



# RAAD VAN STATE

## afdeling Wetgeving

advies 56.667/1  
van 14 oktober 2014

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 betreffende de verdeling van de betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage wat betreft de invoering van het professionaliseringstraject in het kader van de omvorming van een hbo5-opleiding, de invoering van het ambt van leraar niet-confessionele zedenleer in het gewoon secundair onderwijs en de invoering van maatregelen tot herinschakeling na definitieve arbeidsongeschiktheid’

Op 18 september 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Onderwijs verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 betreffende de verdeling van de betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage wat betreft de invoering van het professionaliseringstraject in het kader van de omvorming van een hbo5-opleiding, de invoering van het ambt van leraar niet-confessionele zedenleer in het gewoon secundair onderwijs en de invoering van maatregelen tot herinschakeling na definitieve arbeidsongeschiktheid’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 9 oktober 2014. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Raf AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 14 oktober 2014.

\*

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 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

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe diverse wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 ‘betreffende de verdeling van betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage’.

De ontworpen wijzigingen hebben betrekking op het professionaliseringstraject in het kader van de omvorming van een hbo5-opleiding en op het invoeren van het ambt van leraar niet-confessionele zedenleer in het gewoon secundair onderwijs. Tevens bevat het ontwerp maatregelen tot herinschakeling van personeelsleden na definitieve arbeidsongeschiktheid.

3. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp wordt als rechtsgrond verwezen naar titel II, hoofdstuk II, van het decreet van 9 april 1992 ‘betreffende het onderwijs-III’, zoals dat “het laatst [werd] gewijzigd bij het decreet van 25 april 2014”.

Mede rekening houdend met de door de gemachtigde verstrekte toelichting kan de rechtsgrond voor de onderscheiden bepalingen van het ontwerp nader worden gepreciseerd door middel van een verwijzing naar de artikelen 5, 6, 7, 9 en 10 van het voornoemde decreet van 9 april 1992.<sup>1</sup>

### ONDERZOEK VAN DE TEKST

#### Aanhef

4. Gelet op de opmerking *sub* 3 passe men de redactie van het eerste lid van de aanhef van het ontwerp aan als volgt:

“Gelet op het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs-III, artikel 5, gewijzigd bij de decreten van 14 juli 1998, 1 december 1998, 8 juni 2000, 14 februari 2003, 13 juli 2007, 8 mei 2009, 1 juli 2011, 21 december 2012, 12 juli 2013, 19 juli 2013 en 25 april 2014, artikel 6, artikel 7, gewijzigd bij de decreten van 1 december 1998, 20 oktober 2000 en 15 juni 2007, artikel 9, gewijzigd bij de decreten van 1 juli 2011 en 12 juli 2013, en artikel 10, gewijzigd bij de decreten van 14 juli 1998 en 18 mei 1999;”.

---

<sup>1</sup> Zie het tekstvoorstel voor het eerste lid van de aanhef van het ontwerp onder nr. 4.

### Artikel 3

5. In de inleidende zin van artikel 3 van het ontwerp dient ook nog melding te worden gemaakt van het wijzigende besluit van de Vlaamse Regering van 23 september 2005.

### Artikel 12

6. De ontworpen bepaling onder artikel 12 van het ontwerp dient uiteraard aan te vangen met de woorden “Art. 19. § 1. De inrichtende macht ...” in plaats van met de woorden “Art. 11. § 1. De inrichtende macht ...”.

### Artikel 15

7. In de inleidende zin van artikel 15 van het ontwerp schrappe men de vermelding van het wijzigende besluit van de Vlaamse Regering van 28 mei 2010.

### Artikel 16

8. In artikel 16, 1°, van het ontwerp wordt beoogd een bepaling te vervangen door dezelfde tekst als die welke al bestaat. Zoals door de gemachtigde is bevestigd, betreft het een materiële vergissing. Artikel 16, 1°, moet derhalve uit het ontwerp worden weggelaten en de nummering van de resterende onderdelen van artikel 16 moet dienovereenkomstig worden aangepast.

### Artikel 24

9. Men late artikel 24, 1°, van het ontwerp aanvangen als volgt: “in punt 13° wordt de zinsnede ‘met toepassing van artikel 5, § 1bis of § 1ter van het decreet’ vervangen door ...”.

### Artikel 26

10. In de inleidende zin van artikel 26 van het ontwerp wordt melding gemaakt van het besluit van de Vlaamse Regering van 4 december 2012 dat het besluit van 29 april 1992 het laatst zou hebben gewijzigd. In andere bepalingen van het ontwerp, zoals artikel 14, wordt dan weer een ander besluit vermeld als zijnde het besluit dat de meest recente wijzigingen heeft aangebracht in het besluit van 29 april 1992<sup>2</sup>. Het spreekt voor zich dat in de tekst van het ontwerp op een eenvormige wijze melding moet worden gemaakt van het meest recente besluit van de Vlaamse Regering dat het besluit van 29 april 1992 heeft gewijzigd.

---

<sup>2</sup> In de inleidende zin van artikel 14 van het ontwerp wordt melding gemaakt van het besluit van 12 oktober 2012 dat het besluit van 29 april 1992 het laatst zou hebben gewijzigd.

Artikel 27

11. In artikel 27 van het ontwerp wordt bepaald dat de ontworpen regeling uitwerking heeft met ingang van (niet: in werking treedt op) 1 september 2014. Aan het bepaalde in artikel 18 van het ontwerp wordt uitwerking gegeven met ingang van 1 juni 2014.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar, 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. Daarbij valt op te merken dat het gegeven dat de ontworpen maatregelen vooraf werden meegedeeld door middel van een omzendbrief niet vrijstelt van de voorwaarden waaraan moet zijn voldaan opdat de retroactiviteit toelaatbaar zou kunnen worden geacht.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME