

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.339/1
VAN 24 MEI 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 4 mei 2012 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 de duur van vergunning en erkenning in het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 1993 tot vaststelling van de algemene regels inzake het verlenen van vergunningen en erkenningen door het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap’, heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Krachtens het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 1993 ‘tot vaststelling van de algemene regels inzake het verlenen van vergunningen en erkenningen door het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap’ dienen voorzieningen die kunnen worden gesubsidieerd door het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap (hierna: VAPH) bij dat agentschap een voorafgaande vergunning aan te vragen voor onder meer het bouwen, het in- en oprichten en exploiteren van voorzieningen. Vergunde voorzieningen kunnen vervolgens een erkenning van bepaalde duur aanvragen.

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe het besluit van 15 december 1993 te wijzigen, teneinde de duur van de voorafgaande vergunning te verlengen van twee tot drie jaar en de erkenning van bepaalde duur te vervangen door een erkenning van onbepaalde duur. Van de gelegenheid wordt gebruik gemaakt om wijzigingen aan te brengen in de bepalingen betreffende de aanvraag tot wijziging van de erkenning.

2. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 8, 2°, van het decreet van 7 mei 2004 ‘tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap’, naar luid waarvan de Vlaamse Regering onder meer nadere regels kan vaststellen betreffende de criteria en de voorwaarden inzake het vergunnen en erkennen van voorzieningen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

3. Men redigere het opschrift als volgt:

“Besluit van de Vlaamse Regering tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 1993 tot vaststelling van de algemene regels inzake het verlenen van vergunningen en erkenningen door het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap, wat betreft de duur van de vergunning en de erkenning”.

Artikel 2

4. Uit de toelichting verstrekt door de gemachtigde is gebleken dat in twee - niet-cumulatieve - gevallen een erkenning van bepaalde duur kan worden toegekend, namelijk aan nieuwe voorzieningen en ingeval tekortkomingen worden vastgesteld. Dit niet-cumulatieve aspect van de regeling kan in het ontworpen artikel 12, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 1993 op een duidelijker wijze tot uitdrukking worden gebracht door erin te schrijven "... aan nieuwe voorzieningen of (niet: en) als tekortkomingen vastgesteld worden ...".

5. Wat de erkenning van bepaalde duur van nieuwe voorzieningen betreft, dient te worden vastgesteld dat een ruime discretionaire bevoegdheid wordt verleend aan het VAPH om, enerzijds, de gevallen te bepalen waarin de erkenning van bepaalde duur zal zijn en, anderzijds, de duur van de tijdelijke erkenning vast te stellen. Die bevoegdheid dient nader te worden afgebakend.

6. Wat de erkenning van bepaalde duur betreft van voorzieningen die niet voldoen aan de erkenningsvoorwaarden, blijkt uit de toelichting door de gemachtigde dat die tijdelijke erkenning niet wordt verleend bij de aanvraag van de erkenning doch wel in de loop van een bestaande erkenning, namelijk als een maatregel die voorafgaat aan een eventuele opschorting of intrekking van de erkenning. Het gaat bijgevolg om de omzetting van een erkenning van onbepaalde duur in een erkenning van bepaalde duur. Het verdient aanbeveling om die bedoeling te expliciteren in de ontworpen bepaling. De ruime discretionaire bevoegdheid van het VAPH dient ook hier nader te worden afgebakend.

7. Door de vervanging van artikel 12 van het besluit van 15 december 1993 wordt niet langer bepaald hoe de beslissing tot erkenning of tot weigering van de erkenning wordt meegedeeld aan de aanvrager. Vraag is of dit overeenstemt met de bedoeling van de steller van het ontwerp.

Artikelen 4 en 5

8. Artikel 5 van het ontwerp bepaalt dat de ontworpen regeling in werking treedt op 1 juli 2012. Artikel 4 van het ontwerp bevat een overgangsregeling voor erkenningen die aflopen vanaf 31 december 2012. Die erkenningen worden van rechtswege omgezet in een erkenning van onbepaalde duur met als aanvangsdatum 1 januari 2013.

De gemachtigde heeft bevestigd dat de erkenningen die aflopen vanaf 1 juli 2012 en vóór 31 december 2012 kunnen worden verlengd volgens de nieuwe regeling. Dit laatste houdt in dat de verlenging inhoudelijk wordt beoordeeld en dat bijgevolg geen sprake is van een omzetting van rechtswege in een erkenning van onbepaalde duur, wat wel het geval is voor erkenningen die aflopen vanaf 31 december 2012.

Voor dat verschil in behandeling zal een passende verantwoording voorhanden dienen te zijn, zo niet dient ook voor deze categorie van verlengingen in een passende overgangsregeling te worden voorzien.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. TISON,	assessoren van de
	L. DENYS,	afdeling Wetgeving,
	W. GEURTS,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

W. GEURTS

M. VAN DAMME