

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 33.740/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 26 juni 2002 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "betreffende de Commissie inzake leerlingenrechten", heeft op 9 juli 2002 het volgende advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse regering strekt ertoe de samenstelling (zie de artikelen 2 en 3 van het ontwerp), de vergoeding van de leden (artikel 4) en de werking (artikelen 5 tot 8) van de Commissie inzake leerlingenrechten te regelen, die vanaf 1 september 2002 wordt opgericht bij artikel IV.7 van het decreet betreffende gelijke onderwijskansen-I (hierna : het decreet) ⁽¹⁾.

Voor de artikelen 2 tot 4 van het ontwerp wordt rechtsgrond geboden door artikel IV.8, § 3, van het decreet, dat de Vlaamse regering ermee belast de leden en hun plaatsvervangers aan te stellen en de wijze te bepalen waarop zij vergoed worden, behoudens wat de vergoeding van de secretaris betreft. Aangezien de secretaris van de Commissie er geen lid van is (zie artikel IV.8, § 1, eerste lid, van het decreet), kan in artikel IV.8, § 3, van het decreet geen rechtsgrond worden gevonden om de ambtenaar van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap die als secretaris optreedt, een speciale vergoeding te geven. Daarvoor wordt echter wel rechtsgrond geboden door artikel 87 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

Als rechtsgrond voor de regeling inzake de werking, opgenomen in de artikelen 5 tot 8 van het ontwerp, kan worden verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, dat de regering opdraagt de verordeningen te maken en de besluiten te nemen die voor de uitvoering van de decreten nodig zijn, gelezen in samenhang met de artikelen IV.10 en IV.11 van het decreet.

2. De Commissie oordeelt "naar recht" over de gegrondheid van een beslissing tot doorverwijzing of weigering (artikel IV.9 van het decreet), en adviseert de Vlaamse regering over het terugvorderen of inhouden van een bedrag op de werkingsmiddelen van de betrokken school indien zij de weigering niet of niet afdoende gemotiveerd acht (artikel V.3, § 2, eerste lid, van het decreet). De Vlaamse regering beslist daarna "naar recht en in het algemeen belang" over het opleggen van een financiële sanctie (artikel V.4, § 2, eerste lid, van het decreet).

⁽¹⁾ Decreet dat reeds is aangenomen door het Vlaams Parlement, maar nog niet in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

Artikel V.7 van het decreet draagt de Vlaamse regering op om de nadere procedureregelen te bepalen. Aangezien deze bepaling deel uitmaakt van afdeling 3 met als opschrift "Gezamenlijke bepalingen", en de eerste twee afdelingen respectievelijk betrekking hebben op de rechtsbescherming in verband met de doorverwijzing en op de rechtsbescherming in verband met de weigering, mag worden aangenomen dat voormeld artikel de regering ook machtigt om nadere regels te bepalen in verband met de procedure voor de Commissie inzake leerlingenrechten. Dergelijke procedureregels zijn opgenomen in de artikelen 9 tot 12, 13, tweede lid, en 14 van het ontwerp.

3. Artikel 13, eerste lid, van het ontwerp stelt een aantal gegevens vast waarmee de Vlaamse regering rekening dient te houden bij het bepalen van de hoegrootheid van de financiële sanctie. Zij vindt daarvoor rechtsgrond in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gelezen in samenhang met artikel V.4, § 2, van het decreet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op wat in verband met de rechtsgrond is opgemerkt, dient in het eerste lid van de aanhef ook te worden verwezen naar artikel 87 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, en in tweede lid ook naar de artikelen IV.10, IV.11 en V.4, § 2, van het decreet gelijke onderwijskansen-I.

2. Zowel in het eerste als in het tweede lid van de aanhef schrijve men beter "..., inzonderheid op ...". Gelet op het gegeven dat in het tweede lid naar meer dan één artikel wordt verwezen, vervange men het woord "artikel" door het woord "de artikelen".

Hoofdstuk I

Er wordt ter overweging gegeven het opschrift van het eerste hoofdstuk te wijzigen in "Definities".

Artikel 1

Aangezien de afkorting "LOP" niet in het ontwerp voorkomt, dient de omschrijving ervan in artikel 1, 3°, te worden geschrapt. Artikel 1, 4°, moet ten gevolge daarvan worden vernummerd tot artikel 1, 3°.

Hoofdstuk II

In het opschrift van hoofdstuk II dienen de woorden "Oprichting en" te worden geschrapt. De Commissie wordt immers door het decreet opgericht.

Artikel 2

Gelet op het bepaalde in artikel 10, § 1, derde lid, van het ontwerp, waarin sprake is van een plaatsvervangende voorzitter, en het gegeven dat in artikel IV.8, § 1, van het decreet een onderscheid wordt gemaakt tussen de voorzitter, enerzijds, en de leden, anderzijds, kan men in artikel 2, eerste lid, van het ontwerp beter schrijven :

"De minister stelt de voorzitter en de leden van de Commissie en hun plaatsvervangers aan".

Artikel 3

Het woord "eenmalig", een bijvoeglijk naamwoord, moet worden vervangen door de woorden "één maal".

Artikel 4

.../...

1. Het verdient aanbeveling het tweede en het derde lid van artikel 4 van plaats te verwisselen. De secretaris is immers zoals gezegd geen lid van de Commissie, terwijl door het gebruik van de woorden "De andere leden van de Commissie", in het derde lid, het tegenovergestelde wordt gesuggereerd. Door beide leden van plaats te verwisselen, wordt dit vermeden.

2. Het derde lid (dat het tweede wordt) bevat een verwijzing naar "de ambtenaren van de rangen 15 tot 17 van de diensten van de regering", terwijl krachtens artikel VIII 5 van het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel (het Vlaams Personeelsstatuut) de rangen worden aangeduid met een letter en een cijfer. Er zal bijgevolg moeten worden verwezen naar de overeenstemmende rangen.

Artikel 5

Evident kunnen lagere normen geen afbreuk doen aan normen van hogere rang. Een dergelijke vanzelfsprekendheid dient niet te worden bevestigd in een wettekst. Daarom dient de zin "Dit reglement kan geen afbreuk doen aan de bepalingen van artikel 6 tot en met 14" te vervallen.

Ook de eerste volzin van artikel 5 bevat niet meer dan een bevestiging van de artikelen IV.9 en IV.10 van het decreet, zodat het gehele artikel beter wordt geschrapt.

Artikel 6

Voorgesteld wordt in artikel 6 van het ontwerp te schrijven :

"Een zitting is rechtsgeldig wanneer de voorzitter aanwezig is, evenals ten minste één lid van elk van de drie categorieën bedoeld in artikel IV.8, § 1, derde, vierde en vijfde lid van het decreet".

Artikel 9

Het tweede lid van artikel 9 is wellicht te strikt geredigeerd, namelijk als een verplichting om de kennisgeving, naast de aangetekende brief bedoeld in het eerste lid, ook via e-mail of fax te doen. In sommige gevallen zal dat niet kunnen, bijvoorbeeld omdat de betrokkene niet over e-mail of fax beschikt. Daarom verdient het aanbeveling te schrijven : "... gebeurt zo mogelijk tevens via ...".

Artikel 10

De stellers van het ontwerp zullen moeten nagaan of in artikel 10, § 2, van het ontwerp niet ook dient te worden verwezen naar artikel 829, tweede lid, van het Gerechtelijk Wetboek.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
	G. SCHRANS, A. SPRUYT,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME