

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 31 maart 1992 door de Gemeenschapsminister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage", heeft op 6 april 1992 het volgend advies gegeven :

I. ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Om overeenkomstig het bepaalde in artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 15 oktober 1991, het spoedeisend karakter van de adviesaanvraag te staven, worden de volgende redenen aangevoerd :

"De spoedbehandeling wordt gevraagd omdat het besluit zo vlug mogelijk moet vastgesteld worden. Sinds het begin van het lopende schooljaar werden immers reeds een aantal beslissingen genomen die in overeenstemming zijn met de regels vervat in dit ontwerp".

2. Het ontwerp strekt ertoe de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking te regelen, met name de maatregelen welke de terbeschikkingstelling voorafgaan, de terbeschikkingstelling zelf, de reffectatie of, indien geen betrekking van hetzelfde ambt voorhanden is, de wedertewerkstelling in een betrekking van een ander ambt, eventueel zelfs buiten het onderwijs. De principes en de procedures ter zake zijn opgenomen in titel II van het ontwerp. In titel IV worden de voorwaarden bepaald waaronder de inrichtende machten ertoe gehouden zijn een betrekking toe te wijzen bij wijze van reffectatie of wedertewerkstelling. Titel V omschrijft de rechten en plichten van de personeelsleden.

Het kader van de regeling wordt uitgetekend in titel I. Daarin worden de verschillende begrippen gedefinieerd en wordt de structuur van de reffectatiecommissies

.../...

- de zonale, de interprovinciale en de Vlaamse - vastgelegd.
Titel III bevat tenslotte de bezoldigingsregeling van de gereaffecteerden en de wedertewerkgestelden.

Aan de Raad van State is meegedeeld dat met het oog op de toepassing van het ontwerp, waar mogelijk geopteerd is voor een uitsplitsing van de regeling per onderwijsniveau. Dit brengt mee dat de definities welke het ontwerp inleiden, inzonderheid de begrippen "hetzelfde ambt" en "ander ambt" telkens per onderwijsniveau worden omschreven, dat in de definities normatieve regelingen worden ondergebracht en dat een aantal identieke bepalingen betreffende de reaffectatie telkens per onderwijsniveau herhaald worden. Het ene en het andere resulteren uiteraard in een lange tekst die daardoor aan leesbaarheid inboet.

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Aanhef.

De bepalingen vermeld in de eerste vier aanhefverwijzingen vormen geen rechtsgrond voor de ontworpen regeling en kunnen dus weggelaten worden.

Het advies van de Raad van State komt in chronologische orde na de onderhandelingen met de vakorganisaties en na het akkoord van begroting : het moet daarom als laatste in de aanhef worden vermeld.

.../...

Voorgesteld wordt de aanhef te stellen als volgt :

"Gelet op het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs, inzonderheid op hoofdstuk IX, afdeling IV;

Gelet op het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde psycho-medisch-sociale centra, inzonderheid op titel II, hoofdstuk VI, afdeling 4;

Gelet op het decreet van ... betreffende het onderwijs III, inzonderheid op titel II;

Gelet op de protocollen van ... (zie het ontwerp);

(Gelet op het akkoord van de Gemeenschapsminister van Financiën en Begroting, gegeven op ...;)

Gelet op het advies van de Raad van State;

Op voorstel van de Gemeenschapsminister van Onderwijs en Ambtenarenzaken;

Na beraadslaging, ".

.../...

Artikel 1.

De verwijzing naar de personeelsleden bedoeld in artikel 4 van het decreet betreffende het onderwijs III volstaat niet om het toepassingsgebied van het ontwerp op precieze wijze te omschrijven. Volgens artikel 4, § 3, van dat decreet kan de regeling immers niet toepasselijk worden verklaard op de personeelsleden die tot de proeftijd zijn toegelaten in een selectie- of bevorderingsambt in het Gemeenschapsonderwijs.

Op een enkele bepaling na betreffende de vaststelling van de reaffectatiezones in de B.S.D., blijkt uit het ontwerp bovendien niet of de ontworpen regeling mede en in haar geheelheid van toepassing zal zijn op de personeelsleden van de onderwijsinstellingen in de B.S.D. Tenslotte is aan de Raad van State meegedeeld dat de regeling niet van toepassing is op de leden van de inspectiediensten, vermeld in artikel 4, § 1, 1^o, d) en f), van voornoemd decreet.

Het verdient dan ook aanbeveling in artikel 1 de categorieën van personeelsleden waarop de regeling toepasselijk moet worden verklaard, nauwkeuriger aan te wijzen.

Men zal uiteraard de datum van het decreet betreffende het onderwijs III vermelden.

.../...

Artikel 2.

In de omschrijving van het begrip "gedeeltelijke ontstentenis van betrekking" (paragraaf 2, 3^o) lijkt er een contradictie te zijn in zover een betrekking "niet voorhanden is" maar toch in hoofde van het betrokken personeelslid als "onvolledig" dient te worden beschouwd.

In tegenstelling met wat in paragraaf 2, 5^o, wordt gesteld, is het niet de betrekking welke al dan niet vatbaar is voor reaffectatie of wedertewerkstelling, maar is het het personeelslid dat al dan niet vrij is van reaffectatie of wedertewerkstelling (vergelijk artikel 36, § 1, 4^o, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs). Dat impliceert dat in 5^o de immuniteit verworven wordt door het tijdelijk personeelslid ongeacht de betrekking waarin het is geaffecteerd.

In paragraaf 2, 6^o, moet naast de militaire dienst ook de burgerdienst worden vermeld.

Artikel 3.

Indien men een hoofdstuk in afdelingen indeelt, moeten alle artikelen in een afdeling worden opgenomen. Hoofdstuk III moet dan beginnen met een afdeling I, Algemene bepaling, waarin artikel 3 wordt ondergebracht. De andere afdelingen moeten in dat geval worden vernummerd.

.../...

Artikel 4.

In paragraaf 1, 1., wordt "hetzelfde ambt" gedefinieerd als "het ambt zoals het opgenomen is in de reglementering tot rangschikking en indeling van de ambten".

Uit de toelichting van de gemachtigde ambtenaar blijkt dat het gaat om hetzelfde ambt als dat waarin het ter beschikking te stellen personeelslid is benoemd of aangesteld, op voorwaarde dat het bewuste ambt vermeld is in de reglementering tot vaststelling van de ambten van het bestuurs- en onderwijzend personeel in het kleuter-, lager of basisonderwijs en van het administratief en opvoedend hulppersoneel.

Dat blijkt niet uit de tekst.

Die opmerking is van overeenkomstige toepassing op de artikelen 5, § 1, 1., 6, § 1, 1., 7, § 1, 1., 8, § 1, 1., 9, § 1, 1., en 10, § 1, 1., met dien verstande dat in die gevallen voor de rangschikking van de ambten telkens naar een ander onderwijsniveau moet worden verwezen.

Artikel 5.

In paragraaf 1, 2., a), lijkt men te moeten schrijven : "... of dezelfde specialiteit en, wanneer het technische vakken, ... of praktische vakken betreft, in de vakken die behoren tot dezelfde specialiteit".

.../...

In paragraaf 1, 2. b), tweede streepje, moet worden verduidelijkt wat wordt bedoeld met de woorden "als hiervoor vastbenoemde".

Artikel 7.

In paragraaf 1, 7., tweede lid, is niet bepaald onder welke voorwaarden de inrichtende macht de beroepsgerichte vorming in de opleidingsvormen 2 en 3 van het buitengewoon onderwijs als "hetzelfde vak" mag beschouwen.

Artikel 10.

In artikel 4, § 1, 1°, van het decreet betreffende het onderwijs III worden de psycho-medisch-sociale centra georganiseerd door het Gemeenschapsonderwijs niet uitdrukkelijk vermeld. Aan de Raad van State is meegedeeld dat zij niettemin in de in het decreet opgenomen regeling van de terbeschikkingstelling, reffectatie en wedertewerkstelling begrepen zijn op grond van de overweging dat zij behoren tot de instellingen welke vallen onder het toepassingsgebied van het bijzonder decreet van 19 december 1988 betreffende de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs.

Dienvolgens zijn zij ook begrepen in het toepassingsgebied van dit ontwerp.

.../...

Om verwarring te voorkomen ware het niettemin raadzaam in de bepalingen van het ontwerp welke betrekking hebben op "de onderwijsinstellingen en de gesubsidieerde centra" het woord "gesubsidieerd" te schrappen (zie bijvoorbeeld artikel 13, § 1, tweede lid).

In paragraaf 1, tweede streepje, ware het beter te verwijzen naar het begrip "functie" bedoeld in de artikelen 3, § 2, en 4, § 2, van de wet van 1 april 1960 betreffende de psycho-medisch-sociale centra.

Voor de centra wordt, voor de toepassing van het begrip "hetzelfde ambt", geen regeling opgenomen voor het administratief en opvoedend hulppersoneel. Aan de Raad van State is meegedeeld dat bij ontstentenis van statutair administratief personeel in de centra, die regeling overbodig is.

Artikel 12.

In paragraaf 1, A, 1. en 2., en B, schrijve men telkens "met uitsluiting van de diensten gepresteerd aan een universiteit" in plaats van "met uitsluiting van het universitair onderwijs".

.../...

Artikel 13.Paragraaf 1.

Luidens het bepaalde in paragraaf 1, tweede lid, wordt het gesubsidieerd vrij onderwijs ingedeeld in geografische zones "per karakter van het verstrekte onderwijs". De aangehaalde woorden zijn een toevoeging aan artikel 10 van het decreet betreffende het onderwijs III, maar kunnen een verantwoording vinden in artikel 17, §§ 1 en 3, van de Grondwet.

Paragraaf 2.

In paragraaf 2 komt onvoldoende tot uiting dat de ARGO en de representatieve verenigingen van de inrichtende machten van het gesubsidieerd onderwijs enkel voor hun eigen net, de geografische zones vastleggen. Men schrijve daarom in fine van het eerste lid : "... stellen, ieder voor hun net, na overleg met de representatieve vakorganisaties, de afbakening van deze zones vast en leggen deze ter bekrachtiging voor aan de Gemeenschapsminister van Onderwijs".

Indien op dit voorstel wordt ingegaan, dient het tweede lid van die paragraaf te worden aangepast als volgt :

"Wanneer de Autonome Raad voor het Gemeenschaps-onderwijs of de representatieve verenigingen van de inrichtende machten van het gesubsidieerd onderwijs, elk wat hun net betreft, geen overeenstemming bereiken met de represen-

.../...

tatieve vakorganisaties, doen zij een voorstel tot afbakening van de geografische zone aan de Gemeenschapsminister van Onderwijs, die beslist".

Paragraaf 3.

Volgens paragraaf 3 mogen de geografische zones, verder in het ontwerp "reaffectedatiezones" te noemen, een bepaalde "grootte" niet overschrijden. Voor het kleuteronderwijs, lager onderwijs en basisonderwijs is dat maximum vijf zones. Aan de Raad van State is meegedeeld dat hiermee wordt bedoeld dat voor dat onderwijs maximum 5 reaffectedatiezones per net kunnen bestaan.

Er kan worden overwogen de inleidende zin te schrappen en paragraaf 3 te stellen als volgt :

- "§ 3. 1. Voor het kleuter-, lager en basisonderwijs kunnen maximum 5 reaffectedatiezones per net worden opgericht.
2. Voor het secundair onderwijs omvat een reaffectedatiezone - wat het gesubsidieerd ... (voorts zoals in het ontwerp)".

In dezelfde paragraaf worden voor het kleuteronderwijs, lager onderwijs en basisonderwijs en voor het secundair onderwijs regels van voorrang bij reaffectedatie vastgelegd.

.../...

De sanctie op de niet-naleving van die regels is bepaald in artikel 7, derde en vierde lid, van het decreet betreffende het onderwijs III.

In het ontwerp is evenwel niet uitdrukkelijk in een regeling van die sanctie voorzien; inzonderheid worden door de Executieve niet de voorwaarden bepaald waaronder zij kan worden opgelegd.

Die opmerking geldt ook voor de andere in het ontwerp opgenomen voorrangsregelingen (zie onder meer titel IV van dit ontwerp).

In de inleidende zin van paragraaf 6 wordt volgens de gemachtigde ambtenaar met de woorden "onverminderd de bepalingen van § 3" enkel verwezen naar de voorrangsregeling opgenomen in paragraaf 3. Die regeling ware dan ook best in een afzonderlijke paragraaf opgenomen, in welk geval de volgende paragrafen moeten worden vernummerd en de verwijzing in paragraaf 6 moet worden aangepast.

Paragraaf 4.

Paragraaf 4 regelt wel de paritaire samenstelling van de zonale reaffectedatiecommissie, maar laat het vaststellen van het aantal leden over aan de inrichtende machten in overleg met de vakorganisaties. Die bepaling is niet aangepast aan artikel 10, eerste lid, van het decreet van het onderwijs III, naar luid waarvan de oprichting van de reaffectedatiecommissies zaak is van de Executieve, wat inhoudt dat zij ook het aantal leden van de commissies moet bepalen.

.../...

Paragraaf 4 moet dienvolgens worden herschreven in functie van artikel 10 van het decreet. Bovendien moet de eerste zin van het tweede lid worden aangepast zoals hiervoor is voorgesteld voor paragraaf 2, tweede lid.

De laatste zin van die paragraaf is een herhaling van het bepaalde in artikel 10, derde lid, van het decreet en mag dienvolgens als overbodig geschrapt worden.

Die opmerking geldt ook voor artikel 14, § 2, tweede lid.

Paragraaf 6.

In paragraaf 6, 3., eerste lid, ware het juister, naar Nederlands voorbeeld, te spreken over het "heroverwegen na bezwaarschrift, van de door haar uitgesproken reaffectaties of wedertewerkstellingen". Het gaat hier immers niet om een beroep in de eigenlijke zin van het woord vermits het bezwaar wordt ingediend bij dezelfde overheid als die welke de beslissing heeft genomen.

Het tweede lid van dezelfde paragraaf passe men aan als volgt :

"De reaffectaties of wedertewerkstellingen waarvan blijkt dat zij in strijd zijn met het decreet of de reglementering, worden onmiddellijk ingetrokken en vervangen door een nieuwe beslissing".

.../...

Paragraaf 7.

Paragraaf 7 beginne men als volgt : "De bezwaarschriften met betrekking tot welke door de zonale ...".

Artikel 14.

Om de hiervoor onder artikel 13, § 4, uiteengezette reden moet ook paragraaf 2 worden aangepast aan artikel 10 van het decreet betreffende het onderwijs III.

De bepalingen van paragraaf 3, 3., eerste en derde lid, moeten worden herschreven zoals hiervoor bij artikel 13, § 6, eerste en tweede lid, is voorgesteld.

Artikel 15.

Luidens het tweede lid is de Vlaamse reaffectedatiecommissie samengesteld uit twee kamers, één voor het Gemeenschapsonderwijs en één voor het gesubsidieerd onderwijs. Op het niveau van de Vlaamse reaffectedatiecommissie wordt aldus, in tegenstelling met hetgeen voor de zonale reaffectedatiecommissies in artikel 13, § 3, is bepaald, in de samenstelling van de kamer die voor het gesubsidieerd onderwijs bevoegd is het eigen karakter van het verstrekte onderwijs niet als een bepalend element aangegeven. Aan de Raad van State is meegedeeld dat, zoals ook onder artikel 47 zal worden opgemerkt, de niet-vermelding in de tekst van de erkenning van het eigen karakter gerelativeerd dient te

.../...

worden vermits de betrokken inrichtende macht of onderwijsinstelling zich steeds kan beroepen op de vrijheid van onderwijs zoals die in artikel 17, §§ 1 en 3, van de Grondwet is ingeschreven.

Artikel 16.

Het komt de Vlaamse Executieve toe de werking van de Vlaamse reffectatiecommissie te regelen. Men schrijve dus :

"Art. 16. De Vlaamse Executieve bepaalt de werking van de Vlaamse reffectatiecommissie. De Gemeenschapsminister van Onderwijs wijst de leden aan".

De werking van de commissie zou in haar hoofdpunten uiteraard ook in dit ontwerp kunnen worden geregeld.

Artikel 17.

In paragraaf 1, 3., schrijve men :

"3. Het beslechten van de bezwaarschriften en het beslissen over de moeilijkheden met betrekking tot de reffectaties en de wedertewerkstellingen.

Bij staking van stemmen beslist de voorzitter".

.../...

Artikel 20.

Met "plage-lestijden" worden volgens de gemachtigde ambtenaar bedoeld de lesuren begrepen tussen het minimum en het maximum aantal uren dat een lid van het onderwijzend personeel in het kleuteronderwijs en het lager onderwijs kan presteren op grond van artikel 10, § 1, van het besluit van de Vlaamse Executieve van 12 juni 1991 betreffende de organisatie van het gewoon kleuter- en lager onderwijs op basis van het lestijdenpakket.

De term komt niet voor in enige decreets- of reglementsbepaling en zou dan ook beter worden omschreven.

Artikel 24.

Het verdient aanbeveling te bepalen binnen welke termijn het bezwaarschrift kan worden ingediend en binnen welke termijn de inrichtende macht op het bezwaarschrift moet antwoorden.

Artikel 25.

Voorgesteld wordt de bepaling van paragraaf 1, tweede lid, aan te passen als volgt :

.../...

"Bij deze mededeling wordt het verzoek gevoegd van het ter beschikking gesteld personeelslid tot toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage, alsmede een verklaring dat hij onder de voorwaarden van dit besluit wil worden gereffecteerd of wedertewerkgesteld. Indien geen ... (voorts zoals in het ontwerp)".

In paragraaf 2 schrijve men dan :

"De gegevens, de aanvraag van wachtgeld of wachtgeldtoelage en de verklaring van het personeelslid worden samen bij een ter post aangetekende brief meegedeeld vóór de hierna vermelde data : ...".

Artikel 26.

In fine van paragraaf 1 wordt gesteld dat de inrichtende macht aan de zonale reffectatiecommissie moet meedelen of het personeelslid wenst te worden weder tewerkgesteld in het buitengewoon onderwijs, in het deeltijds beroepssecundair onderwijs of in het onderwijs voor sociale promotie of met beperkt leerplan.

Het lijkt wenselijk dat een document moet kunnen worden voorgelegd waaruit blijkt dat het personeelslid met een dergelijke wedertewerkstelling instemt.

.../...

Artikelen 27 en 28.

Uit het ontwerp blijkt niet op welke wijze de toewijzing van een reffectatie of wedertewerkstelling door de zonale of interprovinciale reffectatiecommissie aan het personeelslid en aan de inrichtende macht wordt meegedeeld.

Een dergelijke bepaling is nodig om het vertrekpunt van de termijn voor het indienen van een bezwaarschrift tegen die toewijzing te kunnen vaststellen (zie de artikelen 42, tweede lid, en 44, eerste lid).

Artikel 29.

In paragraaf 1, derde lid, is in geen bodembedrag van het wachtgeld of de wachtgeldtoelage voorzien. Mogelijk is het niet uitgesloten dat het toegekende wachtgeld of de wachtgeldtoelage beneden de grens van het gewaarborgd minimuminkomen zou dalen.

Aan de Raad van State is meegedeeld dat het de bedoeling is voor dit en andere vergelijkbare gevallen een algemene regeling uit te werken waarbij aan de betrokkene een minimuminkomen zou worden gewaarborgd.

Vraag is of in afwachting niet reeds in dit ontwerp een dergelijke regeling kan worden uitgewerkt.

.../...

In paragraaf 1, vijfde lid, moet, naast de militaire dienst, ook naar de burgerdienst worden verwezen.

In paragraaf 6, schrijve men, in fine, duidelijkheidshalve "in ieder geval recht op die laatste wedde of weddetoelage".

Artikel 33.

Wat de indeling in hoofdstukken betreft, mag het volstaan te verwijzen naar de opmerking onder artikel 3 die van overeenkomstige toepassing is.

Artikel 34.

Men vervange, in § 1, 4., de woorden "vrij om en in willekeurige volgorde" door "vrij en naar keuze". Die opmerking is van overeenkomstige toepassing op de artikelen 35, § 1, 2., 36, § 1, 2., 37, § 1, 2., 38, § 1, 2., 39, § 1, 2. en 40, § 1, 2.

Artikel 39.

In paragraaf 5 schrijve men "op de afwijking bepaald in artikel 9, § 1, 5. van dit besluit".

.../...

Artikel 41.

Men mag opmerken dat uit artikel 41, § 2, derde streepje, volgt dat de bestendigheid van de reaffectatie of wedertewerkstelling aangekondigd in paragraaf 1, moet worden gerelativeerd.

Artikel 42.

Uit het eerste lid volgt dat de Vlaamse reaffectatiecommissie op verzoek van de inrichtende macht een door haar gedane toewijzing van reaffectatie of wedertewerkstelling in heroverweging moet nemen. Dat blijkt niet zo duidelijk uit artikel 16 van het ontwerp dat de bevoegdheid van de commissie regelt, evenmin uit artikel 44 dat de bezwaarprocedure ingeleid door personeelsleden bepaalt. De redactie van de desbetreffende artikelen moet onderling meer in overeenstemming worden gebracht.

Er mag bovendien worden aan herinnerd dat niet is geregeld op welke wijze een reaffectatie of wedertewerkstelling wordt meegedeeld. Die opmerking geldt ook voor artikel 44.

Tenslotte is het aangewezen de redactie van dit artikel aan te passen aan de terminologie voorgesteld voor de artikelen 13, § 6, 3. en 14, § 3, 3. Men vervange dus het woord "bezwaarschrift" door het woord "verzoek tot heroverweging". Die opmerking geldt ook voor het opschrift

.../...

van Hoofdstuk IV en van titel V, hoofdstuk II en voor artikel 44.

Artikel 44.

Indien men de bepaling van het eerste lid leest in samenhang met de bepalingen van de artikelen 13, § 6, 3., 14, § 3, 3. en 17, § 1, 3., waarin de respectieve bevoegdheid van de zonale, interprovinciale en Vlaamse reaffectedatiecommissie wordt omschreven - en onverminderd de opmerking onder artikel 42 - zou men uit dit lid kunnen afleiden dat het personeelslid enkel een heroverweging kan vragen van de toewijzing van reaffectedatie en wedertewerksstelling gedaan door de zonale of interprovinciale reaffectedatiecommissie. Mocht die lezing de juiste zijn, dan zouden aan de personeelsleden minder mogelijkheden van bezwaar worden gegeven dan aan de inrichtende machten vermits die, zoals artikel 42, eerste lid, is geformuleerd, wel bij de Vlaamse reaffectedatiecommissie kunnen opkomen tegen door deze genomen beslissingen.

Artikel 46.

Omdat in hoofdstuk IV de mogelijkheid van tewerksstelling buiten het onderwijs en de P.M.S.-centra wordt behandeld, ware het beter in het opschrift ervan het woord "Terbeschikkingstellingsmogelijkheden" te vervangen door "Tewerksstelling".

.../...

Artikel 46 is een onvolkomen uitvoering van artikel 9, § 5, van het decreet betreffende het onderwijs III naar luid waarvan de Vlaamse Executieve de voorwaarden bepaalt waaronder de terbeschikkinggestelde personeelsleden die een tewerkstelling buiten het onderwijs aanvaarden, de voordelen van de regeling van de terbeschikkingstelling, reffectatie en wedertewerkstelling kunnen behouden. Het artikel beperkt zich uitsluitend tot het opsommen van tewerkstellingsmogelijkheden buiten het onderwijs; het laat in het ongewisse onder welke voorwaarden die tewerkstelling moet gebeuren. De bepaling van artikel 46 is te summier om toepasbaar te zijn.

Artikel 47.

In dit artikel wordt een bijzondere regeling bepaald voor de reffectatie en wedertewerkstelling van de personeelsleden die destijds in een van de onderwijsinstellingen van het Technisch Instituut van het Kempens Bekken waren tewerkgesteld. Deze personeelsleden kunnen volgens het ontwerp door de Vlaamse reffectatiecommissie worden gereffecteerd of wedertewerkgesteld. De tekst voegt eraan toe : "zonder rekening te houden met net en karakter". Steeds volgens de tekst zijn zowel het personeelslid als de onderwijsinstelling waaraan het wordt toegewezen, verplicht de toewijzing te aanvaarden.

Die regeling lijkt op het eerste gezicht in te gaan tegen de vrijheid van onderwijs zoals die in hoofde van zowel de onderwijsinstelling als het onderwijzend personeel

.../...

door artikel 17, §§ 1 en 3, van de Grondwet wordt gewaarborgd. Die vaststelling moet evenwel worden gerelativeerd, vooreerst omdat de personeelsleden vooraf hun voorkeur voor een bepaald net kunnen kenbaar maken, vervolgens omdat enkel in de eerste fase geen rekening moet worden gehouden met het net en het karakter van de onderwijsinstelling : zowel de inrichtende macht als het personeelslid kunnen op gronden van levensbeschouwelijke aard om de heroverweging van een toewijzing vragen. Tenslotte moet worden opgemerkt dat het optreden van de Vlaamse reffectatiecommissie in de plaats van de zonale en de interprovinciale reffectatiecommissies kan worden verantwoord omdat het Technisch Instituut van het Kempens Bekken dat geen specifiek onderwijskarakter had, om die reden bezwaarlijk binnen het werkgebied van een reffectatiecommissie kan worden gebracht die voor een net of volgens het onderwijskarakter is georganiseerd.

Voor artikel 47 wordt de volgende redactie in overweging gegeven :

"Artikel 47.-

Met betrekking tot de personeelsleden ter beschikking gesteld wegens ontstentenis van betrekking in één van de onderwijsinstellingen van het "Technisch Instituut van het Kempens Bekken" gelden de volgende bijzondere bepalingen :

- de Vlaamse Reffectatiecommissie reffecteert en stelt de personeelsleden weder tewerk in de onderwijsinstellingen van de verschillende netten, of buiten het onderwijs of de P.M.S.-centra als bepaald in artikel 46;

.../...

- de personeelsleden ... (voorts zoals in het ontwerp)".

Artikel 49.

Gelet op de door de gemachtigde ambtenaar verstrekte toelichting lijkt men in artikel 49 te moeten schrijven :

"Artikel 49.-

Het personeelslid dat op 1 september 1991 in het Gemeenschapsonderwijs vastbenoemd titularis was van een deeltijdse opdracht en vóór die datum als vastbenoemd titularis ruimere opdrachten heeft vervuld, wordt ter beschikking gesteld voor het verschil tussen de grootste ruimere opdracht en die welke hij op 1 september 1991 bekleedde".

Artikelen 50, 51 en 53.

De artikelen 50, 51 en 53 zouden beter als volgt worden geschreven :

"Artikel 50.-

Opgeheven worden :

- 1º wat het administratief personeel betreft, Hoofdstuk I van het koninklijk besluit van 21 oktober 1968 genomen ter uitvoering van artikel 7 van het koninklijk besluit van 28 februari 1967 houdende vaststelling van de adminis-

.../...

- tratieve stand van de leden van het administratief personeel en van het meesters-, vak- en dienstpersoneel van de rijksinrichtingen voor kleuteronderwijs, voor lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs;
- 2º Hoofdstuk I van het koninklijk besluit van 18 januari 1974 genomen ter toepassing van artikel 164 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 tot vaststelling van het statuut van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel, van het paramedisch personeel der inrichtingen voor kleuter-, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat, alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen en van de leden van de inspectiedienst die belast is met het toezicht op deze inrichtingen;
- 3º behoudens wat de inspecteurs katholieke en protestantse godsdienst betreft, Hoofdstuk I van het koninklijk besluit van 14 november 1978 houdende aanvulling van het koninklijk besluit van 8 juli 1976 genomen ter toepassing van artikel 45 van het koninklijk besluit van 25 oktober 1971 tot vaststelling van het statuut van de leermeesters, de leraars en de inspecteurs katholieke en protestantse godsdienst der inrichtingen voor buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat;
- 4º Hoofdstuk IX en Hoofdstuk XI, Afdeling 4, Onderafdeling 2 van het koninklijk besluit van 27 juli 1979 tot vaststel-

.../...

- ling van het statuut van de leden van het technisch personeel van de Rijks-psycho-medisch-sociale centra, van de gespecialiseerde Rijks-psycho-medisch-sociale centra, van de Rijksvormingscentra en van de inspectiediensten belast met het toezicht op de psycho-medisch-sociale centra, de diensten voor studie- en beroepsoriëntering en de gespecialiseerde psycho-medisch-sociale centra;
- 5º het ministerieel besluit van 14 november 1985 houdende de oprichting en de samenstelling van de begeleidingscommissies voor godsdienstleerkrachten in het Rijksonderwijs;
- 6º het besluit van de Vlaamse Executieve van 12 juli 1989 betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtweddetoelage in het gesubsidieerd onderwijs, gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse Executieve van 31 juli 1990 en 5 juni 1991.

Artikel 51.-

§ 1. Artikel 3, § 2 van het besluit van de Vlaamse Executieve van 5 juni 1991 betreffende het aanwendingspercentage in het buitengewoon onderwijs voor het schooljaar 1991-1992, wordt vervangen door de volgende bepaling :

"§ 2. Deze betrekkingen worden met ingang van 1 september 1991 wel toegewezen aan de vaste personeelsleden van het gewoon en het buitengewoon onderwijs van wie de

.../...

betrekking geheel of gedeeltelijk werd opgeheven en voor wie geen reaffectatie of wedertewerkstelling mogelijk is.

De diensten gepresteerd door deze personeelsleden worden beschouwd als wedertewerkstelling".

§ 2. In artikel 15, eerste lid van het koninklijk besluit van 18 januari 1974 genomen ter toepassing van artikel 164 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 tot vaststelling van het statuut van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel, van het paramedisch personeel der inrichtingen voor kleuter-, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat, alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen en van de leden van de inspectiedienst die belast is met het toezicht op deze inrichtingen, worden de woorden "wegens onstentenis van betrekking" geschrapt.

Artikel 52.-

(zie verder).

Artikel 53.-

Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 juli 1991, met uitzondering van artikel 50, § 1, 2°, wat de leden van de inspectiedienst betreft, en van de artikelen 51 en 52, die allen uitwerking hebben met ingang van 1 september 1991".

.../...

Artikel 52.

Dit artikel maakt het mogelijk vastbenoemde personeelsleden van wie de betrekking geheel of gedeeltelijk werd opgeheven en voor wie geen reaffectatie of wedertewerkingstelling mogelijk is, in de vorm van "administratieve hulp" voor het gesubsidieerd gewoon kleuter- en lager onderwijs beschikbaar te stellen.

Voor deze bepaling kan een aanknopingspunt gevonden worden in artikel 9, § 3, tweede lid, van het decreet betreffende het onderwijs III. Uit de parlementaire besprekingen omtrent de betrokken bepaling blijkt dat de erin bedoelde "pedagogische taken" waarmee een terbeschikkinggestelde kan worden belast niet beperkt zijn tot opdrachten van lesgeven, doch zeer ruim dienen te worden opgevat en prestaties van administratieve aard kunnen omvatten (Gedr. St., Vlaamse Raad, BZ 1992, nr. 133/5, blz. 37).

Zoals uit paragraaf 4 van het ontwerp-artikel 52 blijkt, zal een aanwijzing als in paragraaf 1 bedoeld, steeds van tijdelijke aard zijn. Volgens artikel 9, § 3, van het decreet geldt een zodanige aanwijzing immers steeds in afwachting van een reële reaffectatie of wedertewerkingstelling. Uit diezelfde decreetsbepaling mag worden afgeleid dat een voorlopige aanstelling de rechtspositieregeling van de betrokkene niet wijzigt.

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: H. COREMANS,	kamervoorzitter,
de Heer	: J. VERMEIRE,	staatsraden,
Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	
Mevrouw	: A. TRUYENS,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. BAERT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. M.-Cl. CEULE, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. TRUYENS.

H. COREMANS.