

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIES 48.590/1/V
VAN 7 SEPTEMBER 2010VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 26 juli 2010 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 17 september 2010, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 december 1997 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van de personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding, het besluit van de Vlaamse Regering van 24 mei 2002 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap en van de Hogere Zeevaartschool en het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juli 2009 betreffende het verlof voor onderbreking of vermindering van de arbeidsprestaties voor sommige personeelsleden van de Centra voor Basiseducatie", heeft het volgende advies gegeven:

1. 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 beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe drie besluiten van de Vlaamse Regering die betrekking hebben op het recht op ouderschapsverlof voor personeelsleden in het onderwijs te wijzigen, teneinde de leeftijdsgrens van het kind bij het nemen van het ouderschapsverlof voor alle personeelsleden van het onderwijs vast te leggen op twaalf jaar.

3. Rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de decreetsbepalingen waaraan wordt gerefereerd in het eerste tot het zesde lid van de aanhef van het ontwerp, met dien verstande dat (1) in het derde lid dient te worden verwezen naar artikel 21, § 1, van het decreet van 1 december 1993 ⁽¹⁾, (2) in het vierde lid de verwijzing naar artikel 70 van het decreet van 13 juli 1994 dient te worden geschrapt ⁽²⁾, (3) in het vijfde lid de verwijzing naar paragraaf 2 van artikel 128 van het decreet van 15 juni 2007

⁽¹⁾ De overige paragrafen van dat artikel hebben immers betrekking op de ter beschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking en zijn bijgevolg niet dienstig als rechtsgrond voor het ontwerp.

⁽²⁾ De gemachtigde heeft bevestigd dat artikel 70 geen rechtsgrond biedt voor het ontwerp.

eveneens dient te worden geschrapt ⁽³⁾, en (4) in het zesde lid meer precies dient te worden gerefereerd aan het eerste lid van artikel 142 van het decreet van 8 mei 2009 ⁽⁴⁾.

Het derde, het vierde, het vijfde en het zesde lid van de aanhef dienen in die zin te worden verbeterd.

BEVOEGDHEID

4. Artikel 3 van het ontwerp bevat een wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 mei 2002 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap en van de Hogere Zeevaartschool.

De Raad van State, afdeling Wetgeving, heeft reeds herhaaldelijk opgemerkt dat met toepassing van artikel 92bis, § 4, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, de gemeenschappen in ieder geval een samenwerkingsakkoord moeten sluiten voor de regeling van de aangelegenheden die betrekking hebben op de Hogere Zeevaartschool ⁽⁵⁾. Men leze in dat verband de beschouwingen daaromtrent in het advies 27.531/1 van de afdeling Wetgeving van 24 maart 1998 over een voorontwerp van decreet betreffende de Hogere Zeevaartschool ⁽⁶⁾.

⁽³⁾ Aangezien het ontwerp geen betrekking heeft op de geldelijke rechtspositieregeling en de wijze waarop een aanvraag tot salarissubsidiëring plaatsvindt, biedt die paragraaf immers geen rechtsgrond.

⁽⁴⁾ Het tweede en het derde lid van artikel 142 zijn immers niet dienstig als rechtsgrond voor het ontwerp.

⁽⁵⁾ Althans naar de letter van die bepaling genomen. Over de grondwettigheid ervan zal, in voorkomend geval, het Grondwettelijk Hof uitspraak dienen te doen.

⁽⁶⁾ *Parl. St.*, Vl. Parl., 1997-98, nr. 1006/1.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	E. BREWAEYS,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor 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

J. SMETS