

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.187/1
VAN 20 MEI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 28 april 2010 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel 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 19 juli 2002 betreffende de organisatie van het voltijds secundair onderwijs en van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 december 2007 betreffende de studiegebieden en structuuronderdelen in het voltijds secundair onderwijs", 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 toegespitst op 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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. In de eerste plaats wordt met het om advies voorgelegde ontwerp beoogd uitvoering te geven aan de voorgenomen opheffing, vanaf het schooljaar 2010-2011, van de vervolmakingsjaren als structuuronderdeel in het secundair onderwijs. Die opheffing maakt het voorwerp uit van het onderwijsdecreet XX, waarvan het ontwerp momenteel door het Vlaams Parlement wordt behandeld ⁽¹⁾.

1.1. De artikelen 2, 3, 5, 6, 8, 9, 10, 11 en 12 van het om advies voorgelegde ontwerp van besluit beogen dan ook de verwijzingen naar het vervolmakingsjaar op te heffen in het besluit van 19 juli 2002 betreffende de organisatie van het voltijds secundair onderwijs (hierna ook: organisatiebesluit).

Rechtsgrond hiervoor kan gevonden worden in artikel 84^{quater}, 1/, van het decreet van 31 juli 1990 betreffende het onderwijs-II, dat de regering machtigt om voor het secundair onderwijs de toelatings- en overgangsvoorwaarden, de bekrachtiging van de studies en de studiebewijzen te bepalen.

1.2. Ook in de bijlagen van het besluit van 21 december 2007 betreffende de studiegebieden en structuuronderdelen in het voltijds secundair onderwijs worden de verwijzingen naar de vervolmakingsjaren opgeheven (zie de artikelen 13 tot 19 van het ontwerp).

Voor die wijzigingen kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 4 van het decreet van 14 juli 1998 houdende diverse maatregelen met betrekking tot het secundair

⁽¹⁾ *Parl. St.* Vl. Parl., 2009-2010, nr. 526/1. Zie in het bijzonder de artikelen III.4,1/, III.8, III.16, III.18, III.19 en III.20 van het ontwerp van decreet.

onderwijs en tot wijziging van het decreet van 25 februari 1997 betreffende het basisonderwijs, dat de studiegebieden van het secundair onderwijs bepaalt en de regering machtigt om elk structuuronderdeel in één van deze studiegebieden onder te brengen.

2. In de tweede plaats strekt het ontwerp ertoe afwijkingen toe te laten op de normale regels van het besluit van 19 juli 2002 respectievelijk inzake de toelatingsvoorwaarden voor de verschillende jaren van het secundair onderwijs en inzake de bekrachtiging van de studies. Aan de scholen wordt meer autonomie gegeven om individuele leertrajecten te ontwikkelen die beter rekening houden met individuele competenties. Zo kan worden afgeweken van de regel dat de leerling houder moet zijn van een getuigschrift of het vorige leerjaar met vrucht moet hebben beëindigd, op voorwaarde dat de inrichtende macht op algemene wijze beslist dat dit mogelijk is, en geval per geval een gunstige beslissing neemt op grond van specifieke onderwijskundige of organisatorische argumenten.

2.1. Hiervoor kan in beginsel eveneens rechtsgrond worden gevonden in artikel 84*quater*, 1/, van het onderwijsdecreet II.

2.2. Voor zover het gaat om de beroepsprocedure tegen een beslissing van de delibererende klassenraad (zie de artikelen 4 en 7 van het ontwerp; ontworpen artikelen 34*quater*, derde lid, 4/, en 38*bis*, derde lid, 2/), kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 6*quater*, tweede lid, van de wet van 29 mei 1959 tot wijziging van sommige bepalingen van de onderwijswetgeving, dat de regering machtigt om naast de samenstelling en de werking van de delibererende klassenraad, ook de beroepsprocedure te bepalen. Aan de aanhef dient aldus een verwijzing naar die bepaling te worden toegevoegd.

2.3. In de adviezen 33.605/1 van 13 juni 2002 ⁽²⁾ en 43.337/1 van 10 juli 2007 ⁽³⁾ is er op gewezen dat voor het instellen van een toelatingsklassenraad geen specifieke

⁽²⁾ Advies over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de organisatie van het voltijds secundair onderwijs".

⁽³⁾ Advies over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2002 betreffende de organisatie van het voltijds secundair onderwijs".

decretale grond voorhanden blijkt te zijn. Dat geldt eveneens voor de bepalingen opgenomen in het ontwerp in verband met de regeling van de toelatingsklassenraad. Sinds het decreet van 4 juli 2008 betreffende het onderwijs XVIII wordt in een aantal bepalingen van titel IV van het onderwijsdecreet II wél melding gemaakt van de toelatingsklassenraad (bijv. in artikel 74*sexies decies*), maar enkel in verband met het experimenteel modulair onderwijs.

3. Ten slotte beoogt het ontwerp de instapleeftijd voor de tweede graad van het beroepssecundair onderwijs van 16 jaar te verlagen tot 15 jaar (artikel 1 van het ontwerp).

Ook hiervoor is de rechtsgrond te vinden in artikel 84*quater*, 1/, van het onderwijsdecreet II.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

Inzake de facultatieve afwijkmogelijkheid vervat in het ontworpen artikel 34*bis* rijst de vraag naar het nut en de bedoeling ervan.

Op grond van artikel 6, § 1, van het besluit van 19 juli 2002 kunnen als regelmatige leerling tot het eerste leerjaar A worden toegelaten:

- "1/ de houders van het getuigschrift van basisonderwijs;
- 2/ de regelmatige leerlingen die het zesde leerjaar van het gewoon lager onderwijs hebben beëindigd doch niet met vrucht, onder de volgende voorwaarden :
 - a) gunstige beslissing van de toelatingsklassenraad;
 - b) akkoord van de betrokken personen, die vooraf het advies van het centrum voor leerlingenbegeleiding moeten hebben ontvangen".

Het ontworpen artikel 34*bis* biedt de inrichtende macht de faculteit om voor het toelaten van leerlingen af te wijken van de voorwaarden vermeld in artikel 6, § 1. In de praktijk gaat het om een afwijking van de voorwaarden opgenomen in artikel 6, § 1, 2/, van het organisatiebesluit. Aangezien het om een afwijking "van de voorwaarden" gaat - de bepaling dat het moet gaan om "regelmatige leerlingen die het zesde leerjaar van het gewoon lager onderwijs hebben beëindigd" (doch zonder houder te zijn van het getuigschrift basisonderwijs) blijft aldus zonder meer behouden -, lijkt de nieuwe bepaling niets wezenlijks toe te voegen aan de mogelijkheden vervat in artikel 6, § 1, van het organisatiebesluit.

De enige verschilpunten zijn de volgende:

- de gunstige beslissing van de toelatingsklassenraad moet worden genomen "op basis van een screening van de leerling";
- het akkoord van de betrokken personen volstaat; zij moeten niet "vooraf het advies van het centrum voor leerlingenbegeleiding (...) hebben ontvangen";
- de afwijking kan worden toegestaan "op grond van specifieke onderwijskundige of organisatorische argumenten en met het oog op het aanbieden van meer individuele leertrajecten".

Vraag is of dit alles overeenstemt met de bedoeling van de stellers van het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX, L. DENYS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A. BECKERS

M. VAN DAMME