KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.788/1
VAN 23 JUNI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 1 juni 2011 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 de regelgeving betreffende de bekwaamheidsbewijzen van de personeelsleden van de onderwijsinstellingen voor deeltijds kunstonderwijs", 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 het ontwerp, van de rechtsgrond, alsmede van de te vervullen vormvereisten.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe een actualisering door te voeren van de regeling inzake de bekwaamheidsbewijzen voor het personeel van het deeltijds kunstonderwijs, in de studierichtingen Beeldende Kunst, Muziek, Woordkunst en Dans. Daartoe beoogt het ontwerp twee besluiten van de Vlaamse Regering van 31 juli 1990[1] te wijzigen.

2. De bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op de vaststelling van de bekwaamheidsbewijzen vinden rechtsgrond in de artikelen X.40 en X.42 van het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV, die de Vlaamse Regering opdragen om voor elk ambt de bekwaamheidsbewijzen te bepalen.

Voor de wijzigingen die het ontwerp beoogt aan te brengen in de bijlage bij het besluit van de Vlaamse Regering van 31 juli 1990 betreffende de “Beeldende Kunst”, kan rechtsgrond worden gevonden in artikel IX.2, § 2, van het decreet van 13 juli 2001 betreffende het onderwijs-XIII-Mozaïek, dat de Vlaamse Regering onder meer opdraagt om voor elk ambt de salarisschalen vast te stellen.

[1] Het betreft, enerzijds, het besluit van 31 juli 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen, het prestatiestelsel en de bezoldigingsregeling van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel en van het opvoedend hulppersoneel van de onderwijsinstellingen voor deeltijds kunstonderwijs, studierichting “Beeldende kunst” en, anderzijds, het besluit van 31 juli 1990 betreffende de bekwaamheidsbewijzen, de salarisschalen, het prestatiestelsel en de bezoldigingsregeling van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel en van het opvoedend hulppersoneel van de onderwijsinstellingen voor deeltijds kunstonderwijs, studierichtingen “Muziek”, “Woordkunst” en “Dans”.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 7

In artikel 7 van het ontwerp wordt bepaald dat artikel 3 van het ontwerp uitwerking heeft met ingang van 1 september 2010, zij het “met de beperking (...) dat daaruit tijdens de periode van 1 september 2010 tot en met 31 augustus 2011 geen gevolgen kunnen voortvloeien voor de personeelsleden en de inrichtende machten met betrekking tot de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie en de wedertewerkstelling”.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar. Dat is het geval wanneer 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.

Artikel 3 van het ontwerp betreft een correctie met betrekking tot de bekwaamheidsbewijzen voor het kunstvak “Scenario”. De gemachtigde verwees in verband met de terugwerkende kracht van die bepaling naar het volgende uittreksel uit de nota aan de leden van de Vlaamse Regering (VR 2011 0804 DOC 0276):

> “Deze wijziging heeft uitwerking met ingang van 1 september 2010. De fout is ontdekt naar aanleiding van een aanstelling met ingang van die datum. Er zijn geen andere personeelsleden in hetzelfde geval. De terugwerkende kracht kent voordelen toe met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel en is in dit geval noodzakelijk voor de goede werking van de diensten, namelijk de aanstelling en de correcte bezoldiging van het personeel, en tast in beginsel geen verkregen rechten aan. Het artikel bepaalt ook uitdrukkelijk dat de retroactiviteit zonder gevolgen blijft wat terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, reaffectatie en wedertewerkstelling betreft”.

Gelet op deze toelichting kan de retroactiviteit die aan artikel 3 van het ontwerp wordt gegeven als toelaatbaar worden beschouwd.

Bijlagen

In de artikelen 3 en 4 van het ontwerp wordt verwezen naar respectievelijk de bijlagen I en II van het ontwerp. De betrokken bijlagen dienen derhalve te worden voorafgegaan door de vermelding “Bijlage I” of “Bijlage II”. Aan het einde van elk van deze bijlagen dient de gebruikelijke formule “Gezien om te worden gevoegd bij het besluit van de Vlaamse Regering van ... (datum en opschrift van het ontworpen besluit)” te worden vermeld. Tevens moet elke bijlage worden ondertekend door de leden van de Vlaamse Regering die ook het ontwerp van besluit hebben ondertekend waarbij de betrokken bijlagen zijn gevoegd[2].

---

[2] Zie *Beginselen van de Wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, nr. 172, F 4-8-2, te raadplegen op www.raadvanstate.be. Zie ook *Omzendbrief betreffende de wetgevingstechniek* VR 2009/4 van 17 juli 2009, nrs. 264 en 267.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. TISON, L. DENYS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

A. BECKERS M. VAN DAMME