



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 63.609/1
van 11 juli 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse besluiten van de Vlaamse Regering en tot bepaling van de berekeningswijze van de waarborgregeling ter uitvoering van het decreet van 21 maart 2014 betreffende maatregelen voor leerlingen met specifieke onderwijsbehoeften’

Op 29 mei 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse Minister van Onderwijs 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 en tot bepaling van de berekeningswijze van de waarborgregeling ter uitvoering van het decreet van 21 maart 2014 betreffende maatregelen voor leerlingen met specifieke onderwijsbehoeften’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 5 juli 2018. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad, voorzitter, Chantal BAMPs en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 juli 2018.

*

STREKKING EN RECHTSGROND

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering beoogt in de eerste plaats de berekeningswijze van de waarborgregeling normatief te verankeren (artikelen 1 tot 3 van het ontwerp), en dit met ingang van 1 september 2015 (artikel 21, tweede lid). Deze waarborgregeling houdt in dat de middelen die vrijkomen door een relatieve minderkost in het buitengewoon basis- en secundair onderwijs worden ingezet voor de ondersteuning van leerlingen met specifieke onderwijsbehoeften in het gewoon of buitengewoon basis- en secundair onderwijs, via waarborglestijden, waarborglesuren en waarborguren. Daarnaast worden acht besluiten van de Vlaamse Regering¹ gewijzigd (artikelen 4 tot 20) met de bedoeling deze aan te passen aan het decretale kader voor het nieuwe ondersteuningsmodel dat bij decreet van 16 juni 2017 ‘betreffende het onderwijs XXVII’ in het decreet ‘basisonderwijs’ van 25 februari 1997 en de ‘Codex Secundair Onderwijs’ van 17 december 2010 werd ingevoegd en dat verder wordt verfijnd bij het decreet ‘tot wijziging van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs, het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding, het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 en de Codex Secundair Onderwijs van 17 december 2010, wat betreft maatregelen voor leerlingen met specifieke onderwijsbehoeften’, goedgekeurd in het Vlaams Parlement op 27 juni 2018.²

2. Onder voorbehoud van hetgeen volgt, vindt het ontwerp rechtsgrond in de bepalingen van het decreet ‘basisonderwijs’ van 25 februari 1997 en de ‘Codex Secundair Onderwijs’ van 17 december 2010 die in het tweede en derde lid van de aanhef worden vermeld. Daarnaast moet ook beroep gedaan worden op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering, *ex* artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’. Deze vormt, in samenhang met artikel 15 van het decreet basisonderwijs en artikel 294 van de Codex Secundair Onderwijs, rechtsgrond voor artikel 14 van het ontwerp.

Het in de aanhef vermelde artikel 139*duodecies* van het decreet basisonderwijs vormt evenwel geen rechtsgrond voor het ontwerp. De artikelen 8 en 9 van het ontwerp, die betrekking hebben op de berekening van de aanvullende lestijden, vinden daarentegen rechtsgrond in artikel 139*terdecies*, § 2, van het decreet basisonderwijs.

¹ Het gaat om het besluit van de Vlaamse Regering van 17 juni 1997 ‘betreffende de personeelsformatie in het buitengewoon basisonderwijs’, het besluit van de Vlaamse Regering van 16 september 1997 ‘betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het secundair onderwijs of in het stelsel van leren en werken’, het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 1997 ‘betreffende de controle op de inschrijvingen van leerlingen in het basisonderwijs’, het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2002 ‘betreffende de organisatie van het voltijds secundair onderwijs’, het besluit van de Vlaamse Regering van 30 oktober 2009 ‘betreffende het ondersteuningsaanbod voor gelijke onderwijskansen in het buitengewoon basisonderwijs’, het besluit van de Vlaamse Regering van 30 oktober 2009 ‘betreffende het ondersteuningsaanbod voor gelijke onderwijskansen in het buitengewoon secundair onderwijs’, het besluit van de Vlaamse Regering van 13 februari 2015 ‘tot bepaling van de inhoud van het gemotiveerd verslag voor toegang tot het geïntegreerd onderwijs en van het attest bij het verslag voor toegang tot het buitengewoon onderwijs’ en het besluit van de Vlaamse Regering van 30 augustus 2016 ‘betreffende de organisatie van stages en sociaal-maatschappelijke trainingen in het buitengewoon secundair onderwijs’.

² *Parl.St.* VI.Parl. 2017-18, nr. 1585/4.

Voor de wijziging die artikel 18 aanbrengt in artikel 10 van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 februari 2015 dient thans rechtsgrond te worden gezocht in artikel 10 van het decreet van 1 december 1998 ‘betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding’ en met ingang van 1 september 2018 in artikel 10, vijfde lid, van het decreet van 27 april 2018 ‘betreffende de leerlingenbegeleiding in het basisonderwijs, het secundair onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Gelet op hetgeen hierboven werd opgemerkt over de rechtsgrond moet in het tweede lid van de aanhef de verwijzing naar artikel “139*duodecies*” worden vervangen door de verwijzing naar artikel “139*terdecies*” en moet na het derde lid een nieuw lid worden ingevoegd, luidend als volgt: “Gelet op het decreet van 27 april 2018 betreffende de leerlingenbegeleiding in het basisonderwijs, het secundair onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding, artikel 10”.

Artikel 1

4. Artikel 1, 1°, van het ontwerp definieert het begrip “school voor gewoon onderwijs”. Dit begrip wordt evenwel niet gebruikt in de autonome bepalingen van het ontwerp.

Het begrip wordt wel gebruikt in de door het ontwerp gewijzigde bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 februari 2015 (zie de artikelen 12, 15 en 17). Het begrip wordt trouwens reeds gehanteerd in de bestaande bepalingen van het besluit van 13 februari 2015.

Als het de bedoeling is van de stellers van het ontwerp om het begrip “gewoon onderwijs” te definiëren voor de toepassing van de (gewijzigde) bepalingen van het besluit van 13 februari 2015, dan dient deze definitie te worden toegevoegd aan artikel 2 van het betrokken besluit. Als dat niet de bedoeling is, dient artikel 1, 1°, van het ontwerp te worden geschrapt.

Artikel 17

5. Zoals de paragraaf 3 van artikel 9 van het besluit van 13 februari 2015 wordt gewijzigd, is het onduidelijk welke “ingangsdatum” wordt bedoeld. Aangezien de gemachtigde verklaarde dat bedoeld wordt op de ingangsdatum van het gemotiveerd verslag, dienen, ter wille van de rechtszekerheid, de woorden “van het geïntegreerd onderwijs” te worden vervangen door “ervan”.

Artikel 19

6. Artikel 19 heeft tot doel te bepalen dat het besluit van 13 februari 2015 ook van toepassing is op de inschrijvingen voor de schooljaren na het schooljaar 2015-16. De gemachtigde verklaarde dat de bepalingen daadwerkelijk op die inschrijvingen werden toegepast, hoewel de bepalingen van het besluit van 13 februari 2015 formeel enkel golden voor de inschrijvingen voor het schooljaar 2015-16.

Het gewijzigde artikel 11 van het besluit van 13 februari 2015 treedt evenwel, krachtens artikel 21 van het ontwerp, slechts in werking op 1 september 2018. Een en ander heeft tot gevolg dat de bepalingen van het besluit van 13 februari 2015 niet met voldoende zekerheid van toepassing zijn op de inschrijvingen die werden gerealiseerd voor de schooljaren 2016-17 en 2017-18. Omwille van de rechtszekerheid, en onder voorbehoud van het naleven van de voorwaarden die gelden voor de terugwerkende kracht van besluiten, lijkt het raadzaam deze wijziging, onder meer in het belang van de betrokken leerlingen, uitwerking te laten krijgen op 1 september 2016.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Wilfried VAN VAERENBERGH