KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.027/1/V
VAN 4 AUGUSTUS 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 bepaalde aspecten van de administratieve en geldelijke toestand van personeelsleden die opnieuw in actieve dienst treden of prestaties leveren die als overwerk of bijbetrekking worden beschouwd", 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 toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe aan elk personeelslid in het onderwijs een volwaardig en eerlijk loon voor geleverde prestaties te waarborgen en daarbij rekening te houden met de kwaliteit van het onderwijs. De ontworpen regeling maakt geen onderscheid tussen personeelsleden die uitsluitend binnen het onderwijs, dan wel tevens buiten het onderwijs zijn tewerkgesteld en streeft op dat punt naar een gelijkberechtiging.

Het ontwerp wordt te baat genomen om diverse cumulatieregels, die tot op heden vervat lagen in verscheidene koninklijke besluiten en besluiten van de Vlaamse Regering, te actualiseren, beter op elkaar af te stemmen en in eenzelfde besluit samen te voegen. Tevens beogen bepaalde van de in het ontwerp opgenomen maatregelen in te spelen op tekorten op de arbeidsmarkt.

2. De ontworpen regeling heeft een gediversifieerde rechtsgrond. Wat dat betreft, kan worden verwezen naar de eerste zes leden van de aanhef van het ontwerp, met dien verstande dat moet worden opgemerkt wat volgt.

2.1. De aanhef dient aan te vangen met een verwijzing naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen op grond waarvan de Vlaamse Regering over een algemene bevoegdheid tot uitvoering van de decreten beschikt. Op deze bijzondere wetsbepaling moet een beroep worden gedaan in samenhang met sommige decretale bepalingen waarvan in de aanhef van het ontwerp melding wordt

gemaakt zonder dat zij evenwel een uitdrukkelijke machtiging aan de Vlaamse Regering bevatten [1], of in samenhang met sommige andere rechtsgrond biedende bepalingen [2].

2.2. In het tweede en het derde lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd, wordt verkeerdelijk melding gemaakt van, respectievelijk, artikel 50, § 4, derde lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs, en artikel 42, § 4, derde lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding. De voornoemde decretale bepalingen bevatten immers geen derde lid. Zoals door de gemachtigde werd bevestigd is het evenwel de bedoeling om in het tweede lid van de aanhef te verwijzen naar artikel 50, § 1*bis* en § 4, eerste lid, van het betrokken decreet van 27 maart 1991, zoals die bepalingen werden toegevoegd, respectievelijk gewijzigd bij het decreet van 8 mei 2009 betreffende het onderwijs XIX [3], en om in het derde lid van de aanhef te verwijzen naar artikel 42, § 1*bis* en § 4, eerste lid, van het desbetreffende decreet van 27 maart 1991, zoals die bepalingen werden toegevoegd, respectievelijk gewijzigd bij het decreet van 8 mei 2009. Deze verwijzingen komen in de plaats van de verwijzingen naar, respectievelijk, artikel 50, § 4, derde lid, en artikel 42, § 4, derde lid, van de onderscheiden decreten van 27 maart 1991.

2.3. Aangezien de artikelen 25 en 26 van het ontwerp strekken tot het wijzigen van het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 houdende wijziging van de

---

(1) Dat is het geval voor artikel 50, § 4, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs, en artikel 42, § 4, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding. Deze bepalingen dienen alsnog in de aanhef van het ontwerp te worden ingeschreven (zie opmerking 2.2).

(2) Zo kan artikel 16 van het ontwerp, dat in een driejaarlijkse evaluatie van de bepalingen van hoofdstuk V voorziet, worden geacht rechtsgrond te vinden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, gelezen in samenhang met de bepalingen die het voornoemde hoofdstuk van het ontwerp tot rechtsgrond strekken.

(3) Het decreet van 8 mei 2009 is, op het ogenblik waarop de Raad van State dit advies uitbrengt, nog niet bekendgemaakt (*Parl. St.*, Vl. Parl., 2008-2009, nr. 2159/5).

bezoldigingsregels van toepassing op het onderwijzend en daarmee gelijkgesteld personeel van het onderwijs met volledig leerplan en van het onderwijs voor sociale promotie of met beperkt leerplan, dient de aanhef van het ontwerp tevens te worden aangevuld met een lid waarin wordt verwezen naar artikel 98, § 1, eerste streepje, van het decreet van 28 april 1993 betreffende het onderwijs IV, dat de Vlaamse Regering machtigt om het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 te wijzigen of op te heffen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

Uit het opschrift van het ontwerp valt niet af te leiden dat de ontworpen regeling betrekking heeft op personeel dat is tewerkgesteld in het onderwijs. Het verdient aanbeveling om het opschrift op dit punt aan te vullen.

Bepalend gedeelte

1. De nummering van de hoofdstukken van het ontwerp dient te worden herzien. Er zijn immers twee hoofdstukken VI [4].

2. Luidens artikel 29 van het ontwerp treedt artikel VIII.3 van het decreet (van 8 mei 2009) betreffende het onderwijs XIX op 1 september 2009 in werking. De datum van inwerkingtreding van de voornoemde decretale bepaling - zijnde 1 september 2009 - werd evenwel reeds vastgelegd door de decreetgever zelf in artikel VIII.63 van het decreet van 8 mei 2009.

Naar het zeggen van de gemachtigde is het niet de bedoeling om in artikel 29 van het ontwerp de inwerkingtreding te regelen van artikel VIII.3 van het

---

(4) In diverse bepalingen van het ontwerp wordt verwezen naar "de beperkingen vermeld in hoofdstuk VI". Deze verwijzing kan allicht worden behouden. Niettemin verdient het aanbeveling dat de stellers van het ontwerp de interne verwijzingen aan een bijkomend onderzoek onderwerpen, rekening houdend met de noodzakelijke aanpassing van de nummering van de hoofdstukken.

decreet van 8 mei 2009 - waarvoor de Vlaamse Regering trouwens niet over de vereiste rechtsgrond zou beschikken - maar wel om, zoals artikel VIII.3 van het decreet het de Vlaamse Regering opdraagt, de datum van opheffing te bepalen van artikel 77 van de wet van 24 december 1976 betreffende de budgettaire voorstellen 1976-1977. Artikel 29 van het ontwerp moet derhalve worden omgevormd tot een bepaling waarbij de datum van de opheffing van artikel 77 van de voornoemde wet van 24 december 1976, overeenkomstig artikel VIII.3, van het decreet van 8 mei 2009, wordt vastgesteld.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter, voorzitter,
	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. CLEMENT,	staatsraad,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS M. VAN DAMME