KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.194/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 30 mei 2007 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "betreffende de verkorte opleiding voor het verkrijgen van het certificaat van bekwaamheid inzake gasvormige brandstof", heeft op 12 juni 2007 het volgende advies gegeven:

1. 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 VAN HET ONTWERP

2. Het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 betreffende het onderhoud en het nazicht van stooktoestellen voor de verwarming van gebouwen of voor de aanmaak van warm verbruikswater voorziet onder meer in een erkenningsregeling voor "technici gasvormige brandstof". Eén van de erkenningsvoorwaarden betreft het beschikken over een geldig certificaat van bekwaamheid inzake gasvormige brandstof [(1)]. Dit attest wordt uitgereikt wanneer de betrokkene de toepasselijke opleiding heeft gevolgd en is geslaagd voor de toepasselijke proef tot vaststelling van de bekwaamheid [(2)].

Artikel 35 van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 bevat een overgangsregeling voor de erkenning van "technici gasvormige brandstof". Luidens artikel 35, § 1, van dat besluit kan, "[i]n afwijking van artikel 21 (...) het certificaat van bekwaamheid inzake gasvormige brandstof, eenmalig en gedurende twee jaar na de inwerkingtreding van dit besluit worden uitgereikt aan personen uit de verwarmingssector die actief zijn in het onderhoud of de installatie van centrale stooktoestellen, gevoed met gasvormige brandstof, mits zij een verkorte opleiding hebben gevolgd en geslaagd zijn in de proef tot vaststelling van de bekwaamheid inzake gasvormige brandstof van artikel 25".

Het voor advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe het leerprogramma van die verkorte opleiding vast te stellen (artikel 2), de voorwaarden te hernemen waaronder éénmalig dit certificaat van bekwaamheid kan worden uitgereikt

---

(1) Zie artikel 16, § 1, 1/, b), van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006.

(2) Zie artikel 21, § 2, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006.

(artikel 3, eerste lid), het bewijs inzake de beroepservaring te regelen en te bepalen dat dit bewijs wordt toegevoegd aan de erkenningsaanvraag (artikel 3, tweede lid). Tenslotte wordt in het ontwerp bepaald in hoeverre de verkorte opleiding kan worden gevolgd en de proef tot vaststelling van de bekwaamheid nadien kan worden afgelegd (artikel 4).

Met het ontworpen besluit wordt verder uitvoering gegeven aan richtlijn 2002/91/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 16 december 2002 betreffende de energieprestatie van gebouwen.

RECHTSGROND

3.1. De rechtsgrond voor de artikelen 1 en 2, §§ 1 tot 3, van het ontworpen besluit wordt in beginsel geboden door artikel 35, § 3, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006. Dat artikel 35, § 3, vindt op zijn beurt rechtsgrond in artikel 4 van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging.

Artikel 2, § 4, van het ontwerp, dat bepaalt wie welke opleiding kan volgen, vindt evenwel geen rechtsgrond in artikel 35, § 3, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006, en moet bijgevolg worden weggelaten uit het ontwerp [(3)].

3.2. Voor artikel 3, eerste lid, van het ontworpen besluit, dat een parafrasering is van artikel 35, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 is geen rechtsgrond aanwezig in artikel 35 van dat laatste besluit.

3.3.1. In zoverre artikel 3, tweede lid, van het ontwerp bepaalt hoe de beroepservaring bedoeld in artikel 3, eerste lid, moet worden aangetoond en meegedeeld aan het erkende opleidingscentrum, en waaruit die ervaring moet bestaan, ontbeert die bepaling rechtsgrond. Het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 bevat hiertoe immers geen delegatie aan de bevoegde minister [(4)].

---

(3) Deze bepaling is enigszins vergelijkbaar met artikel 23, § 2, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006.

(4) Onafgezien van de vaststelling dat geen rechtsgrond aanwezig is, merkt de Raad van State op dat in het ontworpen besluit niets wordt geregeld voor de technicus die ervaring heeft opgedaan op zelfstandige basis.

Bijgevolg moeten de twee eerste volzinnen van artikel 3, tweede lid, uit het ontwerp worden weggelaten.

3.3.2. In zoverre artikel 3, tweede lid, derde en vierde volzin, van het ontwerp bepaalt dat deze verklaring ook moet worden toegevoegd aan de erkenningsaanvraag bedoeld in artikel 16, § 2, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 en dat hiervoor een formulier zal worden vastgesteld, dient te worden opgemerkt dat het voormelde besluit evenmin enige delegatie daartoe bevat.

Daarom dienen ook de derde en de vierde volzin van artikel 3, tweede lid, te worden weggelaten [(5)].

3.4. Artikel 4 van het ontwerp bepaalt dat "[i]ndien de kandidaat-erkende-technicus inzake gasvormige brandstof tweemaal een verkorte opleiding gevolgd heeft en niet geslaagd is voor de proef, [hij dan] de volledige opleiding, vermeld in artikel 23 van het besluit van de Vlaamse Regering, [moet] volgen voor hij opnieuw de proef kan afleggen".

Het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 verleent daarvoor evenmin delegatie aan de bevoegde minister, zodat ook voor artikel 4 van het ontworpen besluit geen rechtsgrond aanwezig is.

3.5. De conclusie is dan ook dat de stellers van het ontwerp het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, aan een nieuw onderzoek dienen te onderwerpen. Zij zullen daarbij moeten onderzoeken welke bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 dienen te worden gewijzigd met het oog op het verlenen van een opdracht van verordenende aard aan de bevoegde minister.

---

(5) Wat de erkenningsaanvraag betreft, bepaalt artikel 16, § 4, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 wel dat de technicus en zijn eventuele werkgever ertoe gehouden zijn al de door de afdeling van het Departement Leefmilieu, Natuur en Energie bevoegd voor erkenningen, in het kader van het onderzoek van de erkenningsaanvraag gevraagde aanvullende gegevens en documenten te verstrekken. Op basis hiervan kan de afdeling steeds de hier bedoelde verklaring op erewoord vragen.

De Raad van State wenst er de stellers wel aan te herinneren dat zulk een opdracht van verordenende aard enkel mogelijk is voor zover die slechts betrekking heeft op een aangelegenheid van bijkomstige of technische aard en de delegatie aan de bevoegde minister bovendien nauwkeurig omschreven is.

De essentiële aspecten daarentegen dienen in het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 zelf te worden opgenomen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Overeenkomstig hetgeen in verband met de rechtsgrond voor het ontworpen besluit is opgemerkt (opmerking 3.1), dient in het eerste lid van de aanhef de verwijzing naar de artikelen 1 en 6 van de aldaar vermelde wet van 28 december 1964 te worden weggelaten, en dient in het derde lid van de aanhef enkel te worden verwezen naar artikel 35, § 3, van het aldaar vermelde besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006.

5. In het tweede lid van de aanhef wordt verwezen naar het besluit van de Vlaamse Regering van 27 juli 2004 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering. De Vlaamse minister, bevoegd voor het leefmilieu, ontleent in beginsel de bevoegdheid om het ontworpen besluit vast te stellen evenwel aan artikel 35, § 3, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006. Een verwijzing naar het besluit waarbij de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering worden bepaald, is overbodig en zelfs misleidend. Het tweede lid van de aanhef dient derhalve te worden weggelaten.

6. Aan de aanhef dient een nieuw lid te worden toegevoegd waarin wordt verwezen naar het in artikel 35, § 3, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 december 2006 voorgeschreven overleg met de erkende vormingscentra en de gassector.

7. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd waarin wordt gerefereerd aan het advies van de Raad van State, afdeling wetgeving. Dat lid dient als volgt te worden geredigeerd:

"Gelet op advies 43.194/3 van de Raad van State, gegeven op 12 juni 2007, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. ALBRECHT,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. K. BAMS, auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS D. ALBRECHT