



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 70.572/1
van 24 december 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot uitvoering van maatregelen uit cao V voor de basiseducatie, cao VI voor het hoger onderwijs en cao XII voor de andere onderwijsniveaus die uitwerking hebben op 1 september 2021 en 1 januari 2022’

Op 30 november 2021 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 uitvoering van maatregelen uit cao V voor de basiseducatie, cao VI voor het hoger onderwijs en cao XII voor de andere onderwijsniveaus die uitwerking hebben op 1 september 2021 en 1 januari 2022’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 21 december 2021. 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 en Barbara SPEYBROUCK, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 24 december 2021.

*

STREKKING, BEVOEGDHEID VAN DE RAAD VAN STATE EN ONTVANKELIJKHEID VAN DE
ADVIESAANVRAAG

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering beoogt hoofdzakelijk uitvoering te geven aan het ontwerp van decreet ‘tot uitvoering van maatregelen over het onderwijs uit cao XII, cao V basiseducatie en cao VI hoger onderwijs vanaf het school- of academiejaar 2021-2022’.¹

2. De artikelen 12, 31, 33, 34, 46 en 47 van het ontwerp brengen wijzigingen aan in salarisschalen. Bepalingen die salarisschalen vaststellen of die voorzien in een baremieke loonsverhoging ontberen het reglementair karakter dat overeenkomstig artikel 3, § 1, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, is vereist opdat de afdeling Wetgeving erover zou kunnen adviseren.² Deze laatste is bijgevolg, wat deze bepalingen betreft, niet bevoegd om van de adviesaanvraag kennis te nemen.

3. Bijna alle bepalingen van het ontwerp geven uitvoering aan bepalingen die worden gewijzigd bij het ontwerp van decreet ‘tot uitvoering van maatregelen over het onderwijs uit cao XII, cao V basiseducatie en cao VI hoger onderwijs vanaf het school- of academiejaar 2021-2022’ en kunnen niet of nauwelijks worden ingepast in de huidige versie van de bepalingen die als rechtsgrond worden ingeroepen. Dat is met name het geval voor de artikelen 1 tot 8, 14 tot 30, 39, 40, 41, 44, 45 en 48. Daarnaast houden verschillende bepalingen met betrekking tot de bekwaamheidsbewijzen en de puntenenveloppes verband met de invoering van ambten ter uitvoering van het ontwerp van decreet, zoals de artikelen 9 tot 11, 13, 32 en 35 tot 37.

Op 15 december 2021 verklaarde de gemachtigde het volgende: “Het ontwerpdecreet ‘Decreet tot uitvoering van maatregelen over het onderwijs uit cao XII, cao V basiseducatie en cao VI hoger onderwijs vanaf het school- of academiejaar 2021-2022’ staat klaar om ingediend te worden in het Vlaams Parlement.” Op de website van het Vlaams Parlement staat te lezen dat het ontwerp van decreet is ingediend op maandag 20 december 2021; de tekst is evenwel nog niet beschikbaar en het is voorts nog niet duidelijk wanneer het ontwerp wordt behandeld.

De conclusie is dan ook dat de adviesaanvraag wat de hierboven genoemde bepalingen betreft, voorbarig en onontvankelijk is.

4. Het onderzoek blijft bijgevolg beperkt tot de artikelen 38, 42 en 43 van het ontwerp.

¹ Waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 2 december 2021 het advies 70.383/1 heeft uitgebracht.

² Zie o.m. RvS 27 februari 1958, nr. 6100, *Crèvecoeur*; RvS 16 mei 1983, nr. 23.257, *Renard*; Raad van State, Jaarverslag 2008-2009, 37; adv.RvS 65.503/1 van 18 maart 2019, over een ontwerp dat heeft geleid tot het besluit van de Vlaamse Regering van 29 maart 2019 ‘tot wijziging van diverse besluiten wat betreft de aanpassing aan het besluit van de Vlaamse Regering van 5 oktober 2018 houdende de salarisschalen van bepaalde personeelsleden van het onderwijs en tot toekenning van een bijkomende lineaire loonsverhoging en een bijkomende baremieke verhoging ter uitvoering van cao XI onderwijs, cao IV basiseducatie en cao V hoger onderwijs’, opmerking 2.

RECHTSGROND

5. Voor artikel 38 van het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden, voor zover die bepaling betrekking heeft op de personeelsleden die onderworpen zijn aan de rechtspositiedecreten, in artikel 77, eerste lid, van het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs’ respectievelijk artikel 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’. Voor zover die bepaling betrekking heeft op de personeelsleden van de inspectie en de inspectie en de begeleiding van de levensbeschouwelijke vakken, vindt ze rechtsgrond in respectievelijk artikel 142, eerste lid, van het decreet van 8 mei 2009 ‘betreffende de kwaliteit van onderwijs’ en in artikel 21, § 1, van het decreet van 1 december 1993 ‘betreffende de inspectie en de begeleiding van de levensbeschouwelijke vakken’. Voor zover die bepaling betrekking heeft op de personeelsleden van de centra voor basiseducatie, vindt ze rechtsgrond in artikel 17 van het decreet van 7 juli 2017 ‘betreffende de rechtspositie van de personeelsleden in de basiseducatie’.

6. Artikel 42, dat het bedrag van de fietsvergoeding verhoogt, vindt rechtsgrond in artikel V.61 van de codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs van 28 oktober 2016. Dit houdt wel in dat artikel 42 van het ontwerp niet van toepassing is op de personeelsleden van de centra voor basiseducatie (gelet op de huidige tekst van artikel V.60, § 2, van de codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs).

7. Artikel 43 van het ontwerp, dat in een internetvergoeding voorziet, vindt in beginsel rechtsgrond in artikel V.53, tweede lid, van de codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs. Daarbij moet evenwel opgemerkt worden dat artikel V.53 enkel van toepassing is op de in artikel V.41 van die codificatie vermelde personeelsleden. Dit zijn 1° de personeelsleden, bedoeld in artikel 2, § 1, van het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs’; 2° de personeelsleden, bedoeld in artikel 4, § 1, van het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding’; 3° de leden van de onderwijsinspectie, vermeld in het decreet van 8 mei 2009 ‘betreffende de kwaliteit van onderwijs’; 4° de personeelsleden, bedoeld in artikel 10 van het decreet van 1 december 1993 ‘betreffende de inspectie en de begeleiding van de levensbeschouwelijke vakken’; en 5° de personeelsleden, bedoeld in artikel 3 van het decreet van 7 juli 2017 ‘betreffende de rechtspositie van de personeelsleden in de basiseducatie’.

Het in artikel 43 ontworpen artikel 8/1, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 juli 2011 ‘betreffende de volledige tenlasteneming door de werkgever in de onderwijssector van de vervoerskosten voor het openbaar vervoer naar en van het werk en de toekenning van een fietsvergoeding voor het woon-werkverkeer’, kent de internetvergoeding evenwel toe aan de personeelsleden, vermeld in artikel V.60, § 1, van de Codificatie;³ de

³ Zijnde 1° de personeelsleden bedoeld bij het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs’; 2° de personeelsleden bedoeld bij het decreet van 27 maart 1991 ‘betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde

personeelsleden, vermeld in deel III van het decreet van 8 mei 2009 ‘betreffende de kwaliteit van onderwijs’ en de personeelsleden, vermeld in artikel 10 van het decreet van 1 december 1993 ‘betreffende de inspectie en de begeleiding van de levensbeschouwelijke vakken’. Het in artikel 43 ontworpen artikel 8/2, kent de internetvergoeding toe aan bepaalde personeelsleden vermeld in artikel V.60, § 3, van de codificatie.⁴

Er is echter, gelet op de huidige tekst van de artikelen V.41 en V.53, geen rechtsgrond voor het toekennen van de internetvergoeding aan de personeelsleden van de hogescholen, en evenmin voor het toekennen van die vergoeding aan de in artikel V.60, § 1, 3° tot 6°, bedoelde personeelsleden.

Bovendien moet opgemerkt worden dat de vergoeding, door in de ontworpen artikelen 8/1 en 8/3 van het besluit van 8 juli 2011 te verwijzen naar artikel V.60 van de codificatie, niet zal toekomen aan de personeelsleden van de centra voor basiseducatie (gelet op de huidige tekst van artikel V.60, § 2, van de codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs). De stellers van het ontwerp dienen na te gaan of dit daadwerkelijk hun bedoeling is.

Met betrekking tot het ontworpen artikel 8/1, § 2, van het besluit van 8 juli 2011 dient ten slotte nog opgemerkt te worden dat de verwijzing naar de “circulaire 2021/C/2 (...) van 26 februari 2021” van de Federale Overheidsdienst Financiën” slechts het karakter van een statische verwijzing kan hebben, gelet op de rechtsaard van die circulaire (die bovendien uitgaat van een andere overheid dan de Vlaamse Gemeenschap). Om die reden en omwille van de rechtszekerheid verdient het aanbeveling de voorwaarden voor het al dan niet verkrijgen van de internetvergoeding, op te nemen in het ontworpen besluit.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME

centra voor leerlingenbegeleiding; 3° de personen tewerkgesteld als gesubsidieerde contractuelen in de onderwijsinstellingen en de centra voor leerlingenbegeleiding; 4° de contractuelen betaald ten laste van het departement Onderwijs, met uitzondering van deze van de centra voor basiseducatie; 5° de contractuelen, betaald met het werkingsbudget van de scholen, centra, internaten of tehuizen; 6° de personeelsleden van de Brusselse kinderdagverblijven van het gemeenschapsonderwijs gelegen in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad.

⁴ Zijnde de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap.