

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.476/1/V
VAN 4 SEPTEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 26 juli 2007 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 17 september 2007, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 december 1997 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van de personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra", heeft het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot 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.

*
* *

Artikel 19 van het ontwerp van besluit bepaalt de inwerkingtredingsdatum van het ontwerp. Aan twee bepalingen wordt terugwerkende kracht verleend tot 1 september 2002. Het gaat om artikel "11" (dit is een verschrijving, bedoeld is "12"), 1/, tweede lid, eerste zin, alsook artikel 15, 1/.

Artikel 12, 1/, tweede lid, eerste zin, van het ontwerp, voert de regel in dat de volledige loopbaanonderbreking voor ouderschapsverlof genomen moet worden voor een aaneengesloten periode van maximum drie maanden. Het huidige artikel 12, § 3, tweede lid, van het besluit van 16 december 1997 ¹bepaalt dat het (volledige) ouderschapsverlof moet worden genomen voor een aaneengesloten periode van drie maanden. Volgens de nota aan de Vlaamse Regering (VR/2007/1605/DOC/0476) wordt het besluit hiermee "aangepast aan een regeling die als sinds september 2002 van toepassing is en werd meegedeeld bij omzendbrief".

Artikel 15, 1/, van het ontwerp, bepaalt dat de loopbaanonderbreking moet worden toegestaan als er een kandidaat-ervanger is die in het bezit is van het vereiste bekwaamheidsbewijs, en die voldoet aan de eisen van het opvoedingsproject van de inrichtende macht of schoolbestuur. Zo vervalt de huidige vereiste dat de kandidaat-ervanger ter beschikking gesteld is wegens ontstentenis van betrekking of een volledig uitkeringsgerechtigde werkloze is. Volgens de nota aan de Vlaamse Regering (VR/2007/1605/DOC/0476) is het artikel het gevolg van een regeling die al bij omzendbrief werd meegedeeld.

⁽¹⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 16 december 1997 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van de personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra.

Beide regelingen, die de verplichtingen in hoofde van de inrichtende machten wijzigen, wijken af van het beginsel dat een regel alleen voor de toekomst geldt. Er kan begrip voor worden opgebracht dat aldus een feitelijk toegepaste situatie wordt geregulariseerd omwille van de rechtszekerheid. Noch de Raad van State, noch wellicht de adviesaanvrager kunnen evenwel uitsluiten dat terzake geen rechtsgedingen hangende zijn. Het verdient daarom aanbeveling artikel 19 van het ontwerp als volgt te redigeren:

"... en artikel 15, 1/, die, onverminderd de krachtens artikel 146 van de Grondwet door de wet georganiseerde rechtsbescherming, uitwerking hebben op 1 september 2002".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad, voorzitter,
	E. BREWAEYS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

G. VAN HAEGENDOREN