

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES 31.035/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 december 2001 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het koninklijk besluit van 27 oktober 1967 houdende vaststelling van de modaliteiten tot toepassing van de wet van 29 maart 1965 betreffende de terbeschikkingstelling van leden van het onderwijzend personeel ten behoeve van jeugdorganisaties", heeft op 25 januari 2001 het volgende advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe het in het opschrift vermelde koninklijk besluit van 27 oktober 1967 derwijze aan te passen dat de leeftijdsvereiste voor het ter beschikking stellen van leden van het onderwijzend personeel ten behoeve van jeugdorganisaties vervalt.

2. Rechtsgrond voor deze wijziging wordt inzonderheid geboden door artikel 3, 3°, van de wet van 29 maart 1965 betreffende de terbeschikkingstelling van leden van het onderwijzend personeel ten behoeve van jeugdorganisaties.

Voor het ontwerp kan echter ook een wettelijke grondslag worden gevonden, wat het personeel van het gemeenschapsonderwijs betreft, in artikel 77, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs, en, wat het personeel van het gesubsidieerd onderwijs betreft, in artikel 51, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding.

Naar voormelde bepalingen wordt derhalve terecht verwezen in de aanhef van het ontwerp.

.../...

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Het opschrift van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs is gewijzigd bij het decreet van 1 december 1998. In het derde lid van de aanhef schrijve men daarom :

"Gelet op het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding, inzonderheid op artikel 51, eerste lid;".

2. Rekening houdend met de meest recente wetgevingstechnische voorschriften, redigere men het tiende lid van de aanhef als volgt :

"Gelet op advies 31.035/1 van de Raad van State, gegeven op 25 januari 2001, met toepassing van artikel 84, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Artikel 2

De ontworpen regeling werkt terug tot 1 maart 2000. In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van

.../...

terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar kan worden geacht (1).

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel (2), voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

(1) De niet-terugwerking van de verordeningsbesluiten is een algemeen rechtsbeginsel, dat de individuele belangen en de rechtszekerheid waarborgt (Cass., 22 januari 1996, *A.P.T.*, 1996, 32, concl. adv.-gen. LECLERCQ; R.v.St., Landsbond van de onafhankelijke ziekenfondsen, nr. 72.043, 25 februari 1998).

(2) Meer bepaald rijst de vraag of elkeen de kans heeft gehad om zich vanaf 1 maart 2000 op de verruimde regeling te beroepen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	staatsraden,
	J. SMETS,	
	G. SCHRANS,	assessoren van de
	E. WYMEERSCH,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME