

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.809/1
VAN 28 OKTOBER 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 7 oktober 2010 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "houdende de vastgelegde voorwaarden van de Europese Richtlijn 2005/36/EC bij de vaststelling van het opleidingsprogramma in Vlaanderen leidende tot de graad van bachelor met de kwalificatie verpleegkunde", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe de algemene minimumduur, de minimumduur van de verschillende onderwijsvormen en het minimale opleidingsprogramma vast te stellen van de opleidingen aan de hogescholen die leiden tot de graad van bachelor met de kwalificatie verpleegkunde (artikelen 1 tot 5 van het ontwerp). Daarnaast wordt voor die graad, in afwijking van de bestaande regeling ¹, een specifieke vermelding op het diplomasupplement ingevoerd (artikel 6). Aldus beoogt de Vlaamse Regering artikel 31 van richtlijn 2005/36/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 september 2005 betreffende de erkenning van beroepskwalificaties, wat de Vlaamse Gemeenschap betreft, in het interne recht om te zetten. Dat artikel heeft betrekking op de opleiding tot verantwoordelijk algemeen ziekenverpleger.

2.1. Uit de aanhef van het ontwerp dient te worden afgeleid dat de steller ervan voor de ontworpen regeling rechtsgrond beoogt te vinden in artikel 5 van het decreet van 30 april 2004 betreffende de flexibilisering van het hoger onderwijs in Vlaanderen en houdende dringende hogeronderwijsmaatregelen. Dat artikel luidt:

"Het instellingsbestuur bepaalt voor elke opleiding een opleidingsprogramma dat bestaat uit een samenhangend geheel van opleidingsonderdelen.

Bij de vaststelling van het opleidingsprogramma leeft het instellingsbestuur de bij of krachtens de wet, het decreet of de Europese richtlijnen vastgelegde voorwaarden na die de toegang tot bepaalde ambten of beroepen reguleren.

De Vlaamse Regering kan bij besluit nadere regels vastleggen voor de toepassing van deze bepalingen".

2.2. De machtiging aan de Vlaamse Regering opgenomen in artikel 5, derde lid, van het decreet van 30 april 2004, om nadere regels vast te leggen voor de toepassing van de bepalingen opgenomen in het eerste en het tweede lid van dat artikel, die in feite neerkomt op een bevestiging van de algemene uitvoeringsbevoegdheid die de Vlaamse

⁽¹⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004 tot vaststelling van de vorm van de diploma's en de inhoud van het bijhorend diplomasupplement uitgereikt door de instellingen voor hoger onderwijs in Vlaanderen.

Regering ontleent aan artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, kan niet worden aangewend om een regeling aan te nemen die de omzetting beoogt van richtlijnbepalingen waarvan de omzetting, gelet op artikel 24, § 5, van de Grondwet, in beginsel behoort tot de bevoegdheid van de decreetgever. Opdat een machtiging aan de Vlaamse Regering in een aan de decreetgever voorbehouden aangelegenheid doorgang zou kunnen vinden, dient ze betrekking te hebben louter op de tenuitvoerlegging van de door de decreetgever vastgestelde beginselen, wat niet het geval is met de machtiging opgenomen in artikel 5, derde lid, van het decreet van 30 april 2004, aangezien de decreetgever heeft nagelaten om de beginselen van die regeling vooraf vast te stellen. Die machtiging kan door de Vlaamse Regering evenmin worden aangewend om de onnauwkeurigheid van die beginselen op te vangen of onvoldoende omstandige beleidskeuzes te verfijnen ².

De conclusie is dan ook dat de artikelen 1 tot 5 van het ontwerp, die de omzetting beogen van artikel 31 van richtlijn 2005/36/EG, in de huidige stand van de wetgeving geen doorgang kunnen vinden, en dat de erin bedoelde regeling, minstens in beginsel, door de decreetgever zelf dient te worden vastgesteld.

2.3. Artikel 6 van het ontwerp, dat weliswaar rechtsgrond zou kunnen vinden in artikel 85, § 1, van het decreet van 4 april 2003 betreffende de herstructurering van het hoger onderwijs in Vlaanderen, is onlosmakelijk verbonden met het aannemen van de artikelen 1 tot 5 van het ontwerp.

3. Gelet op hetgeen voorafgaat onthoudt de Raad van State, afdeling Wetgeving, zich van een nader onderzoek van geheel het ontwerp.

⁽²⁾ GrwH, nr. 167/2005, 23 november 2005, B.25.1; GrwH, nr. 2/2006, 11 januari 2006, B.14.3; GrwH, nr. 56/2008, 19 maart 2008, B.12.2.2.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME