

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.713/1/V
VAN 4 SEPTEMBER 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 16 juli 2012 door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 17 september 2012, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘betreffende de voorbereiding en de nazorg bij interlandelijke adoptie’, 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 VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt tot de gedeeltelijke uitvoering van het decreet van 20 januari 2012 ‘houdende regeling van de interlandelijke adoptie van kinderen’ (hierna: adoptiedecreet). De uitvoering heeft met name betrekking op de bepalingen van het adoptiedecreet inzake de informatie en de voorbereiding van kandidaat-adoptanten door het Steunpunt Adoptie (hoofdstuk 2 van het decreet), en inzake het maatschappelijk onderzoek in het kader van de gerechtelijke procedure inzake adoptie (hoofdstuk 3 van het decreet).

Het ontwerp bevat aldus bepalingen in verband met de voorbereiding van de kandidaat-adoptanten. Daarbij wordt, zoals in het adoptiedecreet, achtereenvolgens gehandeld over de aanmelding en de informatiesessie, enerzijds, en de verdere voorbereiding, anderzijds (artikelen 2 tot 16 van het ontwerp).

Het ontwerp bevat voorts bepalingen in verband met de erkenning en de subsidiëring van het Steunpunt Adoptie (artikelen 17 tot 32) en van de diensten voor maatschappelijk onderzoek inzake interlandelijke adoptie (artikelen 33 tot 43). Het voorziet ook in een regeling van het toezicht op het Steunpunt Adoptie en de diensten voor maatschappelijk onderzoek (artikelen 44 tot 47). Ten slotte worden procedureregels vastgesteld in verband met de erkenning van het Steunpunt Adoptie en de diensten voor maatschappelijk onderzoek (artikelen 48 tot 65).

RECHTSGROND

3. Onder voorbehoud van hetgeen hierna wordt opgemerkt, vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in de bepalingen van het adoptiedecreet die in het eerste lid van de aanhef worden vermeld.¹

¹ In de aanhef wordt onder meer artikel 10 van het adoptiedecreet vermeld. Die bepaling bevat echter geen delegatie van bevoegdheid aan de Vlaamse Regering. De vermelding kan evenwel behouden blijven, omdat zo duidelijk gemaakt wordt dat het ontwerp onder meer strekt tot de uitvoering van het geheel van hoofdstuk 3 van het adoptiedecreet (artikelen 10 tot 13), dat over het maatschappelijk onderzoek gaat.

Artikel 30 van het adoptiedecreet, dat in de aanhef wordt vermeld, bevat een machtiging aan de Vlaamse Regering om het decreet in werking te stellen. Dat artikel bepaalt ook dat het decreet uiterlijk op 1 januari 2013 in werking treedt. Het ontwerp van besluit bevat echter geen bepaling in verband met de inwerkingtreding van het adoptiedecreet, zodat de verwijzing naar het genoemde artikel 30 weggelaten moet worden. Tenzij alsnog in een eerdere datum van inwerkingtreding wordt voorzien, zal het decreet op 1 januari 2013 in werking treden. Dat is ook de datum van inwerkingtreding van het ontwerp van besluit (zie artikel 72 van het ontwerp).

Bij de artikelen 25 en 36 van het ontwerp wordt aan respectievelijk het Steunpunt Adoptie en de diensten voor maatschappelijk onderzoek opgelegd om te voldoen aan de bepalingen van het decreet van 17 oktober 2003 'betreffende de kwaliteit van de gezondheids- en welzijnsvoorzieningen'. Aan de Vlaamse minister bevoegd voor de bijstand aan personen wordt opgedragen om de nadere bepalingen vast te stellen met betrekking tot de uitvoering en de inwerkingtreding van dat decreet. Voor die twee bepalingen van het ontwerp wordt de rechtsgrond geboden door de bepalingen van het decreet van 17 oktober 2003 waarbij aan de Vlaamse Regering bevoegdheden worden gedelegeerd. In de aanhef moet dan ook een verwijzing naar dat decreet worden ingevoegd.

VORMVEREISTEN

4. In het vijfde lid van de aanhef wordt verwezen naar een advies van het Raadgevend Comité van Kind en Gezin, evenwel zonder vermelding van de datum waarop dat advies zou zijn gegeven. Het aan de Raad van State voorgelegde dossier bevat geen dergelijk advies.

Nu dat advies niet gegeven lijkt te zijn, en het ook niet verplicht is, kan de verwijzing ernaar eenvoudig worden weggelaten.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 44

5. Volgens artikel 44, eerste lid, laatste zin, van het ontwerp kan Kind en Gezin subsidies die verkeerd zijn aangewend, integraal terugvorderen. Gelet op artikel 13, § 2, van de wet van 16 mei 2003 'tot vaststelling van de algemene bepalingen die gelden voor de begrotingen, de controle op de subsidies en voor de boekhouding van de gemeenschappen en de gewesten, alsook voor de organisatie van de controle door het Rekenhof', is de begunstigde die de subsidie niet aanwendt voor de doeleinden waarvoor zij werd verleend, gehouden tot

onmiddellijke terugbetaling van de subsidie. De Vlaamse Regering is bijgevolg verplicht te voorzien in een terugvordering van de subsidie, en kan hierover geen appreciatiebevoegdheid (“kan”) aan Kind en Gezin verlenen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	B. SEUTIN,	
	P. SOURBRON,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling Wetgeving,
	W. GEURTS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer W. PAS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

W. GEURTS

P. LEMMENS