

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 103.156 van 5 februari 2002
in de zaak A. 51.761/XII-337.**

In zake : Carl VAN DEN BOSCH,
wonende te HEIST-OP-DEN-BERG,
E. Woutersstraat 38, bus 5

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap.

D E R A A D V A N S T A T E, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Carl VAN DEN BOSCH op 18 mei 1993 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit van 3 februari 1993 van de Vlaamse regering tot wijziging van het koninklijk besluit van 27 juni 1974, “meer bepaald van artikel 2, § 2”;

Gezien de toelichtende memorie;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur H. VERHULST;

Gelet op de beschikking van 16 maart 1995 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 13 december 2001 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 22 januari 2002;

Gehoord het verslag van staatsraad G. VAN HAEGENDOREN;

Gehoord de opmerkingen van advocaat G. VERFAILLIE, die loco advocaat P. DEVERS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

Artikel 1 van het besluit van de Vlaamse regering van 3 februari 1993 tot wijziging van het koninklijk besluit van 27 juni 1974 waarbij op 1 april 1972 worden vastgesteld de schalen verbonden aan de ambten van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel en van het paramedisch personeel bij de rijksonderwijsinrichtingen, aan de ambten van de leden van de inspectiedienst belast met het toezicht op deze inrichtingen en aan de ambten van de leden van de inspectiedienst van het schriftelijk onderwijs en van het gesubsidieerd lager onderwijs en de schalen verbonden aan de graden van het personeel van de psycho-medisch-sociale centra van de Staat, vervangt de tabel van de weddeschalen gevoegd bij dit koninklijk besluit “van 1 november 1991 af”.

Artikel 2, § 2, van hetzelfde besluit van 3 februari 1993, de bepaling tot vernietiging waarvan het beroep strekt, bepaalt :

“Onverminderd de in artikel 1 vastgestelde weddeschalen, wordt met ingang van 1 november 1991 voor het bepalen van de uitgestelde bezoldiging, bedoeld in artikel 7, § 1, 3°, van het voormeld koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982, gewijzigd bij de koninklijke besluiten nr. 161 van 30 december 1982 en nr. 269 van 31 december 1983, de volgende formule toegepast :

$$\left[\frac{(jw' \times dp + 41.995 \times dp)}{300} \times OB \right] - \frac{(jw \times dp)}{360} \times OB$$

Paragraaf 3 van bovengenoemd artikel 2 luidt als volgt :

“§3. Voor de toepassing van de formules vermeld in §§ 1 en 2 dient verstaan te worden onder :

- jw : de jaarwedde à 100 %;
- jw : jw - F 45 995;
- OB : opdrachtbreuk, d.i. een breuk waarvan de teller een getal is dat gelijk is aan het aantal uren dat het betrokken personeelslid presteert in het ambt en waarvan de noemer een getal is dat gelijk is aan het minimumaantal uren vereist opdat hetzelfde ambt een ambt met volledige prestaties zou zijn;
- dp : aantal prestatiedagen, d.i. het aantal dagen dat het personeelslid tijdens de betrokken maand gefungeerd heeft;

- dk : aantal kalenderdagen van de maand, d.i. het aantal kalenderdagen dat de maand telt waarin de prestaties verstrekt werden”.

Verzoeker is tijdelijk leraar in een hoofdambt;

Overwegende dat verzoeker zijn tweede annulatiemiddel als volgt uiteenzet :

“Tweede middel : Schending van art. 7, § 1, 3° van het K.B. nr. 63 van 20 juli 1982 houdende wijziging van de bezoldigingsregels van toepassing op het onderwijzend en daarmee gelijkgesteld personeel van het onderwijs met volledig leerplan.

Door het bestreden artikel 2, § 2 wordt hogergenoemd art. 7, § 1, 3° geschonden, aangezien aan de term 'uitgestelde bezoldiging' een afwijkende interpretatie wordt gegeven, er wordt een verschillende berekeningswijze toegepast.

Het Besluit van de Executieve van 3 februari 1993 kan geen wettelijke bepaling van een hogere rang wijzigen en dient derhalve gedeeltelijk vernietigd te worden”;

Overwegende dat op het ogenblik van het bestreden besluit, het artikel 7, § 1, van het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982, zoals vervangen bij artikel 1 van het koninklijk besluit nr. 269 van 31 december 1983, stelde wat volgt :

“Art. 7, § 1. Voor de tijdelijke personeelsleden :

- 1° wordt het dagloon vastgesteld op 1/360ste van de wedde;
- 2° zijn betaalbaar, al de dagen gerekend van het begin tot het einde van het interim met inbegrip, voor zover ze in de duur van het interim opgenomen zijn, van de ontspanningsverloven, alsmede van de kerst- en paasvakantie; het totaal aantal van de aldus te betalen dagen mag voor een schooljaar nooit meer bedragen dan 300;
- 3° is bovendien betaalbaar tijdens de zomervakantie, een uitgestelde bezoldiging gelijk aan het produkt bekomen door de volgens 2° betaalde daglonen te vermenigvuldigen met 0,2.

De bepaling van 3° hierboven is niet van toepassing op de tijdelijke personeelsleden die niet de met de klasse van hun weddeschaal overeenstemmende leeftijd hebben bereikt uiterlijk op 31 augustus vóór de aanvang van het schooljaar;

- 4° zal de Koning de voorwaarden bepalen van het uitbetalen van de uitgestelde bezoldiging voor de personen die gedurende de zomervakantie andere beroepsinkomsten hebben”;

Overwegende dat het koninklijk besluit nr. 269 genomen is op grond van artikel 1, 1°, van de wet van 6 juli 1983 tot toekenning van bepaalde bijzondere machten aan de Koning; dat het bekrachtigd is bij artikel 7, 7°, van de wet van 6 december 1984; dat het krachtens artikel 3, § 3, van bovengenoemde wet van 6 juli 1983 niet gewijzigd kan worden dan door een wet; dat het orgaan dat dan voor

de Vlaamse Gemeenschap bevoegd is om een regeling als de bestredene in te voeren, derhalve de decreetgever is; dat die decreetgever weliswaar aan de Vlaamse regering de machtiging heeft verleend om de bepalingen van het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 te wijzigen of op te heffen, bij het artikel 98 van het decreet van 28 april 1993 betreffende het onderwijs IV; dat die bijzondere en noodzakelijke machtiging overeenkomstig het artikel 99 van hetzelfde decreet van 28 april 1993 echter eerst in werking is getreden vanaf 28 mei 1993, zodat de Vlaamse regering op het ogenblik van het uitvaardigen van het bestreden besluit daartoe nog niet bevoegd was; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt artikel 2, § 2, van het besluit van 3 februari 1993 van de Vlaamse regering tot wijziging van het koninklijk besluit van 27 juni 1974 waarbij op 1 april 1972 worden vastgesteld de schalen verbonden aan de ambten van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulp-personeel en van het paramedisch personeel bij de rijksonderwijsinrichtingen, aan de ambten van de leden van de inspectiedienst belast met het toezicht op deze inrichtingen en aan de ambten van de leden van de inspectiedienst van het schriftelijk onderwijs en van het gesubsidieerd lager onderwijs en de schalen verbonden aan de graden van het personeel van de psycho-medisch-sociale centra van de Staat.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 99,16 euro, komen ten laste van de Vlaamse Gemeenschap.

Artikel 3.

Dit arrest zal in het Belgisch Staatsblad worden bekend gemaakt op dezelfde wijze als de in artikel 1 vernietigde bepaling.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
vijf februari 2002, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	J. LUST,	staatsraad,
	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.