



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 73.814/1

van 6 juli 2023

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 betreffende de verdeling van betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage, wat betreft de onderwijsinternaten en de leersteuncentra’

Op 8 juni 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Onderwijs, Sport, Dierenwelzijn en Vlaamse Rand verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 betreffende de verdeling van betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage, wat betreft de onderwijsinternaten en de leersteuncentra’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 29 juni 2023. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 6 juli 2023.

*

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 toegespitst op 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 beoogt een aantal wijzigingen aan te brengen in de regeling inzake terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie en de wedertewerkstelling hoofdzakelijk om rekening te houden met de nieuwe ambten die worden ingevoerd naar aanleiding van de oprichting van de onderwijsinternaten en de leersteuncentra. Daarnaast wordt rekening gehouden met de invoering van het ambt van adjunct-directeur in het basisonderwijs, vanaf 1 september 2023, en met de aanpassing van een aantal salarisschalen in het deeltijds kunstonderwijs.

Daartoe worden verschillende bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 ‘betreffende de verdeling van betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage’ gewijzigd.

3. Voor het ontwerp kan, onder voorbehoud van hetgeen hierna wordt opgemerkt *sub* 5 rechtsgrond worden gevonden in de bepalingen van de Codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs die worden vermeld in de rubriek “Rechtsgronden” van de aanhef, behalve in artikel V.75, § 4, ervan nu geen enkele bepaling van het ontwerp een wijziging lijkt aan te brengen in de begrippen “volledige ontstentenis van betrekking” en “gedeeltelijke ontstentenis van betrekking”.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef moet worden aangepast in het licht van hetgeen is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond. Hiertoe dient de vermelding van artikel V.75, § 4, van de Codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs te worden weggelaten.

Artikel 6

5. Het bij artikel 6, 2°, van het ontwerp ingevoegde punt 9° heeft tot gevolg dat de dienst- en ambtsanciënniteit bij de terbeschikkingstelling, de reffectatie en de wedertewerkstelling, niet alleen voor het leerondersteunend personeel van de (zelfstandige) leersteuncentra, maar ook voor het leerondersteunend personeel in het basisonderwijs slechts in aanmerking wordt genomen vanaf 24 jaar, terwijl voor alle andere ambten in het basisonderwijs krachtens het bestaande (en niet-gewijzigde) artikel 12, § 3, 1° en 2°, van het besluit van

29 april 1992 een minimumleeftijd van 21 jaar geldt. Het enige ambt in het basisonderwijs waarvoor in het kader van het bepalen van de dienst- en ambtsanciënniteit bij de terbeschikkingstelling, de reffectatie en de wedertewerkstelling een hogere minimumleeftijd dan 21 jaar geldt, is bijgevolg het ambt van leerondersteunend personeel.

In de nota aan de Vlaamse Regering wordt dit als volgt toegelicht:

“Voor de berekening van de dienstanciënniteit van het leerondersteunend personeel is gekozen voor de leeftijd van 24 jaar omdat in deze personeelscategorie personeelsleden kunnen aangesteld worden met zowel een diploma van bachelor als master. In het besluit van 29 april 1992 wordt voor personeelscategorieën waarin personeelsleden met een bachelordiploma aangesteld worden de minimumleeftijd van 23 jaar gehanteerd en voor personeelsleden met een masterdiploma 25 jaar. Bij categorieën met een ‘gemengd’ corps van bachelors en masters wordt dan 24 jaar als gemiddelde van de twee genomen. Deze werkwijze is dus ook gevolgd voor het leerondersteunend personeel. COV stelt dat de minimumleeftijd voor een deel van de huidige personeelsleden die als ondersteuner in het basisonderwijs aan het werk zijn op 21 jaar ligt en dat dit moet behouden blijven als zij naar het nieuwe ambt van leerondersteuner overstappen. Zoals hiervoor al vermeld, vormen de leersteuncentra een nieuw onderwijsniveau en behoren de personeelsleden die overstappen dus tot dat onderwijsniveau en niet langer tot het basisonderwijs. Daarenboven zullen ook heel wat personeelsleden die vandaag in het secundair onderwijs als ondersteuner werkzaam zijn, de overstap naar de leersteuncentra maken. Daarom is de minimumleeftijd van 24 jaar ook verantwoord.”

Die verantwoording overtuigt niet. In de eerste plaats moet worden vastgesteld dat enkel voor de leden van het leerondersteunend personeel eenzelfde minimumleeftijd wordt gehanteerd, ongeacht het onderwijsniveau waarin ze tewerkgesteld zijn, terwijl voor de leden die een ander ambt bekleden in bijvoorbeeld het bestuurs- of onderwijzend personeel precies wel een onderscheid wordt gemaakt per onderwijsniveau. In de tweede plaats kan de gegeven verantwoording die enkel verwijst naar de reden waarom voor leerondersteuners in de (zelfstandige) leersteuncentra een bepaalde minimumleeftijd geldt, niet dienstig zijn om het verschil in behandeling binnen het onderwijsniveau van het basisonderwijs te verantwoorden. Een deel van de leerondersteuners zal immers aangesteld zijn in het ambt van leerondersteuner in het basisonderwijs en enkel voor hen zal een andere minimumleeftijd gelden. Dit onderscheid op het niveau van het basisonderwijs kan niet louter verantwoord worden door de wijze waarop leerondersteuners op een ander onderwijsniveau, te weten de zelfstandige leersteuncentra, worden behandeld. Dit klemt des te meer omdat sommige van deze leerondersteuners ook over hetzelfde diploma zullen beschikken als de overige personeelsleden in het basisonderwijs.

Tenzij alsnog een passende verantwoording wordt geboden die aangeeft waarom het voor leerondersteuners, in tegenstelling tot andere personeelsleden, noodzakelijk is een “transversale” minimumleeftijd te hanteren, verdient het aanbeveling om voor de leerondersteuners die zijn aangesteld in het ambt van leerondersteuner in het basisonderwijs minstens rekening te houden met het feit dat, gelet op de diplomaverenisten, zij in werkelijkheid op een vroegere leeftijd anciënniteit kunnen opbouwen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME