KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.563/1
VAN 18 JUNI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 30 april 2009 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 26 juni 2009, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de toekenning van een verlof voor het uitoefenen van een andere tewerkstelling voor sommige personeelsleden van de Centra voor Basiseducatie", heeft het volgende advies gegeven:

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de Vlaamse Regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*
* *

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe voor sommige personeelsleden van de Centra voor Basiseducatie te voorzien in een verlof voor het uitoefenen van een andere tewerkstelling.

2.1. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerpbesluit wordt als rechtsgrond verwezen naar artikel 128, § 1, van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs.

Artikel 128 van het decreet van 15 juni 2007 werd, met uitwerking vanaf 1 september 2008, vervangen door artikel IV.20 van het decreet van 4 juli 2008 betreffende het onderwijs XVIII. Bij artikel IV.36 van het decreet van 8 mei 2009

betreffende het onderwijs XIX [(1)] is artikel 128 van het decreet van 15 juni 2007 opnieuw vervangen, eveneens met uitwerking met ingang van 1 september 2008.

De nieuwe tekst luidt:

"§ 1. De Vlaamse Regering bepaalt voor de personeelsleden bedoeld in artikel 127, § 1, 1/, nadere bepalingen met betrekking tot de prestatieregeling, de vakantieregeling, de verlofregeling en de terugbetaling van de vervoerskosten van de woonplaats naar de plaats van tewerkstelling en terug.

In afwachting dat de Vlaamse Regering uitvoering geeft aan het eerste lid, blijven de bestaande bepalingen van toepassing die op de datum van de inwerkingtreding van dit decreet gelden.

§ 2. De Vlaamse Regering bepaalt voor de personeelsleden bedoeld in artikel 127, § 1, 1/, de geldelijke rechtspositie en de wijze waarop een aanvraag tot salarissubsidiëring plaatsvindt.

§ 3. De Vlaamse Regering bepaalt wanneer en onder welke voorwaarden een personeelslid, bedoeld in artikel 127, § 1, 1/, tijdens zijn afwezigheid kan vervangen worden".

2.2.1. Artikel 128, § 1, van het decreet van 15 juni 2007, zoals vervangen bij het decreet van 8 mei 2009, biedt rechtsgrond voor de meeste van de ontworpen regels.

2.2.2. In artikel 6 van het ontwerp wordt de geldelijke rechtspositie geregeld, zodat daarvoor als rechtsgrond zal moeten worden verwezen naar de tweede paragraaf van artikel 128 van het decreet van 15 juni 2007.

2.3. Vermits de rechtsgrond te vinden is in bepalingen van het decreet van 15 juni 2007, zoals gewijzigd bij het onderwijsdecreet XIX, zal dit besluit ten vroegste samen met het onderwijsdecreet XIX in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt mogen worden.

---

(1) Dit decreet is goedgekeurd door het Vlaams Parlement (*Parl. St.* Vl. Parl., 2008-09, nr. 2159/5) en bekrachtigd door de Vlaamse Regering, maar is op het moment dat dit advies wordt gegeven nog niet bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 10

Artikel 10 van het ontwerp luidt:

"De verloven toegekend voor het schooljaar 2008-2009 worden geacht in overeenstemming te zijn met de bepalingen van dit besluit".

Zoals de ontworpen bepaling is geredigeerd, wordt de indruk gewekt dat die beslissingen worden onttrokken aan de rechterlijke controle, wat niet de bedoeling blijkt te zijn. Het verdient daarom aanbeveling het betrokken artikel te schrappen. De toekenning van de verloven tijdens het schooljaar 2008-2009 wordt gedekt door de regeling te laten terugwerken tot 1 september 2008. Aangezien het om het toekennen van een voordeel gaat, lijkt de retroactiviteit geen probleem te stellen.

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	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES M. VAN DAMME