

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.472/1
VAN 4 DECEMBER 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 17 november 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 personeelsleden in het secundair onderwijs die op bedrijfsstage gaan", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit bevat een regeling voor de vervanging van personeelsleden in het secundair onderwijs die op bedrijfsstage zijn (zie hoofdstuk II van het ontwerp).

Daarenboven voorziet het ontwerp in een toelage voor de personeelsleden die een bedrijfsstage van ten minste vijf werkdagen lopen in vakantieperiodes (hoofdstuk III).

De regeling zal retroactief gelden met ingang van 1 september 2008 en ophouden uitwerking te hebben op 31 augustus 2011 (artikel 7).

Het gebruik dat ervan wordt gemaakt, zal, in samenspraak met de sociale partners, opgevolgd en geëvalueerd worden (artikel 6).

RECHTSGROND

1. In de aanhef van het ontwerpbesluit wordt als rechtsgrond verwezen naar de artikelen 76 en 77 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs (hierna: rechtspositiedecreet gemeenschapsonderwijs), de artikelen 50 en 51 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding (hierna: rechtspositiedecreet gesubsidieerd onderwijs), en de artikelen IX.3, IX.6 en IX.8 van het decreet van 13 juli 2001 betreffende het onderwijs-XIII-Mozaïek.

1.1. Artikel 76 van het rechtspositiedecreet gemeenschapsonderwijs en artikel 50 van het rechtspositiedecreet gesubsidieerd onderwijs bepalen dat, behoudens uitdrukkelijk strijdige bepaling, het personeelslid in dienstactiviteit recht heeft op een wedde en op verhoging in wedde en het zijn aanspraak kan doen gelden op een selectie- en bevorderingsambt. Artikel 77, eerste lid, van het rechtspositiedecreet gemeenschapsonderwijs en artikel 51, eerste lid, van het rechtspositiedecreet

gesubsidieerd onderwijs bepalen dat het personeelslid, onder de door de Vlaamse Regering te bepalen voorwaarden, verlof krijgt gelijkgesteld met dienstactiviteit ¹.

Deze artikelen bieden echter niet direct rechtsgrond voor het ontwerp.

1.2. Artikel IX.3 van het decreet van 13 juli 2001 stipuleert, enerzijds, dat de Vlaamse Regering de wijze bepaalt waarop het salaris van de personeelsleden wordt vastgesteld (eerste lid), en anderzijds, dat bij het vaststellen van het salaris van een personeelslid, naast de salarisschaal, kan rekening gehouden worden met de andere activiteiten die het personeelslid uitoefent of heeft uitgeoefend, zowel in als buiten het onderwijs, dat de Vlaamse Regering de wijze bepaalt waarop met deze elementen rekening wordt gehouden voor het vaststellen van het salaris van een personeelslid en dat zij eveneens de wijze bepaalt waarop met het volume van de geleverde prestaties rekening wordt gehouden (tweede lid).

Artikel IX.6 van hetzelfde decreet van 13 juli 2001 bepaalt dat, in afwijking van de bepalingen van hoofdstuk IX (geldelijke rechtspositie), een personeelslid dat tijdelijk een personeelslid genoemd in artikel IX.1 vervangt, slechts een salaris krijgt als de vervanging voldoet aan de specifieke voorwaarden die de Vlaamse Regering bepaalt.

De artikelen IX.3 en IX.6 van het decreet van 13 juli 2001 kunnen slechts rechtsgrond bieden voor bepalingen die betrekking hebben op het salaris of de salaristoelage van het personeel, terwijl het ontwerp geen dergelijke bepalingen bevat.

1.3. Artikel IX.8 van het decreet van 13 juli 2001 bepaalt dat het personeelslid recht heeft op een gewaarborgde minimumbezoldiging, een haard- of standplaatstoelage, een jaarlijks vakantiegeld en een eindejaarstoelage, waarvoor de Vlaamse Regering de voorwaarden bepaalt (eerste lid). Voor bijkomende prestaties, bijzondere bevoegdheden, het bezit van specifieke vaardigheden en het vergoeden van onkosten kunnen door de Regering andere toelagen, vergoedingen, bijwedden of bijslagen worden gecreëerd; de

⁽¹⁾ Uit het tweede lid van deze artikelen volgt dat, in afwachting van de uitvaardiging door de Regering van de nieuwe verlofstelsels de op het ogenblik van het van kracht worden van deze decreten geldende wettelijke of reglementaire verlofstelsels van toepassing blijven.

Regering bepaalt de categorieën van begunstigden, evenals de voorwaarden voor de toekenning ervan (tweede lid).

Artikel IX.8, tweede lid, van het decreet van 13 juli 2001 kan enkel rechtsgrond bieden voor artikel 5 van het ontwerp, dat betrekking heeft op de toelage voor de bedrijfsstage.

2. In artikel 3 van het ontwerp wordt voorzien in middelen die aan de scholen van het secundair onderwijs worden toegekend in de vorm van vervangingseenheden en werkingsmiddelen, bestemd voor de kosten die verbonden zijn aan de bedrijfsstage. Artikel 4 van het ontwerp heeft in essentie betrekking op de berekening van het totale aantal vervangingseenheden en de aanwending van de vervangingseenheden.

Geen van de in de aanhef van het ontwerp genoemde decretale bepalingen bevat een uitdrukkelijke machtiging aan de Vlaamse Regering om de scholen te financieren of te subsidiëren via de toekenning van vervangingseenheden en werkingsmiddelen.

Daarover om toelichting gevraagd heeft ook de gemachtigde geen bepalingen kunnen aanwijzen die terzake als rechtsgrond zouden kunnen dienen.

Gelet daarop dient te worden vastgesteld dat voor hoofdstuk II van het ontwerp geen rechtsgrond voorhanden is. De Raad van State, afdeling wetgeving, beperkt zijn onderzoek dan ook tot hoofdstuk III van het ontwerp (artikel 5) en de ermee samenhangende algemene bepalingen (hoofdstuk I) en slotbepalingen (hoofdstuk IV).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

In het vierde lid van de aanhef wordt melding gemaakt van "het niet akkoord" van de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting.

.../...

Uit - inzonderheid artikel 7, tweede lid, van - het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en -opmaak blijkt dat het in laatste instantie aan de Vlaamse Regering toekomt zich uit te spreken over de budgettaire implicaties van een ter goedkeuring voorgelegde regeling. Indien de minister bevoegd voor de begroting zijn begrotingsakkoord niet verleent, verhindert dit de Vlaamse Regering niet die regeling alsnog aan te nemen.

In de aanhef dient melding te worden gemaakt van het vervullen van de voorgeschreven vormvereisten. Het vierde lid van de aanhef kan dan ook beter vervangen worden door volgende vermeldingen:

"Gelet op de weigering van het akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor begroting, van 18 juli 2008;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 om voorbij te gaan aan de weigering van het akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor begroting;" ²

⁽²⁾ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, formule F 3-4-7, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME