

## KONINKRIJK BELGIE.

-----

## ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

-----

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 17 juli 1991 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 "tot uitvoering van artikel 17, § 4, van de wet van 7 juli 1970 betreffende de algemene structuur van het hoger onderwijs", heeft op 23 juli 1991 het volgende advies gegeven :

Gelet op de korte termijn waarbinnen om advies is gevraagd beperkt de Raad van State zich tot het formuleren van de volgende opmerkingen :

1. De Vlaamse Executieve vindt in artikel 17, § 4, van de wet van 7 juli 1970 betreffende de algemene structuur van het hoger onderwijs de nodige rechtsgrond om de criteria vast te stellen waaronder in het hoger onderwijs van het korte type voor de uitoefening van wervingsambten, dat van leraar algemene vakken uitgezonderd, en van de selectieambten van leraar bijzondere vakken (lichamelijk opvoeding uitgezonderd), leraar technische vakken en praktijkleraar, afwijkingen kunnen worden toegestaan van de voorwaarde houder te zijn van het vereiste bekwaamheidsbewijs.

2. Het ontwerp gaat evenwel verder doordat het tevens de mogelijkheid biedt om dezelfde afwijkingen toe te staan in het technisch onderwijs van de tweede en de derde graad.

.../...

Voor die regeling is geen rechtsgrond te vinden in artikel 17, § 4, van de wet van 7 juli 1970. Die bepaling is immers gekoppeld aan artikel 10 van dezelfde wet, dat de bekwaamheidsbewijzen voor een ambt van het bestuurs- en onderwijzend personeel in het hoger onderwijs van het lange en het korte type regelt. Met uitzondering van de instellingen van het technisch onderwijs van de derde graad, die een diploma afleveren beschermd door artikel 1, III, a, van de wet van 11 september 1933 op de bescherming van de titels van het hoger onderwijs, en in het hoger onderwijs van het lange type werden gerangschikt, kunnen de overige instellingen van het technisch onderwijs van de tweede en de derde graad, bij ontstentenis van een wettelijke regeling, vooralsnog niet tot de instellingen van het hoger onderwijs van het korte type worden gerekend (zie de artikelen 4 en 16 van de wet van 7 juli 1970).

3. Uit de formulering van artikel 7, § 1, eerste zin, van het ontwerp kan worden geconcludeerd dat aan de onderwijsinstellingen, wier aanvraag tot het bekomen van een afwijking geweigerd wordt, tot het einde van het academiejaar waarop de gevraagde afwijking betrekking heeft, toch een wedde of weddetoelage wordt toegekend. Voor die regeling kan evenmin rechtsgrond worden gevonden in artikel 17, § 4, van de wet van 17 juli 1970. Bovendien is die regeling in strijd met artikel 28 van de wet van 29 mei 1959 tot wijziging van sommige bepalingen van de onderwijswetgeving naar luid waarvan "een inrichting of een afdeling van een inrichting voor onderwijs slechts staatstoelagen ontvangt voor haar personeelsleden : ... 3E die in het bezit zijn van de vereiste bekwaamheidsbewijzen of wier bevoegdheidsbewijzen overeenkomstig de bepalingen van artikel 29 voldoende worden

.../...

geacht". Artikel 17, § 4, van de wet van 7 juli 1970 machtigt de Executieve niet om van die regel af te wijken.

Trouwens, elke regeling die een recht op subsidie invoert, kan, sinds de inwerkingtreding van artikel 17, § 5, van de Grondwet, niet dan door de decreetgever worden vastgesteld.

4. Luidens de artikelen 2, § 2, 3, § 2, 1E en 2E, 4, § 2, 2E en 6, § 2, 1E van het ontwerp blijven de verleende afwijkingen ofwel onbeperkt in de tijd gelden ofwel zolang het personeelslid dezelfde opdracht blijft uitoefenen. Die bepalingen zijn kennelijk in strijd met het beperkte karakter van de uitzonderingsbepaling van artikel 17, § 4, van de wet van 7 juli 1970, volgens welke individuele afwijkingen alleen kunnen worden toegestaan "bij gebrek aan kandidaten in het bezit van de vereiste bekwaamheidsbewijzen".

5. Tenslotte moet worden opgemerkt dat hetzelfde artikel 17, § 4 aan de Vlaamse Executieve niet de bevoegdheid verleent om afwijkingen, welke in de periode voorafgaand aan het academiejaar 1989-1990, in voorkomend geval in strijd met de vooropgestelde criteria werden verleend, te bekrachtigen (artikel 8, § 1) noch om de regeling van artikel 8, § 2 te treffen.

-----

.../...

De kamer was samengesteld uit

|         |                    |              |
|---------|--------------------|--------------|
| de Heer | : G. BAETEMAN,     | voorzitter,  |
| de Heer | : J. VERMEIRE,     | staatsraden, |
| Mevrouw | : S. VANDERHAEGEN, |              |
| Mevrouw | : A. BECKERS,      | griffier.    |

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. BAERT, auditeur.  
De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door  
de H. J. DRIJKONINGEN, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

G. BAETEMAN.