KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.073/1/V
VAN 6 SEPTEMBER 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 20 juli 2011 door de Vlaamse minister van Mobiliteit en Openbare Werken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 16 september 2011, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit 'betreffende de toekenning van een verklaring van vrijstelling voor het nemen van een loods of het gebruikmaken van loodsen op afstand', 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 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.

*
* *

RECHTSGROND

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot de vervanging van het ministerieel besluit van 20 juni 2005 ‘betreffende de toekenning van een verklaring van vrijstelling voor het nemen van een loods of het gebruikmaken van loodsen op afstand’.

De (rechtstreekse) rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt gezocht in artikel 5 van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2002 ‘betreffende de verscherpte loodsplicht voor vaartuigen in de Belgische territoriale zee en vaarwateren onder de bevoegdheid van het Vlaamse Gewest’. Krachtens het eerste lid van dat artikel is de gezagvoerder van een vaartuig vrijgesteld van de loodsplicht indien hij of een bevoegd officier die de navigatie leidt, in het bezit is van een verklaring van vrijstelling. Krachtens het tweede lid van dat artikel stelt de Vlaamse minister die de loodsdienst onder zijn bevoegdheid heeft (hierna: de minister) de voorwaarden vast waaraan de kandidaten moeten voldoen voor het verkrijgen van de verklaring van vrijstelling en stelt hij de voorwaarden vast waaronder de verklaring van vrijstelling kan worden ingetrokken.

Hoewel het ontworpen besluit effectief op bepaalde vlakken kan worden geacht uitvoering te geven aan artikel 5, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2002, dient toch te worden vastgesteld dat sommige bepalingen, al houden ze wel verband met de in die bepaling bedoelde aangelegenheden, moeilijk in te passen vallen in de aan de minister verleende delegatie, ermee rekening houdend dat ministers niet beschikken over een algemene uitvoeringsbevoegdheid zoals de Vlaamse Regering die wel heeft op grond van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

Zo bevat het ontwerp bepalingen die betrekking hebben op de vaartuigen en de verplaatsingen die het voorwerp zijn van de vrijstellingsregeling, procedurele bepalingen die niet kunnen worden aangezien als voorwaarden in hoofde van de kandidaten voor de vrijstelling,

bepalingen betreffende de samenstelling van de examencommissie, de praktische organisatie van de bekwaamheidsproef en de praktische afhandeling ervan, de geldigheidsduur van de vrijstelling, verplichtingen van de verklaringhouder na het bekomen van de vrijstelling en betreffende de controle op de vrijstellingsregeling. Deze bepalingen kunnen moeilijk worden beschouwd als “voorwaarden waaraan de kandidaten moeten voldoen voor het verkrijgen van de verklaring van vrijstelling” en betreffen evenmin de voorwaarden waaronder de verklaring van vrijstelling kan worden ingetrokken.

Het ontworpen besluit ontbeert dan ook rechtsgrond op de genoemde vlakken. Ofwel dienen de zo-even vermelde aangelegenheden in het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2002 zelf te worden geregeld, ofwel dient een meer deugdelijke rechtsgrond te worden gecreëerd teneinde de minister toe te laten betreffende die aangelegenheden op te treden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

3. In zoverre de stellers van het ontwerp ervoor zouden opteren om de bepalingen van het ontwerp die wel in de rechtsgrond inpasbaar zijn, doorgang te laten vinden, dient binnen het raam van het *sub* 1 omschreven onderzoek dat de Raad van State heeft verricht, slechts de volgende opmerking te worden gemaakt.

De verwijzing, in het derde lid van de aanhef, naar het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 ‘tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering’, dient te worden weggelaten. De minister put zijn bevoegdheid om (bepaalde onderdelen van) het ontworpen besluit te nemen immers rechtstreeks uit artikel 5, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2002. Bovendien bepaalt artikel 7, 1°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 dat de in artikel 6 van datzelfde besluit bedoelde delegaties niet gelden voor het nemen van reglementaire besluiten.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, J. VAN NIEUWENHOVE,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevrouw A. SOMERS, auditeur.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN J. SMETS