

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.862/1
VAN 9 FEBRUARI 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 20 januari 2012 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 hoofdstukken *Vbis* en *Vter* van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 betreffende de organisatie van het opleidingsaanbod in het volwassenenonderwijs’, heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe de hoofdstukken *Vbis* en *Vter* van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 ‘betreffende de organisatie van het opleidingsaanbod in het volwassenenonderwijs’ te wijzigen. Met de ontworpen wijzigingen wordt de procedure van aanvraag voor, respectievelijk, het toekennen van onderwijsbevoegdheid aan de besturen van Centra voor Volwassenenonderwijs en het aanwenden van leraarsuren en ambten opgericht met puntenenveloppe in bijkomende vestigingsplaatsen aangepast.

De ontworpen regeling kan worden geacht rechtsgrond te vinden in de artikelen 64, § 1, tweede lid, en 68, § 2, tweede lid, van het decreet van 15 juni 2007 ‘betreffende het volwassenenonderwijs’. Die bepalingen dragen de Vlaamse Regering op om de aanvraagprocedure voor respectievelijk het toekennen van onderwijsbevoegdheid aan de besturen van de Centra voor Volwassenenonderwijs en voor het aanwenden van leraarsuren en ambten opgericht met de puntenenveloppe in bijkomende vestigingsplaatsen, te bepalen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

2. In het eerste lid van de aanhef volstaat het om enkel de nog van kracht zijnde wijzigende teksten te vermelden. Aangezien de artikelen 64 en 68 van het decreet van 15 juni 2007 werden vervangen bij het decreet van 23 december 2011 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2012 redigere men het eerste lid van de aanhef als volgt:

“Gelet op het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs, artikelen 64 en 68, vervangen bij het decreet van 23 december 2011;”.

Artikel 2

3. Artikel 2 van het ontwerp strekt ertoe artikel 11*octies* van het besluit van 19 juli 2007 op te heffen. Aangezien evenwel het voornoemde artikel 11*octies* deel uitmaakt van hoofdstuk *Vter* van het besluit van 19 juli 2007 en dat hoofdstuk in zijn geheel wordt vervangen, is het overbodig om nog in de opheffing van artikel 11*octies* te voorzien. Artikel 2 van het ontwerp moet derhalve worden geschrapt.

Artikel 3

4. In artikel 3 van het ontwerp – dat artikel 2 dient te worden – wordt bepaald dat het ontworpen besluit uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2012.

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.

In dat verband valt op te merken dat niet uit de adviesaanvraag kan worden afgeleid dat de besturen van de Centra voor Volwassenenonderwijs al vanaf 1 januari 2012 een voldoende kennis hadden of hebben gekregen van de mogelijkheid om overeenkomstig de bepalingen van het ontworpen besluit onderwijsbevoegdheid of bijkomende vestigingsplaatsen aan te vragen.¹ Nochtans volgt uit de ontworpen artikelen 11*bis*, eerste lid, en 11*quinquies*, eerste lid, van het besluit van 19 juli 2007, dat de besturen van een Centrum voor Volwassenenonderwijs uiterlijk op 31 januari een gemotiveerde aanvraag dienden te hebben ingediend om reeds vanaf 1 februari van het lopende schooljaar in aanmerking te kunnen komen voor de in die bepalingen bedoelde onderwijsbevoegdheid of bijkomende vestigingsplaatsen. De terugwerkende kracht van het ontworpen besluit is op dat punt bijgevolg problematisch. Teneinde dat te verhelpen zou de tekst van het ontworpen besluit moeten worden aangevuld met een overgangsregeling ten aanzien van de aanvragen die met toepassing van de om advies voorgelegde tekst uiterlijk op 31 januari 2012 dienden te zijn ingediend.²

¹ De gemachtigde verwijst naar een e-mail die door het Agentschap voor Hoger Onderwijs en Volwassenenonderwijs op 23 december 2011 aan de Centra voor Volwassenenonderwijs is toegezonden en waarin zij werden geïnformeerd over de gewijzigde procedure tot het verkrijgen van onderwijsbevoegdheid. In dat bericht werd een eenmalige uitwijkdatum toegestaan voor de procedure waarvoor 31 januari 2012 als referentiedatum geldt. Het betrokken e-mailbericht kan niet worden geacht te volstaan om ertoe te kunnen besluiten dat alle betrokken Centra voor Volwassenenonderwijs moeten worden geacht om reeds vanaf 1 januari 2012 een voldoende en rechtszekere kennis te hebben gehad van de ontworpen procedureregels.

² Dergelijke overgangsregeling dient uiteraard in de tekst van het ontworpen besluit te worden opgenomen. Het volstaat derhalve niet dat dergelijke regeling uitsluitend per e-mail aan de Centra voor Volwassenenonderwijs zou worden meegedeeld.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME