

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 16 oktober 1997 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 29 april 1992 betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage", heeft op 9 juli 1998 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het voor advies voorgelegde ontwerp bevat een aantal wijzigingen van het besluit van de Vlaamse regering van 29 april 1992 betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie, de wettewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage. De belangrijkste wijzigingen hebben betrekking op de vervroegde datum waarop de "inrichtende machten" de beschikbare gegevens met betrekking tot de ter beschikking te stellen personeelsleden en de vacatures waarvoor zij in aanmerking komen, moeten meedelen aan de bevoegde diensten van het ministerie (artikel 6 en 7 van het ontwerp) en op het vervroegen van de ingangsdatum van de reaffectatie van 1 oktober tot 1 september (artikel 8 van het ontwerp).

Het ontwerp bevat ook enkele technische aanpassingen, teneinde het besluit met de vigerende decreetgeving in overeenstemming te brengen. Zo is een aantal van de voor advies voorgelegde wijzigingen van het besluit van 29 april 1992 een noodzakelijk gevolg van de invoering, voor het basisonderwijs, van nieuwe ambten van paramedisch en aanverwant personeel (artikel 147 van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997) en van de functie van adjunct-directeur bij vrijwillige fusie (artikel 129 decreet basisonderwijs).

.../...

RECHTSGROND

Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de artikelen 82 en 84 van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs, de artikelen 56 en 58 van het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs, en artikel 4, § 1, van het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs III, luidens welk artikel de regeling vervat in hoofdstuk II van titel II, welke betrekking heeft op de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie en de wedertewerkstelling door de Vlaamse regering, onder de voorwaarden en binnen de grenzen die zij vaststelt, toepasselijk kan verklaard worden op zowel leden van het personeel van het door of namens de Vlaamse Gemeenschap georganiseerd onderwijs of van het door de Vlaamse Gemeenschap gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde psycho-medisch-sociale centra als op de instellingen, centra en diensten die deze personeelsleden tewerkstellen. Diverse bepalingen van het bedoelde hoofdstuk verlenen terzake eveneens delegaties aan de Vlaamse regering.

Het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 vormt geen rechtsgrond voor het ontwerp.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene opmerkingen

1. Artikel 129 van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 regelt de toestand van de directeurs van scholen die in een vrijwillige fusie samensmelten. Meer

.../...

bepaald kan de vast benoemde directeur die wegens de fusie zijn betrekking dreigt te verliezen, toch in de school blijven als adjunct-directeur. De oorspronkelijke redactie van die bepaling wekt de verkeerde indruk dat die betrekking van adjunct-directeur een organieke betrekking zou worden, hetgeen niet de bedoeling was van de decreetgever. Om die reden wordt in het thans voor het Vlaams Parlement in bespreking zijnde ontwerpdecreet betreffende het onderwijs IX de redactie van artikel 129 van het decreet basis-onderwijs aangepast in die zin dat de term "ambt" wordt vervangen door de term "functie".

Het voor advies voorliggend besluit is echter nog steeds geredigeerd in termen van "ambt" van adjunct-directeur.

De gemachtigde van de regering is het ermede eens dat in de bij artikel 3 van het ontwerp ontworpen wijziging van artikel 11, § 2, van het basisbesluit, de verwijzing naar de adjunct-directeur geheel dient te verdwijnen. Artikel 11 van het besluit van 29 april 1992 heeft immers betrekking op de wedertewerkstelling in organieke ambten.

Voor de andere bepalingen van het ontwerp die van de adjunct-directeur melding maken, volstaat het de terminologie aan te passen aan die van het decreet, zoals hierna artikelsgewijze telkens zal worden opgemerkt.

2. Het ontwerp behoudt nog steeds de opsomming en opdelingen gewoon/buitengewoon, respectievelijk kleuter/lager/basisonderwijs. Uit artikel 4 van het decreet basis-onderwijs blijkt evenwel de optie van de decreetgever om

.../...

voortaan steeds van "het basisonderwijs" te spreken, tenzij er uitdrukkelijk een geëigende regeling vereist is voor één van die onderwijsvormen of subniveau's. In het ontwerp wordt dan ook beter, waar mogelijk, enkel het begrip "basis-onderwijs" gehanteerd. De gemachtigde van de regering is het hiermee eens.

3. Bij wijzigingen aan te brengen in teksten die reeds eerder werden gewijzigd moeten in beginsel die wijzigingen worden aangegeven (1).

4. Op meerdere plaatsen (artikelen 4, 10, 11 en 14) wordt ten onrechte de term "alineea" in plaats van "lid" gebruikt (2).

Aanhef

1. In acht genomen wat hiervoren over de rechtsgrond van het ontwerp werd gezegd, kunnen het eerste, tweede en derde lid van de aanhef als volgt worden gesteld :

(1) Omzendbrief wetgevingstechniek VR 97/4 van 4 maart 1997, nr. 57.

(2) Omzendbrief wetgevingstechniek VR 97/4 van 4 maart 1997, nr. 92.

"Gelet op het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs, inzonderheid op artikel 82, gewijzigd bij het decreet van 15 juli 1997, en op artikel 84, gewijzigd bij het decreet van 28 april 1993;

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 artikel 56, gewijzigd bij het decreet van 15 juli 1997 en op artikel 58, gewijzigd bij het decreet van 28 april 1993;

Gelet op het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs III, inzonderheid op titel II, hoofdstuk II;".

De verwijzing naar het decreet basisonderwijs in het vierde lid dient te worden weggelaten.

2. Het is gebruikelijk de protocollen van de syndicale onderhandelingscomités ook met hun nummer aan te duiden.

3. Het akkoord van de Minister van Begroting werd gegeven op 19 - en niet 13 - juni 1997.

.../...

Artikel 1

1. Het "vierde gedachtenstreepje" dat gewijzigd wordt in het 3° is eigenlijk het tweede "hoofdgedachtenstreepje" dat komt na een eerste "hoofdgedachtenstreepje", ingedeeld in twee "bijkomende" gedachtenstreepjes.

2. De nieuwe paragraaf 8 zou beter een nieuw tweede lid van paragraaf 7 vormen.

3. In die paragraaf 8 vervange men het woord "dokter" door het woord "arts", zulks in overeenstemming met de huidige benaming van de overeenstemmende academische graad.

Artikel 2

De woorden "gewoon en" in punt 1. moeten worden weggelaten.

Artikel 3

Overeenkomstig de algemene opmerking moet de regel "directeur basisonderwijs ... adjunct-directeur" worden geschrapt.

.../...

Artikel 4

Men schrijve "zin" in plaats van "zinsnede".

Artikel 6

Men schrijve : "In artikel 25 van hetzelfde besluit ...".

Artikel 7

1. Punt 3° kan verwarring wekken, aangezien het zo kan worden gelezen dat in de vermelde hypothese enkel de verplichtingen van het nieuwe lid moeten worden nageleefd door de school, en niet de verplichtingen van het eerste lid. Zulks is echter niet de bedoeling. De eenvoudigste oplossing bestaat erin het woord "alleen" te schrappen, zoals de gemachtigde van de regering voorstelt.

2. De door het 4° in te voegen paragraaf 2, derde lid, is geen afwijking op het eerste lid, maar een aanvulling. In het decreet basisonderwijs worden de "inrichtende machten" voortaan "schoolbesturen" genoemd. Men redigere die bepaling dan ook als volgt :

"De schoolbesturen delen ook de vacatures mee die toegewezen zullen worden ...".

.../...

Artikel 10

1. Teneinde de redactie af te stemmen op die van het decreet basisonderwijs vervange men in punt 1° de woorden "wedertewerkgesteld is als adjunct-directeur ... waar het personeelslid wedertewerkgesteld is als adjunct-directeur" door de woorden "belast is met de functie van adjunct-directeur ... waar het personeelslid de functie van adjunct-directeur waarneemt".

2. Een schoolbestuur beschikt bij het nemen van zijn beslissingen soms wel over een discretionaire macht, maar kan niet willekeurig te werk gaan. Men vervange dan ook in punt 2° de woorden "in willekeurige volgorde" door de woorden "naar keuze".

De gemachtigde van de regering merkt hierbij op dat de term reeds voorkomt in de huidige tekst van het besluit (zie b.v. punt 4 van dezelfde bepaling). Niettemin heeft de Raad van State ook in zijn advies L. 21.527/1 bij het basisbesluit reeds vastgesteld dat de woorden "vrij om en in willekeurige volgorde" vervangen moesten worden door "vrij en naar keuze". De Raad van State kan zijn opmerking dan ook enkel handhaven.

3. In punt 2° schrappe men de woorden "in het ambt" en vervange men de woorden "ingericht overeenkomstig" door de woorden "bedoeld bij".

.../...

Artikel 11

De opmerkingen bij artikel 10 gelden ook voor artikel 11.

Artikel 12

Men vervange telkens de woorden "een wedertewerkstelling in het ambt van" door de woorden "de waarneming van de functie van".

In het eerste lid van de ontworpen paragraaf 3 late men het eerste streepje aanvangen als volgt : "de directeur die de functie waarneemt gereaffecteerd wordt ...". In het tweede streepje wordt het dan : "... waar de waarneming van de functie van adjunct-directeur is gebeurd ...".

In het tweede lid, eerste streepje, vervange men de woorden "het ambt" door "de functie". In het derde streepje schrijve men "de periode waarin degene die belast is met de functie van adjunct-directeur, een reglementaire afwezigheid geniet, ...".

Artikel 13

In punt 9° schrijve men "belast is met de functie van" in plaats van "wedertewerkgesteld is als".

.../...

Artikel 14

Het 1° kan men herschrijven als volgt :

"1°. Paragraaf 1 wordt aangevuld met een tweede lid, luidend als volgt : "Het vorige lid is eveneens van toepassing op de instellingen ...".

Artikel 15

Dit artikel is een autonome bepaling, zodat men in plaats van te verwijzen naar "hetzelfde" besluit, het bedoelde besluit voluit moet aanduiden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	M. VAN DAMME,	staatsraden,
	D. ALBRECHT,	
	G. SCHRANS,	assessoren van de
	A. ALEN,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. G. VAN HAEGENDOREN, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. J. VAN NIEUWENHOVE, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

J. DE BRABANDERE