

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.041/1
VAN 7 FEBRUARI 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 23 januari 2008 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 "betreffende de investeringsoperatie in scholen voor technologie en industriële technieken voor het schooljaar 2007-2008", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe voor het schooljaar 2007-2008 uitvoering te geven aan artikel 103 van het decreet van 14 juli 1998 houdende diverse maatregelen met betrekking tot het secundair onderwijs en tot wijziging van het decreet van 25 februari 1997 betreffende het basisonderwijs. Het voormelde artikel 103, dat de ontworpen regeling in beginsel tot rechtsgrond strekt, bepaalt dat de Vlaamse Regering tijdens de schooljaren 2006-2007 en 2007-2008 aan instellingen voor voltijds gewoon of buitengewoon technisch of beroepssecundair onderwijs extra middelen toekent die bestemd zijn voor investeringen in basisuitrusting, d.w.z. de aankoop van uitrustingsgoederen of de beveiliging van bestaande uitrustingsgoederen.

Het ontwerp bepaalt onder meer de elementen die het investeringsplan moet bevatten (artikel 2 van het ontwerp), de nadere samenstelling (artikel 4) en werkwijze (artikel 5) van de commissie die over de investeringsplannen moet oordelen en de criteria aan de hand waarvan deze oordeelt (artikel 6). Ook het bedrag van de extra middelen en de wijze waarop deze worden uitbetaald (artikel 7), de wijze waarop de extra middelen door de instellingen moeten worden aangewend (artikel 8) en de gevallen waarin zij kunnen worden teruggevorderd (artikel 9) worden bepaald. De ontworpen regeling werkt terug tot 1 september 2007 (artikel 10).

2. Voor een aantal bepalingen van het ontwerp is geen uitdrukkelijke delegatie in artikel 103 van het decreet van 14 juli 1998 voorhanden. Voor die bepalingen kan evenwel rechtsgrond worden gevonden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, in samenhang gelezen met voormeld artikel 103.

Andere problemen van rechtsgrond worden behandeld bij de artikelsgewijze beperking.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene opmerking

In het ontwerp zijn verschillende bepalingen van artikel 103 en bijlage II van het decreet van 14 juli 1998 overgenomen of geparafraseerd. Dat is onder meer het geval met de artikelen 2, 4, 5, 6, eerste en tweede zin, en 7, 2/, alsook met de bijlage bij het ontwerp.

In dat verband dient er aan te worden herinnerd dat het overnemen van decreetsbepalingen in een verordenend besluit tot verwarring kan leiden met betrekking tot de precieze aard van het voorschrift en er inzonderheid aanleiding toe kan geven dat later uit het oog wordt verloren dat alleen de decreetgever het betrokken voorschrift kan wijzigen. Om die reden dient in beginsel te worden afgezien van het overnemen van decreetsbepalingen in een verordenend besluit, tenzij daardoor de leesbaarheid van dat besluit wordt bevorderd, in welk geval het wel, om de hiervoor genoemde reden, aanbeveling verdient om tevens een verwijzing op te nemen naar de vindplaats van die decreetsbepalingen. Bovendien dient de decretale regel in dat geval precies en ongewijzigd te worden overgenomen.

Voor sommige bepalingen die op gespannen voet met deze beginselen staan, wordt hierna bij de artikelsgewijze bespreking een tekstvoorstel gedaan.

Aanhef

1. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, voege men vooraan in de aanhef een nieuw lid toe, luidend:

"Gelet op de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, inzonderheid op artikel 20;"

2. In het daaropvolgende lid van de aanhef, dat refereert aan het decreet van 14 juli 1998, schrijve men: "..., inzonderheid op artikel 103, vervangen bij het decreet van 22 december 2006;".

3. Het is gebruikelijk in het lid van de aanhef waarin naar het advies van de Raad van State, afdeling wetgeving, wordt verwezen, ook melding te maken van het nummer van dat advies. Die verwijzing stelle men daarom als volgt:

"Gelet op advies 44.041/1 van de Raad van State, gegeven op 7 februari 2008, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Artikel 1

1. Gelet op de omschrijving van "decreet" in artikel 1, 1/, van het ontwerp moet in artikel 1, 4/, het opschrift van het decreet van 14 juli 1998 niet worden herhaald en volstaat het te schrijven: "... in bijlage I bij het decreet;".

2. In artikel 1, 5/, wordt niet het begrip "duurzaamheid", doch wel het begrip "duurzaam" omschreven. Bovendien wordt de term "duurzaamheid" in artikel 6 gebruikt in combinatie met de notie "investeringen" en niet met "goederen". De volgende omschrijving lijkt derhalve meer wenselijk:

"5/ duurzaamheid: de eigenschap van een investering dat de aangewende goederen bij normaal gebruik minstens vijf jaar benut kunnen worden".

Artikel 2

Gelet op de algemene opmerking dient te worden geschreven:

"Art. 2. Het investeringsplan bedoeld in artikel 103, § 2, van het decreet bevat minstens de volgende elementen: ...".

Daardoor wordt tegenspraak met artikel 103 van het decreet van 14 juli 1998 vermeden. Uit de tekst van het ontwerp zoals dat om advies is voorgelegd blijkt immers niet dat het plan "gezamenlijk" moet worden ingediend en dat de vier vermelde elementen "minimale" elementen zijn.

Artikel 3

Deze bepaling verwijst naar de basisallocaties van de uitgavenbegroting 2008 waarop de bijkomende middelen voor de investeringen in basisuitrusting moeten worden aangerekend. Het behoort evenwel, op grond van artikel 50, § 1, van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de Gemeenschappen en de Gewesten, tot de bevoegdheid van de decreetgever om dit te regelen. Deze bepaling hoort dus niet thuis in het ontwerp.

Artikel 4

1. Voor artikel 4, 1/, van het ontwerp, meer bepaald voor het onderdeel in verband met het voorzitterschap, is geen decretale grondslag voorhanden. Artikel 103, § 3, van het decreet van 14 juli 1998 stelt immers zonder nadere beperking dat de commissie haar huishoudelijk reglement opstelt, zodat zij eigenmachtig haar werking kan regelen en dus ook een voorzitter kan aanwijzen.

2. Gelet op de hiervoor gemaakte opmerkingen en op de officiële benaming van de betrokken representatieve organen, formuleer men artikel 4 als volgt:

"Art. 4. De beoordelingscommissie wordt, overeenkomstig de bepalingen van artikel 103, § 3, van het decreet, door de minister samengesteld.

.../...

Hij kiest de vertegenwoordigers van het Departement Onderwijs en Vorming uit de afdeling Instellingen en Leerlingen Secundair Onderwijs en Volwassenenonderwijs.

De drie afgevaardigden van de betrokken representatieve verenigingen van de inrichtende machten van het onderwijs worden voorgedragen respectievelijk door het Provinciaal Onderwijs Vlaanderen, het Onderwijssecretariaat van de Steden en Gemeenten van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaams Verbond van het Katholiek Secundair Onderwijs".

Artikel 5

1. Artikel 5 van het ontwerp is in tegenspraak met de tekst van artikel 103, § 3, van het decreet van 14 juli 1998. Uit die bepaling volgt immers dat het de beoordelingscommissie zelf toekomt om de termijn vast te stellen waarbinnen een onvoldoende bevonden plan opnieuw kan worden ingediend. Het bij regeringsbesluit bepalen van een minimale termijn van twintig werkdagen is daarmee in strijd.

2. Teneinde beter bij de formulering van de regeling van het decreet van 14 juli 1998 aan te sluiten, vulle men de eerste zin van artikel 5 aan met de woorden "wanneer het plan «onvoldoende» bevonden wordt".

De tweede zin late men om taalkundige redenen aanvangen met de woorden: "Als een voorbehoud ...".

Artikel 6

Gelet op artikel 103, § 3, van het decreet van 14 juli 1998 zijn de eerste twee zinnen van artikel 6 overbodig. Ze kunnen beter worden geschrapt.

Artikel 7

Gelet op de algemene opmerking kan artikel 7 van het ontwerp beter als volgt worden gesteld:

"Art. 7. De middelen bedoeld in artikel 103, § 2, eerste lid, van het decreet, die de scholen ontvangen, bedragen 174 euro per regelmatige leerling op 1 februari 2007 in de studiegebieden in kwestie.

De uitbetaling van de middelen gebeurt overeenkomstig artikel 103, § 4, van het decreet. Het voorschot van 90% wordt uitbetaald na de vaststelling bij ministerieel besluit van de begunstigde scholen en van de overeenkomstige subsidiebedragen".

Bijlage

De bij het ontwerp gevoegde bijlage is overbodig. In het ontwerp wordt er immers niet naar verwezen - wel naar bijlage II bij het decreet van 14 juli 1998 (zie artikel 8 van het ontwerp) - en bovendien is de tekst ervan dezelfde als de tekst van de bijlage II bij het decreet van 14 juli 1998. Om geen onzekerheid te scheppen over de precieze juridische aard ervan, dient zij te worden weggelaten.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME