

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES 30.788/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 12 oktober 2000 door de Vlaamse minister van Welzijn, Gezondheid en Gelijke Kansen verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "houdende de voorwaarden inzake erkenning en subsidiëring van kinderdagverblijven en diensten voor opvanggezinnen", heeft op 12 december 2000 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse regering strekt ertoe de normen vast te stellen voor de erkenning en de subsidiëring van kinderdagverblijven en diensten voor opvanggezinnen.

Hoofdstuk I bevat inleidende bepalingen en algemene erkenningsvoorwaarden, d.i. erkenningsvoorwaarden die gelden zowel voor kinderdagverblijven als voor diensten voor opvanggezinnen.

De hoofdstukken II en III bevatten specifieke bepalingen voor respectievelijk de kinderdagverblijven en de diensten voor opvanggezinnen.

Hoofdstuk IV bevat een aantal "bijzondere bepalingen".

Hoofdstuk V bevat slotbepalingen.

2. Het ontworpen besluit is bedoeld om in de plaats te komen van het besluit van de Vlaamse regering van 24 juni 1997 houdende de voorwaarden inzake erkenning en subsidiëring van kinderdagverblijven en diensten voor opvanggezinnen.

.../...

RECHTSGROND

1. Het ontworpen besluit vindt in beginsel rechtsgrond in artikel 4bis van het decreet van 29 mei 1984 houdende oprichting van de instelling Kind en Gezin. Bij die bepaling wordt aan de Vlaamse regering opdracht gegeven om nadere regels te bepalen m.b.t. de organisatie, de erkenningsnormen en de subsidievoorwaarden inzake o.m. "de dagopvang".

2. Ook het decreet van 29 april 1997 inzake de kwaliteitszorg in de welzijnsvoorzieningen biedt rechtsgrond voor een aantal bepalingen van het ontwerp. Naar luid van artikel 7, § 1, tweede en derde lid, van dat decreet dient de regering per sector de erkenningsvoorwaarden en de procedureregels i.v.m. de erkenning in overeenstemming te brengen met de bepalingen van het decreet. Artikel 8 van het decreet draagt de regering o.m. op om nadere regels vast te stellen i.v.m. de rapportering door de erkende voorzieningen en de voorzieningen die een erkenning hebben aangevraagd.

VORMVEREISTEN

Aangezien het ontwerp, zoals hiervóór is opgemerkt, o.m. beoogt de bestaande erkenningsvoorwaarden in overeenstemming te brengen met de bepalingen van het decreet van 29 april 1997, dienen de desbetreffende bepalingen volgens artikel 7, § 1, tweede lid, van het decreet vastgesteld te worden "in overleg met de betrokken sectoren".

.../...

Volgens de nota aan de Vlaamse regering heeft dit overleg inderdaad plaatsgevonden.

In de aanhef van het ontworpen besluit dient melding gemaakt te worden van dit overleg. Het is wenselijk dat daarbij aangegeven wordt onder welke vorm dit overleg heeft plaatsgevonden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het eerste lid van de aanhef dient inzonderheid naar artikel 4bis van het decreet van 29 mei 1984 verwezen te worden. Dat artikel is ingevoegd bij het decreet van 24 juni 1997.

2. In het tweede lid van de aanhef kan inzonderheid verwezen worden naar de artikelen 7, § 1, en 8 van het decreet van 29 april 1997.

Indien ingegaan wordt op de suggestie vervat in de slotopmerking van dit advies, dient ook naar artikel 10, § 1, verwezen te worden.

3. Na het tweede lid dient een lid te worden ingevoegd, waarin verwezen wordt naar het besluit van de Vlaamse regering van 24 juni 1997 houdende de voorwaarden inzake

.../...

erkenning en subsidiëring van kinderdagverblijven en diensten voor opvanggezinnen, gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 18 december 1998, 17 december 1999 en 17 juli 2000. Dat besluit wordt immers opgeheven bij artikel 33 van het ontworpen besluit.

4. Het derde en het vierde lid van de aanhef kunnen beter onderling van plaats gewisseld worden.

5. Het vijfde lid van de aanhef redigere men als volgt :

"Gelet op de beslissing van de Vlaamse regering over het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van een maand;".

6. In het zesde lid dient het nummer van het voorliggende advies vermeld te worden.

Artikel 2

In paragraaf 3 is sprake van een "principieel akkoord". Het ontwerp bepaalt echter niet wat met een dergelijk akkoord bedoeld wordt (1).

(1) Door de gemachtigde ambtenaar is uiteengezet dat de initiatiefnemers van een kinderdagverblijf vóór het effectief opstarten ervan een principieel akkoord kunnen vragen.

Het is wenselijk dat in het ontwerp bepaald wordt onder welke voorwaarden een principieel akkoord verkregen kan worden, en wat daarvan de rechtsgevolgen zijn.

Artikel 3

1. In 1° vervange men de woorden "kunnen ... niemand discrimineren" door "discrimineren ... niemand".

2. Het 3° kan beter geredigeerd worden als volgt :

"3° de voorzieningen eerbiedigen de rechten gewaarborgd bij het Verdrag inzake de rechten van het kind;".

3. Bij 9° wordt aan Kind en Gezin de bevoegdheid opgedragen om een minimale kwaliteitsnorm vast te stellen.

Het staat aan de Vlaamse regering om, ter uitvoering van artikel 7, § 1, van het decreet van 29 april 1997, de betrokken norm vast te stellen. Aan een instelling als Kind en Gezin kan geen verordenende bevoegdheid worden gedelegeerd. De regering kan die bevoegdheid wel delegeren aan de minister (1).

(1) In geval van delegatie van de betrokken bevoegdheid aan de minister, zou eventueel ook bepaald kunnen worden dat de minister de kwaliteitsnorm vaststelt op advies of op voorstel van Kind en Gezin.

Artikel 4

De definities van "kinderdagverblijven", "crèches" en "peutertuinen", vervat in de eerste drie leden, kunnen beter ondergebracht worden in artikel 1, § 1, van het ontwerp. In artikel 4 kunnen dan de normatieve bepalingen behouden blijven, meer bepaald i.v.m. de capaciteit van de betrokken voorzieningen.

Artikel 5

Paragraaf 2 kan eenvoudiger geredigeerd worden als volgt :

"§ 2. Een erkend kinderdagverblijf mag een ruimere opvang aanbieden, met name vóór 7 uur, na 18 uur, in het weekend of 's nachts. Occasionele opvang, urgentieopvang, ..." (1).

Artikel 6

Zoals dit artikel geredigeerd is, legt het aan elk kinderdagverblijf de verplichting op om een medisch-sociaal toezicht te organiseren. De gemachtigde ambtenaar heeft verklaard dat dit niet de bedoeling is. Bedoeld is wel aan kinderdagverblijven die op eigen initiatief een medisch-sociaal toezicht organiseren, de verplichting op te leggen om dit te doen volgens de richtlijnen van Kind en Gezin.

(1) De Raad van State is er bij het tekstvoorstel van uitgegaan dat de richtlijnen van de minister niet vereist zijn voor de "gewone" opvang buiten de normale uren.

Artikel 6 kan dan ook beter geredigeerd worden als volgt :

"Art. 6. Als een kinderdagverblijf een medisch-sociaal toezicht organiseert, neemt het de richtlijnen van K&G in acht."

Artikel 12

1. De bepaling van paragraaf 2, eerste lid, derde volzin, kan aanleiding geven tot interpretatieproblemen. De Raad van State vraagt zich af of die volzin niet geredigeerd kan worden als volgt : "Per % dat de bezetting lager is dan 75 %, wordt het basisbedrag verminderd met 1 %."

2. In paragraaf 2, tweede lid, vervange men de woorden "bezettings%age" en "%age" door "bezettingspercentage" en "percentage".

Artikel 14

Zoals paragraaf 1 is geredigeerd, bestaat er onzekerheid over het precieze niveau waartoe de subsidiabele capaciteit verminderd wordt : het kan gaan om een niveau dat tot gevolg heeft dat de gemiddelde bezetting van het voorgaande jaar 75 % van de nieuwe capaciteit bedraagt, maar het kan ook gaan om een niveau dat tot gevolg heeft dat de bedoelde gemiddelde bezetting meer dan 75 % van de nieuwe capaciteit bedraagt (1).

(1) De tweede hypothese zou minder gunstig zijn voor de betrokken voorziening.

De gemachtigde ambtenaar heeft verklaard dat het de bedoeling is de subsidiabele capaciteit te reduceren tot het niveau waar de effectieve bezetting op 75 % komt, niet op een hoger percentage. In dat geval dienen de woorden "ten minste 75 %" vervangen te worden door "75 %".

Artikel 16

Bij paragraaf 2 wordt aan Kind en Gezin opgedragen om de voorwaarden vast te stellen waaraan opvanggezinnen moeten voldoen.

Om de reden die is uiteengezet in opmerking 3 bij artikel 3, moet die delegatie van bevoegdheid vervallen. Hoogstens kan ze vervangen worden door een delegatie van bevoegdheid aan de minister.

Artikel 18

In verband met de formulering van paragraaf 1 wordt verwezen naar de opmerking bij artikel 5.

Artikel 27

In paragraaf 1 en paragraaf 2 vervange men de woorden "Brusselse Hoofdstedelijke Gewest" telkens door "tweetalig gebied Brussel-Hoofdstad". Het gaat hier immers niet om een aangelegenheid behorend tot de bevoegdheid van de gewesten.

.../...

Artikel 28

Volgens paragraaf 1 hebben de ambtenaren van Kind en Gezin vrije toegang tot de lokalen van de voorzieningen.

Een dergelijke bepaling komt reeds voor in artikel 7, § 2, van het decreet van 29 mei 1984. De bedoelde zinsnede uit het ontwerp, die daaraan niets toevoegt, kan weggelaten worden.

Willen de stellers van het ontwerp de vrije toegang tot de lokalen toch bevestigen, dan dient uit het ontwerp te blijken dat daarin reeds is voorzien door de decreetgever. Men schrijve dan, in de tweede volzin van paragraaf 1 :

"Zij hebben, overeenkomstig artikel 7, § 2, van het voornoemde decreet van 29 mei 1984, vrije toegang tot de lokalen van de voorzieningen; zij hebben tevens het recht er, zonder verplaatsing, alle administratieve stukken te raadplegen.".

Artikel 30

Volgens dit artikel kan Kind en Gezin aanvullende subsidies toekennen, overeenkomstig de afspraken die gemaakt zijn in het Vlaams Interprofessioneel Akkoord voor de welzijnssector.

Het komt aan de Vlaamse regering toe om de criteria te bepalen voor de aanwending van bijkomende financiële middelen. Zolang die criteria niet zijn vastgesteld, kan artikel 30 niet uitgevoerd worden.

.../...

In de gegeven omstandigheden wekt artikel 30 verkeerde verwachtingen. Het kan dan ook beter uit het ontwerp weggelaten worden. Op het ogenblik dat de Vlaamse regering een nadere uitwerking geeft aan de afspraken die gemaakt zijn in het Vlaams Interprofessioneel Akkoord, kan eventueel een bepaling in het ontworpen besluit worden ingevoegd, waarbij dan een concrete opdracht aan Kind en Gezin wordt gegeven.

Artikel 33

Er dient eveneens melding te worden gemaakt van het wijzigend besluit van 17 juli 2000.

SLOTOPMERKING

Aangezien het ontwerp deels uitvoering beoogt te geven aan de bepalingen van het decreet van 29 april 1997 inzake de kwaliteitszorg in de welzijnsvoorzieningen (zie hiervóór, opmerking 2 i.v.m. de rechtsgrond), verdient het aanbeveling om, ter uitvoering van artikel 10, § 1, van dat decreet, de bepalingen ervan voor de betrokken sector in werking te stellen.

De aandacht wordt erop gevestigd dat de minister dan beschikt over een termijn van drie jaar om de maatregelen te nemen, ter uitvoering van het ontworpen besluit, die als een verdere aanpassing van de erkenningsregeling aan de bepalingen van het decreet beschouwd kunnen worden (artikel 7, § 1, tweede lid, van het decreet).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	voorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	P. LEMMENS,	
	A. ALEN,	assessoren van de
	H. COUSY,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, auditeur.
De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht
door de H. J. DRIJKONINGEN, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS

W. DEROOVER