



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 73.346/1
van 10 mei 2023

over

een voorontwerp van decreet ‘over het onderwijs XXXIII’

Op 28 maart 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Onderwijs, Sport, Dierenwelzijn en Vlaamse Rand verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet ‘over het onderwijs XXXIII’.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 2 mei 2023. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 10 mei 2023.

*

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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet ‘betreffende het onderwijs XXXIII’ beoogt luidens de memorie van toelichting een aantal bestaande decreten aan te vullen en te verbeteren, in verschillende decreten maatregelen tot vereenvoudiging in de meest ruime zin door te voeren en, ten slotte, uitvoering te geven aan een specifiek onderdeel van de visienota “Digisprong – Van Achterstand naar Voorsprong”, het ICT-plan voor een kwalitatief digitaal onderwijs, dat betrekking heeft op de invoering van de unieke leerlingencounts of de zogenaamde LeerID.

Daartoe worden een zestiental onderwijsdecreten gewijzigd of opgeheven. De wijzigingen hebben zowel betrekking op het leerplichtonderwijs als op het hoger onderwijs.

BEVOEGDHEID VAN DE RAAD VAN STATE, AFDELING WETGEVING

3. Artikel 117 van het voorontwerp beoogt de vervangende ontwikkelingsdoelen en eindtermen basisonderwijs goed te keuren die zijn ingediend door acht schoolbesturen van Franstalige faciliteitenscholen.

Artikel 44*bis*, § 3, van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 luidt als volgt:

“De vervangende eindtermen of ontwikkelingsdoelen die door de regering ontvankelijk en gelijkwaardig zijn beoordeeld, worden binnen zes maanden ter goedkeuring ingediend bij het Vlaams Parlement.”

De goedkeuring heeft betrekking op het besluit van de Vlaamse Regering van 18 december 2020² dat individuele afwijkingen bevat voor de scholen van 8 schoolbesturen die niet normatief van aard zijn, zodat artikel 117 van het voorontwerp de normatieve draagwijdte mist die een advies van de afdeling Wetgeving veronderstelt en niet voor advies kan worden voorgelegd.³

¹ Aangezien het gaat om een voorontwerp van decreet wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² Besluit van de Vlaamse Regering van 18 december 2020 ‘over vervangende eindtermen op initiatief van de Franstalige faciliteitenscholen in de gemeenten Drogenbos, Linkebeek, Kraainem, Sint-Genesius-Rode, Wemmel en Wezembeek-Oppem’.

³ Zie ook adv.RvS 39.137/1 van 6 oktober 2005, over een voorontwerp dat heeft geleid tot het decreet van 27 januari 2006 ‘tot bekrachtiging van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 september 2005 tot

VORMVEREISTEN

4. Artikel 115 van het voorontwerp, dat de invoering van de unieke leerlingaccounts regelt, heeft betrekking op de verwerking van persoonsgegevens.

Bij de adviesaanvraag is advies nr. 2022/115 gevoegd dat de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens (hierna: VTC) op 17 januari 2023 over het voorontwerp heeft uitgebracht.

Het staat de Vlaamse overheid vrij een eigen toezichthoudende autoriteit op te richten met de adviesbevoegdheden vervat in artikel 36, lid 4, van de algemene verordening gegevensbescherming⁴ (hierna: AVG).⁵ Artikel 51, lid 3, van de AVG bepaalt evenwel dat wanneer er in een lidstaat meer dan één toezichthoudende autoriteit is gevestigd, die lidstaat de toezichthoudende autoriteit aanwijst die die autoriteiten in het Europees Comité voor gegevensbescherming moet vertegenwoordigen en de procedure moet vaststellen om ervoor te zorgen dat de andere autoriteiten de regels in verband met het in artikel 63 bedoelde coherentiemechanisme naleven. De VTC voldoet evenwel op dit ogenblik niet aan de procedurele vereisten van de AVG, nu die instelling niet als dusdanig werd aangemeld bij de Europese Commissie en er geen procedure werd vastgesteld ter uitvoering van artikel 51, lid 3, van de AVG.⁶

Zolang dat niet is verholpen,⁷ moet de federale Gegevensbeschermingsautoriteit overeenkomstig artikel 36, lid 4, van de AVG worden geraadpleegd over alle voorontwerpen van decreet, besluit van de Vlaamse Regering of ministerieel besluit die betrekking hebben op de verwerking van persoonsgegevens.⁸

De conclusie is dan ook dat het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit alsnog moet worden ingewonnen vooraleer het voorontwerp doorgang kan vinden.

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het inwinnen van het voornoemde advies nog wijzigingen zou ondergaan,⁹ moeten de gewijzigde of

ontvankelijkheid en gelijkwaardigheid van een aanvraag tot afwijking op de decretale specifieke eindtermen voor het algemeen secundair onderwijs', *Parl.St.* VI.Parl. 2005-06, nr. 614/1.

⁴ Verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 'betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)'.

⁵ GwH 16 februari 2023, nr. 26/2023, B.30.1 tot B.30.10; Zie, voorafgaand aan het voormelde arrest van het Grondwettelijk Hof, adv.RvS 61.267/2/AV van 27 juni 2017 over het voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 3 december 2017, *Parl.St.* Kamer 2016-17, nr. 54-2648/001, 106-121.

⁶ GwH 16 februari 2023, nr. 26/2023, B.30.7 tot B.30.9.

⁷ Hierbij is rekening te houden met de bepalingen van de BWHI die betrekking hebben op de samenwerking tussen de federale overheid, de gemeenschappen en de gewesten en, in voorkomend geval, met de uit die bepalingen en uit het evenredigheidsbeginsel voortvloeiende verplichtingen tot het sluiten van samenwerkingsakkoorden (GwH 16 februari 2023, nr. 26/2023, B.30.9).

⁸ GwH 16 februari 2023, nr. 26/2023, B.30.3 en B.30.9.

⁹ Namelijk andere wijzigingen dan diegene waarvan in dit advies melding wordt gemaakt, of wijzigingen die ertoe strekken tegemoet te komen aan hetgeen in dit advies wordt opgemerkt.

toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, alsnog aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Hoofdstuk 1 - Inleidende bepalingen

5. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 2 - Wijzigingen van het decreet rechtspositie gemeenschapsonderwijs van 27 maart 1991

6. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 3 - Wijzigingen van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs van 27 maart 1991

7. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 4 - Wijzigingen van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997

Artikel 9

8. Voor zover kon worden nagegaan is het begrip schoolinternaten in artikel 68, 5°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019 ‘betreffende de erkenningsvoorwaarden en de subsidiënormen voor voorzieningen in de jeugdhulp’ nog niet gewijzigd. Het heeft uiteraard slechts zin dat artikel 9, 1°, van het voorontwerp artikel 3, 28°/1, a) van het decreet basisonderwijs wijzigt wanneer het begrip schoolinternaten ook effectief wordt vervangen in het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019.

Eenzelfde opmerking geldt voor artikel 41, 1°, van het voorontwerp wat betreft de ontworpen wijziging van de Codex Secundair Onderwijs van 17 december 2010.

Artikel 20

9. Artikel 37/51 van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 is weliswaar ingevoegd bij het decreet van 17 mei 2019, maar artikel 37/51, § 4, werd ingevoegd bij artikel 11, 4°, van het decreet van 18 februari 2022. De inleidende zin dient overeenkomstig te worden aangepast.

Artikel 29

10. Artikel 86 van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 werd ook gewijzigd bij artikel 6 van het decreet van 19 december 2008. Daarvan moet melding worden gemaakt in de inleidende zin van artikel 29.

Hoofdstuk 5 - Wijzigingen van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs

Artikel 31

11. Met betrekking tot artikel 31 van het voorontwerp, wordt verwezen naar hetgeen hierna *sub* 24 wordt opgemerkt bij artikel 139 van het voorontwerp.

Hoofdstuk 6 - Wijzigingen van het decreet van 10 juli 2008 betreffende het stelsel van leren en werken in de Vlaamse Gemeenschap

Artikel 35

12. Deze bepaling is zonder voorwerp en dient bijgevolg te worden weggelaten. Artikel 28 van het decreet van 19 juni 2020¹⁰ heeft in artikel 24, § 2, derde lid, van het decreet van 10 juli 2008 immers reeds de woorden “Syntra Vlaanderen” vervangen door “de VDAB”.

Hoofdstuk 7 - Wijzigingen van het decreet van 8 mei 2009 betreffende de kwaliteit van onderwijs

13. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 8. - Wijzigingen van de Codex Secundair Onderwijs van 17 december 2010

Artikel 42

14. De inleidende zin van artikel 42 van het voorontwerp redigere men als volgt:

“Art. 42. Artikel 15, § 4, van dezelfde Codex, ingevoegd bij decreet van 21 december 2012 en vervangen bij decreet van 3 juli 2020, wordt vervangen door wat volgt:”

¹⁰ Deze bepaling zoals opgenomen in het *Belgisch Staatsblad* luidde als volgt: “In artikel 24, § 2, tweede *en derde lid*, van hetzelfde decreet worden de woorden ‘Syntra Vlaanderen’ vervangen door de woorden ‘de VDAB’.” (eigen cursivering).

Artikel 44

15. Artikel 44 van het voorontwerp kan enkel doorgang vinden voor zover er geen afbreuk wordt gedaan aan de verplichting die voor officiële scholen voortvloeit uit artikel 24, § 1, vierde lid, van de Grondwet, met name om tot het einde van de leerplicht, de keuze aan te bieden tussen onderricht in één der erkende godsdiensten en de niet-confessionele zedenleer.

Artikel 62

16. Aangezien de nadere procedure voor het indienen en goedkeuren van curriculumdossiers bij besluit van de Vlaamse Regering van 4 mei 2018 ‘betreffende curriculumdossiers en leerplannen in het onderwijs’ wordt geregeld en artikel 2 van dat besluit het tijdstip bepaalt wanneer curriculumdossiers ter goedkeuring moeten worden ingediend, valt vanuit het oogpunt van een coherent en consistent geheel aan wetgeving niet in te zien waarom enkel de afwijkingsmogelijkheid om pas in het tweede schooljaar dat het structuuronderdeel wordt georganiseerd een curriculumdossier op te stellen, bij decreet wordt geregeld. De stellers van het voorontwerp wordt dan ook ter overweging gegeven om in het decreet zelf het principe op te nemen dat het curriculumdossier moet worden goedgekeurd vooraleer het structuuronderdeel kan worden georganiseerd en vervolgens te bepalen dat daar in bepaalde gevallen kan worden van afgeweken.

Hoofdstuk 9 - Wijzigingen van de Codex Hoger Onderwijs van 11 oktober 2013

17. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 10 - Wijzigingen van de codificatie van sommige bepalingen voor het onderwijs van 28 oktober 2016

18. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 11 - Wijziging van het decreet van 25 november 2016 betreffende de alternatieve financiering van schoolinfrastructuur via projectspecifieke DBFM-overeenkomsten

19. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 12 - Wijziging van het decreet van 9 maart 2018 betreffende het deeltijds kunstonderwijs

20. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 13 - Wijzigingen van het decreet van 26 april 2019 betreffende het kwaliteitstoezicht voor beroepskwalificerende trajecten op basis van een gemeenschappelijk kwaliteitskader

21. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 14 - Wijzigingen van het decreet van 26 april 2019 betreffende een geïntegreerd beleid voor de erkenning van verworven competenties

22. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 15 - Wijziging van het decreet van 10 december 2021 over DBFM-Scholen van Vlaanderen

23. Bij dit hoofdstuk zijn geen opmerkingen te maken.

Hoofdstuk 16 - Wijziging van het decreet van 24 juni 2022 tot wijziging van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs en tot wijziging van het decreet van 7 juni 2013 betreffende het Vlaamse integratie- en inburgeringsbeleid in functie van het hertekende inburgeringsbeleid

Artikel 139

24.1. Artikel 6 van het decreet van 24 juni 2022 is een wijzigingsbepaling die, krachtens artikel 12 van het decreet van 24 juni 2022, in werking is gesteld met ingang van 1 september 2022, bij artikel 9 van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 oktober 2022. Van zodra een bepaling in werking is getreden en haar uitwerking heeft gehad, moet het lot van de bepaling niet meer worden geregeld. Een opheffing schrapt de bepalingen voor de toekomst en doet derhalve geen afbreuk aan de gevolgen wat het verleden betreft. Het opheffen van een regeling die wijzigings- en opheffingsbepalingen bevat, brengt aldus de gewijzigde of opgeheven bepalingen, zoals die vóór de wijziging of opheffing ervan bestonden, niet “weer tot leven”. De opheffing van een dergelijke bepaling is dus juridisch betekenisloos.¹¹ Het is de ingevoegde bepaling die moet worden opgeheven. Dat deze bepaling per abuis hetzelfde artikelnummer heeft gekregen als het artikel dat werd ingevoegd bij artikel 34 van het decreet van 25 maart 2022 doet daar niets aan af. In dit geval dient dus artikel 63, § 1^{quater}, zoals ingevoegd bij decreet van 24 juni 2022, te worden opgeheven.

24.2. Aangezien reeds andere bepalingen van het decreet van 15 juni 2007 in hoofdstuk 5 van het voorontwerp worden gewijzigd, verdient het bovendien aanbeveling om deze wijzigingsbepaling in hoofdstuk 5 op te nemen. Artikel 31 van het voorontwerp zou dan als volgt kunnen worden geredigeerd:

¹¹ *Beginselen van de wetgevingstechniek – Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 135, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

“Art. 31. In artikel 63 van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs, het laatst gewijzigd bij het decreet van 24 juni 2022, worden volgende wijzigingen aangebracht:

1° § 1quater, ingevoegd bij decreet van 24 juni 2022, wordt opgeheven;

2° er wordt een § 1quinquies ingevoegd luidend als volgt:

‘§1quinquies. De centra voor volwassenenonderwijs die onderwijsbevoegdheid hebben voor opleidingen van het studiegebied Nederlands tweede taal richtgraad 1 en 2, zijn ertoe gehouden om de NT2-test te organiseren. De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels voor de ontwikkeling en afname van de NT2-test en de verhouding tussen de test en de procesevaluatie voor de berekening van de eindresultaten per vaardigheid.’”

Hoofdstuk 17 - Slotbepalingen

Artikel 140

25. Artikel 140 bekrachtigt met terugwerkende kracht het besluit van de Vlaamse Regering ‘over de NT2-test in het volwassenenonderwijs’.

Wat betreft de terugwerkende kracht die aan deze bekrachtiging wordt verleend, wordt verwezen naar hetgeen hierna *sub* 26 wordt opgemerkt.

Door het besluit van 7 oktober 2022 integraal te bekrachtigen zullen alle onderdelen van het besluit ook geacht worden te zijn aangenomen door de decreetgever, wat als gevolg heeft dat die bepalingen enkel bij decreet kunnen worden gewijzigd of opgeheven.

De vraag rijst dan ook of dergelijke integrale bekrachtiging van het besluit strookt met de bedoeling van de stellers van het voorontwerp.

Artikel 142

26.1. Artikel 142 van het voorontwerp laat heel wat bepalingen in werking treden met terugwerkende kracht.

Uit de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof blijkt dat de niet-retroactiviteit van wetten een waarborg is ter voorkoming van rechtsonzekerheid. Die waarborg vereist dat de inhoud van het recht voorzienbaar en toegankelijk is, zodat de rechtzoekende in redelijke mate de gevolgen van een bepaalde handeling kan voorzien op het tijdstip dat die handeling wordt verricht. De terugwerkende kracht kan enkel worden verantwoord wanneer ze onontbeerlijk is voor de verwezenlijking van een doelstelling van algemeen belang.¹² Indien bovendien blijkt dat

¹² Vaste rechtspraak van het Grondwettelijk Hof, zie o.m.: GwH 21 november 2013, nr. 158/2013, B.24.2; GwH 19 december 2013, nr. 172/2013, B.22; GwH 29 januari 2014, nr. 18/2014, B.10; GwH 9 oktober 2014, nr. 146/2014, B.10.1; GwH 22 januari 2015, nr. 1/2015, B.4; GwH 7 mei 2015, nr. 54/2015, B.12; GwH 14 januari 2016, nr. 3/2016, B.22; GwH 3 februari 2016, nr. 16/2016, B.12.1; GwH 28 april 2016, nr. 58/2016, B.9.2; GwH 9 februari 2017, nr. 15/2017, B.9.2.

de terugwerkende kracht tot doel heeft de afloop van een gerechtelijke procedure in een welbepaalde zin te beïnvloeden of de rechtscolleges te verhinderen zich uit te spreken over een welbepaalde rechtsvraag, vergt de aard van het in het geding zijnde beginsel dat uitzonderlijke omstandigheden of dwingende motieven van algemeen belang een verantwoording bieden voor het optreden van de wetgever, dat ten nadele van een categorie van burgers afbreuk doet aan de jurisdictionele waarborgen die aan allen worden geboden.¹³

26.2. Artikel 140 bekrachtigt met terugwerkende kracht, met ingang van 1 september 2022, het besluit van de Vlaamse Regering ‘over de NT2-test in het volwassenenonderwijs’.

Er blijkt niet dat deze bekrachtiging voortvloeit uit een bekrachtigingsclausule in een decreet.

In de memorie van toelichting wordt deze validatie met terugwerkende kracht als volgt verantwoord:

“Deze maatregelen werden eerder door de Vlaamse Regering aangenomen in het besluit van de Vlaamse Regering van 7 oktober 2022 over de NT2-test in het volwassenenonderwijs, maar worden nu door het parlement onderschreven. Omwille van de rechtszekerheid wordt tegemoet gekomen aan het legaliteitsbeginsel in onderwijs (art. 24,5 grondwet) en de volgende adviezen van de afdeling wetgeving van de Raad van State:

- Advies 71.051/1 van 29 maart 2022 over het voorontwerp van decreet ‘tot wijziging van het decreet van 15 juni 2007 betreffende het volwassenenonderwijs en tot wijziging van het decreet van 7 juni 2013 betreffende het Vlaamse integratie- en inburgeringsbeleid in functie van het hertekende inburgeringsbeleid’;

- Advies 71.917/1/V van 10 augustus 2022 over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘over de NT2-test in het volwassenenonderwijs’.

Deze bepaling treedt in werking op 1 september 2022, aangezien deze datum ook de datum is dat het BVR in werking is getreden.”

Uit de memorie van toelichting blijkt aldus dat de bekrachtiging bedoeld is om tegemoet te komen aan de adviezen 71.051/1 en 71.917/1/V van de afdeling Wetgeving van de Raad van State. Nochtans hebben die adviezen hoofdzakelijk betrekking op de in artikel 24, § 1, van de Grondwet gewaarborgde vrijheid van onderwijs en dus niet op het grondwettelijke legaliteitsbeginsel inzake onderwijs, neergelegd in artikel 24, § 5, van de Grondwet. Wel dient te worden vastgesteld dat tegen de machtiging die bij decreet 24 juni 2022 in het decreet van 15 juni 2007 is ingevoegd en tegen het besluit van de Vlaamse Regering van 7 oktober 2022 beroep werd ingesteld bij respectievelijk het Grondwettelijk Hof¹⁴ en de Raad van State¹⁵.

¹³ Vaste rechtspraak van het Grondwettelijk Hof. Zie bv.: GwH 21 november 2013, nr. 158/2013, B.24.2; GwH 9 oktober 2014, nr. 146/2014, B.10.1; GwH 28 mei 2015, nr. 77/2015, B.4.1; GwH 24 maart 2016, nr. 48/2016, B.6; GwH 6 oktober 2016, nr. 126/2016, B.7.3.

¹⁴ Bij arrest nr. 167/2022 heeft het Grondwettelijk Hof de vordering tot schorsing verworpen. Het annulatieberoep, gekend onder het rolnr. 7837 is nog hangende.

De bekrachtiging valt te dezen dus te beschouwen als een zogenaamde wetgevende validatie met terugwerkende kracht, die van aard lijkt te kunnen zijn om de afloop van een gerechtelijke procedure in een welbepaalde zin te beïnvloeden of de rechtscolleges te verhinderen zich uit te spreken over een welbepaalde rechtsvraag. Een en ander houdt in dat daartoe uitzonderlijke omstandigheden of dwingende motieven van algemeen belang aanwezig moeten zijn. Uit de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof blijkt dat de wetgever handelingen van de uitvoerende macht vermag onvatbaar te maken voor de onwettigheid waardoor zij zijn aangetast, onder meer door die handelingen geldig te verklaren, maar een dergelijke geldigverklaring kan, wanneer zij niet louter een vormgebrek betreft, slechts als uiterste redmiddel worden aangewend.¹⁶

De ontworpen bekrachtiging lijkt alvast niet louter een vormgebrek te betreffen.

De stellers van het voorontwerp doen er goed aan om er zich van te vergewissen of voor de beoogde werkwijze uitzonderlijke omstandigheden of dwingende motieven van algemeen belang aanwezig zijn. Indien dit niet het geval is, zullen de voorgestane werkwijze en de retroactiviteit welke deze impliceert, niet kunnen worden behouden.

26.3. Naast hetgeen hiervoor reeds werd opgemerkt met betrekking tot de terugwerkende kracht die wordt verleend aan artikel 140 van het voorontwerp, dient ook een voorbehoud te worden gemaakt wat betreft de terugwerkende kracht die wordt verleend aan artikel 45 van het voorontwerp. In de memorie van toelichting wordt de terugwerkende kracht van deze bepaling tot 17 april 2023 als volgt verantwoord:

“Deze bepalingen moeten retroactief in werking gaan. Dit zodat er geen twijfel bestaat over wat er moet gebeuren bij dubbele inschrijvingen in het buitengewoon secundair onderwijs, ook voor de aanmeldingen en inschrijvingen die tijdens het schooljaar 2022-2023 gebeuren voor het schooljaar 2023-2024. Gelet op de lokale capaciteitsnoden in het buitengewoon secundair onderwijs is een regeling voor dubbele inschrijvingen onontbeerlijk. Daarom wordt de datum van inwerkingtreding bepaald op 17 april 2023. De meeste scholen voor het buitengewoon secundair onderwijs, starten pas na de paasvakantie met het inschrijven voor het volgende schooljaar.”

Aangezien de inschrijvingen voor het volgende schooljaar inmiddels zijn gestart, kan de terugwerkende kracht die aan de ontworpen bepaling wordt verleend, tot gevolg hebben dat de chronologisch eerste inschrijving van een leerling ongedaan wordt gemaakt op grond van een regeling die op het ogenblik van de inschrijving nog niet bestond.

¹⁵ De Raad van State heeft voormeld beroep evenwel van de rol geschrapt wegens de niet betaling van de rolrechten en de vereiste bijdrage (RvS 30 maart 2023, nr. 256.172, vzw Ligo, Centra voor Basiseducatie e.a.).

¹⁶ Zie o.m. GwH. nr. 114/2013, B.10; GwH nr. 119/2015, B.35.1; GwH 14 oktober 2021, nr. 142/2021, B.10.3.

De terugwerkende kracht kan dan ook enkel worden verantwoord wanneer ze onontbeerlijk is voor de verwezenlijking van een doelstelling van algemeen belang. Het verdient aanbeveling om dit in de memorie van toelichting bijkomend te verantwoorden.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME