



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 75.927/1
van 18 april 2024

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot wijziging van de in
aanmerking komende diensten voor de anciënniteit in de
zomermaanden’

Op 19 maart 2024 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 ontwerp van ministerieel besluit ‘tot wijziging van de in aanmerking komende diensten voor de anciënniteit in de zomermaanden’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 16 april 2024. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Brecht STEEN en Annelies D’ESPALLIER, staatsraden, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Barbara SPEYBROUCK, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 18 april 2024.

*

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.

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe het ministerieel besluit van 22 mei 1967 ‘tot vaststelling van de duur der in aanmerking komende diensten die ad interim gespresteerd werden door de leerkrachten van de cursussen met beperkt leerplan’ te wijzigen, teneinde de berekening van de duur van de geldelijke anciënniteit van het tijdelijke personeelslid dat prestaties levert in het kader van het zomeraanbod in het centrum voor volwassenenonderwijs te regelen.¹

3.1. Luidens de rubriek ‘Rechtsgrond’ van de aanhef wordt voor het ontwerp rechtsgrond gezocht in artikel 14, tweede lid, van het koninklijk besluit van 10 maart 1965 ‘houdende bezoldigingsregeling van het personeel der leergangen met beperkt leerplan afhangend van het Ministerie van Nationale opvoeding en Cultuur’ dat luidt als volgt:

“De duur der in aanmerking komende diensten welke het personeelslid als waarnemer gepresteerd heeft in één leergang met beperkt leerplan, wordt evenwel door de Minister van nationale Opvoeding en Cultuur vastgesteld.”

3.2. Artikel 14, tweede lid, van het genoemde koninklijk besluit dateert evenwel van vóór de Derde Staatshervorming (1988), dus voordat de Vlaamse Gemeenschap bevoegd was voor (de rechtspositie van de personeelsleden van) het onderwijs, en is sindsdien ongewijzigd gebleven. Aangezien het krachtens artikel 83, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, de Vlaamse Regering toekomt om “[d]e bevoegdheden toegewezen aan een Minister bij wet, bij decreet *of bij koninklijk besluit*” uit te oefenen “telkens als het om een zaak gaat die tot de bevoegdheid van deze laatste behoort”, moet de machtiging aan de minister worden gelezen als een machtiging aan de Vlaamse Regering. De wijzigingen aan het ministerieel besluit van 22 mei 1967 die steunen op artikel 14, tweede lid, van het koninklijk besluit van 10 maart 1965 kunnen derhalve enkel door de Vlaamse Regering zelf worden uitgevaardigd en niet door een Vlaamse minister.

De Raad van State ziet ook geen andere bepaling waarin de minister wordt gemachtigd om de ontworpen regeling tot stand te brengen en die als rechtsgrond zou kunnen dienen. Evenmin beschikt een minister over een algemene uitvoeringsbevoegdheid zoals die wel aan de Vlaamse Regering is toegekend bij artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

Het ontwerp ontbeert derhalve rechtsgrond en kan niet door de minister bevoegd voor onderwijs tot stand worden gebracht zonder dat die daartoe eerst behoorlijk wordt gemachtigd.

¹ De wijziging is het gevolg van de wijziging van artikel 7 van het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 ‘houdende wijziging van de bezoldigingsregels van toepassing op het onderwijzend en daarmee gelijkgesteld personeel van het onderwijs met volledig leerplan en van het onderwijs voor sociale promotie of met beperkt leerplan’ door het besluit van de Vlaamse Regering van 15 september 2023 ‘tot uitvoering van maatregelen over het lerarenambt’.

3.3. Bij gebrek aan rechtsgrond kan de ontworpen regeling in de huidige stand van het recht enkel worden aangenomen door de Vlaamse Regering², althans voor zover een decretale (of nog geldige wettelijke) machtiging voorhanden is, of in voorkomend geval, zij gebruik kan maken van de algemene uitvoeringsbevoegdheid waarover zij overeenkomstig artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 beschikt, gelezen in samenhang met een of meer bestaande decretale (of nog geldige wettelijke) bepalingen.³

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

² In een autonome regeling, in een regeling die wordt ingevoegd in een bestaand besluit van de Vlaamse Regering, of desgevallend in het ministerieel besluit van 22 mei 1967.

³ Vastgesteld wordt dat in de rubriek 'Rechtsgrond' geen decretale bepaling wordt vermeld waarop het ingeroepen artikel 14, tweede lid, van het koninklijk besluit van 10 maart 1965 steunt.