



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 69.764/1

van 8 juli 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot 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, het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, het besluit van de Vlaamse Regering van 9 september 2011 betreffende de loopbaanonderbreking van de personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding en het besluit van de Vlaamse Regering van 26 juli 2016 tot toekenning van onderbrekingsuitkeringen voor zorgkrediet, wat betreft loopbaanonderbreking’

Op 1 juli 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot 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, het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, het besluit van de Vlaamse Regering van 9 september 2011 betreffende de loopbaanonderbreking van de personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding en het besluit van de Vlaamse Regering van 26 juli 2016 tot toekenning van onderbrekingsuitkeringen voor zorgkrediet, wat betreft loopbaanonderbreking’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 6 juli 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Bert THYS en Wouter PAS, staatsraden, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 8 juli 2021.

*

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

De spoedeisendheid wordt in de adviesaanvraag gemotiveerd

“door de omstandigheid dat de aanhoudende coronacrisis de personeelsbehoeften in onderwijs en bij de Vlaamse en lokale overheden danig in de war stuurt. Dat tijdens de zomer onder andere zomerscholen worden georganiseerd om de schoolse vertraging ten gevolge van corona in te halen en hiervoor voldoende personeelsleden dienen te worden gemobiliseerd.

Dat voorliggend voorontwerp van besluit om die reden zo snel mogelijk dient in te gaan opdat de betrokken personeelsleden duidelijk zicht hebben op de impact van hun beslissing op hun onderbreking”.

*

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken 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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt er toe enerzijds mogelijk te maken dat personeelsleden van de hogescholen (artikel 1), onderwijsinstellingen van het leerplicht- en volwassenenonderwijs en de inspectie (artikel 3) en van de diensten van de Vlaamse overheid (artikel 2) die (in het kader van het uitdovend stelsel van loopbaanonderbreking) gedeeltelijke loopbaanonderbreking vanaf de leeftijd van 50 of 55 jaar hebben genomen, deze loopbaanonderbreking kunnen schorsen tijdens de periode van 3 mei 2021 tot 31 augustus 2021 om het werk te hervatten ingevolge de coronacrisis en anderzijds te waarborgen dat de betrokkenen na deze schorsingsperiode het recht op onderbrekingsuitkering behouden (artikelen 4 tot 7).

Daartoe worden de nodige wijzigingen aangebracht in artikel 17, § 6, 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’ (artikel 1), in artikel X.92, § 2, derde lid, van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, in artikel 13, § 5/2, van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 september 2011 ‘betreffende de loopbaanonderbreking van de personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding’ en in de artikelen 37 tot 37/2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 26 juli 2016 ‘tot toekenning van onderbrekingsuitkeringen voor zorgkrediet’.

4. Artikel 1 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel V.84 van de Codex Hoger Onderwijs van 11 oktober 2013.

Artikel 2 vindt, voor zover de bepaling betrekking heeft op het personeel van de departementen en de intern verzelfstandigde agentschappen zonder rechtspersoonlijkheid, rechtsgrond in artikel 87, §§ 1 en 3, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’. Voor zover de bepaling van toepassing is op de intern verzelfstandigde agentschappen met rechtspersoonlijkheid, de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen en de secretariaten van de strategische adviesraden, vindt ze rechtsgrond in artikel III.23 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018, en voor zover ze van toepassing is op het personeel van de administratieve diensten van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs, in artikel 67, § 2, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 ‘betreffende het Gemeenschapsonderwijs’. Het gewijzigde artikel X.92 is immers van toepassing op het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid dat onder meer ook het personeel van de IVA’s en EVA’s met rechtspersoonlijkheid, het secretariaatspersoneel van de strategische adviesraden en ook het personeel van de administratieve diensten van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs omvat.

Artikel 3 vindt rechtsgrond in de artikelen 77, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs’, 51, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding’, artikel 21, § 1, van het decreet van 1 december 1993 ‘betreffende de inspectie en de begeleiding van de levensbeschouwelijke vakken’, artikel 142, eerste lid, van het decreet van 8 mei 2009 ‘betreffende de kwaliteit van onderwijs’ en artikel 17 van het decreet van 7 juli 2017 ‘betreffende de rechtspositie van de personeelsleden in de basiseducatie’.

De artikelen 4 tot 6 vinden rechtsgrond in artikel 100 van de herstellwet van 22 januari 1985 ‘houdende sociale bepalingen’. De aangebrachte wijzigingen hebben immers betrekking op de onderbrekingsuitkering en niet op de voorwaarden waaronder een recht op onderbreking van de beroepsloopbaan mogelijk is. De artikelen 4 tot 6 vinden geen rechtsgrond in artikel 105, § 1, van de herstellwet van 22 januari 1985 ‘houdende sociale bepalingen’.

Aangezien geen enkele bepaling van het ontwerp als zodanig betrekking heeft op voorwaarden waaronder een vervanger salaris ontvangt, valt niet in te zien hoe artikel V.51 van de ‘Codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs’ van 28 oktober 2016 rechtsgrond zou bieden voor het ontwerp.

ONDERZOEK VAN DE TEKSTAanhef

5. Gelet op wat werd opgemerkt in verband met de rechtsgrond, dienen in de rubriek rechtsgronden een aantal rechtsgrondbepalingen te worden geschrapt en enkele te worden toegevoegd. In de rubriek vormvereisten moet de verwijzing naar het advies van de Raad van State worden aangepast.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME