KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.864/1
VAN 13 DECEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 28 november 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 "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 juni 1997 betreffende de opdracht van het personeel in het basisonderwijs", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET ONTWERP

Artikel 3 van het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe het - bij decreet bekrachtigde [1] - besluit van de Vlaamse Regering van 10 juni 1997 houdende de taken die niet in de functiebeschrijvingen van het personeel in het basisonderwijs kunnen worden opgenomen, op te heffen. De bepalingen van dat besluit worden geïntegreerd in het besluit van de Vlaamse Regering van 17 juni 1997 betreffende de opdracht van het personeel in het basisonderwijs (artikel 2 van het ontwerp). Tegelijk wordt het mogelijk gemaakt dat sommige personeelscategorieën toch een aantal van deze taken uitoefenen. De bedoeling is om aan de ontworpen regeling terugwerkende kracht te verlenen tot 31 augustus 2007 (artikel 4 van het ontwerp).

RECHTSGROND

In het eerste lid van de aanhef wordt als rechtsgrond verwezen naar de artikelen 157 tot 162 van het decreet van 25 februari 1997 betreffende het basisonderwijs. Die bepalingen zijn evenwel met ingang van 1 september 2007 opgeheven bij artikel II.2 van het decreet van 13 juli 2007 houdende dringende maatregelen met betrekking tot functiebeschrijving en evaluatie in het onderwijs. Gelet daarop kunnen die bepalingen het ontwerp niet meer tot rechtsgrond strekken.

De gemachtigde voert aan dat voormelde bepalingen het ontwerp tot rechtsgrond kunnen strekken, aangezien het ontwerp terugwerkt tot 31 augustus 2007, dit is tot de dag vóór de datum waarop voormelde bepalingen zijn opgeheven. Die stelling kan echter niet worden aanvaard: de rechtsgrondbiedende bepaling mag niet zijn opgeheven - of die opheffing mag niet in werking zijn getreden - op het moment dat het besluit wordt vastgesteld [2].

---

(1) Artikel 69 van het decreet van 15 juli 1997 betreffende het onderwijs VIII. Gelet op die bekrachtiging kan het betrokken besluit van de Vlaamse Regering in beginsel slechts bij decreet worden gewijzigd.

(2) C. Lambotte stelt dat de uitvoerende macht bevoegd dient te zijn op het moment waarop de verordening wordt uitgevaardigd (C. LAMBOTTE, *Technique législative et codification*, Brussel, E. Story-Scientia, 1988, 50).

Volgens de gemachtigde kan voor het ontwerp ook rechtsgrond worden gevonden respectievelijk in artikel 3, 12/, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs en artikel 5, 13/, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding. Deze bepalingen hebben echter betrekking op de omvang van de opdracht van het personeel en niet op het soort van taken dat al dan niet tot deze opdracht kan behoren.

De Raad van State, afdeling wetgeving, ziet ook geen andere bepalingen die het ontwerp tot rechtsgrond zouden kunnen strekken.

De conclusie is dat het ontwerp bij gebreke aan een voorafgaand optreden van de decreetgever, geen doorgang kan vinden. De afdeling wetgeving dient zich daarom te onthouden van een verder onderzoek van het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS M. VAN DAMME