

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.594/3
VAN 6 DECEMBER 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 18 november 2011 door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van bijlage IX bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 betreffende de programmatie, de erkenningsvoorwaarden en de subsidieregeling voor woonzorgvoorzieningen en verenigingen van gebruikers en mantelzorgers’, 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. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt er in hoofdzaak toe te bepalen onder welke voorwaarden niet-erkende dagverzorgingscentra die bestonden in 2009 en die niet erkend kunnen worden omdat zij niet passen in de programmatie, kunnen worden geregulariseerd vanaf 1 januari 2012¹, wat inhoudt dat zij een erkenning en een voorafgaande vergunning kunnen verkrijgen. Ook wordt bepaald dat zolang de overprogrammatie ten gevolge van deze overgangsregeling niet is geneutraliseerd en er bijgevolg geen ruimte is in de geldende programmatie, er geen nieuwe voorafgaande vergunningen kunnen worden verleend. Daarnaast wordt een bestaande overgangsbepaling behouden voor dagverzorgingscentra die reeds op 1 januari 2010 erkend waren.

Daartoe wordt artikel 36 van bijlage IX bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 betreffende de programmatie, de erkenningsvoorwaarden en de subsidieregeling van woonzorgvoorzieningen en verenigingen van gebruikers en mantelzorgers vervangen.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit kan in de eerste plaats worden gevonden in artikel 87 van het woonzorgdecreet van 13 maart 2009 (hierna: woonzorgdecreet), naar luid waarvan de Vlaamse Regering de noodzakelijke overgangsmaatregelen bepaalt met

¹ Aangezien de erkenning voortaan een voorwaarde is om de voorziening uit te baten (artikel 53, § 1, van het woonzorgdecreet van 13 maart 2009), kan, zonder regularisatie, de voorziening niet meer worden uitgebaat (artikel 37 van bijlage IX bij het besluit van 24 juli 2009) en zou ze door de Vlaamse Regering kunnen worden gesloten (artikel 74, tweede lid, van het woonzorgdecreet).

behoud van de toepassing van artikel 88 van dat decreet.² Daarnaast moet voor het ontworpen artikel 36, § 2, derde lid, waarin de gevolgen van de overgangsregeling voor de programmatie worden geregeld, rechtsgrond worden gezocht in artikel 58, § 1, van het woonzorgdecreet, naar luid waarvan de Vlaamse Regering de programmatie per type van voorziening vaststelt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Conform hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dient het eerste lid van de aanhef te worden aangevuld met een verwijzing naar de artikelen 58, § 1, en 87 van het woonzorgdecreet.

5. Aangezien om advies is gevraagd met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, schrappe men het vierde lid van de aanhef en vervange men het huidige vijfde lid ervan (dat het vierde lid wordt) als volgt:

“Gelet op advies 50.594/3 van de Raad van State, gegeven op 6 december 2011, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;”.

Artikel 1

6. Zoals het ontworpen artikel 36, § 2, is geredigeerd, bestaat er een gebrek aan afstemming tussen die bepaling en het huidige artikel 37 van bijlage IX bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009. Krachtens de eerstgenoemde bepaling kunnen de betrokken voorzieningen een vergunning en een erkenning verkrijgen, wat onvermijdelijk een zekere tijd in beslag zal nemen zodat zij zeker niet op 1 januari 2012 over die vergunning en die erkenning

² Weliswaar wordt in de memorie van toelichting bij het ontwerp dat heeft geleid tot het woonzorgdecreet vooropgesteld dat “artikel 87 (...) de Vlaamse Regering [machtigt] om de noodzakelijke overgangsbepalingen te treffen met betrekking tot de thuiszorg- en ouderenvoorzieningen die op de datum [van] inwerkingtreding van de betreffende bepalingen van dit ontwerp van decreet erkend of vergund zijn of die op die datum een vergunning of een erkenning hebben aangevraagd” (*Parl.St.* VI.Parl., 2008-2009, nr. 1975/1, p. 73), maar die beperking heeft geen neerslag gevonden in artikel 87 van het woonzorgdecreet.

zullen beschikken, terwijl het genoemde artikel 37 bepaalt dat de dagverzorgingscentra die op de datum van inwerkingtreding van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 (dit is 1 januari 2010) zonder erkenning worden uitgebaat en die uiterlijk twee jaar na die datum niet voorlopig erkend of erkend zijn, niet langer mogen worden uitgebaat.

Artikel 37 van bijlage IX bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 dient derhalve te worden aangepast.

Slotopmerking

7. Het ontwerp bevat geen bepaling betreffende de inwerkingtreding van het te nemen besluit, wat betekent dat het in werking zal treden de tiende dag na zijn bekendmaking in het Belgisch Staatsblad. Opdat de regeling juridisch sluitend zou zijn en het te nemen besluit ten laatste op 1 januari 2012 in werking zou treden, dient dat besluit, bij afwezigheid van een specifieke bepaling in verband met de inwerkingtreding, ten laatste op 22 december 2011 in het Belgisch Staatsblad te worden bekendgemaakt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS

P. LEMMENS