



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 71.049/1
van 18 maart 2022

over

een voorontwerp van decreet ‘tot wijziging van de Codificatie
sommige bepalingen voor het onderwijs van 28 oktober 2016,
wat betreft de voorbereiding van de transitie van sommige
voorzieningen van Onderwijs naar Welzijn’

Op 16 februari 2022 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 voorontwerp van decreet ‘tot wijziging van de Codificatie sommige bepalingen voor het onderwijs van 28 oktober 2016, wat betreft de voorbereiding van de transitie van sommige voorzieningen van Onderwijs naar Welzijn’.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 10 maart 2022. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, 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 18 maart 2022.

*

STREKKING

1. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet beoogt de voorbereiding van de overheveling van een aantal internaten voor kinderen met ouders zonder vaste verblijfplaats, meer bepaald de medisch-pedagogische instituten van het Gemeenschapsonderwijs (MPIGO), het tehuis Kastor en het Koninklijk Werk IBIS, wat betreft hun werking als welzijnsvoorziening, van het beleidsdomein Onderwijs naar het beleidsdomein Welzijn.

Daartoe worden een aantal wijzigingen doorgevoerd in Deel III van de Codificatie ‘sommige bepalingen voor het onderwijs’ van 28 oktober 2016 (“de Codificatie”).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 5

2. Het voorontwerp voert in de internaten buitengewoon onderwijs een benoemingsstop in voor benoeming in vast verband. Daartoe wordt een artikel III.34/1 ingevoegd in de Codificatie (artikelen 4 en 5 van het voorontwerp).

Uit het ontworpen artikel III.34/1, eerste lid, van de Codificatie blijkt dat het aan de Vlaamse Regering toekomt om te bepalen tot welke datum de benoemingsstop geldt. De vraag rijst of deze machtiging in overeenstemming is met artikel 24, § 5, van de Grondwet.

Artikel 24, § 5, van de Grondwet bepaalt dat de inrichting, de erkenning of de subsidiëring van het onderwijs door de gemeenschap wordt geregeld door de wet of het decreet. Volgens de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof¹ drukt deze bepaling de wil van de Grondwetgever uit om aan de bevoegde wetgever de zorg voor te behouden een regeling te treffen voor de essentiële aspecten of elementen van het onderwijs, wat de inrichting, erkenning of subsidiëring ervan betreft, doch verbiedt die bepaling niet dat onder bepaalde voorwaarden opdrachten aan andere overheden worden toevertrouwd. Die grondwettelijke bepaling vereist dat de door de decreetgever verleende delegaties alleen betrekking hebben op de tenuitvoerlegging van de door hem vastgestelde beginselen. De gemeenschapsregering of een andere overheid zou daarmee de onnauwkeurigheid van die beginselen niet kunnen opvangen of onvoldoende omstandige beleidskeuzes niet kunnen verfijnen.

De ontworpen machtiging bakent op geen enkele wijze de aan de Vlaamse Regering toevertrouwde bevoegdheid af en laat toe dat de Vlaamse Regering ook na de transitie, in de hypothese dat niet alle voorzieningen worden overgeheveld naar welzijn, de benoemingsstop handhaaft. Aldus lijkt de Vlaamse Regering de bevoegdheid te krijgen om een onvoldoende omstandige beleidskeuze² verder te verfijnen. De decreetgever zou minstens een

¹ Vaste rechtspraak van het Grondwettelijk Hof, zie bijvoorbeeld GwH 15 maart 2011, nr. 40/2011, B.6.3, en GwH 12 juni 2012, nr. 72/2012, B.4.

² Weliswaar blijkt uit de tekst van de ontworpen bepaling dat de benoemingsstop tijdelijk is, maar de tekst bevat geen enkele aanduiding over de termijn waarbinnen de benoemingsstop geldt, waardoor besloten kan worden dat de benoemingsstop *de facto* voor een beperkte, maar onbepaalde tijd geldt.

uiterste datum moeten bepalen tot dewelke de Vlaamse Regering van haar bevoegdheid gebruik kan maken of het inhoudelijk criterium moeten vastleggen waaraan moet zijn voldaan alvorens de Vlaamse Regering de benoemingsstop kan of moet opheffen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME