

# Hof van Cassatie van België

## Arrest

Nr. S.19.0012.N

**AG INSURANCE nv**, met zetel te 1000 Brussel, Emile Jacquainlaan 53, ingeschreven bij de KBO onder het nummer 0404.494.849,

eiseres,

vertegenwoordigd door mr. Martin Lebbe, advocaat bij het Hof van Cassatie, met kantoor te 1050 Brussel, Louizalaan 106, waar de eiseres woonplaats kiest,

**tegen**

**I.D.S.**,

verweerder.

### **I. RECHTSPLEGING VOOR HET HOF**

Het cassatieberoep is gericht tegen het arrest van het arbeidshof te Gent, afdeling Gent, van 4 oktober 2018.

Advocaat-generaal Henri Vanderlinden heeft op 31 maart 2020 een schriftelijke conclusie neergelegd.

Raadsheer Antoine Lievens heeft verslag uitgebracht.

Advocaat-generaal Henri Vanderlinden heeft geconcludeerd.

## **II. CASSATIEMIDDEL**

De eiser voert in zijn verzoekschrift dat aan dit arrest is gehecht, een middel aan.

## **III. BESLISSING VAN HET HOF**

### ***Beoordeling***

1. Overeenkomstig artikel 34, eerste lid, Arbeidsongevallenwet wordt onder basisloon verstaan het loon waarop de werknemer, in de functie waarin hij is tewerkgesteld in de onderneming op het ogenblik van het ongeval, recht heeft voor de periode van het jaar dat het ongeval voorafgaat. Volgens het tweede lid van dit artikel is de referteperiode maar volledig, wanneer de werknemer gedurende het ganse jaar arbeid heeft verricht als voltijdse werknemer.

Artikel 36, § 1, eerste lid, Arbeidsongevallenwet bepaalt dat wanneer de referteperiode, zoals bepaald bij artikel 34, tweede lid, onvolledig is of wanneer het loon van de werknemer wegens toevallige omstandigheden lager is dan het loon dat hij normaal verdient, het loon waarop de werknemer recht heeft wordt aangevuld met een hypothetisch loon voor de dagen, buiten de rusttijden, waarop de werknemer geen loon ontving.

Krachtens artikel 37bis, § 1, Arbeidsongevallenwet wordt, wanneer de getroffene is tewerkgesteld krachtens een arbeidsovereenkomst als deeltijdse werknemer, het basisloon voor de berekening van de vergoedingen voor tijdelijke arbeidsongeschiktheid vastgesteld uitsluitend met inachtneming van het loon dat verschuldigd is krachtens voormelde arbeidsovereenkomst.

2. Krachtens artikel 34, derde lid, Arbeidsongevallenwet gelden voor de toepassing van afdeling 4 met betrekking tot het basisloon van deze wet en haar uitvoeringsbesluiten de definities van de arbeidstijdsgegevens zoals vastgesteld bij koninklijk besluit van 10 juni 2001 tot eenvormige definiëring van begrippen met betrekking tot arbeidstijdgegevens ten behoeve van de sociale zekerheid, met toepassing van artikel 39 van de wet van 26 juli 1996 tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels.

Krachtens artikel 9, 1°, van het koninklijk besluit van 10 juni 2001 wordt onder “*voltijdse werknemer*” verstaan: de werknemer wiens normale contractuele arbeidsduur overeenstemt met de maximale arbeidsduur die in de onderneming geldt krachtens wet.

Krachtens artikel 10 van hetzelfde koninklijk besluit wordt, onverminderd artikel 9, 2°, onder “*deeltijdse werknemer*” verstaan de werknemer wiens normale contractuele arbeidsduur gemiddeld lager is dan de arbeidsduur van de maatpersoon.

3. Krachtens artikel 3, § 1, 2°, van de collectieve arbeidsovereenkomst nr. *77bis* van 19 december 2001, gesloten in de Nationale Arbeidsraad, tot vervanging van de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 77 van 14 februari 2001 tot invoering van een stelsel van tijdskrediet, loopbaanvermindering en vermindering van de arbeidsprestaties tot een halftijdse betrekking (hierna CAO nr. *77bis*), zoals hier van toepassing, hebben de in artikel 2 genoemde werknemers recht op een tijdskrediet voor een maximumperiode van een jaar over de gehele loopbaan, door hun arbeidsprestaties te verminderen tot een halftijdse betrekking voor zover zij ten minste ten belope van drie vierden van een voltijdse betrekking in de onderneming tewerkgesteld zijn gedurende de 12 maanden die voorafgaan aan de schriftelijke kennisgeving als verricht overeenkomstig artikel 12.

Krachtens artikel 13, § 1, 2°, eerste lid, CAO nr. *77bis* worden bij uitoefening van het recht op tijdskrediet als bedoeld in artikel 3 de arbeidsprestaties verminderd tot een halftijdse betrekking en wordt de arbeidsovereenkomst schriftelijk vastgesteld; dit geschrift vermeldt de arbeidsregeling en het werkrooster die zijn overeengekomen ingevolge artikel *11bis* van de Arbeidsovereenkomstenwet.

4. De omstandigheid dat artikel 13, § 1, 2°, eerste lid, CAO nr. *77bis* de partijen ertoe verplicht de arbeidsregeling en het werkrooster die zijn overeengekomen,

schriftelijk vast te stellen in een arbeidsovereenkomst, conform artikel 11*bis* Arbeidsovereenkomstenwet, heeft niet tot gevolg dat de tot een halftijdse betrekking verminderde arbeidsprestaties als de normale contractuele arbeidsduur van de betrokken werknemer in de zin van de artikelen 9, 1<sup>o</sup>, en 10 van voormeld koninklijk besluit van 10 juni 2001 moeten worden aangezien. De arbeidsduur die vóór de tijdelijke gedeeltelijke schorsing van de uitvoering van de voltijdse betrekking toepasselijk was, blijft de normale contractuele arbeidsduur.

Hieruit volgt dat ingeval van arbeidsongeval overkomen lopende de duur van een aldus opgenomen tijdskrediet, bij de bepaling van het basisloon voor de berekening van de vergoedingen voor tijdelijke arbeidsongeschiktheid toepassing moet worden gemaakt van artikel 36, § 1, Arbeidsongevallenwet en niet van artikel 37*bis*, § 1, Arbeidsongevallenwet.

Het middel dat op een andere rechtsopvatting berust, faalt naar recht.

#### *Kosten*

5. Overeenkomstig artikel 68 Arbeidsongevallenwet dient de eiseres te worden veroordeeld tot de kosten.

#### *Dictum*

Het Hof,

Verwerpt het cassatieberoep.

Veroordeelt de eiseres tot de kosten.

Bepaalt de kosten voor de eiseres op 525,35 euro en op de som van 20 euro ten gunste van het Begrotingsfonds voor de juridische tweedelijnsbijstand.

Dit arrest is gewezen te Brussel door het Hof van Cassatie, derde kamer, samengesteld uit sectievoorzitter Christian Storck, als voorzitter, de sectievoorzitters Koen Mestdagh en Mireille Delange, en de raadsheren Antoine Lievens en Eric de Formanoir, en in openbare rechtszitting van 11 mei 2020 uitgesproken door sectievoorzitter Christian Storck, in aanwezigheid van advocaat-generaal Henri Vanderlinden, met bijstand van griffier Mike Van Beneden.

M. Van Beneden

E. de Formanoir

A. Lievens

M. Delange

K. Mestdagh

Chr. Storck