



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 55.850/3
van 24 april 2014

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van de bijlage XII 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 en betreffende het omschakelen van rust- en verzorgingstehuizen ontstaan uit de reconversie van ziekenhuizen tot woonzorgcentra met een bijzondere erkenning als rust- en verzorgingstehuis’

Op 25 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 de bijlage XII 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 en betreffende het omschakelen van rust- en verzorgingstehuizen ontstaan uit de reconversie van ziekenhuizen tot woonzorgcentra met een bijzondere erkenning als rust- en verzorgingstehuis’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 17 april 2014. De kamer was samengesteld uit Jan SMETS, staatsraad, voorzitter, Kaat LEUS en Wouter PAS, staatsraden, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 24 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 voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe de drie resterende rust- en verzorgingstehuizen (RVT's) die zijn ontstaan uit de reconversie van ziekenhuizen, de mogelijkheid te bieden om op korte termijn een voorafgaande vergunning te krijgen voor het inrichten van de gebouwen als een woonzorgcentrum-RVT.

Daartoe strekt artikel 1 van het ontwerp ertoe in bijlage XII bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009¹ een afwijking in te voeren op de tijdelijke opschorting van de mogelijkheid om een voorafgaande vergunning voor woonzorgcentra aan te vragen, zoals is geregeld bij artikel 17 van het besluit van de Vlaamse Regering van 20 december 2013². Die afwijking geldt voor bedden in rust- en verzorgingstehuizen die door een reconversieprocedure van ziekenhuizen zijn ontstaan. Indien de aanvraag tot het verkrijgen van een voorafgaande vergunning gebeurt binnen een maand na de inwerkingtreding van de uit te vaardigen regeling, wordt die aanvraag geacht te passen in de programmatieregeling.

3.1. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt volgens de aanhef ervan gezocht in de artikelen 58, § 1, 59, eerste en tweede lid, en 87 van het Woonzorgdecreet van 13 maart 2009 (hierna: Woonzorgdecreet).

3.2. Voor het ontworpen artikel 52, eerste lid, van bijlage XII bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009, dat betrekking heeft op het aanvragen van een voorafgaande vergunning, kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 59, tweede lid, van het Woonzorgdecreet, waarbij de Vlaamse Regering onder meer wordt gemachtigd om aanvullende voorwaarden te bepalen voor het verlenen van een voorafgaande vergunning.

Minder duidelijk is of er rechtsgrond voorhanden is voor het ontworpen artikel 52, tweede lid, van bijlage XII bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009, naar luid waarvan de aanvraag tot het verkrijgen van de in het ontworpen artikel 52, eerste lid, bedoelde vergunning wordt geacht te passen in de programmatie als ze wordt ingediend binnen een maand na de inwerkingtreding van het te nemen besluit.

Krachtens artikel 58, § 1, van het Woonzorgdecreet komt het de Vlaamse Regering toe de programmatie te bepalen voor types van voorzieningen. De programmatie wordt bij die

¹ 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'.

² Besluit van de Vlaamse Regering van 20 december 2013 'betreffende de voorafgaande vergunning voor centra voor kortverblijf en woonzorgcentra en tot wijziging van de regels betreffende de voorafgaande vergunning en de erkenning van die centra'.

bepaling gebonden aan een evenredige spreiding afhankelijk van de behoeften aan de hand van objectief meetbare criteria, de planning in de tijd en de ruimte van ofwel het maximale aantal, *in casu*, voorzieningen, ofwel het maximale aantal plaatsen in voorzieningen, ofwel het maximale aantal subsidiabele uren woonzorg die een voorziening mag aanbieden, ofwel het maximale aantal subsidiabele personeelsleden van een voorziening. Artikel 59, tweede lid, eerste zin, van het Woonzorgdecreet bepaalt daarenboven dat een voorafgaande vergunning slechts kan worden verleend als het initiatief past binnen de programmatie vermeld in artikel 58 van dat decreet.

Daaruit volgt de Vlaamse Regering niet zonder meer vermog te bepalen dat aanvragen tot het verkrijgen van een vergunning voor bepaalde voorzieningen worden “geacht” te passen in de programmatie, maar dat dient te worden nagegaan of ook daadwerkelijk aan de zo-even in herinnering gebrachte criteria is voldaan. Ook verdient het aanbeveling de programmatie zelf aan te passen, eerder dan te bepalen dat de betrokken voorzieningen worden “geacht” te passen in de programmatie, waarbij op een duidelijke wijze wordt aangegeven op welke manier en volgens welke regels de betrokken voorzieningen worden ingepast in de programmatie.

3.3. Artikel 59, eerste lid, van het Woonzorgdecreet bevat geen voor het ontworpen besluit relevante delegatiebepaling en biedt er derhalve geen rechtsgrond voor.

3.4. Artikel 87 van het Woonzorgdecreet biedt evenmin rechtsgrond voor het ontworpen besluit nu het geen overgangsregeling inhoudt voor voorzieningen die reeds aan één of andere regeling in het raam van de woonzorg zijn onderworpen, maar wel een nieuwe regeling voor voorzieningen die nog niet vielen onder de woonzorg.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In het eerste lid van de aanhef dienen de verwijzingen naar de artikelen 59, eerste lid, en 87 van het Woonzorgdecreet te vervallen.

5. Het in het derde lid van de aanhef vermelde artikel 17 van het besluit van de Vlaamse Regering van 20 december 2013 biedt uiteraard geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dat ook niet strekt tot (formele) wijziging van dat besluit van 20 december 2013. Het derde lid van de aanhef dient derhalve te worden weggelaten. Zo men voor een beter begrip van de ontworpen regeling toch wil verwijzen naar het besluit van de Vlaamse Regering van 20 december 2013, dient dit te gebeuren door middel van een considerans, in te voegen na het huidige vijfde lid van de aanhef.

Artikel 1

6. Het ontworpen artikel 52, eerste lid, van bijlage XII bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 bepaalt dat “[i]n afwijking van artikel 17 van het besluit van de Vlaamse Regering van 20 december 2013 (...) een voorafgaande vergunning [kan] worden verleend”. Het genoemde artikel 17 belet evenwel niet dat voorafgaande vergunningen worden verleend, maar wel dat er “ontvankelijke aanvragen voor voorafgaande vergunningen worden ingediend die een verdere invulling van de programmatie (...) impliceren.”

Men schrijve derhalve beter:

“In afwijking van artikel 17 [datum en opschrift van het besluit] kan een ontvankelijke aanvraag tot het bekomen van een voorafgaande vergunning worden ingediend om de bedden [de rest van het artikel].”

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jan SMETS