

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIES 46.904/1
VAN 7 JULI 2009VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 16 juni 2009 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 27 juni 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen en de bezoldigingsregeling in het gewoon basisonderwijs, tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 31 juli 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen en de bezoldiging in het buitengewoon onderwijs en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 december 2003 tot vaststelling van de bekwaamheidsbewijzen en de salarisschalen van de personeelsleden van de centra voor leerlingenbegeleiding", 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, met het oog op het schooljaar 2009-2010, drie besluiten aan te passen met betrekking tot bekwaamheidsbewijzen, salarisschalen en bezoldingsregeling in het gewoon basisonderwijs, het buitengewoon onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding.

2. Voor het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden in de in de aanhef vermelde decretale bepalingen, met dien verstande dat voor de artikelen 6 en 7 ook

.../...

rechtsgrond kan worden ontleend aan de artikelen 48, § 1, en 49, eerste lid, van het decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, dient na het eerste lid van de aanhef een verwijzing te worden ingevoegd naar de artikelen 48, § 1, en 49, eerste lid, van het decreet van 1 december 1998.

2. In de derde aanhefverwijzing (dat het vierde lid wordt) dient melding te worden gemaakt van de wijziging bij het decreet van 15 juni 2007 (betreffende het volwassenenonderwijs) van artikel X.40 van het onderwijsdecreet XIV.

Ook het in het tweede lid - dat het derde wordt - vermelde artikel IX.2, § 2, van het onderwijsdecreet XIII is intussen gewijzigd bij het decreet van 30 april 2009 betreffende het secundair na secundair onderwijs en het hoger beroepsonderwijs ¹. Die wijziging dient eveneens te worden vermeld.

Artikel 4

Hoewel het ontwerp luidens zijn artikel 8 in werking treedt op 1 september 2009, volgt uit het ontworpen artikel 19bis van het besluit van 31 juli 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen en de bezoldigingsregeling in het gewoon basisonderwijs, dat bepaalde wijzigingen retroactief uitwerking zullen krijgen, namelijk

¹Dat decreet is goedgekeurd door het Vlaams Parlement (*Parl. St.* VI. Parl., 2008-09, nr. 2157/5) en bekrachtigd door de Vlaamse Regering, maar is op het moment dat dit advies wordt gegeven nog niet bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad. De wijziging treedt in werking op 1 september 2009: zie daarvoor de artikelen 158 en 165 van het decreet van 30 april 2009.

met ingang van 1 september 2002, "met de beperking evenwel dat daaruit tijdens de periode van 1 september 2002 tot en met 31 augustus 2009 geen gevolgen kunnen voortvloeien voor de personeelsleden en de inrichtende machten met betrekking tot de bezoldiging en de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie en de wedertewerkstellingen". 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, L. DENYS,	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