

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 35.978/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 9 oktober 2003 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van bijzonder decreet "betreffende de participatie in het hoger onderwijs en de integratie van bepaalde afdelingen van het hoger onderwijs voor sociale promotie in de hogescholen", heeft op 30 oktober 2003 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich in hoofdzaak beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

Het om advies voorgelegde voorontwerp strekt ertoe een aantal bijzondere onderwijsdecreten te wijzigen met het oog op de participatie in het hoger onderwijs (hoofdstuk II) en de integratie van bepaalde afdelingen van het hoger onderwijs voor sociale promotie in de hogescholen (hoofdstuk III). Dit ontwerp van bijzonder decreet vormt één geheel met het voorontwerp van decreet "betreffende de rechtspositieregeling van de student, de participatie in het hoger onderwijs en de begeleiding van de herstructurering van het hoger onderwijs in Vlaanderen", waarover de Raad van State heden advies 35.979/1 geeft.

ALGEMENE OPMERKING

In het advies 34.996/1 van 4 maart 2003 over een voorstel van bijzonder decreet "houdende deelname van gemeenschapsinstellingen aan de associaties in het hoger onderwijs" heeft de Raad van State, afdeling wetgeving, gelet op de omstandigheden, ingestemd met de techniek van clichering ⁽¹⁾.

⁽¹⁾ Parl. St., Vl. Parl., 2002-2003, nr. 1594/2, 7-8.

De inwerkingtreding van het bijzonder decreet van 4 april 2003 houdende de deelname van gemeenschapsinstellingen aan de associaties in het hoger onderwijs is luidens zijn artikel 9 gekoppeld aan de datum van inwerkingtreding van titel I, hoofdstuk VI (associaties), van het decreet van 4 april 2003 betreffende de herstructurering van het hoger onderwijs in Vlaanderen, namelijk 1 januari 2003. Aldus liet de bijzondere decreetgever geen ruimte aan de (gewone) decreetgever om de geclicheerde regeling nog te wijzigen.

In hoofdstuk II van het voorliggende ontwerp is dat anders ⁽²⁾. De bepalingen waarin de clichering is vervat (zie de artikelen 2, 3 en 4 van het ontwerp), treden luidens artikel 8, 1°, in werking « op de datum, bepaald voor de inwerkingtreding van Titel III, hoofdstuk 2 (lees: deel II, titel III, hoofdstuk 2,) van het decreet van ... » ⁽³⁾. Dat is, al naar het geval, met ingang van het academiejaar 2004-2005 en het academiejaar 2005-2006. Aldus wordt aan de (gewone) decreetgever de mogelijkheid gelaten om de op een moment in de toekomst geclicheerde bepalingen intussen nog te wijzigen. Dat is in strijd met artikel 24, § 2, van de Grondwet, vermits wat geclicheerd wordt aldus aan de beoordeling van de bijzondere wetgever kan ontsnappen.

Om dat probleem te vermijden, dient de redactie van de betrokken bepalingen te worden aangepast. Er zou telkens kunnen worden verwezen naar het bewuste artikel, niet « zoals dat gold op de dag van inwerkingtreding [van dit bijzonder decreet] » maar « zoals de tekst ervan is vastgesteld bij het decreet van ... (datum van het nog aan te nemen decreet toevoegen) ».

(2) De verwijzing in de artikelen 5 en 6 (« in het op de dag van inwerkingtreding van dit hoofdstuk geldende artikel ... ») vormen geen probleem aangezien de bepalingen van hoofdstuk III én de bepalingen waarnaar wordt verwezen, in werking treden op 1 oktober 2003 en de bijzondere wetgever dus de tekst van de bepalingen waarnaar hij verwijst, kent.

(3) Luidens artikel II.58, 2°, van het ontwerp 35.979/1 treedt hoofdstuk 2 als volgt in werking:
« a) de associaties, evenals de instellingen waaraan gedurende het academiejaar 2002-2003 geen studentenraad was verbonden, zijn onderworpen aan de bepalingen van hoofdstuk 2 met ingang van het academiejaar 2004-2005. Artikel II.30 treedt ten aanzien van deze instellingen in werking op 1 januari 2004, b) de instellingen, andere dan deze bedoeld onder a), zijn onderworpen aan de bepalingen van hoofdstuk 2 met ingang van het academiejaar 2005-2006. Artikel II.30 treedt ten aanzien van deze instellingen in werking op 1 januari 2005 ».

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

In artikel 2 van het ontwerp dient te worden geschreven:

- in de inleidende zin:

« artikel 16 van het bijzonder decreet van 26 juni 1991 » in plaats van « artikel 16, 6°, van het bijzonder decreet van 26 juni 1991 »;

- in 1°:

« vervangen door de woorden "door en onder de studentenraad" » in plaats van « vervangen door de woorden "de studentenraad" ».

Artikel 6

In artikel 6 van het ontwerp dient de verwijzing naar artikel 4 te worden gelezen als een verwijzing naar artikel 5.

Artikel 7

1. Terwijl in de artikelen 5 en 6 gewag wordt gemaakt van « overdragen » en « overdracht », wordt in artikel 7 de term « overname » gebruikt. Omwille van de eenduidigheid van de terminologie vervange men in artikel 7 die term door het woord « overdracht ».

2. Niet duidelijk is wat wordt bedoeld met de woorden « onverminderd de bepalingen van dit deel ».

Artikel 8

Artikel 8 van het ontwerp bepaalt de data van inwerkingtreding van de hoofdstukken II en III van het bijzonder decreet. Wat hoofdstuk III betreft, wordt bepaald dat het "in werking (treedt) op" (lees: uitwerking heeft met ingang van) 1 oktober 2003. In de memorie van toelichting worden echter geen redenen vermeld die de terugwerkende kracht van hoofdstuk III zouden kunnen verantwoorden, zodat de toelaatbaarheid van de retroactiviteit moeilijk kan worden beoordeeld. In ieder geval wordt de memorie van toelichting op dat punt best aangevuld.

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. R. AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME