

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.381/3
VAN 22 APRIL 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 11 april 2008 door de Vlaamse Minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "betreffende de vastlegging van de vorm en de inhoud van het model van het energieprestatiecertificaat residentiële gebouwen bij verkoop en verhuur en de verklaring op erewoord", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit regelt vooreerst de inwerkingtreding van een aantal artikelen van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2008 houdende de invoering van het energieprestatiecertificaat residentiële gebouwen bij verkoop en verhuur en de uitvoering van de energieaudit (artikel 1). Daarnaast regelt het, ter uitvoering van dat besluit, de vorm en de inhoud van het energieprestatiecertificaat voor residentiële gebouwen bij verkoop en verhuur (artikel 2 en bijlage 1) en de inhoud van de verklaring op erewoord voor energiedeskundigen type A (artikel 3 en bijlage 2) en type B (artikel 4 en bijlage 3).

2.1.1. Rechtsgrond voor de ontworpen regeling wordt geboden door de artikelen 2, § 1, tweede lid, 9, derde lid, 11, derde lid, en 19 van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2008.

2.1.2. Dat besluit vindt op zijn beurt rechtsgrond in, enerzijds, artikel 22, § 2, van het decreet van 2 april 2004 tot vermindering van de uitstoot van broeikasgassen in het Vlaamse Gewest door het bevorderen van het rationeel energiegebruik, het gebruik van hernieuwbare energiebronnen en de toepassing van flexibiliteitsmechanismen uit het Protocol van Kyoto en, anderzijds, de artikelen 19, § 1, derde en vierde lid, 20, 21 en 22, eerste lid, van het decreet van 22 december 2006 houdende eisen en handhavingsmaatregelen op het vlak van de energieprestaties en het binnenklimaat van gebouwen en tot invoering van een energieprestatiecertificaat en tot wijziging van artikel 22 van het REG-decreet. Gelet op de beperkte draagwijdte ervan wordt de rechtsgrond voor het ontworpen besluit evenwel slechts geboden door het voornoemde artikel 22, § 2, van het decreet van 2 april 2004 en het voornoemde artikel 19, § 1, derde lid, van het decreet van 22 december 2006.

2.2. Het besluit van de Vlaamse Regering van 27 juli 2004 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering, waaraan wordt gerefereerd in het derde lid van de aanhef van het ontwerp, biedt geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit. De Vlaamse minister, bevoegd voor het energiebeleid, ontleent de bevoegdheid voor het nemen van het voorliggende ontwerpbesluit immers rechtstreeks aan het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2008. Het derde lid van de aanhef dient bijgevolg uit het ontwerp te worden weggelaten.

.../...

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Het is gebruikelijk om in de aanhef van een ontwerp de teksten die ervoor rechtsgrond bieden in chronologische volgorde te vermelden. Het eerste en het tweede lid van de aanhef dienen bijgevolg van plaats te wisselen. Bovendien dient zowel in het eerste als in het tweede lid de verwijzing naar de rechtsgrond te worden gepreciseerd, in de zin zoals hiervoor aangegeven bij de bespreking van de rechtsgrond (opmerking 2.1.2). Artikel 22, § 2, van het decreet van 2 april 2004, is bovendien "vervangen", en niet "gewijzigd", bij het decreet van 22 december 2006.

4. Wat betreft de verwijzing naar het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2008 in het vierde lid van de aanhef, dat evenwel het derde lid wordt, kan het volstaan, zoals hiervoor bij de bespreking van de rechtsgrond is uiteengezet (opmerking 2.1.1), te verwijzen naar de artikelen 2, § 1, tweede lid, 9, derde lid, 11, derde lid, en 19 van dat besluit.

Bijlagen 2 en 3

5. In bijlage 2 (artikel 6) en bijlage 3 (artikel 7) wordt telkens bepaald dat de energiedeskundige "gebonden [is] door het beroepsgeheim". Op grond van de artikelen 9, derde lid, en 11, derde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2008 kan de Vlaamse minister, bevoegd voor het energiebeleid, weliswaar in de verklaring op erewoord van de energiedeskundigen bepalingen opnemen betreffende "het naleven van een discretieplicht". Die minister ontleent aan die machtigingen evenwel niet de bevoegdheid om de naleving van het beroepsgeheim, te begrijpen in de zin van artikel 458 van het Strafwetboek, op te leggen. Die bepalingen dienen bijgevolg uit het ontwerp te worden weggelaten.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste
auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS