RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 62.777/1
van 2 februari 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende maatregelen voor de uitwerking van de persoonsvolgende budgetten die in het kader van de transitie naar persoonsvolgende financiering ter beschikking zijn gesteld’

‡LW-ACCSOEAAF-GCHHHUQ‡

Op 3 januari 2018 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 ‘houdende maatregelen voor de uitwerking van de persoonsvolgende budgetten die in het kader van de transitie naar persoonsvolgende financiering ter beschikking zijn gesteld’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 25 januari 2018. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad, voorzitter, Chantal BAMPS en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 2 februari 2018.

*

‡LW-ACCSOEAAF-GCHHHUQ‡

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 beperkt tot 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 voorgelegd ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe om het 'budget voor niet rechtstreeks toegankelijke zorg en ondersteuning', dat wordt uitgedrukt, naargelang het geval, in een aantal te besteden zorggebonden punten of zorggebonden middelen, bij te stellen van personen met een handicap die vóór de invoering van de persoonsvolgende financiering (vóór 1 januari 2017) hetzij een beroep deden op de flexibele aanbodcentra (FAM's) en thuisbegeleidingsdiensten hetzij gebruik maakten van een persoonlijke-assistentiebudget (PAB) of een persoonsgebondenbudget (PGB). Daartoe wordt een autonome regeling uitgewerkt, náást het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juni 2016 'houdende de transitie van personen met een handicap die gebruikmaken van een persoonlijke-assistentiebudget of een persoonsgebonden budget of die ondersteund worden door een flexibel aanbodcentrum voor meerderjarigen of een thuisbegeleidingsdienst, naar persoonsvolgende financiering en houdende de transitie van de flexibele aanbodcentra voor meerderjarigen en de thuisbegeleidingsdiensten' (het zogenaamde "transitiebesluit").

3. Voor zover het ontwerp betrekking heeft op de transitie van de ondersteuning die vóór 1 januari 2017 werd geboden, hetzij door gebruik te maken van een PAB of een PGB, hetzij door gebruik te maken van een FAM of een thuisbegeleidingsdienst, naar een persoonsvolgend budget, wijzigt het de overgangsmaatregelen voor de personen die voor de inwerkingtreding van de persoonsvolgende financiering gebruik maakten van een PAB of een PGB, of ondersteund werden door een FAM of een thuisbegeleidingsdienst en kan ervoor rechtsgrond worden gevonden in artikel 46 van het decreet van 25 april 2014 'houdende de persoonsvolgende financiering van personen met een handicap en tot hervorming van de wijze van financiering van de zorg en de ondersteuning van personen met een handicap'.[1] Deze bepaling machtigt de Vlaamse Regering om "de maatregelen [te bepalen] die nodig zijn om de overgang van de financiering van de niet-rechtstreeks toegankelijke zorg en ondersteuning voor personen met een handicap die op [de] datum van inwerkingtreding van dit decreet, gebruikmaken van die zorg en ondersteuning naar de persoonsvolgende financiering, (…) op een coherente manier te laten verlopen, en de termijnen waarin die overgang plaatsvindt".

Voor zover het ontwerp betrekking heeft op "de voorwaarden" inzake het ten laste nemen van de kosten van ondersteuning, gedragen door de personen met een handicap, met inbegrip van de persoonsvolgende financiering van niet-rechtstreeks toegankelijke zorg en ondersteuning, vindt het eveneens rechtsgrond in artikel 8, 3°, van het decreet van 7 mei 2004 'tot

[1] Adv.RvS 59.234/1 van 10 mei 2016 over een ontwerp dat heeft geleid tot het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juni 2016, randnrs. 2.1 en 2.2.

‡LW-ACCSOEAAF-GCHHHUQ‡

oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap'.[2]

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

4. In punt 1° en punt 2° van het tweede lid van artikel 2 van het ontwerp schrijve men telkens "zorggebonden middelen, vermeld in artikel 21, eerste lid" in plaats van "zorggebonden, vermeld in artikel 21, eerste lid".

Artikel 3

5. Artikel 3 van het ontwerp bepaalt dat het agentschap het aantal zorggebonden punten kan verhogen onder bepaalde voorwaarden. Deze formulering wekt de indruk dat het agentschap hierbij over een appreciatiebevoegdheid beschikt. Aangezien beoogd wordt om te voorzien in de verhoging in fase 1 voor alle voorzieningen die aan de in artikel 3 vermelde voorwaarden voldoen, wordt het best geschreven "Het agentschap verhoogt het aantal zorggebonden punten …".

Artikel 4

6. In artikel 4 van het ontwerp wordt bepaald dat het aantal zorggebonden punten onder bepaalde voorwaarden wordt verhoogd "tot minstens 85% en maximum 87%" van het voorlopige individuele aantal zorggebonden punten.

Het ontwerp bepaalt evenwel niet wie of welk orgaan dit percentage vastlegt: de Vlaamse Regering, de minister of het agentschap? Het is evenmin duidelijk van welke factoren de hoogte van het bedrag afhangt. Ten slotte maakt het ontwerp onvoldoende duidelijk of de gehanteerde grens voor alle zorggebonden punten geldt dan wel of de bevoegde overheid een discretionaire beslissingsbevoegdheid heeft om in concrete gevallen een andere grens toe te passen (voor de ene 85%; voor de andere 87%).

Het ontwerp moet worden aangepast en aangevuld om deze punten te verduidelijken.

7. Artikel 4 van het ontwerp voorziet in de verhoging van het aantal zorggebonden punten tot minstens 85% en maximum 87% van het voorlopige individuele aantal zorggebonden punten, wanneer de betrokken FAM voldoet aan de voorwaarden van artikel 3 van het ontwerp. Uit artikel 3, 2°, van het ontwerp volgt dat een verhoging plaatsvindt wanneer het aantal

[2] Het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap wordt verder aangeduid met de term "agentschap".

‡LW-ACCSOEAAF-GCHHHUQ‡

zorggebonden middelen kleiner is dan 85% van de som van het voorlopige individuele aantal zorggebonden punten.

Wanneer het aantal zorggebonden middelen zich bevindt tussen 85% en 87% van de som van het voorlopige individuele aantal zorggebonden punten, kan geen verhoging (tot 87%) plaatsvinden. Voor de betrokken personen blijft het aantal zorggebonden punten dus gehandhaafd, terwijl voor de personen die zich in de hypothese van artikel 3, 2°, van het ontwerp bevonden, een verhoging tot 87% mogelijk is.

Deze ongelijke behandeling lijkt moeilijk te kunnen worden verantwoord. Om deze ongelijke behandeling te vermijden, lijkt de in artikel 3, 2°, gehanteerde grens te moeten worden gelijkgeschakeld met de maximale verhoging in artikel 4 van het ontwerp.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES Wilfried VAN VAERENBERGH

‡LW-ACCSOEAAF-GCHHHUQ‡