KONINKRIJK BELGIË
---

ADVIES 47.026/1/V
VAN 22 JULI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE
---

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 10 juli 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 "betreffende de individuele concordantie naar het vak podiumtechniek in de studierichting podiumtechnieken van de derde graad van het technisch secundair onderwijs, en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 1989 tot vaststelling van de algemene vakken, de kunstvakken, de technische vakken en de praktische vakken in de instellingen voor voltijds secundair onderwijs en in de instellingen voor voltijds secundair onderwijs die als centra voor deeltijds beroepssecundair onderwijs fungeren, georganiseerd of gesubsidieerd door de Vlaamse Gemeenschap, met uitzondering van de instellingen voor buitengewoon secundair onderwijs, tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 14 juni 1989 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen, het prestatiestelsel en de bezoldigingsregeling in het secundair onderwijs en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 26 september 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen en de bezoldigingregeling van de leermeesters godsdienst en de godsdienstleraars", heeft het volgende advies gegeven:

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 beperkt tot 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 VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt er in de eerste plaats toe om volgende twee besluiten te actualiseren:

- het besluit van de Vlaamse Regering van 14 juni 1989 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen, het prestatiestelsel en de bezoldigingsregeling in het secundair onderwijs (zie de artikelen 7 tot 16 van het ontwerp);

- het besluit van de Vlaamse Regering van 26 september 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen en de bezoldigingsregeling van de leermeesters godsdienst en de godsdienstleraars (artikelen 17 tot 25).

Daarnaast bevat het ontwerp bepalingen met betrekking tot de individuele concordantie naar het vak podiumtechniek in de studierichting podiumtechnieken van de derde graad van het technisch secundair onderwijs (artikelen 1 tot 5; zie ook artikel 13 dat een overgangsregeling invoegt in het besluit van 14 juni 1989).

Het ontwerp strekt er eveneens toe het algemeen vak "maatschappelijke veiligheid" in het secundair onderwijs met ingang van 1 september 2009 te schrappen (artikel 6).

RECHTSGROND

1. In het eerste en tweede lid van de aanhef van het ontwerpbesluit wordt als rechtsgrond verwezen naar artikel 56*quater* van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs en artikel 74*quinquies* van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding.

Die bepalingen bieden rechtsgrond voor de bepalingen van het ontwerp in verband met de individuele concordantie, d.w.z. de artikelen 1 tot 5 en 13.

2. In het derde lid en vierde lid van de aanhef van het ontwerpbesluit wordt als rechtsgrond verwezen naar artikel IX.2, § 2, van het decreet van 13 juli 2001 betreffende het onderwijs-XIII-Mozaïek en de artikelen X.40 en X.42 van het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV.

Op grond van artikel IX.2, § 2, van het decreet van 13 juli 2001 bepaalt de Vlaamse Regering voor elk ambt de salarisschaal. De rechtsgrond voor de artikelen 7, 9, 14 tot 17, 21 tot 23 en 25 van het ontwerp, voor zover ze betrekking hebben op de salarisschalen, kan in die decreetsbepaling worden gevonden.

Krachtens artikel X.40 van het decreet van 14 februari 2003 bepaalt de Vlaamse Regering de bekwaamheidsbewijzen die toegang verlenen tot elk ambt en artikel X.42 van hetzelfde decreet machtigt de Vlaamse Regering voor een ambt naast vereiste ook voldoende geachte en andere bekwaamheidsbewijzen vast te leggen. De rechtsgrond voor de artikelen 7 tot 9, 12, 15 tot 20 en 23 tot 25 van het ontwerp, voor zover ze betrekking hebben op de vaststelling van bekwaamheidsbewijzen, kan worden gevonden in die decreetsbepalingen.

3. Artikel 6 van het ontwerp wijzigt artikel 2, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 1989 tot vaststelling van de algemene vakken, de kunstvakken, de technische vakken en de praktische vakken in de instellingen voor

voltijds secundair onderwijs en in de instellingen voor voltijds secundair onderwijs die als centra voor deeltijds beroepssecundair onderwijs fungeren, georganiseerd of gesubsidieerd door de Vlaamse Gemeenschap, met uitzondering van de instellingen voor buitengewoon secundair onderwijs. Met deze wijziging wordt het algemeen vak "maatschappelijke veiligheid" in het secundair onderwijs geschrapt dat, met ingang van 1 september 2009, werd ingevoegd door artikel 1 van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 januari 2009 tot wijziging van sommige besluiten van de Vlaamse Regering betreffende het voltijds secundair onderwijs. Artikel 6 van het ontwerp maakt aldus een wijziging ongedaan die nog niet in werking is getreden.

De rechtsgrond daarvoor dient te worden gezocht in artikel 55*bis* van het decreet van 31 juli 1990 betreffende het onderwijs-II. Dat artikel machtigt de Vlaamse Regering om de benamingen van de vakken vast te stellen en de indeling ervan in algemene vakken, kunstvakken, technische vakken en praktische vakken te bepalen.

4. Artikel 10 van het ontwerp wijzigt artikel 12, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 14 juni 1989, dat betrekking heeft op het minimale en maximale aantal lesuren vereist voor een ambt met volledige prestaties.

Voor die bepaling van het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden 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, die de Vlaamse Regering machtigen de prestatie-eenheid voor een bepaald ambt vast te stellen.

5. Artikel 11 van het ontwerp wijzigt artikel 13 van het besluit van de Vlaamse Regering van 14 juni 1989 dat de deler voor een ambt met onvolledige prestaties vaststelt.

Die deler is een onderdeel van de bezoldigingsregeling, nl. van de wijze waarop het salaris van het personeel wordt vastgesteld, zodat voor artikel 11 van het ontwerp rechtsgrond kan worden gevonden in de artikelen IX.3, eerste lid, en IX.9, tweede lid, van het decreet van 13 juli 2001.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, zullen de aanhefverwijzingen in verband met de rechtsgrond moeten worden aangevuld.

Artikel 3

Artikel 3 van het ontwerp bevat nadere regels voor de in artikel 2 bedoelde individuele concordantie van om het even welk vak in de studierichting podiumtechnieken van de derde graad van het technisch secundair onderwijs naar het nieuwe vak "podiumtechniek". De voorwaarde dat het moet gaan om personeelsleden die deze vakinhoud - zij het onder een andere vakbenaming - reeds onderwijzen, wordt echter niet vermeld, al is dit, op grond van de bij het ontwerp gevoegde nota aan de leden van de Vlaamse Regering, wel degelijk de bedoeling. Het ontwerp zou op dit punt moeten worden aangevuld teneinde het in overeenstemming te brengen met de bedoeling van de stellers.

Artikelen 15 en 26

Artikel 26 van het ontwerp bepaalt dat het besluit in werking treedt op 1 september 2009, met uitzondering van:

- de artikelen 18 en 21 die uitwerking hebben met ingang van 1 september 1996;

- artikel 24, 1/, dat uitwerking heeft met ingang van 1 september 2004;

- artikel 24, 2/, dat uitwerking heeft met ingang van 1 september 2008.

Daarnaast bevat artikel 15 van het ontwerp nog een verdoken terugwerkende kracht tot 1 september 2008: artikel 15 van het ontwerp, dat artikel 21*bis* van het besluit van de Vlaamse Regering van 14 juni 1989 vervangt, bepaalt dat de

bekwaamheidsbewijzen en salarisschalen, vermeld in bijlage I, in werking treden op 1 september 2009, met uitzondering van de bekwaamheidsbewijzen die voorafgegaan worden door code 1 en die uitwerking hebben met ingang van 1 september 2008.

Het is daarenboven lang niet zeker of de Vlaamse Regering nog vóór 1 september 2009 dit ontwerp zal kunnen aannemen (en bekendmaken). Indien dit niet het geval is, zullen alle bepalingen van het besluit terugwerken.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging 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 erdoor, 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 | J. BAERT, | staatsraad, voorzitter, |
| | D. MOONS,<br>W. VAN VAERENBERGH, | staatsraden, |
| | J. VELAERS, | assessor van de afdeling Wetgeving, |
| Mevrouw | A. BECKERS, | griffier. |

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

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS J. BAERT