

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.229/1*bis*
VAN 26 APRIL 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer *bis*, op 6 april 2012 door de Minister van Gezin, Gezondheid en Sociale Aangelegenheden van de Duitstalige Gemeenschap verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap ‘zur Programmierung der Wohn-, Begleit- und Pflegestrukturen für Senioren’ 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 voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe op het niveau van de Duitstalige Gemeenschap de programmatie vast te stellen voor dagverzorgingscentra, dagopvangcentra, serviceflats, rustoorden voor bejaarden of rust- en verzorgingstehuizen, alsook voor plaatsen voor kort verblijf (artikel 1 van het ontwerp). Deze programmatie wordt om de vijf jaar herzien en zo nodig aangepast (artikel 3). De verdeling van deze zorgaanbiedingen over het grondgebied van de Duitstalige Gemeenschap wordt bepaald aan de hand van een aantal criteria (artikel 2).

Het ontworpen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 oktober 2011 (artikel 5) en komt in de plaats van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 20 februari 1995 'houdende programmatie van de opvangvoorzieningen voor bejaarden'.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 3, tweede lid, van het decreet van 4 juni 2007 'betreffende de woon-, begeleidings- en verzorgingsstructuren voor bejaarden, de seniorenresidenties en de psychiatrische verzorgingstehuizen'. Bij die bepaling wordt de Regering van de Duitstalige Gemeenschap gemachtigd om de programmatie vast te stellen voor (onder meer) de zorgaanbiedingen bedoeld in artikel 2, § 1, van het voornoemde decreet.

ALGEMENE OPMERKING

4. De Raad van State vestigt de aandacht van de stellers van het ontwerp erop dat het aanhangsel nr. 6 van 12 september 2011 bij het Protocolakkoord nr. 3 gesloten op 13 juni 2006 (lees: 2005) tussen de Federale Overheid en de Overheden bedoeld in artikelen 128, 130 en 135 en 138 van de Grondwet, betreffende het te voeren ouderenzorgbeleid: voortzetting en uitbreiding

van het moratorium de instemming van onder meer het Parlement van de Duitstalige Gemeenschap behoeft.¹

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 1

5. Aangezien reeds uit de aanhef kan worden opgemaakt welke decretale bepaling rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit, kan de verwijzing naar die bepaling in artikel 1 van het ontwerp beter worden weggelaten.

6. In artikel 1, 2° en 3°, van het ontwerp schrijve men telkens: “inwoners van *het Duitse taalgebied*”, zodat geen twijfel kan bestaan omtrent de bepaling van het aantal betrokken plaatsen of woningen.

Artikel 2

7. Artikel 2 van het ontwerp bevat vier criteria voor de verdeling van de zorgaanbiedingen over het grondgebied van de Duitstalige Gemeenschap. De criteria bedoeld in artikel 2, 2° en 4° maken het mogelijk om kandidaat-zorgaanbiedingen onderling te vergelijken naargelang de gemeente waarin ze zich bevinden (2°) of naargelang ze zich in het noorden of het zuiden van het Duitse taalgebied bevinden (4°). Voor de criteria bedoeld in artikel 2, 1° en 3° wordt daarentegen geen gewag gemaakt van enige territoriale onderverdeling binnen het Duitse taalgebied. Opdat ook aan de hand van de laatstgenoemde criteria een verdeling van de zorgaanbiedingen binnen het grondgebied van de Duitstalige Gemeenschap kan worden bepaald, moeten de stellers van het ontwerp ook hiervoor een territoriale onderverdeling van dit grondgebied vermelden.

¹ Zie advies 42.375/AG-42.376/AG-42.377/AG van 20 maart 2007 over onder meer een voorontwerp dat heeft geleid tot het decreet van het Waalse Gewest van 12 juli 2007 ‘houdende goedkeuring van het protocolakkoord nr. 3 en van de aanhangsels erbij betreffende het te voeren ouderenzorgbeleid, gesloten tussen de Federale Regering en de overheden bedoeld in de artikelen 128, 130, 135 en 138 van de Grondwet’, *Parl.St.*, W. Parl., 2006-2007, nr. 607/1, blz. 39-46.

Artikel 3

8. Of de programmatie bedoeld in artikel 1 van het ontwerp daadwerkelijk wordt aangepast, zal moeten blijken uit een toekomstig besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap dat het ontworpen besluit wijzigt of ervoor in de plaats komt. Aangezien de Regering zichzelf niet kan verbinden tot een toekomstig optreden, moet artikel 3 uit het ontwerp worden weggelaten.

Artikel 5

9. Wat betreft de terugwerkende kracht die door artikel 5 aan het ontworpen besluit wordt verleend, verklaarde de gemachtigde het volgende:

“Die neuen Bestimmungen treten rückwirkend zum 1. Oktober 2011 in Kraft. Zu diesem Zeitpunkt ist auch der Zusatz Nr. 6 vom 12.09.2011 des Vereinbarungsprotokolls Nr. 3 vom 13. Juni 2006 in Kraft getreten. [...] Da seit dem 1. Oktober 2011 keine Zusagen erteilt wurden, werden durch vorliegende Regelung auch keine erworbenen Rechte eingeschränkt. [...]”

Uit deze verklaring blijkt dat de ontworpen regeling er niet toe leidt dat wordt teruggekomen op toelatingen die sinds 1 oktober 2011 zijn verleend. In die omstandigheden bestaat geen bezwaar tegen de inwerkingtreding met terugwerkende kracht tot die datum.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. CLEMENT,	staatsraad, voorzitter,
	J. VAN NIEUWENHOVE, P. BARRA,	staatsraden,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevrouw G. SCHEPPERS, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

J. CLEMENT