

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 13 mei 1993 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "omtrent het bevallings- en borstvoedingsverlof dat aan personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra kan worden toegestaan", heeft op 10 juni 1993 het volgend advies gegeven :

I. ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Het ontwerp strekt ertoe de reglementering betreffende het bevallings- en het borstvoedingsverlof van het personeel van de door de Vlaamse Gemeenschap georganiseerde of gesubsidieerde onderwijsinstellingen en P.M.S.-centra aan te passen aan de wijzigingen aangebracht aan artikel 39 van de arbeidswet van 16 maart 1971.

Uit de artikelen 1 en 3 van die wet blijkt dat genoemd artikel 39 van algemene toepassing is. Dat artikel houdt een arbeidsbeschermende maatregel in en verplicht de werkgever tot het toekennen van een verlof in geval van zwangerschap of bevalling van een personeelslid.

De bepalingen van meergenoemd artikel 39 regelen de arbeidsverhoudingen werkgever/werknemer niet in hun geheel. Het komt de Vlaamse Gemeenschap dan ook toe, met inachtneming van de imperatieve regels opgenomen in artikel 39 van de arbeidswet, de rechtspositieregeling van zwangere of bevallen leden van het onderwijspersoneel aan te vullen. Indien aan die rechtspositieregeling gevolgen worden verbonden voor het stelsel van de sociale zekerheid, - binnen de grenzen waarop de sociale zekerheid op de betrokkenen van toepassing is - dan moeten die gevolgen door de bevoegde federale overheid worden geregeld.

2. Luidens artikel 1, § 1, 4^o, van het ontwerp is de regeling van toepassing op "de gesubsidieerde personeels-

.../...

leden van de instellingen voor hoger onderwijs van het lange type gesubsidieerd door de Vlaamse Gemeenschap".

Voor het administratief personeel van die instellingen kan, gelet op het bepaalde in artikel 82 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde psycho-medisch-sociale centra, rechtsgrond worden gevonden in dat decreet.

Wat het bestuurs- en onderwijzend personeel van die instellingen betreft, kan enkel rechtsgrond worden gevonden in artikel 15, § 3, van de wet van 18 februari 1977 betreffende de inrichting van het hoger onderwijs en inzonderheid van het technisch hoger en agrarisch onderwijs van het lange type, luidens welk de Koning (lees : de Vlaamse Regering) het verlofstelsel voor de verschillende ambten van het bestuurs- en onderwijzend personeel bepaalt. In de aanhef zal bijgevolg ook naar die wetsbepaling moeten worden verwezen.

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Opschrift.

Het opschrift ware juister gesteld als volgt :

"Besluit van de Vlaamse Regering betreffende het bevallings- en borstvoedingsverlof voor de personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra".

.../...

Inleidende formule.

Conform de thans in de Grondwet gebruikte terminologie vervange men de woorden "De Vlaamse Executieve" door "De Vlaamse Regering".

Aanhef.

In de eerste aanhefverwijzing schrijve men : "inzonderheid op artikel 1, eerste lid, 1º en 3º, en tweede lid, 3º en 4º;".

Artikel 1.

1. Indien het de bedoeling is de regeling te betrekken op het personeel van de instellingen voor hoger onderwijs van het lange type van de ARGO, moet in paragraaf 1, 2º, ook worden verwezen naar artikel 102, § 2, van het aldaar vermelde decreet.

2. Omdat voor het personeel van de gesubsidieerde instellingen voor hoger onderwijs van het lange type een verschillende rechtsgrond moet worden ingeroepen, vulle men het 3º aan als volgt : "de personeelsleden bedoeld in de artikelen 4, § 1 en 82 ...".

.../...

3. Men stelde het 4° als volgt :

"4° de gesubsidieerde leden van het bestuurs- en onderwijsend personeel van de instellingen voor hoger onderwijs van het lange type gesubsidieerd door de Vlaamse Gemeenschap".

4. In overeenstemming met artikel 4 van het decreet van 17 juli 1991 betreffende inspectie en pedagogische begeleidingsdiensten, schrijve men het 5° en het 6° als volgt :

"5° de leden van de inspectie voor het onderwijs georganiseerd door de Vlaamse Gemeenschap bedoeld ...";

6° de leden van de inspectie voor de PMS-centra georganiseerd door de Vlaamse Gemeenschap bedoeld ...".

Artikelen 2 tot 4.

Er kan worden overwogen de bepalingen van de artikelen 2 tot 4 te herschikken en ze te redigeren als volgt :

"Artikel 2.-

Het bevallingsverlof bedoeld in artikel 39 van de arbeidswet van 16 maart 1971 wordt gelijkgesteld met dienstactiviteit.

.../...

Het verlof wegens ziekte of gebrekkigheid gedurende de zeven weken die de werkelijke bevallingsdatum voorafgaan, wordt voor het bepalen van de administratieve stand van de betrokkene omgezet in bevallingsverlof. De omzetting gebeurt enkel voor zover er geen onderbreking van de arbeidsongeschiktheid door een werkhervatting is geweest.

Artikel 3.-

Het bevallingsverlof wordt niet in aanmerking genomen om de duur van de proeftijd te berekenen.

Artikel 4.-

Het bevallingsverlof wordt bezoldigd voor zover de duur ervan vijftien weken niet te boven gaat.

Artikel 5.-

De artikelen 2 tot 4 zijn niet van toepassing in geval van miskraam vóór de 181e dag van de zwangerschap".

Indien op dit tekstvoorstel wordt ingegaan, moeten de volgende artikelen van het ontwerp worden vernummerd en de interne verwijzingen aangepast.

Artikel 5.

Conform het tekstvoorstel bij artikel 3 schrijven men in artikel 5 (dat artikel 6 wordt), derde lid :

.../...

"Het borstvoedingsverlof wordt niet in aanmerking genomen om de duur van de proeftijd te berekenen".

Artikel 7.

1. De inwerkingstelling van de ontworpen regeling zal in voorkomend geval moeten worden herzien op grond van het onderscheid dat in artikel 1 moet worden doorgevoerd tussen het administratief en het bestuurs- en onderwijzend personeel van de gesubsidieerde instellingen voor hoger onderwijs van het lange type.

2. Indien op de in het advies gedane tekstvoorstellen wordt ingegaan, vervange men in de paragrafen 1 en 3 de woorden "artikel 2, § 3, tweede lid" en "artikel 5" telkens door de woorden "artikel 2, tweede lid, tweede zin" en "artikel 6".

Slotopmerking.

In artikel 4 van het koninklijk besluit van 8 juli 1976 dat het statuut van de leerkrachten godsdienst vaststelt, lijkt de verwijzing naar het koninklijk besluit van 15 januari 1974 te moeten worden vervangen door een verwijzing naar het voor advies voorgelegde besluit. Een bepaling in die zin kan in het ontwerp worden opgenomen.

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: H. COREMANS,	kamervoorzitter,
Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	staatsraden,
de Heer	: M. VAN DAMME,	
de Heren	: G. SCHRANS,	assessoren van de
	E. WYMEERSCH,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	: A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

H. COREMANS.