

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.265/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 6 februari 2007 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 het jaarlijkse vakantieverlof van de personeelsleden, tewerkgesteld in de kinderdagverblijven van het gemeenschapsonderwijs in het tweetalige hoofdstedelijke gebied Brussel", heeft op 22 februari 2007 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering stelt de vakantieregeling vast van de personeelsleden tewerkgesteld in de kinderdagverblijven van het gemeenschapsonderwijs in het tweetalige hoofdstedelijke gebied Brussel (lees: het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad). Die regeling is thans opgenomen in artikel X.27 van het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV. Het laatste lid van artikel X.27 machtigt de Vlaamse regering evenwel om die (decretale) vakantieregeling te wijzigen. Die bepaling vormt meteen ook de rechtsgrond voor het ontwerp.

2. Aangezien de ontworpen vakantieregeling, in overeenstemming met de wil van de decreetgever ⁽¹⁾, aansluit bij de vakantieregeling van toepassing op het meesters-, vak- en dienstpersoneel van het gemeenschapsonderwijs ⁽²⁾, kan zij, onder voorbehoud van hetgeen hierna wordt opgemerkt, worden ingepast in de in voornoemde bepaling aan de Vlaamse Regering verleende machtiging.

3. Artikel 3, § 9, van het ontwerp bepaalt dat het jaarlijkse vakantieverlof wordt vergoed. Aangezien dat aspect van het verlof thans niet wordt geregeld in de vakantieregeling opgenomen in voornoemd artikel X.27 van het decreet van 14 februari 2003, kan de Vlaamse Regering, op grond van de haar in dat artikel verleende machtiging, niet worden geacht bevoegd te zijn om een regeling betreffende dat aspect van het verlof aan te nemen. De bepaling opgenomen in artikel 3, § 9, dient bijgevolg uit het ontwerp te worden weggelaten.

4. Aangezien artikel X.27 van het decreet van 14 februari 2003 de Vlaamse Regering uitdrukkelijk machtigt om de in dat artikel opgenomen vakantieregeling te wijzigen, dient uit formeel-wetgevingstechnisch oogpunt het ontwerp de vorm aan te

⁽¹⁾ *Parl. St.* Vl. Parl., 2002-2003, nr. 1355/1, 92.

⁽²⁾ Zie het besluit van de Vlaamse Regering van 12 september 2003 betreffende sommige bepalingen met betrekking tot het meesters-, vak- en dienstpersoneel in het Gemeenschapsonderwijs.

nemen van een besluit tot wijziging van de decretale regeling, in plaats van een autonome regeling bij besluit die, althans formeel, de huidige decretale regeling laat voortbestaan.

TERUGWERKENDE KRACHT

Luidens artikel 4 van het ontwerp heeft de ontworpen regeling uitwerking met ingang van 1 januari 2007, derhalve met terugwerkende kracht.

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 ontworpen regeling sluit niet uit dat sommige personeelsleden recht hebben op een kleiner aantal vakantiedagen dan op grond van de huidige regeling het geval is. Dit geldt met name voor de personeelsleden van 63 jaar. Doordat echter wordt voorzien in een overgangsregeling dienaangaande (artikel 3, § 1, van het ontwerp), waardoor deze personeelsleden hun verworven recht kunnen behouden, kan de terugwerkende kracht van de ontworpen regeling tot voornoemde datum worden gebillijkt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX, M. TISON,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME