

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 8 juni 1999 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "betreffende de volledige terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan het rustpensioen voor personeelsleden van het onderwijs en van de psycho-medisch-sociale centra", heeft op 23 september 1999 het volgende advies gegeven :

RECHTSGROND

Het ontwerp vindt in zijn geheel genomen rechtsgrond in de decreetsartikelen, vermeld in de eerste vier leden van de aanhef.

Zulks geldt echter niet voor artikel 10 van het ontwerp, dat ertoe strekt bepaalde artikelen op te heffen van het koninklijk besluit nr. 297 van 31 maart 1984 betreffende de opdrachten, de wedden, de weddentoelagen en de verloven voor verminderde prestaties in het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra.

Rechtsgrond voor dat artikel 10 biedt artikel 46 van de wet van 1 augustus 1985 houdende fiscale en andere bepalingen. Overeenkomstig dat artikel 46 wordt immers, onder meer, het voormelde koninklijk besluit nr. 297 opgeheven "op een bij in Ministerraad overlegd koninklijk besluit door de Koning te bepalen datum". Aangezien de in dat koninklijk besluit geregelde aangelegenheid thans tot de bevoegdheid van de gemeenschappen behoort, is de Vlaamse regering bijgevolg krachtens die bepaling bevoegd om tot de in artikel 10 vervatte opheffing over te gaan.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene wetstechnische opmerking

De Raad van State merkt op dat krachtens artikel 141 van het decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding het opschrift van het

.../...

decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde psycho-medisch-sociale centra vervangen wordt door wat volgt : "Decreet betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding". Bij de inwerkingtreding van het voormelde artikel 141 (1) zullen in het besluit, dat uit het ontwerp zal voortvloeien, de verwijzingen naar "psycho-medisch-sociale centra" bijgevolg formeel moeten worden aangepast en vervangen door verwijzingen naar "centra voor leerlingenbegeleiding".

Van de bedoelde centra is in het ontwerp sprake in het tweede lid van de aanhef, in artikel 1, 2° en 4°, artikel 4, § 2, 2°, en artikel 8, § 1.

Aanhef

1. Rekening houdend met hetgeen hierboven met betrekking tot de rechtsgrond is opgemerkt, dient de aanhef te worden aangevuld met een eerste lid waarin wordt verwezen naar het voormelde artikel 46 van de wet van 1 augustus 1985.

2. Het zesde lid (dat het zevende lid moet worden) dient te worden vervolledigd met de datum van een tweede akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor begroting, gegeven op 25 mei 1999.

(1) zijnde op 1 september 2000.

.../...

Artikel 3

Men schrijve telkens "bij toepassing van" in plaats van "in toepassing van".

Artikel 6

De ontworpen regeling maakt, wat haar inwerking-treding betreft, onderscheid tussen personeelsleden bezoldigd op grond van, enerzijds, de weddenschalen 124, 141, 148, 150 (artikel 6, § 1, derde lid, 1°) en, anderzijds, de weddenschalen 179 en 198 (artikel 6, § 1, derde lid, 2°).

Volgens de gemachtigde van de regering is dit onderscheid tussen kleuteronderwijzers en onderwijzers aan de ene kant en directeurs aan de andere kant, louter het gevolg van budgettaire overwegingen.

Dat budgettair motief op zichzelf kan echter het gemaakte onderscheid niet verantwoorden. De Raad van State dient aldus op te merken dat de bedoelde bepaling op gespannen voet staat met het grondwettelijke beginsel van de gelijkheid en de niet-discriminatie.

Artikel 11

1. Dit artikel beoogt onder meer een regularisatieregeling vast te stellen en voorziet daartoe in bepalingen die terugwerken (de uitzonderingsbepalingen na 1° tot 4° in het eerste lid).

.../...

Volgens de gemachtigde van de regering beoogt de bepaling in 1° voor het basisonderwijs de voorwaarde inzake dienstjaren van dertig jaar naar twintig jaar terug te brengen met ingang van 1 januari 1997 en beogen de bepalingen in de punten 2° tot 4°, rekening te houden met nieuwe vormen van verlof met ingang van de datum waarop deze verloven zijn ingevoerd. Voor het overige zouden nog de voorwaarden van het voormelde koninklijk besluit nr. 297 moeten worden nageleefd.

Op die wijze komt de bedoelde regeling - niet formeel maar wel inhoudelijk - neer op een wijziging van de regeling vervat in het meervermelde koninklijk besluit nr. 297. Zoals is opgemerkt omtrent de rechtsgrond is de regering weliswaar gemachtigd om dat volmachtenbesluit op te heffen, maar niet om het te wijzigen. Zulks is uitsluitend zaak van de decreetgever.

2. Het tweede lid van artikel 11 bevat een overgangsbepaling en zou daarom beter in een afzonderlijk artikel worden opgenomen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	M. VAN DAMME,	staatsraden,
	J. SMETS,	
	E. WYMEERSCH,	assessoren van de
	A. SPRUYT,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. G. VAN HAEGENDOREN, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. W. PAS, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

D. VERBIEST