

19-07-1989

*Claude Meulebroeck*KONINKRIJK BELGIE.
-----ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 10 juli 1989 door de Gemeenschapsminister van Onderwijs verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "betreffende het verlof voor verminderde prestaties gewettigd door sociale of familiale redenen en de afwezigheid voor verminderde prestaties wegens persoonlijke aangelegenheid ten gunste van de personeelsleden van het onderwijs en de psychomedisch-sociale centra", heeft op 13 juli 1989 het volgende advies gegeven :

I. ALGEMENE OPMERKING.

Het ontwerp heeft tot doel de in het onderwijs bestaande regelingen met betrekking tot het verlof voor verminderde prestaties gewettigd door sociale of familiale redenen en de afwezigheid wegens persoonlijke aangelegenheid te coördineren en te uniformeren.

Als rechtsgrond wordt in de aanhef onder meer ingeroepen artikel 12bis, § 3, van de wet van 29 mei 1959 tot wijziging van sommige bepalingen van de onderwijswetgeving, ingevoegd bij de wet van 11 juli 1973.

Artikel 26, 3°, van voormelde wet van 11 juli 1973 bepaalt evenwel dat het genoemd artikel 12bis, § 3, van de wet van 29 mei 1959 op de door de Koning te bepalen datum in werking zal treden.

Zoals de Raad van State al in vroegere adviezen heeft opgemerkt, werd dat artikel 12bis, § 3, nog niet door een expliciete bepaling in werking gesteld. Omdat met toepassing van de genoemde wetsbepaling al enkele uitvoeringsbesluiten werden vastgesteld, mag men, noodgedwongen, ervan uitgaan dat een uitvoering van de wetsbepaling impliciet de inwerkingstelling ervan inhoudt.

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Aanhef.

Men schrappe de derde, vijfde, zesde, zevende, negende, tiende en dertiende aanhefverwijzing, die geen rechtsgrond van het ontwerp uitmaken.

Het akkoord van de Gemeenschapsminister bevoegd voor het openbaar ambt is niet vereist. Enerzijds kan het ontwerp immers niet worden ingepast in de materies bepaald in artikel 8 van het koninklijk besluit van 5 oktober 1961 tot regeling van de administratieve en begrotingscontrole en, anderzijds, is, luidens artikel 13, § 1, van het besluit van de Vlaamse Executieve van 22 februari 1989 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Executieve, de huidige Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt bevoegd voor onder meer "2° het openbaar ambt alsmede het algemeen personeelsbeleid wat betreft de diensten van de Vlaamse Executieve en de instellingen van openbaar nut die afhangen van de Vlaamse Gemeenschap en/of van het Vlaamse Gewest, onverminderd de terzake geldende wets-, decreets-, en reglementeringsbepalingen".

Gelet op het onderscheid dat, inzonderheid sinds de bijzondere wet van 8 augustus 1988, in de bijzondere wet van 8 augustus 1980 wordt gemaakt tussen het personeel (art. 87) en het onderwijspersoneel (art. 91bis), moet de bevoegdheid voor dit laatste personeel geacht worden te behoren tot de bevoegdheid onderwijs.

+

Het akkoord van de Gemeenschapsminister van Financiën en Begroting is volgens de gemachtigde gevraagd, maar nog niet gegeven.

Dit advies moet dus met dat voorbehoud worden gelezen.

+

.../...

Gelet op de overgangs- en opheffingsbepalingen vervat in de artikelen 17 en 18, 5°, 6°, 7° en 8°, die alle betrekking hebben op koninklijke besluiten genomen op grond van een bijzondere-machtenwet, dient in de aanhef ook te worden verwezen naar artikel 24 van de wet van 1 augustus 1985 houdende fiscale en andere bepalingen en naar artikel 27 van het decreet betreffende het onderwijs, dat is aangenomen door de Vlaamse Raad op 28 juni 1989 (Beknopt verslag nr. 51, 28 juni 1989, blz. 13) en bekrachtigd en afgekondigd door de Vlaamse Executieve op 5 juli 1989 maar dat op de dag van dit advies nog niet in het Belgisch Staatsblad is verschenen.

Die wet en dat decreet vormen immers de rechtsgrond voor de bedoelde overgangs- en opheffingsbepalingen.

Artikel 2.

De tekst van paragraaf 2, tweede lid, wordt onnodig verzwaaard door de toevoeging van "(haar)", "(zij)" en "(haren)". Worden die toevoegingen behouden, dan zou men, om consequent te zijn, ze ook moeten aanbrengen in de artikelen 3, 3° en 4°, 8, § 1, eerste en tweede lid, 9, eerste lid, 3°, en derde lid, 10, eerste lid, 12, § 1, 13, inleidende zin, 14, tweede lid, 15, eerste en derde lid. Voorts zou men dan ook moeten schrijven : "(echtgenote)", "(curanda)", "(leerlinge)" e.a. Beter is nochtans van die toevoegingen af te zien en zich te schikken naar wat in wet en reglement gebruikelijk is.

Aangezien, blijkens het bepaalde in paragraaf 4, ook de verloven bedoeld in paragraaf 3 (personeelsleden ouder dan vijftig jaar of met ten minste twee kinderen niet ouder dan veertien jaar ten laste) het voorwerp moeten uitmaken van een door de bevoegde overheid discretionair te beoordelen aanvraag, wordt gesuggereerd de tekst van die paragraaf te preciseren als volgt :

"Onverminderd ... kunnen de personeelsleden ... ten laste hebben, op hun aanvraag ertoe gemachtigd worden hun ambt uit te oefenen ...".

Artikel 4.

Het laatste lid van dit artikel kan beter als een eerste lid in artikel 5 worden opgenomen.

Artikel 5.

Indien wordt ingegaan op de onder artikel 4 geformuleerde suggestie, kan het eerste lid worden gesteld als volgt :

"Het verlof wegens ziekte of gebrekkigheid of de terbeschikkingstelling wegens ziekte of gebrekkigheid maken geen einde aan het verlof voor verminderde prestaties".

In het tweede lid schrijve men :

"... de activiteitswedde die welke ...".

.../...

Artikel 6.

Men vervolledige 4° als volgt :

"... van de Staat, een Gemeenschap, een Gewest, ...".

In 5° schrijve men : "om zijn kandidatuur ...".

Het 13° vulle men aan als volgt :

"... van de Kamer van Volksvertegenwoordigers, van de Senaat of van een Gemeenschaps- of Gewestraad;".

Artikel 7.

Men formuleer dit artikel als volgt :

"Voor het geheel van de loopbaan mag, te rekenen van 1 juli 1982 af, de totale duur van de periodes gedurende welke aan het personeelslid een verlof voor verminderde prestaties gewettigd door sociale of familiale redenen werd toegekend, hetzij op grond van dit besluit, hetzij op grond van hoofdstuk II van het koninklijk besluit nr. 435 van 5 augustus 1986 betreffende het verlof en de afwezigheid voor verminderde prestaties ten gunste van de personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra die de leeftijd van vijftig jaar bereiken hebben of die ten minste twee kinderen niet ouder dan veertien jaar ten laste hebben, niet meer bedragen dan 5 jaar".

Artikel 8.

Om de reden vermeld onder artikel 2, wijzige men paragraaf 2 als volgt :

"De personeelsleden ... kunnen, op hun aanvraag, ertoe gemachtigd worden hun ambt uit te oefenen ...".

Paragraaf 3, eerste lid, moet dan op zijn beurt worden aangepast als volgt :

"Alleen de eisen, ... kunnen ingeroepen worden om de in dit artikel bedoelde machtigingen te weigeren".

Artikel 10.

Men wijzige het eerste lid als volgt :

"Tijdens zijn afwezigheid voor verminderde prestaties wegens persoonlijke aangelegenheid toegestaan overeenkomstig de bepalingen van dit hoofdstuk ...".

Het tweede lid van dit artikel kan beter als een eerste lid in artikel 11 worden opgenomen.

Artikel 11.

Indien wordt ingegaan op de onder artikel 10 geformuleerde suggestie, kan het eerste lid worden gesteld als volgt :

"Het verlof wegens ziekte of gebrekkigheid of de terbeschikkingstelling wegens ziekte of gebrekkigheid maken geen einde aan de afwezigheid voor verminderde prestaties wegens persoonlijke aangelegenheid".

In het tweede lid schrijve men :

"... de activiteitswedde die welke ...".

Artikel 12.

In paragraaf 1 schrijve men :

"... waarop het recht heeft, rekening gehouden met zijn verminderde prestaties".

In paragraaf 2 schrijve men: "... gelijk is aan de wedde of weddetoelage ...".

Artikel 13.

Men wijzige 4°, 5° en 14° zoals aangegeven onder artikel 6, 4°, 5° en 13°.

Artikel 14.

In het eerste lid schrijve men :

"... wegens persoonlijke aangelegenheid toegestaan op grond van ...".

Het tweede, het derde en het vierde lid stellen men als volgt :

"Wanneer het personeelslid aan dit verlof of aan deze afwezigheid een einde maakt, kan hij zijn onmiddellijk daaraan voorafgaande opdracht slechts opnieuw opnemen bij het verstrijken van het school-, academie- of dienstjaar, de zomervakantie inbegrepen.

Evenzo kan de inrichtende macht aan het verlof of de afwezigheid een einde maken tegen het verstrijken van het school-, academie- of dienstjaar, de zomervakantie inbegrepen, mits het personeelslid uiterlijk op 30 juni van haar gemotiveerde beslissing schriftelijk in kennis te stellen.

Het verlof voor verminderde prestaties gewettigd door sociale of familiale redenen, toegestaan op grond van artikel 2, § 2, neemt een aanvang op het ogenblik dat de noodzaak zich voordoet. Het is niet gebonden aan een minimumduur".

Artikel 17.

In het tweede lid schrijve men: "... lesuren of uren ...".

Artikel 18.

De inleidende zin kan worden beperkt tot de woorden :

"Opgeheven worden :".

Artikel 19.

Men schrijve : "In het opschrift van hoofdstuk II
- Verlof voor persoonlijke omstandigheden ...".

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: H. COREMANS,	kamervoorzitter,
de Heer	: J. VERMEIRE,	staatsraden,
Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	
Mevrouw	: F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. BAERT,
adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS.

H. COREMANS.