

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.758/1
VAN 11 FEBRUARI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 26 januari 2010 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel 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 1 september 2006 betreffende de ambtshalve concordantie en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 februari 2008 tot vaststelling en indeling van de ambten in de centra voor volwassenenonderwijs", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Zoals het opschrift ervan aangeeft, bevat het om advies voorgelegde ontwerp wijzigingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 1 september 2006 betreffende de ambtshalve concordantie en het besluit van de Vlaamse Regering van 15 februari 2008 tot vaststelling en indeling van de ambten in de Centra voor Volwassenenonderwijs.

2. De artikelen 56^{ter} van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs en 74^{quater} van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding, die in de eerste twee leden van de aanhef worden aangehaald, bieden rechtsgrond voor de bepalingen van hoofdstuk I van het ontwerp, d.w.z. voor de wijzigingen aan het besluit van 1 september 2006.

Voor de bepalingen van hoofdstuk II van het ontwerp, dit zijn de wijzigingen aan het besluit van 15 februari 2008, moet de rechtsgrond worden gezocht in artikel 129 van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs, dat de Vlaamse Regering machtigt de personeelscategorieën voor de Centra voor Volwassenenonderwijs te bepalen en deze in te delen in wervings-, selectie- en bevorderingsambten.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, zal in de aanhef ook een verwijzing moeten worden toegevoegd naar artikel 129 van het decreet van 15 juni 2007.

2. In het eerste lid van de aanhef zal melding dienen te worden gemaakt van alle wijzigingen die het betrokken artikel heeft ondergaan. Er zal dan ook moeten worden gerefereerd aan de decreten van 15 en 22 juni 2007.

3. Volgens de handleiding van de wetgevingstechniek is het niet zinvol om in de aanhef de artikelen, met eventuele vroegere wijzigingen, te vermelden van de regeling die wordt gewijzigd ¹. De wijzigingen die het besluit van 1 september 2006 heeft ondergaan, kunnen daarom beter worden geschrapd in het derde lid van de aanhef (dat het vierde lid zal worden).

Artikel 7

De artikelen 2, 3, 5 en 6 van de ontworpen regeling werken terug tot 1 september 2009. 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 ².

(1) *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 30, formule F 3-3, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

(2) Uit de uitleg van de gemachtigde blijkt dat het de bedoeling is om voor regelingen die sedert 1 september 2009 van kracht zijn, de ingangsdatum te verschuiven naar 1 september 2010. Het is daardoor mogelijk dat sedert 1 september 2009 toepassing is gemaakt van de nieuwe regels, die nu weer worden ingetrokken en dus geacht moeten worden niet te hebben bestaan. Aldus valt het niet uit te sluiten dat 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, M. TISON,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME