

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.528/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 16 maart 2007 door de Minister van Middenstand verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 6 september 1993 tot bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van het beroep van vastgoedmakelaar", heeft op 11 april 2007 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot 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

Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe het koninklijk besluit van 6 september 1993 tot bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van het beroep van vastgoedmakelaar, te wijzigen teneinde dit in overeenstemming te brengen met de artikelen 5, 13 en 14 van richtlijn 2005/36/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 september 2005 betreffende de erkenning van beroepskwalificaties.

Rechtsgrond voor de ontworpen regeling wordt geboden door artikel 2, § 7, eerste lid, van de kaderwet van 1 maart 1976 tot reglementering van de bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van de dienstverlenende intellectuele beroepen, dat luidt:

"Wanneer een beroep overeenkomstig de voorgaande paragrafen werd georganiseerd, kan de Koning te allen tijde het desbetreffende reglementeringsbesluit wijzigen teneinde de coördinatie, opgelegd door de internationale verdragen, te verzekeren".

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

Met het ontworpen artikel 5, § 1, 1/, e), 2, van het koninklijk besluit van 6 september 1993, wordt de omzetting in het interne recht beoogd van artikel 13, lid 2, van richtlijn 2005/36/EG. In die richtlijnbevestiging wordt ook voorgeschreven dat de

.../...

betrokken bekwaamheidsattesten of opleidingstitels "moeten aantonen dat de houder op de uitoefening van het betrokken beroep is voorbereid". Dat vereiste wordt niet vermeld in het ontworpen artikel 5, § 1, 1/, e), 2, van het koninklijk besluit van 6 september 1993. De ontworpen bepaling zou, in overeenstemming met artikel 13, lid 2, van de voornoemde richtlijn, op dat punt moeten worden aangevuld.

Artikel 3

1. In het ontworpen artikel 6 van het koninklijk besluit van 6 september 1993 wordt melding gemaakt van het begrip "aanpassingsstage". Alhoewel het betrokken begrip al voorkomt in het huidige artikel 6 van het koninklijk besluit, kan men zich afvragen of het, ter wille van de duidelijkheid, geen aanbeveling verdient om - naar analogie van het bepaalde in artikel 3, lid 1, g), van richtlijn 2005/36/EG - een omschrijving te geven van het begrip "aanpassingsstage", temeer daar in de tekst van het ontwerp tevens melding wordt gemaakt van begrippen als "beroepsstage" en "stage".

2. Aan het einde van het ontworpen artikel 6, derde lid, van het koninklijk besluit van 6 september 1993, wordt geschreven:

"..., zijn vastgelegd in het stagereglement van het Instituut, met inachtneming van de regels inzake communautair recht en in het bijzonder van de bepalingen van artikel 3, 1, h van de richtlijn 2005/36/EG betreffende de erkenning van beroepskwalificaties".

Een algemene verwijzing naar de na te leven "regels inzake communautair recht" dient te worden vermeden omdat dergelijke verwijzing te onbepaald is en derhalve nefast voor de rechtszekerheid. Dat kan niet worden verholpen door eraan een zinsnede toe te voegen waarin wordt gerefereerd aan "de bepalingen van artikel 3, 1, h van de richtlijn 2005/36/EG betreffende de erkenning van beroepskwalificaties". Richtlijnbevestigingen dienen immers, zo nodig, te worden geïmplementeerd door middel van internrechtelijke bepalingen en het is naar dergelijke bepalingen dat in voorkomend geval kan worden verwezen, maar niet naar de bepalingen van de om te zetten richtlijn

zelf. Een loutere verwijzing naar de richtlijn kan daarenboven niet worden gelijkgesteld met een behoorlijke omzetting ervan in het interne recht ¹.

De redactie van het ontworpen artikel 6, derde lid, van het koninklijk besluit van 6 september 1993 kan, rekening houdende met wat voorafgaat, niet ongewijzigd worden gehandhaafd in het ontwerp.

¹Wat de betrokken verwijzing naar "artikel 3, 1, h van (...) richtlijn 2005/36/EG" betreft, is het trouwens zeer de vraag of de erin voorkomende omschrijving van het begrip "proeve van bekwaamheid" voor de lidstaten niet tevens de naleving van bepaalde verplichtingen impliceert, zoals die inzake het opstellen van "een lijst ... van de vakgebieden die niet bestreken worden door het diploma of andere opleidingstitels die de aanvrager overlegt", waaromtrent uit de ontworpen regeling niet valt af te leiden dat deze in het interne recht worden overgenomen of nagekomen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter, voorzitter,
	D. ALBRECHT,	kamervoorzitter,
	B. SEUTIN,	staatsraad,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. G. SCHEPPERS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 42.528/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des Classes moyennes, le 16 mars 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 6 septembre 1993 protégeant le titre professionnel et l'exercice de la profession d'agent immobilier ", a donné le 11 avril 2007 l'avis suivant:

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise à modifier l'arrêté royal du 6 septembre 1993 protégeant le titre professionnel et l'exercice de la profession d'agent immobilier afin de le conformer aux articles 5, 13 et 14 de la directive 2005/36/CE du Parlement européen et du Conseil du 7 septembre 2005 relative à la reconnaissance des qualifications professionnelles.

Le fondement juridique des dispositions en projet est procuré par l'article 2, § 7, alinéa 1^{er}, de la loi-cadre du 1^{er} mars 1976 réglementant la protection du titre professionnel et l'exercice des professions intellectuelles prestataires de services, qui s'énonce comme suit:

"Lorsqu'une profession est organisée conformément aux paragraphes précédents, le Roi peut, en tout temps, modifier l'arrêté de réglementation la concernant en vue d'assurer la coordination imposée par les traités internationaux".

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}

L'article 5, § 1^{er}, 1/, e), 2, en projet, de l'arrêté royal du 6 septembre 1993, vise à transposer en droit interne l'article 13, paragraphe 2, de la directive 2005/36/CE. Cette disposition de la directive prescrit également que les attestations de compétences ou les titres de formation concernés doivent "attester la préparation du titulaire à l'exercice de la profession concernée". L'article 5, § 1^{er}, 1/, e), 2, en projet, de l'arrêté royal du 6 septembre 1993 ne fait pas mention de cette condition. La disposition en projet devrait être complétée sur ce point, conformément à l'article 13, paragraphe 2, de la directive précitée.

.../...

Article 3

1. L'article 6 en projet de l'arrêté royal du 6 septembre 1993 fait état de la notion de "stage d'adaptation". Bien que la notion concernée figure déjà dans l'actuel article 6 de l'arrêté royal, on peut se demander si, dans un souci de clarté, il ne serait pas recommandé - par analogie avec l'article 3, paragraphe 1, g), de la directive 2005/36/CE - de définir la notion de "stage d'adaptation", d'autant que le texte du projet fait également mention des notions de "stage professionnel" et de "stage".

2. La fin de l'article 6, alinéa 3, en projet, de l'arrêté royal du 6 septembre 1993, dispose:

"... sont déterminés dans le règlement de stage de l'Institut, dans le respect des règles du droit communautaire, et, en particulier, des dispositions de l'article 3, 1, h de la directive 2005/36/CE relative à la reconnaissance des qualifications professionnelles".

Il faut éviter de faire référence, d'une manière générale, aux "règles du droit communautaire", pareille référence étant trop imprécise et, dès lors, néfaste pour la sécurité juridique. Il ne peut y être remédié en y ajoutant un membre de phrase faisant référence aux "dispositions de l'article 3, 1, h de la directive 2005/36/CE relative à la reconnaissance des qualifications professionnelles". En effet, les dispositions des directives doivent, le cas échéant, être mises en oeuvre au moyen de dispositions de droit interne qui sont celles auxquelles il convient, s'il y a lieu, de se référer et non aux dispositions de la directive même à transposer. En outre, une simple référence à la directive ne peut être assimilée à une transposition adéquate de celle-ci en droit interne ².

2

En ce qui concerne la référence concernée à l'"article 3, 1, h de la directive 2005/36/CE", on peut d'ailleurs se demander si la définition de la notion d'"épreuve d'aptitude", qui y figure, n'implique pas en même temps pour les États membres le respect de certaines obligations, telles que celle relative à l'établissement d'"une liste des matières qui ... ne

sont pas couvertes par le diplôme ou le ou les titres de formation dont le demandeur fait état", à propos desquelles le texte en projet ne permet pas de déterminer si elles sont transposées en droit interne ou respectées.

.../...

Compte tenu de ce qui précède, la formulation de l'article 6, alinéa 3, en projet, de l'arrêté royal du 6 septembre 1993 ne peut être maintenue dans le projet sans être modifiée.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre, président,
	D. ALBRECHT,	président de chambre,
	B. SEUTIN,	conseiller d'État,
Madame	A. BECKERS,	greffier.

Le rapport a été présenté par Mme G. SCHEPPERS, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. M. VAN DAMME.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME