



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 73.724/1
van 27 juni 2023

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse besluiten van de Vlaamse Regering, wat betreft de structuur, organisatie en financiering in het basisonderwijs, secundair onderwijs, volwassenenonderwijs en deeltijds kunstonderwijs’

Op 30 mei 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 diverse besluiten van de Vlaamse Regering, wat betreft de structuur, organisatie en financiering in het basisonderwijs, secundair onderwijs, volwassenenonderwijs en deeltijds kunstonderwijs’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 22 juni 2023. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, voorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Inge VOS, staatsraad, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 27 juni 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 betreft een verzamelbesluit dat diverse besluiten van de Vlaamse Regering beoogt te wijzigen op het vlak van de structuur, de organisatie en de financiering in het basis-, secundair en deeltijds kunstonderwijs. Het is de bedoeling dat de ontworpen wijzigingen op 1 september 2023 in werking treden (zie artikel 23 van het ontwerp).

3.1. De ontworpen wijzigingen hebben een gedifferentieerde rechtsgrond die wordt beschreven in de rubriek “Rechtsgronden” in de aanhef van het ontwerp.¹ Die beschrijving is correct onder voorbehoud van hetgeen hierna onder de randnummers 3.2 tot 3.5 wordt opgemerkt.

3.2. Artikel 3 van het ontwerp strekt ertoe het toepassingsgebied van artikel 10bis van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997² met betrekking tot ongewettigde afwezigheden uit te breiden tot niet-leerplichtige leerlingen. Volgens de gemachtigde kan hiervoor rechtsgrond worden gevonden in artikel 20, § 2, van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997. De laatstgenoemde bepaling bevat evenwel geen machtiging aan de Vlaamse Regering en heeft bovendien enkel betrekking op leerplichtige leerlingen, terwijl aan artikel 3 van het ontwerp precies de bedoeling ten grondslag ligt om de toepassing van de te wijzigen bepaling van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 uit te breiden tot niet-leerplichtige leerlingen. Artikel 22, § 1, eerste lid, van het decreet basisonderwijs draagt de Vlaamse Regering daarentegen wel op om de gevallen te regelen waarin de afwezigheid gewettigd is zonder dat daarbij onderscheid wordt gemaakt tussen leerplichtige en niet-leerplichtige leerlingen.

Het is weliswaar zo dat artikel 15 van het ontwerp van decreet ‘over het onderwijs XXXIII’, dat op 5 juni 2023 werd ingediend in het Vlaams Parlement,³ de toepassing van artikel 20, § 2, van het decreet basisonderwijs uitbreidt tot niet-leerplichtige leerlingen.⁴ Artikel 3 kan derhalve slechts doorgang vinden van zodra de desbetreffende decretale wijziging wordt goedgekeurd. Alsdan blijft het nochtans zo dat artikel 3 van het ontwerp rechtsgrond vindt

¹ Bij het onderzoek van de rechtsgrond heeft de afdeling Wetgeving nuttig gebruik kunnen maken van de rechtsgrondentabel die haar door de gemachtigde werd meegedeeld.

² Besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 ‘betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het basisonderwijs’.

³ *Parl.St.* VI.Parl. 2022-23, nr. 1738/1, 259.

⁴ Momenteel wordt ook in de artikelen 10ter e.v. van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 uitgegaan van een uitsluitende toepassing op leerplichtige leerlingen. Dit valt onder meer af te leiden uit de verwijzing in diverse van die bepalingen naar artikel 20 van het decreet basisonderwijs.

in artikel 22, § 1, eerste lid, van het decreet basisonderwijs waarin de betrokken opdracht aan de Vlaamse Regering wordt vermeld, en niet in artikel 20, § 2, van dat decreet.

3.3. Artikel 15 van het ontwerp vindt geen rechtsgrond in artikel 6, § 1, van het decreet van 26 april 2019 ‘betreffende het kwaliteitstoezicht voor beroepskwalificerende trajecten op basis van een gemeenschappelijk kwaliteitskader’, maar wel in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, gelezen in samenhang met artikel 5, § 2, van dat decreet.⁵

3.4. Artikel 21 van het ontwerp vindt niet enkel rechtsgrond in artikel 28, § 3, tweede lid, van het decreet van 10 juli 2008 ‘betreffende het stelsel van leren en werken in de Vlaamse Gemeenschap’ en artikel 157/4, van de Codex Secundair onderwijs, maar ook in artikel 2, § 2/1, en artikel 350, eerste lid, van de Codex Secundair onderwijs, aangezien het te wijzigen artikel 3 van het besluit van de Vlaamse Regering van 4 september 2020⁶ ook van toepassing is op het hoger beroepsonderwijs, opleiding verpleegkunde, respectievelijk op het buitengewoon secundair onderwijs – opleidingsvorm 4.⁷

3.5. Geen enkele bepaling van het ontwerp vindt rechtsgrond in de artikelen 6, § 1, vierde lid, en 8, §§ 2 tot 4, en 9 van het decreet van 26 april 2019 ‘betreffende het kwaliteitstoezicht voor beroepskwalificerende trajecten op basis van een gemeenschappelijk kwaliteitskader’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De verwijzingen in de rubriek “Rechtsgronden” naar de rechtsgrond biedende bepalingen dienen te worden aangepast overeenkomstig hetgeen onder de randnummers 3.2 tot 3.5 wordt opgemerkt bij de bespreking van de rechtsgrond.

⁵ In adv.RvS 66.271/1 van 2 juli 2019 over het ontwerp dat heeft geleid tot het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2019 ‘betreffende de uitvoering van het decreet van 26 april 2019 betreffende het kwaliteitstoezicht voor beroepskwalificerende trajecten op basis van een gemeenschappelijk kwaliteitskader’ werd met betrekking artikel 5 van dat besluit, waarvan artikel 15 van het ontwerp de wijziging beoogt, opgemerkt dat “[i]n zoverre uit artikel 5 van het ontwerp valt af te leiden dat nieuwe beroepskwalificerende trajecten zich steeds moeten baseren op de actuele versie van de beroepskwalificatie, (...) deze bepaling veeleer betrekking [heeft] op de aanvraag tot erkenning (...). Bijgevolg kan daarvoor rechtsgrond worden gevonden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, gelezen in samenhang met artikel 5, § 2, van het decreet GKS” (opmerking 4.2).

⁶ Besluit van de Vlaamse Regering van 4 september 2020 ‘tot vastlegging van de vakken in de instellingen voor secundair onderwijs’.

⁷ Zie opmerking 2 in adv.RvS 67.665/1 van 14 juli 2020, over het ontwerp dat aanleiding heeft gegeven tot het besluit van de Vlaamse Regering van 4 september 2020 ‘tot vastlegging van de vakken in de instellingen voor secundair onderwijs’.

Artikel 14

5. In het ontworpen artikel 13, derde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 4 mei 2018,⁸ moet de zinsnede “in de samenwerkingsovereenkomst, vermeld in artikel 137, 2°, van het voormelde decreet,” worden vervangen door de zinsnede “in de samenwerkingsovereenkomst, vermeld in artikel 137, tweede lid, van het voormelde decreet,”.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

⁸ Besluit van de Vlaamse Regering van 4 mei 2018 ‘betreffende de lokale samenwerkingsinitiatieven tussen scholen voor basis- en secundair onderwijs, instellingen voor hoger onderwijs en de academies voor deeltijds kunstonderwijs’.