# RAAD VAN STATE
# afdeling Wetgeving

advies 56.668/3
van 13 oktober 2014

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende de vaststelling van de selectiecriteria, vermeld in artikel 1 tot en met 4 van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 mei 2014 houdende afwijkingen van de bouwtechnische en bouwfysische normen waaraan de infrastructuur van innovatieve pilootprojecten moet voldoen om voor een investeringssubsidie of investeringswaarborg, verstrekt door het Vlaams Infrastructuurfonds voor Persoonsgebonden Aangelegenheden, in aanmerking te komen’

Op 18 september 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 ministerieel besluit ‘houdende de vaststelling van de selectiecriteria, vermeld in artikel 1 tot en met 4 van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 mei 2014 houdende afwijkingen van de bouwtechnische en bouwfysische normen waaraan de infrastructuur van innovatieve pilootprojecten moet voldoen om voor een investeringssubsidie of investeringswaarborg, verstrekt door het Vlaams Infrastructuurfonds voor Persoonsgebonden Aangelegenheden, in aanmerking te komen’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 7 oktober 2014. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 13 oktober 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 om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe om de “bijkomende selectiecriteria” te bepalen op grond waarvan het Vlaams Infrastructuurfonds voor Persoonsgebonden Aangelegenheden (hierna: VIPA) kan afwijken van bepaalde erkenningsvoorwaarden wanneer dat fonds investeringssubsidies en een investeringswaarborg toekent aan innovatieve pilootprojecten georganiseerd door voorzieningen voor ouderen of voorzieningen in de thuiszorg (artikel 2 van het ontwerp), alsook om de procedure te bepalen die daartoe moet worden gevolgd (artikelen 3 tot 5 van het ontwerp). In het kader van deze procedure wordt onder meer een kwaliteitscel opgericht die advies verleent aan het VIPA over de afwijkingsaanvragen.

3.1. In zoverre erin de “bijkomende selectiecriteria” worden bepaald voor het verkrijgen van de zo-even vermelde afwijking (zie artikel 2 van het ontwerp), vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in de bepalingen die worden vermeld in het tweede, het derde en het vierde lid van de aanhef, die op hun beurt rechtsgrond vinden in de bepalingen die zijn opgesomd in het eerste lid van de aanhef.

3.2. Voor de artikelen 3 tot 5 van het ontwerp, die procedureregels bevatten die moeten worden gevolgd bij het aanvragen van de afwijking, is evenwel geen rechtsgrond voorhanden. Bij de in het tweede tot het vierde lid van de aanhef vermelde rechtsgrondbepalingen wordt de Vlaamse minister bevoegd voor bijstand aan personen immers enkel gemachtigd om “bijkomende selectiecriteria” te bepalen voor het toekennen van de afwijking, en niet om algemeen geldende procedurebepalingen uit te vaardigen die moeten worden gevolgd bij het aanvragen ervan. Evenmin beschikken ministers over een algemene uitvoeringsbevoegdheid zoals de Vlaamse Regering die heeft op grond van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’. Opdat de artikelen 3 tot 5 van het ontwerp doorgang zouden kunnen vinden, dienen de in het tweede tot het vierde lid van de aanhef vermelde bepalingen derhalve te worden aangevuld met een machtiging aan de genoemde minister om de procedure voor het verlenen van de afwijking te regelen.[1] De artikelen 3 tot 5 van het ontwerp worden derhalve slechts onderzocht onder het voorbehoud dat die rechtsgrond tijdig tot stand komt.

3.3. Het besluit van de Vlaamse Regering van 2 juli 2014 ‘tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering’, dat in het vijfde lid van de aanhef wordt vermeld, biedt geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit aangezien uit artikel 7, 1°, van dat

[1] Het daartoe strekkende ontwerp zal eveneens om advies aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, dienen te worden voorgelegd.

besluit uitdrukkelijk blijkt dat het geen betrekking heeft op de delegatie van reglementaire bevoegdheden.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### Aanhef

4. Het in het tweede, het derde en het vierde lid van de aanhef vermelde besluit van de Vlaamse Regering van 16 mei 2014 heeft de betrokken paragrafen of leden van de erin vermelde artikelen ingevoegd, en niet gewijzigd. De genoemde leden van de aanhef dienen gelet hierop te worden aangepast.

5. Gelet op opmerking 3.3 dient het vijfde lid van de aanhef te vervallen.

### Artikel 3

6. In artikel 3, § 2, van het ontwerp wordt bepaald dat een afgevaardigde van het agentschap Zorginspectie deel uitmaakt van de kwaliteitscel die adviseert over de aanvragen tot afwijking. Gelet op het voornemen om dat agentschap te integreren in het departement Welzijn, Volksgezondheid en Gezin, verdient het aanbeveling om de tekst van artikel 3, § 2, van het ontwerp hierop reeds af te stemmen  Daartoe kan de verwijzing in die bepaling naar het agentschap Zorginspectie worden vervangen door een meer neutrale verwijzing die zowel de huidige als de toekomstige situatie dekt, zoals bijvoorbeeld: “de dienst van het Vlaamse Ministerie van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin, die toezicht houdt op de toepassing van de regelgeving met betrekking tot het beleidsdomein Welzijn, Volksgezondheid en Gezin”.[2]

### Artikel 6

7. In artikel 6 van het ontwerp wordt opengelaten op welk tijdstip het te nemen besluit in werking treedt. Hierover bevraagd, verklaarde de gemachtigde dat het ontwerp zo snel mogelijk in werking dient te treden en zeker ten laatste op 31 december 2014, zodat de betrokken initiatiefnemers nog tijdig een afwijking kunnen aanvragen. Uit andere regelgeving[3] blijkt immers dat de tussenkomst van het VIPA – tijdelijk – enkel nog zal kunnen worden verleend aan initiatiefnemers die reeds vóór 25 april 2014 een zorgstrategisch plan hebben ingediend en uiterlijk op 31 december 2014 over een technisch-financieel plan beschikken.[4] De gemachtigde beklemtoonde voorts dat het niet de bedoeling is om in een retroactieve uitwerking te voorzien.

---

[2] Aangezien het ontwerp wellicht in werking zal treden vooraleer de genoemde integratie is voltooid, kan niet meteen met name worden verwezen naar de betrokken dienst van het departement Welzijn, Volksgezondheid en Gezin.

[3] Artikel 92/1 van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 maart 2011 ‘tot regeling van de alternatieve investeringssubsidies, verstrekt door het Vlaams Infrastructuurfonds voor Persoonsgebonden Aangelegenheden’, ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 14 februari 2014.

[4] Zie de nota aan de leden aan de Vlaamse Regering, VR 2014 1605 DOC.0747/1, p. 2.

In ieder geval moet erop worden toegezien dat de betrokkenen voldoende tijd hebben om hun aanvraag met inachtneming van het te nemen besluit in te dienen.

## Slotopmerking

8. Het is niet zinvol een besluit dat slechts bestaat uit zes artikelen in te delen in hoofdstukken. Het opschrift van hoofdstuk 2 van het ontwerp waarin de artikelen 2 tot 5 zijn opgenomen (“De procedure om af te wijken van de bouwtechnische en bouwfysische normen”), geeft bovendien de inhoud van die artikelen niet geheel correct weer, nu in artikel 2 van het ontwerp geen procedurebepalingen zijn opgenomen, maar wel de criteria waaraan moet voldaan zijn om een afwijking te verkrijgen van bepaalde voorwaarden tot erkenning als voorziening voor ouderen of voorziening in de thuiszorg. De indeling in hoofdstukken kan dan ook het best vervallen.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS Jo BAERT