

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.994/1/V
VAN 26 JULI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 12 juli 2011 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 de regelgeving betreffende sommige verloven en terbeschikkingstellingen voor de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap”, 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 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

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe verschillende wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse Regering van 31 maart 2006 ‘tot regeling van sommige verloven en terbeschikkingstellingen voor de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap en van de Hogere Zeevaartschool’. Met het ontwerp beoogt de Vlaamse Regering enerzijds een aantal elementen van cao III hoger onderwijs uit te voeren en anderzijds de verschillende verlofstelsels voor het betrokken personeel onder te brengen in één besluit.

2. Voor de ontworpen bepalingen kan rechtsgrond worden gevonden in de bepalingen van het decreet van 13 juli 1994 ‘betreffende de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap’ die zijn vermeld in het eerste lid van de aanhef, nl. de artikelen 68 en 74, eerste lid, 3°.

ALGEMENE OPMERKING

Aangezien het ontwerp ook betrekking heeft op de personeelsleden van de Hogere Zeevaartschool, dient erop te worden gewezen, zoals de Raad van State, afdeling Wetgeving, reeds herhaaldelijk heeft gedaan, dat met toepassing van artikel 92*bis*, § 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.¹ Men leze in dat verband de beschouwingen daaromtrent in

¹ Althans naar de letter van die bepaling genomen. Over de grondwettigheid ervan zal, in voorkomend geval, het Grondwettelijk Hof uitspraak dienen te doen.

het advies 45.372/1 van de afdeling Wetgeving van 13 november 2008 over een voorontwerp van bijzonder decreet ‘betreffende de overdracht van de inrichtende macht van de Hogere Zeevaartschool’.²

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

Een vergelijking tussen de verlofregeling voor de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap (het besluit van de Vlaamse Regering van 31 maart 2006, zoals het wordt gewijzigd) en de verlofregeling voor de personeelsleden van het leerplichtonderwijs in de Vlaamse Gemeenschap geeft aan dat er verschillen bestaan die niet direct terug te voeren zijn op het verschil van onderwijsniveau.³ Wat meer bepaald de wijzigingen betreft die het voorwerp zijn van het voorliggende ontwerp, verschilt de regeling voor de overdracht van moederschapsverlof bij overlijden of hospitalisatie van de moeder op diverse punten van de regeling die geldt voor de personeelsleden van de andere onderwijsniveaus. Zo wordt het recht op een verlof bij overlijden of hospitalisatie van de moeder bijvoorbeeld toegekend aan “de samenwonende partner”, en niet aan “de vader”.⁴ Vraag is dan ook of er, onder meer, geen ongelijke behandeling is tussen niet-samenwonende vaders naargelang zij personeelslid zijn van een hogeschool of in het leerplichtonderwijs.

Uit de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof kan afgeleid worden dat een verschillende behandeling in overeenstemming is met het gelijkheidsbeginsel, als daarvoor een redelijke verantwoording bestaat rekening houdend met de objectieve verschillen tussen de verschillende soorten onderwijs.⁵

² *Parl.St.* VI.Parl. 2008-09, nr. 2017/1, 46-48.

³ Besluit van de Vlaamse Regering van 3 juli 2009 ‘betreffende het omstandigheidsverlof, het verlof wegens overmacht, het onbezoldigd ouderschapsverlof en het vaderschapsverlof voor bepaalde personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 26 april 1990 betreffende het verlof voor verminderde prestaties, gewettigd door sociale of familiale redenen en de afwezigheid voor verminderde prestaties wegens persoonlijke aangelegenheid ten gunste van de personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding’.

⁴ Vergelijk het ontworpen artikel 6 van het besluit van de Vlaamse Regering van 31 maart 2006 met artikel 7 van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juli 2009.

⁵ Zie bv. GwH nr. 85/95, 14 december 1995, en GwH nr. 1/2003, 8 januari 2003.

De stellers van het ontwerp zullen voor het onderscheid derhalve een redelijke verantwoording moeten kunnen geven, al valt op het eerste gezicht niet in te zien welke objectieve verschillen tussen de onderwijsniveaus relevant zouden zijn om een verschillende behandeling van onderwijspersoneel bij overlijden of hospitalisatie van de moeder, te verantwoorden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. BAERT,	staatsraad, voorzitter,
	J. CLEMENT,	
	P. BARRA,	staatsraden,
	L. DENYS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A. BECKERS

J. BAERT