

KONINKRIJK BELGIË

-----

ADVIES 40.375/1

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE

-----

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 3 mei 2006 door de Minister van Vorming en Werkgelegenheid, Sociale Aangelegenheden en Toerisme van de Duitstalige Gemeenschap verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit "betreffende de opname van gehandicapten in woonressources", heeft op 18 mei 2006 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich in hoofdzaak beperkt tot 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. Daarnaast bevat dit advies ook nog een aantal opmerkingen over andere punten. Daaruit mag echter niet worden afgeleid dat de afdeling wetgeving, binnen de hem toegemeten tijd, het voorliggende ontwerp op exhaustieve wijze heeft kunnen onderzoeken.

\*

\*   \*

#### STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1.            Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap bevat een regeling voor de opname van gehandicapte personen in zogenaamde "woonressources". Een "woonresource" is een natuurlijke persoon die, in het kader van een overeenkomst gesloten met de "dienst voor woonressources" de gebruiker begeleiding, hulp en/of verblijf verleent en zijn autonomie en maatschappelijke integratie bevordert (artikel 1, 3°, van het ontwerp). Het ontwerp regelt de erkenning en de subsidiëring van de diensten voor woonressources, en bepaalt de opdrachten en de wijze van selectie van woonressources, alsmede de forfaitaire vergoedingen welke worden toegekend aan de woonressources en de wijze waarop de eigen bijdrage van de gebruiker wordt berekend. De huidige regeling, opgenomen in het besluit van de Regering van 5 juni 1998, wordt opgeheven.

2.1.          Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 32, § 1, van het decreet van 19 juni 1990 houdende oprichting van een "Dienststelle der Deutschsprachigen Gemeinschaft für Personen mit einer Behinderung". Artikel 32, § 1, luidt:

.../...

"Op voordracht van de Raad van Bestuur legt de Regering de nadere regelen vast voor de subsidiëring door de Dienst van verenigingen of inrichtingen voor personen met een handicap alsmede voor de subsidiëring van individuele hulp- en aanpassingsmaatregelen en ze bepaalt het bedrag van de eigen bijdrage ten laste van de persoon met een handicap.

Om gesubsidieerd te kunnen worden moet de vereniging of inrichting voor personen met een handicap door de Dienst erkend en als vereniging zonder winstoogmerk opgericht zijn of ze moet van een ondergeschikte overheid afhangen.

De Regering legt de verplichtingen vast die de Dienst mag opeisen van de gesubsidieerde verenigingen of inrichtingen, alsmede de verplichtingen van de ontvanger van de toelage resp. van zijn rechthebbenden in het kader van de individuele hulp- en aanpassingsmaatregelen, als het gesubsidieerd materiaal niet meer door hem persoonlijk gebruikt wordt".

2.2. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp, waarin wordt gerefereerd aan het decreet van 19 juni 1990, dient bijgevolg meer specifiek te worden verwezen naar voornoemd artikel 32, § 1, van dat decreet. Het eerste lid van de aanhef redigere men dan als volgt:

"Gelet op het decreet van 19 juni 1990 (...), inzonderheid op artikel 32, § 1, gewijzigd bij de decreten van 3 februari 2003 en 16 december 2003;"

### VORMVEREISTEN

Uit artikel 32, § 1, van het decreet van 19 juni 1990 volgt dat de ontworpen regeling slechts door de Regering kan worden vastgesteld "op voordracht van de Raad van Bestuur" van de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor personen met een handicap. Uit geen van de bij de adviesaanvraag gevoegde stukken moge blijken dat aan dit vormvereiste is voldaan. Weliswaar wordt in de aanhef van het ontwerp melding gemaakt van een advies van de raad van bestuur over voorliggend ontwerp, doch dit advies kan geenszins worden gelijkgesteld met een voordracht door de raad van bestuur, hetgeen immers impliceert dat het initiatief tot het vaststellen van de ontworpen regeling ook effectief aan de raad van bestuur toekomt. Het voorliggende ontwerp van besluit kan bijgevolg slechts doorgang vinden indien de raad van bestuur van de Dienst de ontworpen regeling alsnog formeel voordraagt aan de Regering. In de aanhef van het ontwerp dient dan geen melding te worden gemaakt van het advies van de raad van bestuur van de Dienst, doch wel van bedoelde voordracht door de raad van bestuur.

.../...

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### Aanhef

Het besluit van de Regering van 21 februari 1996 <sup>1</sup>, waaraan wordt gerefereerd in het derde lid van de aanhef, biedt geen rechtsgrond voor het ontwerp en wordt door het ontwerp niet gewijzigd of opgeheven. De vermelding ervan in de aanhef is evenmin nuttig voor een beter begrip van de ontworpen regeling. De verwijzing naar het besluit van de Regering van 21 februari 1996 dient bijgevolg te worden weggelaten.

In het huidige zevende lid van de aanhef schrijve men *in fine*: "... met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

### Artikel 2

1. In artikel 2, § 2, 3°, wordt, om als dienst voor woonressources te worden erkend, als voorwaarde gesteld "in de Duitstalige Gemeenschap de woonressources en de personen met een handicap in het Duits [te] begeleiden".

Opdat dergelijke erkenningsvoorwaarde verenigbaar zou zijn met het grondwettelijke gelijkheids- en niet-discriminatiebeginsel, is vereist dat het verschil in behandeling tussen diensten die het Duits gebruiken en diensten die een andere taal gebruiken, is ingegeven door een wettig doel, en dat er een redelijk evenredigheidsverband bestaat tussen dat doel en de aangewende middelen. Het komt de Raad van State, afdeling wetgeving, voor dat het vereisen van het gebruik van het Duits in het begeleiden van de woonressources en de personen met een handicap geen onwettig doel nastreeft. Voorts lijkt aan het vereiste in verband met het evenredigheidsverband te zijn voldaan, althans voor zover artikel 2, § 2, 3°, zo wordt begrepen dat het geen verbod inhoudt om, naast het Duits, ook andere talen bij de begeleiding te gebruiken.

---

<sup>(1)</sup> Besluit van de Regering van 21 februari 1996 tot vastlegging van de persoonlijke participatie in de inrichtingen en diensten van de Duitstalige gemeenschap voor gehandicapten.

2. In artikel 2, § 4, wordt bepaald dat na de goedkeuring van de erkenningsaanvraag de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor personen met een handicap met de dienst voor woonressources een overeenkomst sluit, waarin de rechten en de plichten van de partijen bij de overeenkomst, het bedrag van de toelage en de subsidiërings- en opzeggingsregelen worden bepaald.

Zo mag worden aangenomen dat de hiervoor vermelde aangelegenheden in beginsel het voorwerp kunnen uitmaken van een overeenkomst tussen de Dienst en de dienst voor woonressources, dient er niettemin op te worden gewezen dat dit enkel het geval is op voorwaarde dat de Regering zelf vooraf op nauwkeurige wijze de voorwaarden en de criteria heeft bepaald volgens welke bedoelde overeenkomsten kunnen worden gesloten. Die door de Regering in het ontwerp te bepalen voorwaarden en criteria dienen derhalve inzonderheid betrekking te hebben op de rechten en de plichten van de partijen, het bedrag van de toelage en de subsidiërings- en opzeggingsregelen, aangelegenheden waarvan de regeling nu in het ontwerp geheel het voorwerp is van het sluiten van een overeenkomst.

#### Artikel 5

In artikel 5, § 1, wordt bepaald dat de woonressources door de dienst voor woonressources worden geselecteerd op basis van vooraf bepaalde selectiecriteria die in de in artikel 2, § 4, van het ontwerp vermelde overeenkomst zijn opgenomen.

Het bepalen van bedoelde selectiecriteria moet als het uitoefenen van een reglementaire bevoegdheid worden aangemerkt, welke niet het voorwerp kan uitmaken van een overeenkomst gesloten tussen de Dienst en de betrokken dienst voor woonressources. Bedoelde selectiecriteria zullen bijgevolg door de Regering zelf, bij voorkeur in voorliggend ontwerp, moeten worden bepaald.

#### Artikel 12

Omdat het wellicht niet de bedoeling is om de toepassing van latere wijzigingen aan het besluit van de Regering van 21 februari 1996 uit te sluiten, voor wat de ontworpen regeling betreft, dient in artikel 12, § 1, van het ontwerp de zinsnede aanvangend met de woorden ", gewijzigd bij" te worden geschrapt.

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |                                   |                                          |
|----------|-----------------------------------|------------------------------------------|
| de Heren | M. VAN DAMME,                     | kamervoorzitter,                         |
|          | B. SEUTIN,<br>W. VAN VAERENBERGH, | staatsraden,                             |
|          | A. SPRUYT,<br>M. RIGAUX,          | assessoren van de<br>afdeling wetgeving, |
| Mevrouw  | A. BECKERS,                       | griffier.                                |

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME