

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 33.957/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 25 juli 2002 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 besluit van de Vlaamse regering van 13 november 1991 tot vaststelling van de voorwaarden voor het oprichten van betrekkingen in de ambten van technisch adviseur en technisch adviseur-coördinator in het voltijds secundair onderwijs", heeft op 3 oktober 2002 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe het besluit van de Vlaamse regering van 13 november 1991 tot vaststelling van de voorwaarden voor het oprichten van betrekkingen in de ambten van technisch adviseur en technisch adviseur-coördinator in het voltijds secundair onderwijs, te wijzigen. Die wijziging moet het mogelijk maken met terugwerkende kracht tot 1 september 1998⁽¹⁾ het ambt van technisch adviseur-coördinator op te delen in twee halve betrekkingen.

RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

In de aanhef van het ontwerp wordt als rechtsgrond aangemerkt, eensdeels, artikel 26, § 2, van de wetten op het technisch onderwijs, gecoördineerd op 30 april 1957 en, anderdeels, artikel 27, § 1, vijfde lid, van de wet van 29 mei 1959 tot wijziging van sommige bepalingen van de onderwijswetgeving (hierna : schoolpactwet).

Artikel 26 van de gecoördineerde wetten op het technisch onderwijs is met ingang van 1 september 1999 opgeheven bij artikel 68, 2°, van het decreet van 2 maart 1999 tot regeling van een aantal aangelegenheden van het volwassenenonderwijs.

Artikel 27, § 1, vijfde lid, van de schoolpactwet, dat handelt over de weddetoelagen van het personeel van het gesubsidieerd onderwijs, luidt :

"De te subsidiëren prestaties worden vastgelegd overeenkomstig de normen die voor hetzelfde onderwijsniveau en hetzelfde onderwijstype in het Rijksonderwijs gelden".

⁽¹⁾ De gemachtigde van de regering heeft dit als volgt toegelicht : "Wat de retroactieve inwerkingtreding betreft, is de situatie zo dat op 1 september 1998 de begrippen technisch adviseur-coördinator en technisch adviseur de begrippen werkplaatsleider en werkmeester hebben vervangen (zie decreet 14 juli 1998, art. 85). Enkele scholen hebben ten onrechte hieruit geconcludeerd dat het principe van de opdeelbaarheid van een betrekking nu ook voor technisch adviseur-coördinator mogelijk werd, naar analogie met de technisch adviseur. Het zijn deze enkele gevallen die men wenst te regulariseren".

Op zichzelf beschouwd biedt deze bepaling geen voldoende rechtsgrond voor de regeling in ontwerp, al was het maar omdat het toepassingsgebied ervan verder strekt dan het gesubsidieerd onderwijs.

Hierover ondervraagd door het bevoegde lid van het auditoraat, heeft de gemachtigde van de Vlaamse regering volgende reactie gegeven :

"Het bewuste artikel 26 van de gecoördineerde wetten op het technisch onderwijs van 30 april 1957 is inderdaad opgeheven door het decreet op het volwassenenonderwijs van 2 maart 1999. Dit had niet mogen gebeuren voor het secundair onderwijs en via het komend onderwijsdecreet XIV of het daaropvolgend decreet XV zal worden getracht dit recht te zetten. In de feiten impliceert dit wel dat er voor de regelgeving op de ambten van technisch adviseur en technisch adviseur coördinator geen wettelijke basis is, tenzij de vermelding in het decreet van 14 juli 1998 op het secundair onderwijs dat voorziet in de omzetting naar bedoelde benamingen van de oude benamingen werkmeester en werkplaatsleider. Anderzijds worden in quasi alle technische en beroepssecundaire scholen deze betrekkingen georganiseerd via financiering of subsidiëring door de overheid. Deze situatie kan niet herroepen worden. We menen dat de retroactieve inwerkingtreding vanaf 1 september 1998 van het voorliggend ontwerpbesluit voor een stuk het probleem van de ontbrekende rechtsgrond ontwijkt aangezien de opheffing van artikel 26 van het KB van 30 april 1957 pas ingaat op 1 september 1999".

Een bepaling die is opgeheven, kan echter geen rechtsgrond meer bieden, ook niet voor het uitvaardigen van een regeling die slechts gelding heeft voor een periode die eindigt vóór het ogenblik van de opheffing.

Conclusie is derhalve dat de regeling pas kan worden vastgesteld na een tussenkomst van de decreetgever.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
	G. SCHRANS, A. SPRUYT,	assessoren van de 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, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME