

ILLEGAL EMPLOYMENT OF THIRD COUNTRY NATIONALS IN BELGIUM

FEDERAL PUBLIC SERVICE EMPLOYMENT, LABOUR AND SOCIAL DIALOGUE



<http://www.meta.fgov.be>

Philippe VANDEN BROECK
Labour inspectorate of the
BELGIUM FEDERAL STATE

EMN
European Migration Network
National Contact Point Belgium



Co-funded by
the European Union



SCOPE : TCN = Third-country nationals derde landers – tiers pays

1. TCN **regularly residing** on the territory of the (Member) State but working illegally (*e.g. without right to access the labour market or who contravene restrictions on their access to the labour market*).
2. **Irregularly residing** TCN, i.e. persons who do not, or do no longer, meet the conditions to stay in the (Member) State. *These include third-country nationals who arrived outside the legal channels of migration and third-country nationals who overstayed after their permit or visa expired.*

Not in the scope: **self-employed** persons and **posted-workers**

Available on the website of the Belgian Contact Point of the EMN: www.emnbelgium.be

INHOUD

**1. PHENOMEEN ILLEGALE
TEWERKSTELLING TCN & SOCIALE
FRAUDE**

**2. PREVENTIEMAATREGELEN om
deze tegen te gaan**

**3. OPSPORING en IDENTIFICATIE
van TCN**

4. SANCTIES VOOR WERKGEVERS

**5. BESCHERMING VAN RECHTEN
en GEVOLGEN VAN ILLEGALE
TEWERKSTELLING VOOR TCN**

CONTENU

**1. PHENOMENE OCCUPATION
ILLEGALE TCN & FRAUDE
SOCIALE**

2. MESURES DE PREVENTION

**3. DETECTION et IDENTIFICATION
des TCN**

4. SANCTIONS pour EMPLOYEURS

**5. PROTECTION DES DROITS et
CONSEQUENCES de l'
OCCUPATION ILLEGALE DU TCN**

1. PHENOMEEN ILLEGALE TEWERKSTELLING TCN & SOCIALE FRAUDE

- **SSWB - Artikel 1, § 1.** : iedere inbreuk op een sociale wetgeving die tot de bevoegdheid van de federale overheid behoort.
- **Op EU level, (UDW) undeclared work** = "any paid activities that are lawful as regards their nature, but not declared to public authorities, taking into account differences in the regulatory systems of the Member States".
- illegale arbeid # sociale fraude of UDW – Voorbeeld:
 - a) TCN met verblijfsvergunning werkt zonder arbeidsvergunning
 - b) TCN zonder geldig verblijf: meestal ook sociale fraude

1. PHENOMENE DE L' OCCUPATION ILLEGALE TCN & FRAUDE SOCIALE

- **Code pénal social : Art 1, §1:**
toute violation d'une législation sociale qui relève de la compétence de l'autorité fédérale.
- **Au niveau UE travail non déclaré** = "any paid activities that are lawful as regards their nature, but not declared to public authorities, taking into account differences in the regulatory systems of the Member States".
- **Travail illégal # fraude sociale ou travail non-déclaré – exemple:**
 - a) TCN avec permis de séjour travaille sans permis de travail
 - b) TCN sans séjour légal: presque toujours aussi de la fraude sociale

1. PHENOMEEN ILLEGALE TEWERKSTELLING TCN & SOCIALE FRAUDE

OMVANG??

- Verborgen fenomeen, moeilijk juist te “schatten” (verschillen in studies)
- Meestal geen onderscheid qua nationaliteit
- hangt af van (ongekend) aantal illegaal verblijvende personen
VB: tussen 40.000 en 140.000 (Kaizen & Nonneman)
- gerelateerd met sociale fraude - stats geven een indicatie:
 - ✓ Pacolet (2003): sociale fraude mbt 6,8% van werkende bevolking (zonder onderscheid nationaliteit)

1. PHENOMENE DE L' OCCUPATION ILLEGALE TCN & FRAUDE SOCIALE

AMPLEUR???

- Phénomène invisible, difficile à estimer (études divergentes)
 - Pas de distinction sur base de la nationalité
 - Dépend du nombre (inconnu) de personnes en séjour illégal.
Exemple: entre 40. et 140.000 (Kaizen & Nonneman)
- Associé à la fraude sociale – les statistiques donnent une idée:
Pacolet (2003): fraude sociale pour 6,8% de la population active

1. PHENOMEEN ILLEGALE TEWERKSTELLING TCN & SOCIALE FRAUDE

PROFIEL TCN illegaal werkend en in welke SECTOREN ?? (ervaring inspectiediensten)

- Lage scholingsgraad
- Precaire werkopdrachten (onregelmatig, beperkte duur, geen statuut, vuil of gevaarlijk werk)
- in kleine ondernemingen
- de Wg is vaak zelf een TCN
- car-washes, restaurants, night shops, cleaning services, private huishoudens, lompenbedrijven, vleesbewerking, renovatie werken, sex werkers,...

1. PHENOMENE DE L' OCCUPATION ILLEGALE TCN & FRAUDE SOCIALE

PROFIL du TCN (travail illégal) – dans quels SECTEURS? (constats des services d' inspection)

- Niveau de formation inférieure
- Travail précaire (ultra flexible, incertain, travail dangereux, insalubre etc.)
- Petites entreprises
- L' employeur lui-même souvent un TCN
- car-washes, restaurants, night shops, nettoyage , ménages privés , commerce des chiffons, transformation de viande, travaux de rénovation, prostitution,...

2. PREVENTIE MAATREGELEN

1. OVERHEID focust meer op WERKGEVERS en hun verplichtingen en sancties (ontradend)
2. NGO's (Payoke, Sürya , Pagasa, O.R.c.a, e.a. focussen (ook) meer op rechten van de TCN (vakbonden idem)
 - werkgevers kennen heel goed de risico's
 - TCN werknemers kennen niet goed hun rechten
 - de policy aanpak van de overheid wordt overschaduwd door maatregelen ivm POSTING of workers ("sociale dumping") en sociale fraude

2. MESURES DE PREVENTION

1. Effet dissuasif : les autorités publiques s'adressent aux employeurs (leurs obligations et leurs sanctions)
2. ONG 's (Payoke, Sürya , Pagasa, O.R.c.a, e.a.) se concentrent sur les droits des TCN (idem pour les syndicats)
 - risques bien connus par les employeurs
 - TCN ne connaissent pas bien leurs droits
 - la politique des autorités est éclipsée par les mesures relatives au détachement des travailleurs ("dumping social") et à la lutte contre la fraude sociale

3. OPSPORING en IDENTIFICATIE van TCN

België munt uit...

- Zeer goed netwerk van samenwerkende sociale inspectiediensten (Federaal en Gewestelijk)
- Circulaires van de P-G (mensenhandel, sociale dumping, vervolgingsbeleid)
- SIOD
- Provinciale arrondissementscellen
- Gezamenlijke controle acties
- jaarlijks strategisch en operationeel actieplan sociale fraude
- Sociaal strafwetboek
- samenwerkingsprotocollen en plannen voor eerlijke concurrentie
- meldpunt voor eerlijke concurrentie (<https://www.meldpuntsocialefraude.belgie.be/nl/index.html>)

3. DETECTION et IDENTIFICATION des TCN

La Belgique excelle....

- Un excellent réseau de services d'inspection sociale coopératifs (niveau fédéral et Régions)
- Des priorités des parquets (circulaires des PG cnt le dumping social, la traite des êtres humains, la politique de poursuite)
- Les cellules d'arrondissement
- Les actions de controle conjointes
- Le SIRS
- Le plan annuel stratégique et opérationnel pour la lutte contre la fraude sociale
- Protocoles de collaboration (tripartites) et plans pour la concurrence loyale
- Point de contact pour une concurrence loyale

3. OPSPORING en IDENTIFICATIE van TCN

België munt uit...
MAAR...

Detectie TCN die illegaal werken blijft onderbelicht

- Bewijsprobleem
- Datamining (risico-analyse) moeilijker dan voor sociale fraude (big data ivm TCN ontbreken)
- (over)mobilisatie van inspecties voor gedetacheerde werknemers (beleidskeuze)

3. DETECTION et IDENTIFICATION des TCN

La Belgique excelle....
MAIS....

La détection des TCN travaillant de façon illégale reste sous-exposée

- Problème de preuve (relation de travail)
- Datamining (pour l'analyse de risques) est moins adapté (big data manquant)
- Mobilisation (trop) poussée des services d'inspection pour lutter contre les abus dans la fraude sociale et le détachement des travailleurs.

4. SANCTIES VOOR WERKGEVERS

- ✓ Sociaal strafwetboek 4 niveau' s
- ✓ zonder arbeidsvergunning maar legaal verblijf = niveau 3
- ✓ illegaal verblijf en werkend = niveau 4

4. SANCTIONS POUR EMPLOYEURS

- ✓ Code pénal social : 4 niveaux de sanctions
- ✓ sans permis de travail (niveau 3)
- ✓ sans permis de séjour (niveau 4)

PENAL

AMENDE ADMIN

Level 3		800 to 8000 EUR	400 to 4000 EUR
Level 4	6 months to 3 years	800 to 48000 EUR	400 to 24000 EUR

- ✓ mensenhandel : art. 433quinquies e.v. (gemeen) Strafwetboek – enkel penaal (geen adm. Geldb) : 1 tot 5 jaar gevangenisstraf / 500-50.000 EURO (X 8 opdecimen X aantal slachtoffers)

- ✓ traite des êtres humains: l' art. 433 quinquies du Code pénal (droit commun) : 1 an à 5 ans d' emprisonnement – amende de 500 à 50.000 EURO (X 8 X nombre de victimes)
Pas d' amende administrative

4. SANCTIES VOOR WERKGEVERS

- ✓ Andere recente verplichtingen lastens werkgevers: (art. 175, §1/1 SSWB)
WG moet zelf verificaties doen (sanctie= niveau 4):
 - heeft WN een geldige verblijftitel?
 - Bijhouden kopie voor inspecties
 - Dimona aangifte doen
- ✓ WG ontsnapt indien verblijfstitel vervalst was en niet kon bewezen worden dat WG hiervan kennis had
- ✓ “DUE diligence” voor aannemer in geval van onderaannemer die illegaal TCN tewerkstelt: ontsnapt aan sanctie niv. 4 indien:
 - in bezit van een “verklaring” van onderaannemer
 - inspectie kan tegenbewijs leveren via kennisgeving aan aannemer

4. SANCTIONS POUR EMPLOYEURS

- ✓ Autres obligations récentes pour les employeurs (art. 175, §1/1 Code PS)
L'employeur doit lui-même faire des vérifications (sanction niv 4)
 - le travailleur est-il en possession d'un titre de séjour valable ?
 - garder des copies pour l'inspection
 - faire une déclaration DIMONA
- ✓ si le titre de séjour est faux, l'employeur peut échapper dans certains cas
- ✓ “Due diligence “ dans le chef de l'entrepreneur si son sous-entrepreneur occupe de façon illégale des TCN
 - = pas de sanction niv 4 si en possession d'une “déclaration” de son sous-entr. et si l'inspection ne fournit pas la preuve du contraire.

4. SANCTIES VOOR WERKGEVERS

Recente maatregel (wet van 1.10.2016): **verbod van contante betaling loon** (tenzij Cao of uitzondering vastgelegd in KB).

Probleem TCN die BGV krijgt : TSW probeert mouw aan te passen voor loon indien niet mogelijk Deposito- en Consignatiekas)

+ vermoeden 3 maand loon indien omvang prestaties niet konden vastgesteld worden en zonder tegenbewijs van WG .

4. SANCTIONS POUR EMPLOYEURS

Loi du 1.10.2016: prohibition du paiement de **salaire en cash**...(sauf CCT ou dérogation par AR)

Problème du TCN qui reçoit un ordre de quitter le territoire : Le CLS essaie d'arranger le salaire in extremis, sinon: la Caisse des dépôts et consignations

+ présomption de 3 mois de salaires si les prestations ne peuvent pas être établies et sans que l'employeur puisse fournir la preuve du contraire

4. SANCTIES VOOR WERKGEVERS

Vervolging misdrijf: GETRAPT systeem

- Voorrangskeuze openbaar ministerie (meestal arbeidsauditeur)
- Indien geen penale vervolging: administratieve geldboete mogelijke

Beleid parketten (Circulaires PG = Prioriteit voor de zwaarste vormen van uitbuiting en ernstige en georganiseerde sociale fraude

Voorbeeld: minstens inbreuken m.b.t. 3 TCN

4. SANCTIONS POUR EMPLOYEURS

La poursuite des infractions: un système en cascade:

- Droit de priorité pour le ministère public (auditeur du travail)
- En cas de classement sans suite et en l'absence de transaction pénale: infliger une amende administrative est possible

La politique de poursuite des parquets (Circulaire des PG's) = priorité pour la poursuite des formes d'exploitation et fraude sociale les plus graves et pour la fraude organisée.

Exemple: une infraction qui concerne au minimum 3 TCN en séjour irrégulier

4. SANCTIES VOOR WERKGEVERS

PLUS

- Afschrikwekkende sancties
- effectieve veroordelingen met bijkomende sancties (verbeurdverklaring, wederrechtelijk vermogensvoordeel,...)

MINUS

- Tijdsverloop procedures (illegale exploitatievormen verplaatsen zich, nemen andere vorm aan, bankroet, nieuwe firma's ,...)
- die-hard overtreders (kosten-baten analyse = business model)
- Mensenhandel: criteria voor kwalificatie soms streng beoordeeld

4. SANCTIONS POUR EMPLOYEURS

PLUS

- Des sanctions à effet dissuasif
- Des condamnations sérieuses et effectives avec des sanctions accessoires (confiscation, patrimoine illégal obtenu de l' infraction,...)

MINUS

- Lenteur des procédures (les auteurs des actes délictueux suivent de nouvelles pistes après faillite frauduleuse, nouvelles sociétés écran etc.)
- Les die-hards font leur calcul coûts-profits et continuent leur modèle de business
- Traite: les critères de qualification sont parfois appliqués de façon très stricte

5. RECHTSBESCHERMING en GEVOLGEN VOOR TCN

1. Risico ILLEGAAL VERBLIJF (DVZ):
BGV , gesloten centrum, repatriëring,
“entry ban”
 - geen enkele regularisatie mogelijk
 - enkel loonrecuperatie (TSW)
2. Slachtoffer Mensenhandel (kan
tijdelijke verblijfsvergunning krijgen
en eventueel arbeidsvergunning)
3. Geldig verblijf maar illegaal werkend:
geen onmiddellijk effect op
verblijfsstatus (case by case)
4. Illegaal werkend (niet-Dimona): risico
op sanctionering van WN (indien PV
tegen WG)
5. Onbetaald loon kan gerecupereerd
worden (TSW) + hoofdelijke A van
aannemer

5. PROTECTION DES TCN et CONSEQUENCES

1. Risque du séjour illégal (Office des
Etrangers): ordre de quitter le
territoire, centre fermé, rapatriement,
“entry ban”
 - régularisation plus possible
 - seule récupération de salaire (CLS)
2. Victimes Traite (permis de séjour
temporaire, permis de travail)
3. Si séjour légal mais occupation illégale:
pas d’ effet immédiat sur le statut de
séjour (cas par cas)
4. Non-déclaré au DIMONA: risque de
sanction pour le travailleur (en cas de
PV contre l’employeur)
5. Salaire dû et impayé peut être
récupéré (CLS) + responsabilité
solidaire de l’entrepreneur pour le non-
paiement par son sous-entrepreneur

5. RECHTSBESCHERMING en GEVOLGEN VOOR TCN

- 6. WG's moeten sociale bijdragen betalen (+ TAX)**

- 6. WG kan opdraaien voor repatriëringskost en accommodatie + medische kosten**

5. PROTECTION DES TCN et CONSEQUENCES

- 6 employeur doit payer les cotisations sociales + Taxes**

- 7 L' employeur doit prendre en charge les frais de rapatriement , le lodgement et les frais médicaux**

5. RECHTSBESCHERMING en GEVOLGEN VOOR TCN

RECHTEN van TCN doen gelden

- Adviezen en steun door NGO' s (VB OR.c.a.)
- Officiële Klacht bij TSW :
COMPLAINTS.LabourInspection@employment.belgium.be (drempel!)
- Rechtsbijstand (Myria, vakbond) in procedure - Mensenhandel (3 gespecialiseerde centra Payoke, Pagasa Sürya) – ook als BP

5. PROTECTION DES TCN et CONSEQUENCES

(faire prévaloir) LES DROITS DES TCN

- Les avis et le soutien par les ONG (EX. O.R.c.a.)
- Plainte officielle au CLS:
COMPLAINTS.LabourInspection@employment.belgium.be (seuil et réticence)
- Assistance judiciaire (Myria, syndicat) au litige et constituer PC – Traite des êtres humains (centres Payoke, Pag-asa Sürya)

5. RECHTSBESCHERMING en GEVOLGEN VOOR TCN

RECHTEN van TCN

Probleem

- TCN niet bewust van hun rechten
- hoge drempel (zelden klacht – schrik gevolgen)
- bewijsproblemen (arbeidsrelatie)
- pro deo bijstand verstrengd
- Moeilijk procederen bij illegaal verblijf

LICHTPUNT: meer aandacht voor loonrecuperatie door inspectie ondanks regeringsprioriteit sanctionering model en plannen ter bestrijding van sociale fraude

CONCLUSIE: nog werk aan de winkel!

5. PROTECTION DES TCN et CONSEQUENCES

LES DROITS DES TCN

Obstacles

- TCN ne connaît pas ses droits
- Seuil important (plaintes = exceptionnel + peur des conséquences)
- Problèmes de preuve (existence de la relation de travail)
- Entrer en procédure, c'est difficile quand on est en séjour illégal

Positif: malgré les injonctions subies en vue de donner priorité à la lutte contre la fraude, le CLS attache plus d'importance à la récupération du salaire du TCN

CONCLUSION: le travail n'est pas fini!

BEDANKT VOOR UW AANDACHT

MERCI POUR VOTRE ATTENTION