

KONINKRIJK BELGIË

-----

ADVIES 44.363/3  
VAN 29 APRIL 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE

-----

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 1 april 2008 door de Minister van Vorming en Werkgelegenheid, Sociale Aangelegenheden en Toerisme van de Duitstalige Gemeenschap verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap "zur Festlegung der Qualifikationen im Bereich der Gesundheitsförderung", heeft 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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Luidens artikel 3 van het decreet van 1 juni 2004 betreffende de gezondheidspromotie, kan de Regering van de Duitstalige Gemeenschap jaarlijks, binnen de perken van de begrotingskredieten, een subsidie toekennen aan verenigingen zonder winstoogmerk met zetel in het Duitse taalgebied die op het gebied van de gezondheidspromotie werkzaam zijn, over gekwalificeerd personeel beschikken dat aan de door de Regering vastgelegde minimale voorwaarden voldoet en de controle van de Regering met betrekking tot de toepassing van het decreet van 1 juni 2004 aannemen. De nadere regels betreffende de subsidiëring en het bedrag van de subsidie worden in een overeenkomst vastgelegd die tussen de Regering en de aanvrager moet worden gesloten.

Het ontworpen besluit strekt ertoe de minimale voorwaarden te bepalen waaraan het genoemde gekwalificeerd personeel moet beschikken, wil de instelling of de organisatie voor subsidies in aanmerking komen, en geeft aldus uitvoering aan artikel 3, eerste lid, derde streepje, van het decreet van 1 juni 2004.

### BEVOEGDHEID

3. De gemeenschappen kunnen in het raam van een subsidiëringsregeling voorwaarden bepalen waaraan de personen die werkzaam zijn in de betrokken diensten of voorzieningen moeten voldoen. Het betreft dan geen vestigingsvoorwaarden in de zin van artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 6/, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, waarvoor de federale overheid bevoegd is (en inzake toerisme, de gewesten). Evenwel dient duidelijk te blijken dat het enkel in het raam van

.../...

de subsidieregeling is dat de voorwaarden gelden, en bijgevolg niet voor de uitoefening van de beroepen als dusdanig <sup>1</sup>.

Hoewel artikel 3, eerste lid, van het decreet van 1 juni 2004 aan deze laatste voorwaarde voldoet, kan worden aanbevolen ook het ontwerp wat dit betreft te verduidelijken. Men zou daartoe in artikel 1 ervan kunnen schrijven "Om in aanmerking te komen voor de subsidies als bedoeld in artikel 3 van het decreet van 1 juni 2004 betreffende de gezondheidspromotie, moeten de instellingen en organisaties beschikken over personeel dat...", en in artikel 2 (dat overigens als tweede lid van artikel 1 zou kunnen worden opgenomen) "Aan de voorwaarde bedoeld in artikel 1 (of 'in het eerste lid') kan ook worden voldaan indien het personeel dat bij de inwerkingtreding van dit besluit is tewerkgesteld in een organisatie of instelling en dat niet beschikt over de in artikel 1 (of 'in het eerste lid') bedoelde kwalificaties, binnen twee jaar na de inwerkingtreding van dit besluit een (voortgezette) opleiding op het gebied van de gezondheidspromotie heeft beëindigd, die door de bevoegde afdeling van het ministerie is goedgekeurd".

#### ALGEMENE OPMERKING

4. De ontworpen regeling mag eraan, gelet op de artikelen 39 en volgende van het EG-verdrag <sup>2</sup>, niet in de weg staan dat ook de tewerkstelling van onderdanen van andere lidstaten van de Europese Unie (of ermee gelijkgestelde personen) leidt tot het voldoen aan de subsidievoorwaarden, en daarbij rekening wordt gehouden met alle diploma's, certificaten en andere titels, alsmede met de relevante ervaring van de betrokkene, door uit deze titels blijken de bekwaamheden en de ervaring te vergelijken met

---

(1) Advies 42.544/VR van 2 oktober 2007 over een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap "betreffende de zorg- en bijstandsverleners en de opleidingscentra voor polyvalente verzorgenden", opmerking 8.4.

(2) Het valt niet geheel uit te sluiten dat richtlijn 2005/36/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 september 2005 betreffende de erkenning van beroepskwalificaties van toepassing zou kunnen zijn, al is dit een verregaande interpretatie van het toepassingsgebied ervan. In dat geval moeten de nodige omzettingsmaatregelen aanwezig zijn.

de in de nationale wettelijke regeling verlangde kennis en kwalificaties<sup>3</sup>. Dit impliceert dat, wanneer uit een vergelijkend onderzoek van de diploma's blijkt dat de daaruit blijkende kennis en bekwaamheden slechts gedeeltelijk overeenstemmen, de betrokkene de gelegenheid moet krijgen te bewijzen dat hij de ontbrekende kennis en bekwaamheden heeft verworven. Het ontwerp dient te worden aangevuld teneinde hiermee rekening te houden.

Voor wat betreft houders van een diploma dat is toegekend door de Franse of de Vlaamse Gemeenschap, dient bovendien in een equivalentie te worden voorzien alsmede, facultatief<sup>4</sup>, ten aanzien van onderdanen uit derde landen.

Een formeel onderscheid tussen een bepaling inzake de vergelijking van bekwaamheden (voor burgers uit andere EU-landen of ermee gelijkgestelde personen) en een bepaling inzake de beoordeling van de gelijkwaardigheid van de diploma's en getuigschriften (internrechtelijk en facultatief voor burgers uit andere landen dan EU-landen) is evenwel niet verplicht. Indien de stellers van het ontwerp dat wensen, kunnen alle hypothesen worden omvat door een bepaling op grond waarvan aan de subsidievoorwaarde wordt voldaan indien uit een vergelijking van de bekwaamheden van het personeel die blijken uit de diploma's, certificaten en andere titels en de relevante ervaring waarover het beschikt met de bij artikel 1 van het ontwerp vereiste diploma's of getuigschriften en opleidingen, blijkt dat het personeel aan de voorwaarden voldoet.

#### BIJZONDERE OPMERKINGEN

##### Aanhef

5. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd waarin wordt verwezen naar het op 7 februari 2008 verleende akkoord van de Minister van Begroting.

---

<sup>(3)</sup> H.v.J., 22 januari 2002, C-31/00, DREESSEN, met verdere verwijzingen.

<sup>(4)</sup> Tenzij er terzake specifieke verplichtingen zouden voortvloeien uit met die landen gesloten verdragen.

### Artikel 1

6. In artikel 1 van het ontwerp dient de zinsnede "gewijzigd bij het decreet van 21 maart 2005," te worden weggelaten nu het bezwaarlijk in de bedoeling kan liggen om de verwijzing naar deze bepaling, die rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit, te clicheren, zodat met latere wijzigingen ervan geen rekening kan worden gehouden.

7. In artikel 1 wordt bepaald dat de erin bedoelde instellingen en organisaties over "personeel" moeten beschikken dat aan de erin opgenomen kwalificatievoorwaarde voldoet. Hieruit kan niet worden opgemaakt hoeveel leden van het personeel aan die voorwaarde moeten voldoen. Die onduidelijkheid dient te worden verholpen.

8. Nog in artikel 1 wordt bepaald dat het personeel waarover de instellingen en organisaties beschikken, "met voorkeur" een bijkomende opleiding in de gezondheidswetenschappen studierichting "Gezondheidspromotie" heeft gevolgd.

Bij artikel 3, eerste lid, derde streepje, van het decreet van 1 juni 2004 wordt de Regering gemachtigd om de minimale voorwaarden te bepalen waaraan het gekwalificeerd personeel waarover de instellingen en organisaties beschikken, moet voldoen.

Indien de bedoelde bijkomende opleiding zulk een minimale voorwaarde is, die voor eenieder geldt, dienen de woorden "met voorkeur" te worden weggelaten. Indien het niet om een minimale voorwaarde gaat, maar om een element dat aanleiding geeft tot een prioritaire behandeling bij het toekennen van de subsidies (waartoe de rechtsgrond evenwel niet onbetwistbaar is), dan dient zulks te worden verduidelijkt.

### Artikel 2

9. Het verdient aanbeveling om in artikel 2 de criteria te bepalen waarmee de bevoegde afdeling van het ministerie rekening moet houden bij het goedkeuren van de in dat artikel bedoelde opleiding.

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |                                   |                         |
|----------|-----------------------------------|-------------------------|
| de Heren | J. SMETS,                         | staatsraad, voorzitter, |
|          | B. SEUTIN,<br>W. VAN VAERENBERGH, | staatsraden,            |
| Mevrouw  | M. VERSCHRAEGHEN,                 | toegevoegd griffier.    |

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

J. SMETS