

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.471/1
VAN 11 DECEMBER 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 17 november 2008 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 28 augustus 2000 houdende oprichting en samenstelling van de lokale comités voor de personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe de artikelen 4 en 7 te wijzigen van het besluit van de Vlaamse Regering van 28 augustus 2000 houdende oprichting en samenstelling van de lokale comités voor de personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs.

Aan artikel 4 van het besluit van 28 augustus 2000 wordt een tweede paragraaf toegevoegd waarbij de verplichting wordt opgelegd om voor de permanente ondersteuningscel, vermeld in artikel 89 van het decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding, een basiscomité op te richten (artikel 1 van het ontwerp).

De wijziging van artikel 7 van het besluit van 28 augustus 2000 strekt ertoe aan het tussencomité van de scholengroep ook de bevoegdheid te verlenen om te onderhandelen over de materies die tot de bevoegdheid van de scholengemeenschappen behoren (artikel 2).

Het is de bedoeling om aan de wijzigingen uitwerking te geven met ingang van 1 september 2008 (artikel 3).

BEVOEGDHEID

De bevoegdheid van de gemeenschappen - in dit geval de Vlaamse Gemeenschap - voor de geregelde aangelegenheid, volgt uit artikel 127, § 1, eerste lid, 2/, van de Grondwet.

Gelet op de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof ⁽¹⁾ dient, wat het onderwijs betreft, geen rekening gehouden te worden met het bevoegdheidsrechtelijk voorbehoud voor de federale overheid in artikel 87, § 5, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

⁽¹⁾ Grondwettelijk Hof, 23 februari 2005, nr. 44/2005, B.14.6; Grondwettelijk Hof, 20 oktober 2005, nr. 154/2005, B.4.3.

RECHTSGROND

In de aanhef van het ontwerpbesluit wordt als rechtsgrond verwezen naar artikel 10 van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel, de artikelen 125*novies* en 125*decies* van het decreet van 25 februari 1997 betreffende het basisonderwijs, en artikel 71 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.

Voor het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 10 van de wet van 19 december 1974, gewijzigd bij de wet van 19 juli 1983. Dat artikel luidt:

"§ 1. De Koning [lees in dit geval: de Vlaamse Regering] bepaalt volgens welke regelen overlegcomités worden opgericht voor diensten en groepen van diensten. Hij bepaalt de regelen inzake samenstelling en werkwijze van die comités.

§ 2. De Koning [lees in dit geval: de Vlaamse Regering] kan voor eenzelfde dienst of groep van diensten verscheidene overlegcomités oprichten die elk uitsluitend voor welbepaalde aangelegenheden bevoegd zijn, of de oprichting ervan voorschrijven".

De overige in de aanhef vermelde artikelen bieden evenwel geen rechtsgrond voor het ontwerp. De desbetreffende leden van de aanhef moeten dan ook worden geschrapt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, dienen de tweede, derde en vierde aanhefverwijzing te worden geschrapt.

2. In het vijfde lid van de aanhef (dat het tweede wordt) moet het opschrift van het besluit van 28 augustus 2000 correct worden weergegeven: "(besluit) houdende (niet:

.../...

de) oprichting en samenstelling van de lokale comités voor de personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs".

Artikel 3

De ontworpen regeling werkt terug tot 1 september 2008. 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 verkrege 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. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME