

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES 31.956/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 10 juli 2001 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "houdende diverse bepalingen met betrekking tot de personeelsleden van de centra voor leerlingenbegeleiding", heeft op 12 juli 2001 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt daarover in de adviesaanvraag het volgende gesteld :

"De dringende noodzakelijkheid kan als volgt - hoofdstukgewijs - worden gemotiveerd :

- Hoofdstuk I. Art. 190 van het Decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding bepaalt dat de personeelsleden van de MST-equipes die worden overgedragen aan een centrum voor leerlingenbegeleiding, tijdelijke personeelsleden zijn conform de bepalingen van de rechtspositiedecreten van 27 maart 1991. Ditzelfde artikel bepaalt evenwel dat deze personeelsleden kunnen worden vast benoemd op 1 januari 2001, indien de regering daartoe de voorwaarden bepaalt waaronder dienstanciënniteit van deze personeelsleden in aanmerking kan worden genomen. De uitvoering van deze bepaling door middel van voorliggend ontwerp van besluit is dringend noodzakelijk in functie van de rechtszekerheid zowel in hoofde van de centrubesturen, die aan het departement Onderwijs reeds talrijke dossiers inzake erkenning van vaste benoeming hebben voorgelegd, als in hoofde van de betrokken personeelsleden. Afhankelijk van de statutaire toestand van de personeelsleden gelden immers andere voorrangsregels en andere betalingsregels. De terugwerkende kracht van de betrokken bepalingen, die de rechten van de betrokken personeelsleden vrijwaart én ten goede komt, doet niets af van de urgentie van deze bepalingen, daar het ten zeerste wenselijk is dat betrokkenen onmiddellijk statutaire zekerheid hebben en doorlopend betaald kunnen worden als vast benoemden in toepassing van het decreet.

Het Hoofdstuk I aligneert daarenboven, in uitvoering van artikel 4, § 3 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschaps-

.../...

onderwijs en artikel 6, § 3 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding, de dienstanciënniteit van de in artikel 1 van het voorliggend ontwerp van besluit genoemde personeelsleden, en dit om een vergelijkbare en rechtvaardige inschakeling van de personeelsleden die onder verschillende rechtspositieregelingen ressorteren te bewerkstelligen. Om de grondwettelijk gewaarborgde gelijkheid tussen personeelsleden te vrijwaren, moeten deze aanpassingen zo spoedig mogelijk in de rechtsorde worden ingepast;

- Hoofdstuk 4. De regeling uitgetekend in Hoofdstuk 4 vrijwaart verworven rechten van overgedragen MST-personeelsleden inzake gedeeltelijke loopbaanonderbreking. Zonder deze bepaling zou de juridische waarde van een begonnen loopbaanonderbreking in het gedrang komen. De bepaling is dus dringend noodzakelijk om de continuïteit inzake gedeeltelijke loopbaanonderbrekingen te vrijwaren en om de verworven rechten van de betrokken personeelsleden niet teniet te doen;
- Hoofdstuk 5. In de huidige juridische constellatie is onduidelijk welke dienstanciënniteit medewerkers dienen aan te tonen om de weddenschaal 203 te bekomen. De remediëring van deze anomalie is dringend noodzakelijk om te voorkomen dat aan deze personeelsleden het recht op deze weddenschaal ontzegd wordt;
- Hoofdstuk 6. Om tegemoet te komen aan de objectief vaststelbare en urgente nood aan CLB-artsen voorziet dit hoofdstuk in gunstige bepalingen inzake geldelijke anciënniteit. Zonder de zeer spoedige implementatie van deze bepaling zullen zich reële problemen inzake dit personeelscontingent voordoen;
- Hoofdstuk 7. Om het stappenplan inzake vereenvoudiging van de regelgeving ook voor de centra voor leerlingenbegeleiding effectief en tijdig te kunnen verwezenlijken, houdt voorliggend ontwerp

.../...

van besluit een sterke vereenvoudiging en rationalisatie van de bestaande bepalingen inzake verlofstelsels in. Zonder spoedige verwezenlijking van de bepalingen van Hoofdstuk 7 komt de haalbaarheid van voornoemd stappenplan in het gedrang".

De Raad van State, afdeling wetgeving, acht het nuttig om er in verband met de aangehaalde motivering op te wijzen dat deze naderhand op haar deugdelijkheid zal kunnen worden getoetst door zowel de Raad van State, afdeling administratie, als de hoven en de rechtbanken.

*

* *

Gelet op het verzoek om spoedbehandeling heeft de Raad van State zijn onderzoek in hoofdzaak beperkt tot het onderzoek van de rechtsgrond, van de bevoegdheid van de steller van de handeling alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. In het om advies voorgelegde ontwerp van besluit zijn een aantal bepalingen met betrekking tot het personeel van de centra voor leerlingenbegeleiding samengebracht. Ze zijn in hoofdstukken gegroepeerd volgens hun voorwerp.

Het is de bedoeling aan de ontworpen regelingen terugwerkende kracht te verlenen tot 1 september 2000, of,

.../...

wat de bepalingen van hoofdstuk III betreft, tot 1 januari 2000.

2. Naast de in de aanhef reeds vermelde rechtspositiebepalingen die rechtsgrond bieden voor een aantal artikelen van het ontwerp, moet ook melding worden gemaakt van artikel 77, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs, van 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 (rechtsgrond voor de artikelen 9, 16, 19 en 20 van het ontwerp) en van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen (mede rechtsgrond voor de artikelen 21, 22 en 23 van het ontwerp).

Wat de artikelen 10 tot 15 van het ontwerp betreft, heeft de gemachtigde van de regering verklaard dat daarvoor rechtsgrond zal worden geboden door artikel IX.2 van het op 10 juli 2001 door het Vlaams Parlement aangenomen decreet betreffende het onderwijs XIII-Mozaïek, dat de Vlaamse regering machtigt om voor de verschillende ambten in het onderwijs de salarisschaal te bepalen.

.../...

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Wat de vermelding van de rechtsgrond in de aanhef van het ontwerp betreft dienen, gelet op wat hiervoor is opgemerkt, volgende wijzigingen te worden doorgevoerd :

- in een nieuw eerste lid moet worden verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen;
- in het lid waarin naar het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs wordt verwezen, moet de vermelding van artikel 77, eerste lid, worden toegevoegd;
- in het lid waarin naar het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs wordt verwezen, moet de vermelding van artikel 51, eerste lid, worden toegevoegd;
- na de verwijzing naar het CLB-decreet van 1 december 1998, dient een nieuw lid te worden ingevoegd waarin wordt verwezen naar het decreet betreffende het onderwijs XIII-Mozaïek, meer bepaald naar artikel IX.2.

2. In de aanhef van een besluit moeten ook worden aangehaald, alle besluiten die worden gewijzigd of opgeheven. De aanhef van het ontwerp zal op dit punt moeten worden herzien.

.../...

3. In de verschillende aanhefverwijzingen dienen alle uitdrukkelijke wijzigingen die nog van kracht zijn te worden vermeld die de aangehaalde decreten of besluiten, of de bepalingen ervan waarnaar specifiek verwezen wordt, hebben ondergaan.

4. Luidens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State dient, wanneer in de adviesaanvraag om een spoedeisend advies wordt verzocht, de in de aanvraag opgegeven motivering te worden overgenomen in de aanhef van de verordening. De motivering die in de aanhef van het voorliggende ontwerp wordt weergegeven, moet derhalve in overeenstemming worden gebracht met de motivering die voorkomt in de adviesaanvraag.

Artikel 11

Volgens de gemachtigde van de Vlaamse regering dienen de woorden "van hetzelfde besluit" in artikel 11 van het ontwerp te worden vervangen door de woorden "van het koninklijk besluit van 15 april 1958 houdende bezoldigingsregeling van het onderwijzend, wetenschappelijk en daarmee gelijkgesteld personeel van het Ministerie van Openbaar Onderwijs".

.../...

Artikel 23

Artikel 23, 7°, van het ontwerp beoogt onder meer de opheffing van artikel 13 van het koninklijk besluit van 19 mei 1981 betreffende de vakantie- en verlofregeling van het stagedoend en vastbenoemd technisch personeel van de Rijks-psycho-medisch-sociale centra, de Rijksvormings-instituten en de inspectiediensten. Die bepaling is echter reeds opgeheven bij artikel 7, 4°, van het besluit van de Vlaamse regering van 9 november 1994 betreffende het opvangverlof voor de personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra met het oog op adoptie en pleegvoogdij. Dat artikel moet derhalve worden geschrapt uit de lijst met op te heffen artikelen.

Artikel 24

De ontworpen regeling werkt terug tot 1 september 2000, behoudens de bepalingen van hoofdstuk III die uitwerking hebben met ingang van 1 januari 2000. In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar kan worden geacht.

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, 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.

De kamer was samengesteld uit

de Heren M. VAN DAMME, kamervoorzitter,

J. BAERT,
J. SMETS, staatsraden,

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