

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIES 47.028/1/V
VAN 22 JULI 2009VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 10 juli 2009 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 16 september 1997 betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het secundair onderwijs of in het stelsel van leren en werken en het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het basisonderwijs", heeft het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich in hoofdzaak 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.

*

* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

Krachtens artikel 1, § 6, van de wet van 29 juni 1983 betreffende de leerplicht (hierna: leerplichtwet) en de artikelen 26 tot 26*quater* van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 kan door het verstrekken van huisonderwijs eveneens aan de leerplicht worden voldaan. De nadere voorwaarden voor de organisatie van dit huisonderwijs alsook de controle erop zijn voor het secundair onderwijs en het basisonderwijs respectievelijk geregeld door de besluiten van de Vlaamse Regering van 16 september 1997 ¹ en van 12 november 1997 ².

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt er hoofdzakelijk toe enkele nieuwe regels inzake de controle op het huisonderwijs te bepalen. De ontworpen bepalingen brengen wijzigingen aan in respectievelijk artikel 14~~decies~~ van het besluit van 16 september 1997 en artikel 10~~novies~~ van het besluit van 12 november 1997.

RECHTSGROND

Voor de ontworpen wijzigingen kan rechtsgrond worden gevonden in de artikelen 1, § 6, laatste lid, van de leerplichtwet en 26*quater* van het decreet basisonderwijs, die de Vlaamse Regering machtigen de formele voorwaarden te bepalen die bij het organiseren van huisonderwijs vervuld moeten worden.

⁽¹⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 16 september 1997 betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het secundair onderwijs of in het stelsel van leren en werken.

⁽²⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het basisonderwijs.

BEVOEGDHEID

Op grond van artikel 127, § 1, eerste lid, 2/, van de Grondwet zijn de gemeenschappen bevoegd inzake het onderwijs, met uitsluiting van (a) de bepaling van het begin en het einde van de leerplicht, (b) de minimale voorwaarden voor het uitreiken van diploma's en (c) de pensioenregeling. De controle van de leerplicht behoort derhalve tot de bevoegdheid van de gemeenschappen.

Krachtens artikel 127, § 2, van de Grondwet, hebben de decreten tot regeling van de onderwijsaangelegenheden "kracht van wet respectievelijk in het Nederlandse taalgebied en in het Franse taalgebied, alsmede ten aanzien van de instellingen gevestigd in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad die, wegens hun activiteiten moeten worden beschouwd uitsluitend te behoren tot de ene of de andere gemeenschap".

In een recent arrest heeft het Grondwettelijk Hof er, wat de territoriale bevoegdheid van de gemeenschappen inzake huisonderwijs betreft, aan herinnerd dat "[d]e in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad gedomicilieerde kinderen die onder het huisonderwijs ressorteren, [niet kunnen] worden beschouwd als « instellingen » in de zin van artikel 127, § 2, van de Grondwet, die uitsluitend onder de bevoegdheid van één gemeenschap kunnen vallen; die kinderen ressorteren bijgevolg, wat die aangelegenheid betreft, onder de bevoegdheid van de federale Staat" ³.

De ontworpen bepalingen zijn daarmee evenwel niet in strijd, zodat het ontwerp op bevoegdheidsrechtelijk vlak geen probleem stelt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

In het ontworpen artikel 10^{novies}, 4/, van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 (artikel 2, 2/, van het ontwerp) wordt verwezen naar

⁽³⁾ Grondwettelijk Hof, nr. 107/2009, 9 juli 2009, B.9.2.

artikel 26*bis* van het decreet basisonderwijs zoals dat artikel is ingevoegd bij het decreet van 14 februari 2003, dus blijkbaar zonder rekening te houden met eventuele latere wijzigingen. Dat is wellicht niet de bedoeling, gelet op de redactie van de overeenstemmende bepaling voor het secundair onderwijs (zie artikel 1, 2/, van het ontwerp).

De woorden ", ingevoegd bij het decreet van 14 februari 2003" dienen dus te worden geschrapt in het ontworpen artikel 10*novies*, 4/, van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997, tenzij het toch de bedoeling zou zijn om specifiek te verwijzen naar het betrokken artikel zoals dat luidt na de vermelde wijziging, met uitsluiting van alle navolgende wijzigingen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. BAERT,	staatsraad, voorzitter,
	D. MOONS, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

J. BAERT