

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 1 augustus 2000 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering inzake het tehuis van het gemeenschapsonderwijs dat instaat voor de opname van jongeren in het kader van de hulp- en bijstands-regeling, heeft op 3 augustus 2000 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

Te dezen wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door de omstandigheid :

"dat voor het verder functioneren van de instelling te Kuurne, uitvoering moet worden gegeven aan artikel 80 van het decreet van 21 december 1994 betreffende het onderwijs VI;

dat deze dringende noodzakelijkheid is ingegeven door de datum van 1.09.2000, start van het nieuwe schooljaar waarin dit besluit moet kunnen worden toegepast;
dat deze regeling van groot sociaal belang is voor deze instelling die kampt met een omkaderingsprobleem voor de opvang van deze toch zeer specifieke groep van leerlingen;

(...) dat de personeelsformatie er door de toenemende plaatsing, ontoereikend is voor de specifieke inter-naatsbevolking".

*

* *

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, heeft de Raad van State zich moeten beperken tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

*

* *

.../...

STREKKING VAN HET ONTWERP

Volgens artikel 80 van het decreet van 21 december 1994 betreffende het onderwijs VI bepaalt de Vlaamse regering de regelen inzake de inrichting en de organisatie van een internaat van het gemeenschapsonderwijs, dat inzonderheid kan instaan voor de opname van jongeren in het kader van de hulp- en bijstandsregeling, en dat als zodanig is gelijkgesteld met een in het kader van de bijzondere jeugdzorg erkende voorziening.

Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse regering strekt tot de uitvoering van die bepaling.

Het ontwerp bepaalt dat de Raad van het Gemeenschapsonderwijs één internaat aanwijst, dat als tehuis kan instaan voor de opname van jongeren in het kader van de hulp- en bijstandsregeling (artikel 1). Uit de aanhef van het ontwerp blijkt dat de bestaande instelling te Kuurne beoogd wordt.

Het ontwerp bepaalt voorts dat aan dit tehuis een urenpakket wordt toegekend voor een aantal ambten (artikelen 2 en 3), stelt de desbetreffende ambten vast (artikel 4), en bepaalt het aantal uren per week dat voor ieder van die ambten gepresteerd moet worden (artikel 5).

Het ontwerp bepaalt voorts dat de bekwaamheidsbewijzen, de weddenschalen, de bezoldigingsregeling en de vakantieregeling voor sommige van die ambten die zijn, welke

.../...

zijn vastgesteld in het besluit van de Vlaamse regering van 13 mei 1992 betreffende de opvangcentra (artikel 6).

In bestaande besluiten in verband met de vaststelling en de indeling van ambten van de leden van het personeel van onderwijsinstellingen worden bepalingen ingevoegd die specifiek betrekking hebben op het in het ontwerp bedoelde tehuis (artikelen 7 en 8).

Ten slotte wordt het opnemen van een ambt in die instelling aangemerkt als een geldige reden om een reffectatie of wedertewerkstelling niet te aanvaarden (artikel 9).

VOORAFGAANDE OPMERKINGEN

1. Bij de adviesaanvraag waren niet de stukken van het administratief dossier gevoegd. Die stukken zijn evenwel, op verzoek van de met het onderzoek belaste auditeur, nadien aan het dossier toegevoegd.

2. In de adviesaanvraag worden twee ambtenaren aangewezen voor het verstrekken van dienstige toelichtingen bij het ontwerp. Geen van die ambtenaren blijkt evenwel beschikbaar te zijn tijdens de termijn van drie dagen waarover de Raad van State beschikt om advies te geven.

In die omstandigheden is het de Raad van State niet mogelijk om bij een aantal bepalingen van het ontwerp nadere

.../...

toelichtingen te verkrijgen. Ook om die redenen moet de Raad van State zich beperken tot de hiernavolgende opmerkingen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het eerste lid van de aanhef wordt verwezen naar artikel 33, § 1, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 betreffende het gemeenschapsonderwijs.

Die bepaling, die de bevoegdheden van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs opsomt, biedt geen rechtsgrond voor de ontworpen regeling. Het eerste lid dient dus uit de aanhef weggelaten te worden.

2. De besluiten vermeld in het derde tot het vijfde lid van de aanhef (koninklijk besluit van 29 augustus 1966, koninklijk besluit nr. 456 van 10 september 1986 en besluit van de Vlaamse regering van 13 mei 1992) bieden geen rechtsgrond aan het ontworpen besluit, en worden er evenmin door gewijzigd of opgeheven.

De bedoelde leden dienen dus eveneens uit de aanhef weggelaten te worden.

.../...

3. In het zesde lid van de aanhef wordt verwezen naar artikel 80 van het decreet van 21 december 1994 betreffende het onderwijs VI.

Die bepaling vormt inderdaad, zoals afgeleid kan worden uit de beschrijving van de strekking van het ontwerp (zie hiervóór), de rechtsgrond voor het ontworpen besluit (1).

4. In de aanhef dient een verwijzing te worden ingevoegd naar het besluit van de Vlaamse regering van 29 april 1992, dat immers bij artikel 9 van het ontworpen besluit wordt gewijzigd.

Artikel 5

Volgens paragraaf 2 kunnen te veel of te weinig gepresteerde uren worden gecompenseerd "tijdens één van de volgende weken".

Een dergelijke bepaling kan, wegens de vaagheid ervan, aanleiding geven tot moeilijkheden bij de toepassing ervan. Als de stellers van het ontwerp het nodig achten de

(1) In de memorie van toelichting bij het ontwerp dat geleid heeft tot het decreet van 21 december 1994, wordt opgemerkt dat de Vlaamse regering op grond van artikel 80 kan voorzien in regels betreffende o.m. "de personeelsformatie, de opnamefaciliteiten en de openingsdagen en -uren" (Parl.St., Vl. Raad, 1993-94, nr. 600-1, p. 17).

mogelijkheid tot compensatie te beperken in de tijd, zouden zij beter in een precieze termijn voorzien.

Artikel 6

Dit artikel is van toepassing op de ambten bedoeld "in artikel 7". Dat artikel 7 is echter geen autonome, maar een wijzigende bepaling.

De verwijzing naar artikel 7 moet dus vervangen worden door een verwijzing, hetzij naar artikel 4 van het ontwerp, hetzij naar de bepalingen van artikel 2bis van het besluit van de Vlaamse regering van 27 juni 1990, d.i. de bepaling die ingevoegd wordt bij artikel 7 van het ontworpen besluit (1).

Artikel 7

1. Paragraaf 1 strekt ertoe het besluit van de Vlaamse regering van 27 juni 1990 mede van toepassing te maken op de leden van het paramedisch, sociaal en opvoedend hulp-personeel van het in het ontwerp bedoelde tehuis.

(1) Onder voorbehoud van hetgeen, precies in verband met de invoeging van bepalingen in het besluit van de Vlaamse regering van 27 juni 1990, opgemerkt wordt bij artikel 7 van het ontwerp (opmerking 1 bij dat artikel).

Het besluit van 27 juni 1990 geldt, zoals uit het opschrift ervan blijkt, thans enkel voor het gewoon kleuter-, lager en basisonderwijs. Het is niet meteen duidelijk waarom bepalingen i.v.m. personeelsleden van het buitengewoon onderwijs (1) in dat besluit ingevoegd worden. Het is integendeel in de Vlaamse onderwijsregeling gebruikelijk dat er afzonderlijke besluiten zijn voor de regelingen van de onderscheiden categorieën van het personeel van de onderwijsinstellingen.

2. In elk geval dienen in paragraaf 1, in het in artikel 1 van het besluit van 27 juni 1990 in te voegen zinsdeel, de woorden "paramedisch, sociaal en opvoedend hulppersoneel" te worden vervangen door "paramedisch en sociaal personeel". Het opvoedend hulppersoneel maakt immers het voorwerp uit van de wijziging bedoeld in artikel 8 van het ontwerp.

3. Subsidiair wordt opgemerkt dat in paragraaf 1 de precisering ontbreekt dat het besluit van 27 juni 1990 een besluit van de Vlaamse regering is.

Voorzover de twee paragrafen van artikel 7 van het ontwerp behouden zouden blijven, redigere men dat artikel overigens als volgt :

(1) Zie de nota aan de Vlaamse regering, toelichting bij artikel 9 van het ontwerp.

"In het besluit van de Vlaamse regering van 27 juni 1990 tot vaststelling ... worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° artikel 1 wordt aangevuld met de woorden "en op de ...";

2° er wordt een artikel 2bis ingevoegd, luidend als volgt :

"Art. 2bis ...".

Artikel 8

1. Artikel 45, 4° (niet : 45, 4) van het besluit van de Vlaamse regering van 29 april 1992 is vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van 31 augustus 1999. Van die vervanging zou melding gemaakt moeten worden.

2. In de in te voegen tekst moet de verwijzing naar "artikel 5" vervangen worden door een verwijzing naar "artikel 4".

Slotopmerking

Gelet op de korte termijn waarover de Raad van State beschikt, en op het ontbreken van de mogelijkheid om nadere toelichtingen te verkrijgen over de voor advies voorgelegde tekst, kan de Raad geen uitsluitel geven over de vraag in hoeverre de ontworpen bepalingen nopen tot het

.../...

aanbrengen van wijzigingen in andere besluiten, met name om die besluiten in overeenstemming te brengen met het ontworpen besluit.

De vakantiekamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	staatsraad, voorzitter,
	J. BAERT,	staatsraden,
	J. LUST,	
	E. WYMEERSCH,	assessoren van de
	H. COUSY,	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. DRIJKONINGEN, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

P. LEMMENS