



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 55.780/3
van 17 april 2014

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse bepalingen van het besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg van 27 maart 2009 en 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’

Op 18 maart 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse bepalingen van het besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg van 27 maart 2009 en 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’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 1 april 2014. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Kaat LEUS, staatsraden, Jan VELAERS, assessor, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 17 april 2014.

*

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 strekt ertoe het creëren van kwaliteitsvolle stageplaatsen te bevorderen in de gezinszorg. Daartoe worden wijzigingen aangebracht in het besluit ‘betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg’ van 27 maart 2009 en in de bijlagen I en II 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’.

Voor stagiairs wordt voorzien in een afwijking van de kwalificatievereisten die gelden voor het verzorgend personeel in de gezinszorg en de aanvullende thuiszorg, en voor alle andere personen die beroepshalve die activiteiten verrichten in het natuurlijke thuismilieu van de gebruiker. Daartoe wordt een drietal voorwaarden bepaald waaraan de stage moet voldoen (artikelen 1 en 2 van het ontwerp).

Voorts worden de erkenningsvoorwaarden voor diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg (artikelen 3 tot 5) en voor diensten voor logistieke hulp (artikelen 6 en 7) aangevuld met enkele voorwaarden betreffende de stage die door stagiairs wordt gepresteerd en de gebruikersbijdrage die kan worden gevraagd voor zorgverlening.

3. De artikelen 1 en 2 van het ontworpen besluit vinden rechtsgrond in artikel 5, vierde lid, van het decreet van 18 juli 2008 ‘betreffende de zorg- en bijstandsverlening’. Bij die bepaling wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om toe te staan dat personen die een erkende opleiding volgen om te kunnen voldoen aan de kwalificatievereisten voor personen die in een welzijnsvoorziening zijn tewerkgesteld, tijdens die opleiding bepaalde zorgverlening kunnen verstrekken onder de door haar bepaalde voorwaarden.

De artikelen 3 tot 7 van het ontworpen besluit, die aanvullende erkenningsvoorwaarden inhouden voor de diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg en voor de diensten voor logistieke hulp, vinden rechtsgrond in artikel 48, tweede lid, van het Woonzorgdecreet van 13 maart 2009. In zoverre de artikelen 5 en 7 betrekking hebben op de gebruikersbijdrage die al dan niet kan worden gevorderd voor hulp- en dienstverlening die een stagiair verricht, kan mede rechtsgrond worden gevonden in de artikelen 4, 13°, en 70 van het Woonzorgdecreet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

4. Veeleer dan het toepassingsgebied van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 uit te breiden tot stagairs door de opname van een verwijzing in artikel 1, 1°, van dat besluit naar de definitie van stagairs in het ontworpen artikel 6/1, eerste lid, is het raadzaam om die definitie te integreren in een nieuw onderdeel 1°/1 van artikel 1 van dat besluit. Artikel 1 van het ontwerp moet dan luiden als volgt:

“Artikel 1. In artikel 1 van het besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg van 27 maart 2009, gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009, wordt een onderdeel 1°/1 ingevoegd dat luidt als volgt:

‘1°/1 de stagiairs die stage lopen in de diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg erkend door de Vlaamse overheid; onder stagiairs wordt verstaan: een leerling, student of cursist die in het kader van een leerprogramma dat georganiseerd wordt door een onderwijsinstelling of een opleidingscentrum, arbeid verricht bij een dienst voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg, in vergelijkbare omstandigheden als de personeelsleden van die dienst, om beroepservaring op te doen;’.”

Artikel 2

5. Overeenkomstig artikel 5, vierde lid, van het decreet van 18 juli 2008 worden de stagiairs die aan de voorwaarden voldoen die in het ontworpen artikel 6/1 worden bepaald, geacht te beantwoorden aan de kwalificatievereisten, die worden vastgesteld in artikel 6 van het besluit van 27 maart 2009. Gegeven deze bepaling is het ongelukkig om in het ontworpen artikel 6/1 te bepalen dat artikel 6 niet van toepassing is op stagairs. Om die reden en mede rekening houdend met het tekstvoorstel *sub* 4, kan het ontworpen artikel 6/1 beter als volgt worden geredigeerd:

“Art. 6/1. De personen bedoeld in artikel 1, 1°/1, worden, overeenkomstig artikel 5, vierde lid, van het decreet van 18 juli 2008 betreffende de zorg- en bijstandverlening, geacht aan de in artikel 6 bepaalde kwalificatievereisten te beantwoorden, als de stage aan de volgende voorwaarden voldoet:

1° ze maakt deel uit van [de rest van de tekst van het huidige tweede lid van het ontworpen artikel 6/1];

2° ze wordt gelopen bij een dienst voor gezinszorg [de rest van de tekst van het ontworpen artikel 6/1, derde lid, 1°];

3° ze bestaat uit twee delen. [de rest van de tekst van het ontworpen artikel 6/1, derde lid, 2°].”

6. De verwijzing naar artikel 4, B, 2°, a) tot c), van bijlage I bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 in het thans ontworpen artikel 6/1, tweede lid, heeft tot gevolg dat de gelijkstelling met de kwalificatievereisten enkel mogelijk is voor stages die worden georganiseerd in het kader van een opleiding die wordt erkend, gesubsidieerd of gefinancierd

door de Vlaamse Gemeenschap. Die regeling lijkt op gespannen voet te staan met het vrij verkeer van personen, zowel met betrekking tot het interne recht als met betrekking tot het Europese unierecht. Bovendien geldt die beperking strikt beschouwd niet voor de toepassing van de erkenningsvoorwaarden, aangezien er geen verband gelegd wordt tussen de opleiding en het te behalen studiegetuigschrift.

De gemachtigde stelde voor om de verwijzing uit te breiden tot artikel 4, B, 2°, a) tot e), van bijlage I bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009, zodat ook wordt verwezen naar bekwaamheidsattesten van de Franse Gemeenschap en van de Duitstalige Gemeenschap, alsook naar gelijkwaardig verklaarde buitenlandse studiebewijzen. Met dat voorstel kan worden ingestemd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jo BAERT