

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.043/1/V
VAN 26 AUGUSTUS 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 29 juli 2008 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 12 september 2008, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot regeling van de opleiding tot polyvalent verzorgende en de bijkomende opleidingsmodule tot zorgkundige", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe de opleiding voor polyvalent verzorgende, die thans wordt geregeld bij het besluit van de Vlaamse Regering van 28 januari 2000 tot regeling van de erkenning en de subsidiëring van opleidingscentra voor polyvalente verzorgenden, te hervormen. Die hervorming wordt doorgevoerd naar aanleiding van de nieuwe federale regeling inzake de zorgkundigen ⁽¹⁾.

Met de hervorming wordt beoogd te voorzien in een bijkomende opleidingsmodule tot zorgkundige (zie artikel 3 van het ontwerp, evenals de bijlagen III en IV ervan), naast de opleiding tot polyvalent verzorgende (artikel 2 en bijlagen I en II). Beide opleidingen worden aangepast zodat ze met toepassing van de federale regeling kunnen worden beschouwd als opleidingen van zorgkundige. De beroepsopleidingen worden overgebracht van het beleidsdomein Welzijn, Volksgezondheid en Gezin naar het beleidsdomein Werk en Sociale Economie, waar de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding (VDAB) in de toekomst zal instaan voor de

⁽¹⁾ Zie in dat verband het koninklijk besluit van 12 januari 2006 tot vaststelling van de nadere regels om geregistreerd te worden als zorgkundige (*Belgisch Staatsblad*, 3 februari 2006, eerste editie), het koninklijk besluit van 12 januari 2006 tot vaststelling van de verpleegkundige activiteiten die de zorgkundigen mogen uitvoeren en de voorwaarden waaronder de zorgkundigen deze handelingen mogen stellen (*Belgisch Staatsblad*, 3 februari 2006, tweede editie) en de ministeriële omzendbrief van 8 november 2006 betreffende de koninklijke besluiten van 12 januari 2006 tot vaststelling van de nadere regels om geregistreerd te worden als zorgkundige en tot vaststelling van de verpleegkundige activiteiten die de zorgkundigen mogen uitvoeren en de voorwaarden waaronder de zorgkundigen deze handelingen mogen stellen (*Belgisch Staatsblad*, 14 december 2006, tweede editie).

selectie van de opleidingscentra (artikel 4) ⁽²⁾. Het besluit van de Vlaamse Regering van 28 januari 2000 wordt opgeheven (artikelen 9 en 10), evenals het ministerieel besluit van 17 maart 2000 inzake de kwaliteitszorg in de opleidingscentra voor polyvalente verzorgenden (artikel 11).

3. Voor het ontwerp wordt rechtsgrond gezocht in artikel 5, § 1, 3/, van het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap "Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding", aangezien in het eerste lid van de aanhef aan die bepaling wordt gerefereerd. Ze luidt:

"Teneinde de in artikel 4 bedoelde missie waar te maken, vervult de VDAB de volgende taken:

(...)

3/taken op het vlak van de competentie-ontwikkeling met het oog op de levenslange en duurzame inschakeling op de arbeidsmarkt:

- a) het stimuleren, organiseren en bevorderen van de competentieontwikkeling en -erkenning van werkzoekenden en werknemers inzonderheid door de inrichting van competentiecentra, de erkenning van de verworven competenties en de organisatie van opleidingen met als doel het verwerven van aangepaste competenties met het oog op de inschakeling op de arbeidsmarkt;
- b) het verschaffen, organiseren en bevorderen van beroepsopleidingen en de bijhorende begeleiding aan werkzoekenden en werknemers door, onder meer, het verzorgen van sollicitatietraining, van beroepsspecifieke opleiding, van persoonsgerichte vorming in opleidingscentra en/of op de werkvloer;
- c) het toekennen van tegemoetkomingen inzake opleiding met het oog op de inschakeling op de arbeidsmarkt, inzonderheid het toekennen van opleidingscheques."

Op zich genomen volstaan die bepalingen niet als rechtsgrond voor het ontwerp, maar gelezen in samenhang met artikel 5, § 2, van hetzelfde decreet bieden ze de Vlaamse Regering de bevoegdheid om het ontwerp aan te nemen. Artikel 5, § 2, van het decreet van 7 mei 2004 luidt immers:

⁽²⁾ En blijkbaar ook voor de financiering ervan.

"De Vlaamse regering kan nadere regels uitvaardigen betreffende de in artikel 5, § 1, vermelde aangelegenheden. In deze regels kunnen de taken van het agentschap verder worden gepreciseerd en/of geconcretiseerd."

Om er geen twijfel over te laten bestaan dat het organiseren van de bedoelde beroepsopleiding wel degelijk een taak van de VDAB is zodat de regeling in de aangehaalde rechtsgrondbepalingen kan worden ingepast, verdient het aanbeveling zulks in artikel 4 van het ontwerp duidelijker aan te geven.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, zal in het eerste lid van de aanhef ook naar artikel 5, § 2, van het decreet van 7 mei 2004 dienen te worden verwezen.

Artikel 4

5. De VDAB is onderworpen aan de (federale) wetgeving inzake overheidsopdrachten. Op grond van artikel 6, § 1, VI, vierde lid, 1/, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen is de federale overheid bevoegd om algemene regels vast te stellen inzake de overheidsopdrachten en dus ook om het toepassingsgebied van die algemene regeling te bepalen. Het staat niet aan de Vlaamse Regering om in een besluit de federale regeling terzake te bevestigen ⁽³⁾.

De eerste twee leden van artikel 4 van het ontwerp kunnen daarom beter worden beperkt tot het toewijzen van de taak en de bevoegdheid aan de VDAB om de opleidingscentra te selecteren die, op basis van een overeenkomst, de desbetreffende opleidingen voor rekening van de VDAB zullen aanbieden. In dat geval is het eveneens overbodig te bepalen dat de VDAB dient te beslissen over de keuze van de gunningswijze, de vaststelling van de gunningsvoorwaarden en de gunning van de opdracht.

⁽³⁾ Indien evenwel zou worden geoordeeld dat het toch nodig is te wijzen op de toepasselijkheid van de wetgeving op de overheidsopdrachten, kan dit gebeuren in een verslag aan de regering, dat samen met het besluit in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

Artikel 12

6. De overgangsregeling in artikel 12 van het ontwerp is overbodig aangezien uit artikel 13 ervan blijkt dat de bedoelde erkenningsregeling in het besluit van 28 januari 2000 slechts wordt opgeheven met ingang van 1 januari 2010.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. BAERT,	staatsraad, voorzitter,
	J. SMETS, E. BREWAEYS,	staatsraden,
	H. COUSY, M. TISON,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

J. BAERT