

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 37.433/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 17 juni 2004 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 1 maart 2002 betreffende het experimenteel secundair onderwijs volgens een modulair stelsel", heeft op 1 juli 2004 het volgende advies gegeven:

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de Vlaamse regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp bevat een aantal wijzigingen aan de regeling voor het modulair beroepssecundair onderwijs, dat als experiment loopt vanaf het schooljaar 2000-2001 tot het schooljaar 2006-2007.

Het betreft een wijziging van het studiegebied "kleding" in "mode" (artikel 1 van het ontwerp), de mogelijkheid om een aantal uren "gedifferentieerde onderwijsactiviteiten" om te zetten in uren "basisvorming" (artikel 2 van het ontwerp), een wijziging wat betreft de vierde graad van het studiegebied personenzorg (verpleegkunde) (artikel 3 van het ontwerp), wijzigingen op het vlak van de studiegetuigschriften (artikelen 4 en 5 van het ontwerp) en de vervanging van de bijlagen 1 (opleidingsstructuur) en 5 (corpora) van het besluit van de Vlaamse regering van 1 maart 2002 betreffende het experimenteel secundair onderwijs volgens een modulair stelsel door nieuwe bijlagen (artikelen 6 en 7 van het ontwerp). Tenslotte regelt artikel 8 van het ontwerp de inwerkingtreding van het besluit.

2. De in de eerste drie leden van de aanhef vermelde bepalingen bieden een voldoende rechtsgrond voor het ontwerp. Het gaat om artikel 46, § 1, van het decreet van 31 juli 1990 betreffende het onderwijs-II, artikel 8 van het decreet van 14 juli 1998 houdende diverse maatregelen met betrekking tot het secundair onderwijs en tot wijziging

.../...

van het decreet van 25 februari 1997 betreffende het basisonderwijs, en hoofdstuk X van het decreet van 20 oktober 2000 betreffende het onderwijs XII-Ensor.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

De verwijzing naar het advies van de Raad van State, afdeling wetgeving, dient te worden geredigeerd als volgt:

"Gelet op advies 37.433/1 van de Raad van State, gegeven op 1 juli 2004, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;"

Artikelen 2 tot 7

1. In de inleidende zin van de artikelen 2 tot 7 dienen de woorden "van de Vlaamse regering van 1 maart 2002" telkens te worden geschrapt.

2. Volgens het legistieke gebruik dient de inleidende zin van artikel 3 te worden geredigeerd als volgt:

"In artikel 13*bis* van hetzelfde besluit, ingevoegd bij besluit van de Vlaamse regering van 12 september 2003, wordt § 1 vervangen door wat volgt:"

Artikel 8

Het ontworpen artikel 8 bepaalt dat het ontwerpbesluit in werking treedt met ingang van 1 september 2004 met een aantal uitzonderingen: artikel 1 heeft uitwerking met ingang van 1 september 2002; artikel 3 heeft uitwerking met ingang van 1 september 2003; het opleidingstraject verpleegkunde, behorend tot het studiegebied

.../...

personenzorg, zoals opgenomen in bijlage 1 bij het ontwerp-besluit, heeft uitwerking met ingang van 1 september 2003.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging 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 erdoor, 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.

Door de auditeur-verslaggever werd met betrekking tot de terugwerkende kracht van het ontwerp aan de gemachtigde om toelichting gevraagd. De gemachtigde van de regering antwoordde wat volgt:

"1. artikel 1 de wijziging van de benaming van het studiegebied kleding in mode per 1 september 2002 strekt er toe overeenstemming te bereiken met artikel III.13 van onderwijsdecreet XIV van 14 februari 2003;

2. artikel 3 dient samen gelezen met het opleidingstraject verpleegkunde inwerkingtreding 1 september 2003.

Ingevolge het besluit van de Vlaamse regering van 12 september 2003 tot wijziging van het besluit van 1 maart 2002, werd vanaf het schooljaar 2003-2004 een nieuw opleidingstraject verpleegkunde en een aangepast financieringssysteem ingevoerd. Van de 20 bestaande scholen met opleiding verpleegkunde, niveau vierde graad BSO (studiegebied personenzorg), zijn er 19 in het experiment modularisering gestapt. Al deze scholen hebben er, enkele maanden na de start van het lopend schooljaar, bij het departement eensgezind op aangedrongen om bedoeld nieuw traject + tellingsdata voor financiering, te herzien (inhoudelijk ging het vooral om de blijkbaar onrealistische opdeling van de module toegepaste verpleegkunde). Mevrouw de minister is op dat ogenblik, op advies van administratie en dienst voor beroepsopleiding, zonder uitstel aan de desiderata van de scholen tegemoet gekomen. Het voorliggend ontwerp geeft aan deze beslissing rechtskracht. Dit kan o.i. beschouwd worden als een maatregel noodzakelijk voor de goede werking van de diensten (voor onderwijsverstrekking)".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling wetgeving,
	W. GEURTS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

W. GEURTS

M. VAN DAMME