



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 61.189/1
van 18 april 2017

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 november 2013 betreffende de oprichting, de samenstelling en de werking van de Commissie Hoger Onderwijs’

Op 21 maart 2017 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 november 2013 betreffende de oprichting, de samenstelling en de werking van de Commissie Hoger Onderwijs.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 11 april 2017. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 18 april 2017.

*

1. Overeenkomstig 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 voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering beoogt aan de Vlaamse minister bevoegd voor het onderwijs de bevoegdheid te verlenen om, na het beëindigen van de decretaal vastgelegde mandaatsperiode van drie jaar, het lopende mandaat van de leden van de Commissie Hoger Onderwijs of een deel ervan, met een periode van maximaal zes maanden te verlengen, ingeval nog geen besluit tot samenstelling van de voornoemde commissie is tot stand gekomen.

Daartoe wordt artikel 7 van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 november 2013 ‘betreffende de oprichting, de samenstelling en de werking van de Commissie Hoger Onderwijs’ aangevuld.

3. De ontworpen regeling vindt rechtsgrond in artikel II.23, § 5, van de Codex Hoger Onderwijs van 11 oktober 2013, waarin de Vlaamse Regering wordt opgedragen om de leden en de experts van de Commissie Hoger Onderwijs aan te stellen en om de werking van die commissie te regelen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Rekening houdend met hetgeen *sub* 3 is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond voor de ontworpen regeling, schrijve men aan het einde van het eerste lid van de aanhef van het ontwerp “, artikel II.23, § 5;” in plaats van “, artikel II.23;”.

5. Gelet op de wetgevingstechnische richtlijnen¹ schrappe met aan het einde van het tweede lid van de aanhef van het ontwerp de woorden “, artikel 7”.

6. De aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, meegedeelde documenten doen ervan blijken dat de Inspectie van Financiën op 8 maart 2017 (niet: 2016) over het ontwerp van besluit heeft geadviseerd. Op basis van die documenten is het bijgevolg van deze laatste datum, en niet van die van 9 maart 2017, dat melding moet worden gemaakt in het derde lid van de aanhef van het ontwerp.²

¹ Omzendbrief VR/2014/4 van 9 mei 2014 ‘betreffende de wetgevingstechniek’, nr. 75.

² Aan de datum van 9 maart 2017 wordt eveneens verkeerdelijk gerefereerd in de nota aan de Vlaamse Regering.

7. Men passe de redactie van het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State aan als volgt:

“Gelet op advies 61.189/1 van de Raad van State, gegeven op 18 april 2017, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;”.

Artikel 2

8. Luidens artikel 2 van het ontwerp treedt het ontworpen besluit in werking op 1 april 2017.³ Aan de ontworpen regeling wordt derhalve terugwerkende kracht verleend.

In zowel de adviespraktijk als de rechtspraak van de Raad van State⁴ wordt de terugwerkende kracht van verordenende bepalingen enkel aanvaard 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.

De terugwerkende kracht van de ontworpen regeling strekt op het eerste gezicht tot het waarborgen van de continuïteit en de goede werking van het bestuur zonder dat daarbij verkregen situaties lijken te worden aangetast. Teneinde evenwel elke mogelijke betwisting over de retroactiviteit van de ontworpen regeling te vermijden, verdient het aanbeveling dat de in het ontwerp bedoelde commissie zich ervan zou onthouden om, zolang het te nemen besluit niet in het *Belgisch Staatsblad* is bekendgemaakt, beslissingen te nemen die negatief zijn voor de betrokken onderwijsinstellingen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME

³ Overeenkomstig de legistische richtlijnen dient te worden bepaald dat het ontworpen besluit “uitwerking heeft met ingang van” 1 april 2017 (zie de in voetnoot 1 vermelde omzendbrief VR/2014/4, nr. 239, 1°).

⁴ Zie bijvoorbeeld RvS 5 december 2011, nr. 216.678, NV AC Recycling; RvS 15 oktober 2012, nr. 221.001, BVBA Suipor.