

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.773/3
VAN 10 JANUARI 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 21 december 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 artikelen 3, 5 en 7 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009 tot vaststelling van de regels voor het verlenen van de voorafgaande vergunning voor sommige woonzorgvoorzieningen’, 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.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009 ‘tot vaststelling van de regels voor het verlenen van de voorafgaande vergunning voor sommige woonzorgvoorzieningen’.

Naast een aantal procedurele wijzigingen, wordt een regeling ingevoerd voor het geval er meerdere aanvragen tot het verlenen van een voorafgaande vergunning voor een woonzorgvoorziening voor eenzelfde gemeente zijn ingediend die zowel formeel als inhoudelijk gelijkwaardig worden beoordeeld en waarbij het totale aantal aangevraagde opnamemogelijkheden van alle aanvragen samen de beschikbare ruimte binnen het programmacijfer overschrijdt, alsmede een regeling betreffende de gehele of de gedeeltelijke afstand van een verleende vergunning, waarbij de gevolgen van die afstand voor de programmatie worden bepaald.

Het te nemen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2012.

3. In de aanhef van het ontworpen besluit worden de artikelen 59 en 87 van het Woonzorgdecreet van 13 maart 2009 (hierna: Woonzorgdecreet) als rechtsgrond vermeld.

Aangezien het ontworpen besluit geen uitstaans heeft met de overgangsmaatregelen die de Vlaamse Regering kan nemen op grond van artikel 87 van het Woonzorgdecreet, biedt dat artikel evenwel geen rechtsgrond ervoor.

Daarentegen biedt artikel 59, eerste lid, van het Woonzorgdecreet, naar luid waarvan de Vlaamse Regering de vergunningsprocedure voor aan erkenning onderworpen ouderenvoorzieningen vastlegt, wel rechtsgrond voor een deel van het ontworpen besluit. De ontworpen bepalingen *sub* de artikelen 2, 2°, en 3, 2°, van het ontwerp verdienen evenwel een nader onderzoek.

Het ontworpen artikel 5, § 1, derde lid (artikel 2, 2°, van het ontwerp) voorziet in het hanteren van een proportionele verdeelsleutel wanneer voor dezelfde gemeente verschillende vergunningsaanvragen werden ingediend die zowel formeel als inhoudelijk gelijkwaardig zijn, terwijl het ontworpen artikel 7, § 7 (artikel 3, 2°, van het ontwerp) voorziet in een regeling betreffende de afstand van de vergunning en de weerslag ervan op de programmatie. Die bepalingen kunnen bezwaarlijk worden geacht betrekking te hebben op de procedure tot het toekennen van een voorafgaande vergunning, zodat artikel 59, eerste lid, van het Woonzorgdecreet ervoor geen rechtsgrond biedt. Zij vloeien evenwel voort uit het gegeven dat de vergunningen gekoppeld zijn aan de in artikel 58 van het Woonzorgdecreet bedoelde programmatie en, wat het ontworpen artikel 5, § 1, derde lid, betreft, uit de in artikel 59, tweede lid, van het Woonzorgdecreet opgenomen regel dat de vergunning enkel kan worden verleend als het initiatief past in de in artikel 58 van dat decreet bedoelde programmatie. Er kan derhalve worden aangenomen dat de genoemde ontworpen bepalingen kunnen worden gesteund op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering, bedoeld in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, gelezen in samenhang met de artikelen 58 en 59, tweede lid, van het Woonzorgdecreet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Gelet op hetgeen is opgemerkt betreffende de rechtsgrond voor het ontworpen besluit:

- voege men aan de aanhef een lid toe (dat het eerste lid wordt) waarin wordt verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’;
- verwijze men in het huidige eerste lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt) naar de artikelen 58 en 59, eerste en tweede lid, van het Woonzorgdecreet en schrappe men de verwijzing naar artikel 87 van dat decreet.

Artikel 1

5. Luidens artikel 2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009, zoals het wordt gewijzigd bij artikel 1 van het te nemen besluit, dient de erin bedoelde vergunningsaanvraag ook digitaal aan het intern verzelfstandigd agentschap Zorg en Gezondheid

te worden bezorgd van zodra dat agentschap daarvoor de concrete voorwaarden bepaald heeft. Zo de delegatie aan het genoemde agentschap op zich kan worden aanvaard nu het gaat om het bepalen van louter praktische regels, strijdt de in te voeren bepaling toch met de rechtszekerheid nu de aanvragers van een vergunning op zich niet kunnen weten wanneer het agentschap de genoemde voorwaarden heeft bepaald. Artikel 2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009 dient derhalve nog in die zin te worden aangevuld dat de betrokkenen met zekerheid kunnen weten vanaf wanneer de verplichting ingaat om de vergunningsaanvraag ook digitaal aan het genoemde agentschap te bezorgen.

Artikel 4

6. Luidens artikel 4 van het ontwerp heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van 1 januari 2012. Die retroactiviteit is niet toelaatbaar in zoverre de wijze waarop een aanvraag kan worden ingediend, wordt gewijzigd, inzonderheid doordat vergunningsaanvragen die vóór de bekendmaking van het te nemen besluit in het Belgisch Staatsblad tegen ontvangstbewijs werden afgegeven, niet langer ontvankelijk zouden zijn of, onverminderd opmerking 5, mocht het agentschap Zorg en Gezondheid de concrete voorwaarden voor het digitaal indienen van de vergunningsaanvragen reeds hebben bepaald vóór die bekendmaking.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	staatsraden,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer F. VANNESTE, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

P. LEMMENS