

KONINKRIJK BELGIË  
-----ADVIES 44.999/3  
VAN 16 SEPTEMBER 2008VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE  
-----

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 24 juli 2008 door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 25 september 2008, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "houdende uitvoering van het decreet van 13 juli 2007 houdende wijziging van de decreten inzake voorzieningen voor bejaarden, gecoördineerd op 18 december 1991, en houdende wijziging van het decreet van 14 juli 1998 houdende de erkenning en subsidiëring van verenigingen en welzijnsvoorzieningen in de thuiszorg", 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 te vervullen vormvereisten is voldaan.

\*  
\*   \*

### STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Bij het decreet van 13 juli 2007 houdende wijziging van de decreten inzake voorzieningen voor bejaarden, gecoördineerd op 18 december 1991, en houdende wijziging van het decreet van 14 juli 1998 houdende de erkenning en subsidiëring van verenigingen en welzijnsvoorzieningen in de thuiszorg, worden de centra voor kortverblijf, die tot nog toe deel uitmaken van de thuiszorgsector, geïntegreerd in de sector van de ouderenvoorzieningen en worden daartoe verschillende wijzigingen aangebracht in de decreten inzake voorzieningen voor bejaarden, gecoördineerd op 18 december 1991 (hierna: de gecoördineerde decreten).

Met het om advies voorgelegde ontwerpbesluit wordt het decreet van 13 juli 2007 met ingang van 1 september 2008 in werking gesteld en wordt uitvoering gegeven aan de wijzigingen die bij dit decreet werden aangebracht in de gecoördineerde decreten.

Het ontwerp bevat regelingen betreffende de voorafgaande vergunning, de programmatie, de erkenning en de subsidiëring van de centra voor kortverblijf, alsook betreffende het toezicht op de erkenning en de subsidiëring. De vergunnings- en erkenningsregeling voor de centra voor kortverblijf wordt maximaal afgestemd op de vergunnings- en erkenningsregeling voor de rusthuizen.

Het ontwerp bevat ook nog een aantal wijzigings- en overgangsbepalingen.

.../...

3.1. De meeste bepalingen van het ontworpen besluit vinden rechtsgrond in diverse bepalingen van de gecoördineerde decreten, meer bepaald in de artikelen 10, 14, § 2, 15, § 1, 16, § 4, en 19 ervan.

Voor de artikelen 25 en 26 van het ontworpen besluit dient de rechtsgrond te worden gezocht in, respectievelijk, artikel 25 en artikel 26 van het decreet van 13 juli 2007.

3.2. Een afzonderlijk onderzoek dient te worden gewijd aan artikel 16 van het ontwerp, waarbij twee agentschappen, die intern verzelfstandigde agentschappen zonder rechtspersoonlijkheid zijn, worden belast met het toezicht op de bepalingen inzake de erkenning en de subsidiëring, waarin bevoegdheden worden omschreven die in het raam van dit toezicht kunnen worden uitgeoefend, en waarin de hiermee verband houdende verplichtingen van de betrokken voorzieningen worden omschreven.

3.2.1. Wat het eerste aspect betreft, moet worden vastgesteld dat bij artikel 21, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde decreten aan de Vlaamse Regering wordt opgedragen om de ambtenaren aan te wijzen die het toezicht uitoefenen op de toepassing van die decreten en de uitvoeringsbesluiten ervan. Het strijdt met deze bepaling dat het uitoefenen van dit toezicht zonder meer wordt overgelaten aan de betrokken agentschappen (waarbij het dan overigens onduidelijk is door wie *in concreto* de betrokken ambtenaren zullen worden aangewezen). Hoogstens zou kunnen worden aanvaard dat terzake een delegatie wordt toegekend aan de hoofden van de betrokken agentschappen, maar dan wel op voorwaarde dat die delegatie precies wordt afgebakend, met name door aan te geven welke categorie of categorieën van ambtenaren met de in het ontwerp bedoelde toezichtstaken kunnen worden belast.

3.2.2. Wat betreft de omschrijving van de bevoegdheden van de toezichtsambtenaren, moet er worden op gewezen dat de gecoördineerde decreten daaromtrent geen delegatie aan de Vlaamse Regering bevatten. Evenmin is dat het geval voor het omschrijven van de ermee samenhangende verplichtingen van de betrokken voorzieningen, al zouden die verplichtingen wel als erkenningsvoorwaarden kunnen worden ingevoerd.

Uit wat voorafgaat volgt dat de tweede volzin van het eerste lid van artikel 16 van het ontwerp, die overigens een overbodige parafrasering uitmaakt van artikel 21, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde decreten, dient te worden weggelaten en dat, eventueel, het tweede lid van dat artikel, maar dan in herwerkte vorm, in artikel 6 van het ontwerp kan worden geïntegreerd.

3.3. Voor artikel 21 van het ontworpen besluit, dat overigens lijkt te strijden met het nog steeds ten aanzien van de gemeenschappen en de gewesten geldende artikel 57 van de wetten op de Rijkscomptabiliteit, gecoördineerd op 17 juli 1991, is geen uitdrukkelijke rechtsgrond te vinden in de gecoördineerde decreten, en evenmin kan ervoor een beroep worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering, bedoeld in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

Artikel 21 dient dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten.

#### VOORAFGAANDE VORMVEREISTEN

4. In sommige bepalingen (zo artikel 6, A, 12/ en 17/, en C, 4/) van het ontwerp die betrekking hebben op de erkenningsvoorwaarden, wordt omschreven welke persoonsgegevens de centra voor kortverblijf van elke gebruiker moeten verzamelen en bijhouden.

Aangezien die bepalingen betrekking hebben op de verwerking van persoonsgegevens, kan het aanbeveling verdienen dat de stellers van het ontwerp erover het advies zouden inwinnen van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer. De Commissie is immers het best geplaatst om die bepalingen te toetsen aan de beginselen inzake de bescherming van de persoonlijke levenssfeer.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### Aanhef

5. In het eerste lid van de aanhef dient de rechtsgrond te worden gespecificeerd in het licht van hetgeen daaromtrent is opgemerkt *sub* 3.1.

6. Het in het tweede lid van de aanhef vermelde decreet van 14 juli 1998 houdende de erkenning en de subsidiëring van verenigingen en welzijnsvoorzieningen in de thuiszorg, biedt geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit. Evenmin is de vermelding van dat decreet noodzakelijk voor een goed begrip van de ontworpen regeling. Het tweede lid van de aanhef dient derhalve te vervallen.

7. In het derde lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt) dient te worden verwezen naar de artikelen 25 en 26 van het erin vermelde decreet van 13 juli 2007.

8. Het is gebruikelijk - en nuttig - om in het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State, ook melding te maken van het nummer van dat advies. Het verdient dan ook aanbeveling om in het huidige zesde lid van de aanhef, dat het vijfde lid wordt, het nummer (44.999/3) van dit advies te vermelden.

### Artikel 4

9. De vraag rijst of de bij artikel 4, eerste lid, van het ontwerp bepaalde "programmacijfers" wel zijn vastgesteld in overeenstemming met artikel 10 van de gecoördineerde decreten. Het laatste lid van dat artikel 10 bepaalt immers dat het programmacijfer "per gemeente minstens drie woongelegenheden (bedraagt)". Deze voorwaarde is alvast niet uitdrukkelijk verwoord in artikel 4 van het ontwerp en uit dit artikel kan ook niet met zekerheid worden afgeleid of de erin opgesomde programmacijfers ertoe zullen leiden dat er in elke gemeente drie woongelegenheden

voorhanden zullen zijn. Volgens de gemachtigde blijft deze laatste norm als minimumnorm gelden. Zulks zou evenwel duidelijker tot uiting moeten komen.

#### Artikel 6

10. In artikel 6, B, 3/, van het ontwerp worden de woorden "van rechtswege", die tot verwarring aanleiding kunnen geven, beter geschrapt.

#### Artikel 7

11. De in artikel 7 van het ontwerp aan de Vlaamse minister, bevoegd voor de bijstand aan personen (hierna: de minister), verleende delegatie om de "nadere regels" betreffende de erkenningsvoorwaarden te bepalen, is te vaag. Volgens de in het aan de Raad van State voorgelegde dossier opgenomen nota aan de leden van de Vlaamse Regering zou het gaan om het "specificeren" van de bestaande erkenningsvoorwaarden, en niet om het bepalen van nieuwe erkenningsvoorwaarden. In ieder geval dient het voorwerp van de delegatie te worden verduidelijkt, waarbij erover gewaakt moet worden dat ze beperkt blijft tot het regelen van aangelegenheden van bijkomstige of detailmatige aard, waartoe delegaties aan een minister beperkt dienen te blijven.

#### Artikel 8

12. In artikel 8, § 2, van het ontwerp dienen de criteria te worden opgenomen waardoor de minister zich dient te laten leiden wanneer hij afwijkingen toestaat op de erkenningsvoorwaarden voor de centra voor kortverblijf.

#### Artikel 12

13. Het voeren van een boekhouding wordt in artikel 12 van het ontwerp als een subsidievoorwaarde omschreven, terwijl dit vereiste gelet op artikel 15, § 1, 11/, van de

gecoördineerde decreten als een erkenningsvoorwaarde moet worden beschouwd, en dus in artikel 6 van het ontwerp moet worden opgenomen.

#### Artikel 13

14. De Vlaamse Regering kan uiteraard de begrotingswetgever niet binden. De krachtens artikel 13 toegekende subsidie kan derhalve slechts worden verleend binnen de perken van de beschikbare begrotingskredieten, wat best in dat artikel tot uiting wordt gebracht.

#### Artikel 20

15. Krachtens artikel 20, § 1, van het ontwerp heeft de intrekking van de erkenning van een centrum voor kortverblijf van rechtswege de sluiting van het centrum tot gevolg. De vraag kan rijzen of die bepaling wel geheel in overeenstemming is met artikel 19, eerste lid, van de gecoördineerde decreten, naar luid waarvan onder meer een centrum voor kortverblijf slechts kan worden gesloten op grond van een beslissing van de Vlaamse Regering.

#### Artikelen 27 en 28

16. In de artikelen 27 en 28 vervange men telkens de woorden "treedt in werking op" door de woorden "heeft uitwerking met ingang van".

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |                     |                         |
|----------|---------------------|-------------------------|
| de Heren | J. SMETS,           | staatsraad, voorzitter, |
|          | B. SEUTIN,          |                         |
|          | W. VAN VAERENBERGH, | staatsraden,            |
|          | H. COUSY,           | assessoren van de       |
|          | J. VELAERS,         | afdeling wetgeving,     |
| Mevrouw  | A.-M. GOOSSENS,     | griffier.               |

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS