

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.588/1/V
VAN 7 SEPTEMBER 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 26 juli 2010 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 17 september 2010, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de organisatie van examencommissies door de Centra voor Volwassenenonderwijs", heeft het volgende advies gegeven:

1. 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 toespitst 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

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe de nadere regelen te bepalen met betrekking tot de organisatie van de examencommissies die bevoegd zijn om een getuigschrift uit te reiken waaruit blijkt dat een personeelslid van het onderwijs aan bepaalde taalkennisvereisten voldoet, en met betrekking tot de aanwijzing van de Centra voor Volwassenenonderwijs die zulk een examencommissie mogen inrichten. De inspectie wordt belast met het kwaliteitstoezicht op de organisatie van de examencommissie. De regeling heeft uitwerking met ingang van 1 september 2010.

3. Rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de decretale bepalingen waaraan wordt gerefereerd in het eerste tot het vierde lid van de aanhef van het ontwerp, zoals die werden ingevoegd of gewijzigd bij het decreet van 8 mei 2009 betreffende het onderwijs XIX of het decreet van 9 juli 2010 betreffende het onderwijs XX ¹.

(1) Zie evenwel het bevoegdheidsvoorbehoud dat de Raad van State, afdeling Wetgeving, telkens heeft geformuleerd met betrekking tot de voorontwerpen die hebben geleid tot die decreten, resp. in de adviezen 46.096/1 en 48.077/1 (*Parl. St.*, Vl. Parl., 2008-2009, nr. 2159/1, 313, en 2009-2010, nr. 526/1, 271-272). Dat bevoegdheidsvoorbehoud dient eveneens op het voorliggende ontwerpbesluit te worden betrokken.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

4. Artikel 4, § 3, van het ontwerp bepaalt dat, in afwijking van paragraaf 1, voor de periode 2010-2011 tot en met 2014-2015 een aanvraag uiterlijk op 30 april 2010 moet worden ingediend bij de bevoegde administratie.

Aangezien die datum in geen geval nog kan worden nageleefd en in beginsel retroactief geen nieuwe verplichtingen kunnen worden opgelegd, dient die datum te worden vervangen door een andere, in de toekomst gelegen datum, zodat in elk geval nog een aanvraag kan worden ingediend na de bekendmaking van het besluit in het Belgisch Staatsblad.

Artikel 7

5. Artikel 7, eerste lid, 2/, van het ontwerp bepaalt dat het bestuur van het centrum dat een examencommissie organiseert, die bevoegdheid verliest "bij ongunstig advies van de inspectie, in uitvoering van artikel 15". In tegenstelling tot de gevallen van verlies van bevoegdheid bedoeld in artikel 7, eerste lid, 3/, van het ontwerp, volgt na dit ongunstig advies van de inspectie geen beslissing meer van de Vlaamse minister, bevoegd voor het onderwijs (hierna: de minister). Het ongunstig advies van de inspectie is bijgevolg gelijk te stellen met een (impliciete) beslissing met betrekking tot het verlies van bevoegdheid. In de gevallen bedoeld in artikel 7, eerste lid, 3/, heeft het centrumbestuur bovendien, vooraleer de minister een beslissing neemt, het recht om een verweerschrift in te dienen en kan het door deze laatste worden gehoord. Ook gelden in die gevallen termijnen met betrekking tot het indienen van bedoeld verweerschrift en het nemen van een beslissing door de minister.

Er valt niet in te zien waarom in het geval bedoeld in artikel 7, eerste lid, 2/, niet in dezelfde waarborgen ten gunste van het betrokken centrumbestuur wordt voorzien als voor de gevallen bedoeld in hetzelfde artikel 7, eerste lid, 3/, te weten dat een uitdrukkelijke beslissing wordt genomen door de minister, die wordt voorafgegaan door

.../...

de mogelijkheid van verweer en gebonden is aan bepaalde termijnen. Naar het oordeel van de afdeling Wetgeving dient het geval van verlies van bevoegdheid bedoeld in artikel 7, eerste lid, 2/, van het ontwerp dan ook te worden opgenomen in de lijst van gevallen bedoeld in artikel 7, eerste lid, 3/, van het ontwerp, zodat ook voor dat geval dezelfde waarborgen gelden.

Artikel 17

6. Artikel 17 van het ontwerp bepaalt dat het besluit dat thans nog in ontwerpvorm voorligt, in werking treedt op (lees: uitwerking heeft met ingang van) 1 september 2010.

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 in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan deze worden gebillijkt.

Daargelaten de vraag of de ontworpen regeling in één van die gevallen kan worden ingepast, dient te worden vastgesteld dat de terugwerkende kracht ervan niet zinvol is, nu die regeling, gelet op het voorwerp ervan, enkel voor de toekomst gevolgen kan sorteren. Het besluit dient bijgevolg volgens de normale regels van inwerkingtreding van besluiten (de tiende dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad) in werking te treden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	E. BREWAEYS, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A. BECKERS

J. SMETS