

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.770/1
VAN 13 NOVEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 29 oktober 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 de procedure in beroep na een evaluatie met eindconclusie «onvoldoende» en betreffende de werking van het college van beroep", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Hoofdstuk *VIII*ter van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs (hierna: het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs) en hoofdstuk *V*ter van titel II van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding (hierna: het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs), bevatten een gelijklopende regeling van de evaluatie van de personeelsleden op wie een functiebeschrijving van toepassing is als bedoeld in hoofdstuk *VIII*bis resp. titel II, hoofdstuk *V*bis, van die decreten.

Die evaluatie vindt minstens plaats om de vier schooljaren en houdt rekening met de prestaties geleverd in het lopende schooljaar en de drie voorgaande schooljaren. De evaluatie kan leiden tot een evaluatieverslag met de eindconclusie "onvoldoende". Een of meer evaluaties "onvoldoende" leiden onder bepaalde voorwaarden tot het ontslag van het personeelslid.

De artikelen 73*undecies*, § 2, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en 47*undecies*, § 2, van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, bepalen dat na een evaluatie met als eindconclusie "onvoldoende" het personeelslid beroep kan aantekenen bij een "college van beroep inzake evaluaties".

Artikel 73*septiesdecies* van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en artikel 47*septiesdecies* van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, die *mutatis mutandis* gelijklopend zijn, voorzien in de oprichting van dit college van beroep en bepalen de bevoegdheden ervan. De Vlaamse Regering wordt in die artikelen gemachtigd om de nadere regelen te bepalen inzake de samenstelling en de uitoefening van het mandaat van de leden van het college van beroep en om de vergoedingen te bepalen waarop de voorzitter recht heeft (§ 3), de nadere regelen te bepalen inzake het secretariaat en de werkingskosten van het college (§ 4), en in het procedurereglement de nadere regelen te bepalen betreffende de beroepsprocedure en de werking van het college (§ 5).

.../...

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit regelt de samenstelling en de werking van het college van beroep inzake evaluatie en bepaalt de procedure in beroep voor dit college. Op die wijze wordt uitvoering gegeven aan de hiervoor vermelde bepalingen van de artikelen 73*septiesdecies* en 47*septiesdecies* van respectievelijk het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs. Die bepalingen vormen meteen ook de rechtsgrond voor de ontworpen regeling.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het eerste en het tweede lid van de aanhef kan de verwijzing naar de rechtsgrond nog nader worden gespecificeerd, door te verwijzen naar respectievelijk artikel 73*septiesdecies* en 47*septiesdecies* van de erin bedoelde decreten van 27 maart 1991. De vermelding van de wetshistoriek kan dan beperkt blijven tot die artikelen.

Indien toch telkens naar het volledige hoofdstuk zou worden verwezen, dient in het tweede lid van de aanhef in elk geval te worden gerefereerd aan "titel II, hoofdstuk Vter", aangezien dat decreet van 27 maart 1991 is ingedeeld in titels.

2. In het derde lid van de aanhef schrijve men aan het einde "..., gegeven op 12 juli 2007;".

Artikel 1

Rekening houdende met de definitie van "raadsman" die voorkomt in artikel 3, 30/, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs, en in artikel 5, 19/, van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, dient artikel 1 van het ontwerp te worden geredigeerd als volgt:

.../...

"Voor de toepassing van dit besluit wordt verstaan onder raadsman: de personen bedoeld in artikel 3, 30/, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en in artikel 5, 19/, van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, alsook, wat de evaluator(en) betreft, een vertegenwoordiger van het gemeenschapsonderwijs of van de representatieve verenigingen van inrichtende machten".

Artikel 2

Aangezien het toepassingsgebied van de ontworpen regeling rechtstreeks voortvloeit uit artikel 73*septies* van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en artikel 47*septies* van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, is artikel 2 van het ontwerp overbodig en dient het te worden weggelaten.

Artikel 4

Uit de artikelen 3, § 3, en 4, § 1, vijfde lid, van het ontwerp moet worden afgeleid dat de leden van de kamers van het college van beroep worden aangewezen door het gemeenschapsonderwijs en de representatieve verenigingen van inrichtende machten, enerzijds, en de representatieve vakorganisaties, anderzijds, en bijgevolg niet worden benoemd door de Vlaamse Regering. Dit laatste is wel het geval voor de effectieve en de plaatsvervangende voorzitters van de kamers. Dit lijkt in overeenstemming met de decretale regeling, nu de artikelen 73*septiesdecies*, § 3, tweede lid, en 47*septiesdecies*, § 3, tweede lid, van respectievelijk het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, enkel ten aanzien van de voorzitter van het college van beroep uitdrukkelijk voorzien in een benoeming door de Vlaamse Regering. Het is dan echter niet juist in artikel 4, § 1, derde lid, 2/, van het ontwerp te gewagen van een "voordracht" van een lid door een organisatie. In die bepaling dient bijgevolg het woord "voorgedragen" te worden vervangen door het woord "aangewezen".

Artikel 7

1. In artikel 7, § 1, van het ontwerp kan in het eerste lid, laatste zin, het woord "fotokopie" beter worden vervangen door het woord "kopie", en dient in het vierde lid "op straffe van niet-ontvankelijkheid" te worden geschreven in plaats van "op straffe van nietigheid".

2. Artikel 73*undecies*, § 2, tweede lid, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs en artikel 47*undecies*, § 2, tweede lid, van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs bepalen dat als het personeelslid binnen de voorziene termijn geen beroep aantekent, de evaluatie met eindconclusie "onvoldoende" definitief is na het verstrijken van deze termijn. De bepaling van artikel 7, § 2, van het ontwerp is in dat opzicht overbodig en bovendien niet geheel in overeenstemming met die decretale bepalingen, aangezien het gevolg dat in artikel 7, § 2, aan het verstrijken van de termijn wordt gehecht, namelijk "geacht worden in te stemmen met het evaluatieverslag", niet voorkomt in die decretale bepalingen. Artikel 7, § 2, dient bijgevolg uit het ontwerp te worden weggelaten.

Artikel 14

Artikel 14 van het ontwerp bepaalt dat het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt uitwerking heeft met ingang van 1 september 2007.

Uit de aard zelf van de ontworpen regeling volgt dat deze in beginsel niet vatbaar is voor terugwerkende kracht. Uit de regeling opgenomen in de voornoemde decreten volgt bovendien dat de ontworpen regeling hoe dan ook eerst in de toekomst zal kunnen worden toegepast, hetgeen een terugwerkende kracht bijgevolg onnodig maakt. Om die redenen dient te worden afgezien van de terugwerkende kracht van de ontworpen regeling.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT, 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