

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.919/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 17 juli 2006 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende bepaalde maatregelen voor het ondersteunend personeel in het buitengewoon secundair onderwijs", heeft op 8 augustus 2006 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 toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de te vervullen vormvereisten.

Daarnaast bevat dit advies ook een aantal opmerkingen over andere punten. Daaruit mag echter niet worden afgeleid dat de afdeling wetgeving binnen de haar toegemeten termijn een exhaustief onderzoek van het ontwerp heeft kunnen verrichten.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in de bestaande regelgeving om in het buitengewoon secundair onderwijs, vanaf het schooljaar 2006-2007, de categorieën administratief personeel en opvoedend hulp personeel om te vormen tot de categorie ondersteunend personeel.

De artikelen 2 tot 5 van het ontwerp wijzigen het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 betreffende de verdeling van betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage. De rechtsgrond hiervoor kan worden gevonden in artikel 82 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs (hierna: decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs), in artikel 56 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding (hierna: rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs) en in de bepalingen opgenomen in titel II, hoofdstuk II, van het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs-III.

.../...

De artikelen 6 tot 8 van het ontwerp wijzigen het besluit van de Vlaamse Regering van 25 oktober 2002 houdende maatregelen betreffende het prestatiestelsel, het jaarlijks vakantieverlof, sommige administratieve standen en de bezoldigingsregeling van het ondersteunend personeel tewerkgesteld in het gewoon voltijds secundair onderwijs. De rechtsgrond voor die wijzigingen kan worden gevonden in, enerzijds, de artikelen 3, 12°, 77, 80, 82 en 84 van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs, en anderzijds, de artikelen 5, 13°, 51, 54, 56 en 58 van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs.

De rechtsgrond voor de artikelen 9 tot 12 van het ontwerp - dit zijn de wijzigingen aan het besluit van de Vlaamse Regering van 24 januari 2003 tot vaststelling en indeling van de ambten in het buitengewoon onderwijs - kan worden gevonden in, enerzijds, artikel 3, 9°, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs, en anderzijds, artikel 5, 11°, van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs.

De artikelen 13 tot 18 van het ontwerp bevatten wijzigingen aan het besluit van de Vlaamse Regering van 14 maart 2003 betreffende de vastlegging van de prestaties van een ambt in het buitengewoon secundair onderwijs. Rechtsgrond hiervoor bieden, enerzijds, artikel 3, 12°, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en, anderzijds, artikel 5, 13°, van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs evenals, wat de bepaling van de bezoldigingsregeling betreft, hoofdstuk IX van het decreet van 13 juli 2001 betreffende het onderwijs-XIII-Mozaïek.

Tenslotte bieden artikel 100^{octies} van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en artikel 84^{octies} van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs bijkomende rechtsgrond voor de Vlaamse Regering om maatregelen te nemen ter uitvoering van de overgangsbepalingen inzake ondersteunend, administratief en opvoedend hulppersoneel.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het eerste lid van de aanhef verdient het aanbeveling te verwijzen naar artikel 80 in zijn geheel, en dient de vermelding "tweede lid" dienvolgens te worden geschrapt.
2. In het tweede lid van de aanhef verdient het insgelijks aanbeveling te verwijzen naar artikel 54 in zijn geheel, en dient de vermelding "eerste lid" te worden geschrapt.
3. In het eerste en het tweede lid van de aanhef moeten de woorden "en gewijzigd (bij) het decreet van ... 2006" worden weggelaten.
4. Gelet op hetgeen is opgemerkt in verband met de rechtsgrond verdient het aanbeveling *in fine* van het derde lid van de aanhef te preciseren "... inzonderheid op titel II, hoofdstuk II" en dient een vierde lid te worden toegevoegd dat verwijst naar hoofdstuk IX van het decreet van 13 juli 2001 betreffende het onderwijs-XIII-Mozaïek.
5. Uiteraard zullen de respectievelijke data en nummers van de protocollen en van dit advies in de desbetreffende aanhefbepalingen worden ingevuld.

Artikel 1

Artikel 1, dat het toepassingsgebied regelt van het ontwerp, is een onwerkzame en derhalve overbodige bepaling. Het ontworpen besluit is er immers toe beperkt vier andere besluiten van de Vlaamse Regering te wijzigen, zodat de toepassingsfeer van de thans ontworpen wijzigingsbepalingen zal voortvloeien uit hetgeen telkenmale als toepassingsgebied is geregeld in het eerste artikel van de desbetreffende te wijzigen besluiten.

Artikel 1 dient dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten, wat meebrengt dat de andere artikelen en de hoofdstukken vernummerd moeten worden.

Artikelen 6, 7 en 8

In de artikelen 6, 7 en 8 van het ontwerp dient men *in fine* de woorden "gewoon en buitengewoon secundair onderwijs" telkens te vervangen door "gewoon en buitengewoon".

Artikel 19

Artikel 19 van het ontwerp bepaalt dat het besluit in werking treedt op 1 september 2006, met uitzondering van artikel 18 dat uitwerking heeft met ingang van 1 september 2001 en artikel 14 dat uitwerking heeft met ingang van 1 september 2002.

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.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BOVIN, G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraden,
	M. RIGAUX, M. TISON,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

M. VAN DAMME