KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 38.918/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 28 juli 2005 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 juni 1997 betreffende de personeelsformatie in het gewoon basisonderwijs", heeft op 23 augustus 2005 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

Dat onderzoek noopt tot het maken van de volgende opmerkingen.

*
* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe in het besluit van de Vlaamse Regering van 17 juni 1997 betreffende de personeelsformatie in het gewoon basisonderwijs, een regeling in te voegen inzake aanvullende lestijden voor lichamelijke opvoeding in het lager onderwijs.

Aanvullend bij de lestijden volgens de schalen worden een aantal lestijden gefinancierd of gesubsidieerd voor lichamelijke opvoeding in het lager onderwijs. In het ontwerp wordt de wijze van de berekening geregeld van de aanvullende lestijden en de betrekkingen die eruit kunnen worden geput. Er wordt tevens uitdrukkelijk bepaald dat de lestijden moeten worden aangewend om de werkdruk van het onderwijzend personeel te verminderen en dat over de criteria hiertoe moeten worden onderhandeld in het bevoegde lokaal comité.

RECHTSGROND

1. Uit het eerste lid van de aanhef blijkt dat de rechtsgrond van het ontworpen besluit wordt gezocht in artikel 3, 1°, van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997.

Die bepaling luidt:

"Voor de toepassing van dit decreet wordt verstaan onder:

1° aanvullende lestijden: lestijden toegekend voor godsdienst, niet-confessionele zedenleer, cultuurbeschouwing, lichamelijke opvoeding in het kleuteronderwijs en voor specifieke behoeften bepaald door de regering;".

Het is onzeker of de genoemde bepaling rechtsgrond kan bieden aan het ontworpen besluit. Daargelaten de vaststelling dat de bepaling voorkomt in een definitieartikel, moet worden opgemerkt dat de aanvullende lestijden voor lichamelijke opvoeding door de decreetgever zelf, zowel in artikel 3, 1°, als in artikel 138, § 1, 5°, van het decreet basisonderwijs worden beperkt tot het (gewoon) kleuteronderwijs.

Volledigheidshalve kan er eveneens worden op gewezen dat ook de delegaties vervat in de artikelen 138, § 2, en 139 van het decreet basisonderwijs geen rechtsgrond vermogen te bieden aan het ontworpen besluit.

Het genoemde artikel 138, § 2, waarin wordt verwezen naar artikel 171 van het basisonderwijs, slaat immers enkel op het toekennen van aanvullende lestijden na het beëindigen van een tijdelijk project. De gemachtigde bevestigde in dit verband dat het ontwerp geen betrekking heeft op een beëindigd tijdelijk project.

De delegatie vervat in artikel 139 van het decreet basisonderwijs heeft daarenboven enkel betrekking op de aanvullende lestijden bedoeld in artikel 138, § 1, 1° tot 5°, van het decreet basisonderwijs. Zoals reeds is opgemerkt, hebben de aanvullende lestijden lichamelijke opvoeding enkel betrekking op het (gewoon) kleuteronderwijs, zodat op grond van het genoemde artikel 139 geen aanvullende lestijden lichamelijke opvoeding in het lager onderwijs kunnen worden georganiseerd.

2. Zo toch zou worden aangenomen dat artikel 3, 1°, van het decreet basisonderwijs rechtsgrond biedt aan het ontworpen besluit [1], dient erop te worden

[1]Hoe dan ook verdient het, gelet op de onzekerheid die bestaat over de aanwezigheid van een deugdelijke rechtsgrond, aanbeveling om het decreet

gewezen dat die bepaling slechts de mogelijkheid biedt aanvullende lestijden toe te kennen voor specifieke behoeften. Vraag is of het toekennen van lestijden voor lichamelijke opvoeding in het lager onderwijs kan worden beschouwd als toegemoetkomend aan een "specifieke behoefte" in de zin van het genoemde artikel 3, 1°. Gelet op de termijn die hem is toegemeten voor het verlenen van zijn advies en op het uitzonderlijk hoge aantal adviesaanvragen dat aanhangig is met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1° en 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de Raad van State deze vraag niet kunnen uitdiepen.

---

basisonderwijs op dit punt aan te vullen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	L. HELLIN, J. SMETS,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES J. DE BRABANDERE