zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal bij de inbreuk betrokken buitenlandse onderdanen. De vermenigvuldigde geldboete mag evenwel niet meer dan het honderdvoud van de maximumgeldboete bedragen.

§ 3. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek worden de volgende personen gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen :

1° de opdrachtgever, buiten het kader van een onderaanneming, als zijn aannemer een van de inbreuken, vermeld in artikel 12/2 van deze wet, pleegt, en als de opdrachtgever, voorafgaand aan de door hem gepleegde inbreuk, op de hoogte is van het feit dat zijn aannemer een of meer illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de kennisgeving, vermeld in artikel 12/7 van deze wet, zijn;

2° de opdrachtgever, binnen het kader van een onderaanneming, als de na zijn aannemer rechtstreeks of onrechtstreeks komende onderaannemer een inbreuk als vermeld in artikel 12/2 van deze wet, pleegt, en als 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 meer illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt. Het bewijs van dergelijke kennis kan de kennisgeving, vermeld in artikel 12/7 van deze wet, zijn.

De geldboete wordt vermenigvuldigd met het aantal bij de inbreuk betrokken buitenlandse onderdanen. De vermenigvuldigde geldboete mag evenwel niet meer dan het honderdvoud van de maximumgeldboete bedragen.]1

(...)

Art. 12/7_VLAAMS_GEWEST.

De sociaalrechtelijk inspecteurs kunnen de aannemers, vermeld in artikel 35/9 en 35/10 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, schriftelijk ervan op de hoogte brengen dat hun rechtstreekse of onrechtstreekse onderaannemer een of meer illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt.

De sociaalrechtelijk inspecteurs kunnen de opdrachtgevers, vermeld in artikel 35/11 van de voormelde wet, schriftelijk ervan op de hoogte brengen dat hun aannemer of onderaannemer een of meer illegaal verblijvende onderdanen van derde landen tewerkstelt.

De kennisgeving, vermeld in het eerste en het tweede lid, vermeldt :

1° het aantal en de identiteit van de illegaal verblijvende onderdanen van derde landen waarvan de inspectie heeft vastgesteld dat ze prestaties hebben geleverd in het raam van de activiteiten die de bestemming van de kennisgeving laat uitvoeren;

2° de identiteit en het adres van de werkgever die de illegaal verblijvende onderdanen van derde landen, vermeld in punt 1°, heeft tewerkgesteld;

3° de plaats waar de illegaal verblijvende onderdanen van derde landen de prestaties, vermeld in punt 1°, hebben geleverd;

4° de identiteit en het adres van de bestemming van de kennisgeving.

Een afschrift van de kennisgeving wordt door de sociaal inspecteurs naar de werkgever gestuurd die de illegaal verblijvende onderdanen van derde landen, vermeld in het derde lid, 1°, heeft tewerkgesteld.