

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.569/1
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 "met betrekking tot de prestatieregeling en de jaarlijkse verlofdagen en feestdagen van de 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 om voor de personeelsleden van de Centra voor Basiseducatie de prestatieregeling (zie hoofdstuk II van het ontwerp) en de regeling in verband met de jaarlijkse verlofdagen en feestdagen (hoofdstuk III) vast te leggen.

2. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerpbesluit wordt als rechtsgrond verwezen naar de artikelen 128, §§ 1 en 2, en 128bis van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs.

.../...

De artikelen 128 en 128*bis* van het decreet van 15 juni 2007 werden, met uitwerking vanaf 1 september 2008, respectievelijk vervangen en ingevoegd 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⁾ zijn beide artikelen opnieuw vervangen, eveneens met uitwerking met ingang van 1 september 2008. De nieuwe tekst ervan luidt:

"Artikel 128.

§ 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.

Artikel 128*bis*.

De Vlaamse Regering legt vast welke bepalingen die van toepassing zijn op de personeelsleden vermeld in artikel 127, § 1, 1/, ook gelden voor de personeelsleden vermeld in artikel 127, § 1, 2/ en 3/".

De artikelen 128, § 1, eerste lid, en 128*bis* van het decreet van 15 juni 2007, zoals vervangen door het decreet van 8 mei 2009, bieden rechtsgrond voor de ontworpen regeling.

⁽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

Aanhef

Gelet op wat over de rechtsgrond voor het ontwerp is opgemerkt, dient de verwijzing naar artikel 128, § 2, van het decreet van 15 juni 2007 weggelaten te worden in het eerste lid van de aanhef.

Artikel 6

Zoals in artikel 9, eerste lid, zou ook in artikel 6 melding moeten worden gemaakt van het lokaal onderhandelingscomité (niet: "lokaal comité").

Artikel 12

Ter wille van de rechtszekerheid is het raadzaam om in artikel 12, § 1, eerste lid, eerste zin, te bepalen dat het personeelslid recht heeft om op grond van dwingende redenen per kalenderjaar tien dagen afwezig te zijn van het werk.

Artikel 14

Aan de ontworpen regeling wordt terugwerkende kracht verleend tot 1 januari 2009, met uitzondering van artikel 11, tweede lid, dat terugwerkt 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 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 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	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME