KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 33.752/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 28 juni 2002 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 "houdende vaststelling van de kiesprocedure voor de Raad van het Gemeenschapsonderwijs", heeft op 2 juli 2002 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 spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door de omstandigheid dat

> "de verkiezingen moeten afgerond zijn op 31.12.2002. De procedure neemt - zoals uitgetekend in het kiesreglement - een viertal maanden in beslag, beroepsprocedure inbegrepen.
> Om organisatorische redenen en om binnen de gestelde termijnen deze verkiezingen te kunnen laten verlopen is het noodzakelijk het advies bij hoogdringendheid in te winnen. Elk uitstel van beslissing in dit dossier zou de tijdige realisatie verhinderen" (1).

*

* *

De afdeling wetgeving heeft zich, met toepassing van het bepaalde in artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, in hoofdzaak beperkt tot "het onderzoek van de rechtsgrond, van de bevoegdheid van de steller van de handeling, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan".

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt tot het vastleggen van de procedure voor de verkiezing van de leden van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs.

Artikel 31, § 2, laatste volzin, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 betreffende het gemeenschapsonderwijs (hierna : bijzonder decreet) bepaalt dat de Vlaamse regering, op voorstel van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs, de

---

(1) De aangehaalde motivering dient overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, te worden overgenomen in de aanhef van het ontwerpbesluit. In dit geval is dit niet gebeurd.

kiesprocedure voor de Raad vastlegt [2]. De Raad is krachtens artikel 31, § 1, samengesteld uit vier soorten leden. De leden uit de derde en de vierde groep worden "aangeduid" (lees : aangewezen) respectievelijk "door de Vlaamse universiteiten met een pedagogische faculteit, op voordracht van de faculteiten pedagogie, economie en rechten van deze universiteiten" en "gezamenlijk (...) door de Vlaamse Autonome Hogescholen". De leden van de eerste en de tweede groep worden verkozen door een kiescollege. Gelet op die opsplitsing tussen verkozen en aangewezen leden, mag worden aangenomen dat de bevoegdheidstoewijzing aan de regering om de kiesprocedure voor de Raad vast te leggen, betrekking heeft op het verkiezen van de leden door een kiescollege, niet op het aanwijzen van de leden door de universiteiten en de hogescholen.

Het ontwerp heeft niet enkel betrekking op het verkiezen van de leden van de Raad voor het Gemeenschapsonderwijs door een kiescollege (de artikelen 2 tot 20 en 23), maar ook op het aanwijzen van de leden van de Raad (artikel 21), en het bevat ook een reeks meer algemene bepalingen (artikelen 22 en 24 tot 27).

Voor de artikelen 2 tot 20 en 23 biedt artikel 31, § 2, laatste volzin, van het bijzonder decreet rechtsgrond.

Voor artikel 21 kan in beginsel rechtsgrond worden gevonden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, dat de regering een algemene uitvoeringsbevoegdheid van de decreten verleent, gelezen in samenhang met artikel 31, § 1, 3˚ en 4˚, van het bijzonder decreet. In de mate dat in het ontwerp, enerzijds, de Vlaamse Interuniversitaire Raad en, anderzijds, de Vlaamse Hogescholenraad, met de aanwijzing van de respectieve leden worden belast, bevat het ontwerp een toevoeging aan

---

(2) Het voorstel van de centrale raad - die krachtens artikel 75, § 2, van het bijzonder decreet tot en met 31 december 2002 de hem door het bijzonder decreet van 19 december 1988 betreffende de Autonome Raad van het Gemeenschapsonderwijs toegewezen bevoegdheden in beginsel blijft uitoefenen, gelet op het gegeven dat die Raad krachtens artikel 73 van het bijzonder decreet zijn bevoegdheden pas op 1 januari 2003 opneemt - werd bij brief van 24 oktober 2001 aan de minister van Onderwijs bezorgd.

het bijzonder decreet, waarvoor geen rechtsgrond voorhanden is [3] [4]. Ook op andere vlakken strijdt de ontworpen regeling met het bijzonder decreet :

- zo bepaalt artikel 21, eerste lid, van het ontwerp dat de Vlaamse regering verzoekt om "kandidaten" aan te wijzen, waarmee lijkt te worden gesuggereerd dat de regering zelf de aanwijzing moet doen en dus ook kan weigeren bepaalde kandidaten aan te wijzen, terwijl uit artikel 31, § 1, 3°, van het bijzonder decreet blijkt dat de betrokken universiteiten zelf de leden aanwijzen;

- zo wordt in artikel 21, tweede lid, bepaald dat alle kandidaten dienen te zijn voorgedragen "door de faculteit pedagogie, de faculteit economie of [niet : en] de faculteit rechten van een Vlaamse universiteit", terwijl uit het decreet blijkt dat de voordracht dient uit te gaan van alle genoemde faculteiten ("en"; niet van één van hen) van "deze" universiteiten (niet van een universiteit zonder pedagogische faculteit).

Artikel 22 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 gelezen in samenhang met de artikelen 31, § 2, eerste volzin ("De Raad wordt verkozen voor een periode van vier jaar"), en 73 ("De Raad (...) neemt vanaf 1 januari 2003 zijn bevoegdheden op") van het bijzonder decreet.

Rechtsgrond voor artikel 24 van het ontwerp kan worden gevonden in de algemene uitvoeringsbevoegdheid (artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980) en in de artikelen 6, § 1, en 32 van het bijzonder decreet.

---

[3] Volgens het bijzonder decreet dienen de Vlaamse Autonome Hogescholen de twee in artikel 31, § 1, 4°, bedoelde leden "gezamenlijk" aan te wijzen. Zij hebben dus de vrijheid om te beslissen hoe die gezamenlijke aanwijzing tot stand zal komen, bijvoorbeeld in de schoot van de Vlaamse Hogescholenraad. De Vlaamse regering kan dit evenwel niet opleggen.

[4] Volgens het bijzonder decreet dienen de drie in artikel 31, § 1, 3°, bedoelde leden te worden aangewezen door de Vlaamse universiteiten met een pedagogische faculteit, terwijl in de Vlaamse Interuniversitaire Raad alle Vlaamse universiteiten vertegenwoordigd zijn.

.../...

Voor artikel 25 van het ontwerp bieden artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, gelezen in samenhang met de artikelen 31, § 5, en 32 van het bijzonder decreet rechtsgrond.

Artikel 27 (lees : 26) van het ontwerp vindt rechtsgrond in de algemene uitvoeringsbevoegdheid gelezen in samenhang met artikel 31 van het bijzonder decreet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Rekening houdende met hetgeen is opgemerkt bij de strekking en rechtsgrond van het ontwerp, zou in een eerste lid van de aanhef verwezen moeten worden naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

2. Het derde lid van de aanhef (dat het vierde wordt) dient te worden vervangen door twee leden waarin, enerzijds, de motivering van de spoedeisendheid zoals ze voorkomt in de adviesaanvraag, wordt overgenomen en, anderzijds, melding wordt gemaakt van het advies van de Raad van State, gegeven met toepassing van artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State.

Artikel 7

In artikel 7, § 2, van het ontwerp vervange men de woorden "in de Vlaamse Gemeenschap en het Brussels Hoofdstedelijk Gewest" door de woorden "in Vlaanderen en in Brussel" [(5)]. De stellers van het ontwerp bedoelen immers de feitelijke verspreiding, los van de juridische betekenis van "Vlaamse Gemeenschap" en "Brussels Hoofdstedelijk Gewest".

---

(5) De Vlaamse regering is niet bevoegd ten aanzien van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, maar wel ten aanzien van bepaalde instellingen gevestigd in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad (zie de artikelen 127, § 2, en 128, § 2, van de Grondwet).

Artikel 23

Het is niet duidelijk waarom de documenten van het kiesbureau noodzakelijk zouden moeten worden vernietigd nadat de mandaatsperiode afgelopen is, zoals in de tweede volzin van artikel 23 van het ontwerp wordt bepaald.

Artikel 26

Het aan de Raad van State, afdeling wetgeving, voorgelegd ontwerp bevat geen artikel 26. De navolgende artikelen dienen derhalve te worden vernummerd.

Bijlagen

1. Op het einde van elke bijlage dient melding te worden gemaakt van de formule "Gezien om te worden gevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van ...". Op die formule dienen vervolgens dezelfde ondertekeningen te volgen als die welke voorkomen op het einde van het bepalend gedeelte van het ontwerp.

2. Het opstellen van de verklaring van gehechtheid aan het gemeenschapsonderwijs (formulier KRR 7), de neutraliteitsverklaring (formulier KRR 8) en het pedagogisch project van het gemeenschapsonderwijs (formulier KRR 9) is krachtens de artikelen 33, § 1, 1˚, en 34, 1˚, van het bijzonder decreet zaak van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs.

Het voegen van deze documenten als bijlagen bij het ontwerp heeft als nadeel dat een gebeurlijke wijziging ervan door de Raad van het Gemeenschapsonderwijs telkens door een wijziging van het besluit van de Vlaamse regering houdende vaststelling van de kiesprocedure zal moeten worden gevolgd.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS M. VAN DAMME