KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 21 september 1999 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot vaststelling van de bekwaamheidsbewijzen en de weddenschalen voor de ambten van opsteller en intercultureel medewerker in de psycho-medisch-sociale centra", heeft op 28 oktober 1999 het volgende advies gegeven :

BEVOEGDHEID VAN DE RAAD VAN STATE

Krachtens artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan de afdeling wetgeving slechts kennis nemen van bepalingen met een reglementair karakter.

Aangezien bepalingen tot vaststelling van salarisschalen zulk een karakter ontberen, vermag de Raad van State, afdeling wetgeving, niet te adviseren over de artikelen 3 en 4 van het ontwerp in de mate dat die artikelen de salarisschalen vaststellen die verbonden zijn aan de ambten van opsteller en intercultureel medewerker, bedoeld in artikel 186 van het decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit heeft betrekking op de opstellers en de interculturele medewerkers, bedoeld in het voormelde artikel 186 van het decreet van 1 december 1998. Krachtens dat artikel heeft elk PMS-centrum vanaf 1 september 1999 recht op een halftijdse betrekking van opsteller en, voor zover dat centrum gedurende het schooljaar 1998-99 beschikte over een halftijdse of voltijdse interculturele medewerker, op zulk een betrekking voor hetzelfde volume als voorheen.

Het ontwerpbesluit bepaalt dat de genoemde ambten wervingsambten zijn en behoren tot de categorie van het administratief personeel en legt de vereiste bekwaamheids-

bewijzen en de overeenkomstige salarisschalen vast.

Het ontworpen besluit zal buiten werking treden op 1 september 2000 aangezien op die datum de centra voor leerlingenbegeleiding in de plaats treden van de PMS-centra.

2. De rechtsgrond van de bepalingen van het ontworpen besluit waarover de Raad van State vermag te adviseren, dient te worden gezocht in artikel 5, alsmede in de artikelen 7 en 8 van de wet van 1 april 1960 betreffende de psycho-medisch-sociale centra. Krachtens artikel 5 van die wet bepaalt de Vlaamse regering op eenvormige wijze voor alle PMS-centra en voor alle personeelsleden die er door de Vlaamse Gemeenschap worden bezoldigd of gesubsidieerd, de voor de verschillende ambten vereiste bekwaamheidsbewijzen. De in artikel 2 van het ontwerpbesluit geregelde aspecten van het statuut van de opstellers en interculturele medewerkers kunnen worden geregeld op grond van de in artikelen 7 en 8 van de wet van 1 april 1960 vervatte bevoegdheidstoewijzing aan de Koning, thans gemeenschapsregeringen.

De rechtspositiedecreten van 27 maart 1991 zouden kunnen worden ingeroepen als bijkomende rechtsgrond voor het ontworpen besluit, ook al is het zo dat de voormelde artikelen van de wet van 1 april 1960 specifieke machtigingen verlenen op grond waarvan de bekwaamheidsbewijzen en andere aspecten van het statuut van de leden van het administratief personeel van de PMS-centra kunnen worden geregeld.

Geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit vormt

daarentegen artikel 186 van het voornoemde decreet van 1 december 1998, dat geen enkele machtiging aan de Vlaamse regering inhoudt, noch artikel 1, § 2, van het besluit van de Vlaamse regering van 5 juni 1989 tot vaststelling van de bekwaamheidsbewijzen vereist van de kandidaten voor wervingsambten van het administratief personeel van de onderwijsinstellingen en van de psycho-medisch-sociale centra van de Vlaamse Gemeenschap en voor de gesubsidieerde betrekkingen van het administratief personeel in de door de Vlaamse Gemeenschap gesubsidieerde onderwijsinstellingen, dat van gelijke hiërarchische rang is als het ontworpen besluit.

3. Door het bepalen van de bekwaamheidsvereisten voor de verschillende ambten in de PMS-centra over te laten aan de Vlaamse regering, houdt artikel 5 van de wet van 1 april 1960 een verregaande bevoegdheidstoewijzing aan de uitvoerende macht in. De vraag kan dan ook rijzen of die delegatie in overeenstemming te brengen is met artikel 24, § 5, van de Grondwet, naar luid waarvan de inrichting, de erkenning of subsidiëring van het onderwijs door de gemeenschap, wordt geregeld door de wet of het decreet.

Die grondwetsbepaling drukt de wil uit van de grondwetgever om aan de bevoegde wetgever de zorg voor te behouden een regeling te treffen voor de essentiële aspecten van het onderwijs, wat de inrichting, de erkenning of de subsidiëring ervan betreft. Zij verbiedt weliswaar niet dat onder bepaalde voorwaarden opdrachten aan de uitvoerende macht worden gegeven, maar vereist wel dat de door de decreetgever verleende opdrachten slechts op de tenuitvoer-

legging van door de decreetgever zelf vastgestelde beginselen betrekking hebben; via die opdrachten kan een gemeenschapsregering de onnauwkeurigheid van die beginselen niet opvangen, noch kan zij onvoldoende omstandige beleidskeuzes verfijnen (1).

De regeling van de bekwaamheidsvereisten voor het onderwijspersoneel maakt deel uit van de rechtspositieregeling van het onderwijspersoneel, die een zaak is van inrichting, en bovendien, wat het gesubsidieerd onderwijs betreft, van subsidiëring van het onderwijs. De essentiële aspecten van de regeling betreffende de bekwaamheidsvereisten dienen dan ook in beginsel, conform artikel 24, § 5, van de Grondwet, bij decreet te worden geregeld. Aangezien ook de PMS-centra onder het begrip "onderwijs" vallen (2), geldt zulks ook voor de bekwaamheidsvereisten die aan het PMS-personeel worden gesteld.

---

(1) Zie Arbitragehof, nr. 33/92, 7 mei 1992, ov. B.5.1. en B.5.2.; Arbitragehof, nr. 45/94, 1 juni 1994, ov. B.4. en B.5.; Arbitragehof, nr. 73/96, 11 december 1996, ov. B.4.1. tot B.4.3.; Arbitragehof, nr. 76/96, 18 december 1996, ov. B.3.3.; Arbitragehof, nr. 80/97, 17 december 1997, ov. B.9.1. en B.9.2.; Arbitragehof, nr. 17/98, 18 februari 1998, ov. B.2.4.; Arbitragehof, nr. 85/98, 15 juli 1998; ov. B.6.3. tot B.6.5.; Arbitragehof, nr. 130/98, 9 december 1998, ov. B.1.3.; Arbitragehof, nr. 38/99, 30 maart 1999, ov. B.4.1. tot B.4.3.

(2) Zie Parl. St., Senaat, B.Z.1988, nr. 100-1/1°, 2.

Te dezen moet evenwel worden vastgesteld dat het ontworpen besluit slechts een beperkt toepassingsgebied heeft. Het ontworpen besluit zal slechts op een klein aantal personeelsleden van toepassing zijn en heeft een aflopend karakter (1). Die bijzondere omstandigheid kan in onderhavig geval het optreden van de Vlaamse regering verantwoorden. Het vaststellen van de - althans essentiële - regels betreffende de bekwaamheidsvereisten voor de onderscheiden ambten binnen de centra voor leerlingenbegeleiding, zal, zoals de Raad van State reeds heeft opgemerkt in zijn advies L. 28.132/1 van 28 september 1998 (2), daarentegen wel een optreden van de decreetgever vergen.

---

(1) Met ingang van 1 september 2000 treden de centra voor leerlingenbegeleiding immers in de plaats van de PMS-centra. Juist omwille van dit gegeven lijkt de leer van het arrest nr. 19/99 van het Arbitragehof van 17 februari 1999 niet naar het onderhavige geval te moeten worden doorgetrokken.

(2) bij een voorontwerp van decreet betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding (Parl. St. Vl. P. 1998-99, nr. 1160/1).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op hetgeen is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond van het ontworpen besluit, dienen het vierde en het vijfde lid van de aanhef te worden weggelaten.

Aan het eerste lid dient een verwijzing naar de artikelen 7 en 8 van de wet van 1 april 1960 worden toegevoegd.

2. Het zesde, zevende, achtste en negende lid van de aanhef zoals hij is ontworpen dienen te worden aangevuld met de data en nummers die nog ontbreken.

Artikel 6

Men redigere artikel 6 als volgt :

"Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 september 1999".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	M. VAN DAMME, J. SMETS,	staatsraden,
	G. SCHRANS, E. WYMEERSCH,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, adjunct-auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. H. COLIN, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS D. VERBIEST