



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 63.878/1/V
van 21 augustus 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van bijlage I 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, wat betreft de erkenning van de diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg’

Op 10 juli 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 24 augustus 2018,^(*) een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van bijlage I 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, wat betreft de erkenning van de diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg’.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 7 augustus 2018. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad, voorzitter, Stephan DE TAEYE en Koen MUYLLE, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 21 augustus 2018.

*

(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege verlengd wordt met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

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 ertoe wijzigingen aan te brengen in bijlage I 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’, waarin de regels zijn opgenomen aangaande de programmatie, de specifieke erkenningsvoorwaarden en de subsidiëring van diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg. Die wijzigingen behelzen het volgende.

De programmatie voor de diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg wordt niet langer enkel op basis van programmacijfers bepaald, maar ook op basis van evaluatiecriteria die de Vlaamse minister bevoegd voor de bijstand aan personen (hierna: de minister) vastlegt aan de hand van de elementen die in het ontwerp worden bepaald (artikelen 1 en 2 van het ontwerp).

Als specifieke erkenningsvoorwaarde wordt toegevoegd dat de private diensten voor gezinszorg en aanvullende thuiszorg minimaal de loon- en arbeidsvoorwaarden van het paritair comité 318.02 toepast voor hun personeel (artikel 3). Voor de diensten die reeds erkend zijn op 1 oktober 2018 geldt een overgangsperiode tot en met 31 december 2019 (artikel 5).

In het kader van het jaarlijks bepalen, door de minister, van het maximale aantal subsidiabele uren waarover de dienst beschikt voor het aanbieden van gezinszorg wordt de berekeningswijze van het procentueel aandeel van de extra te subsidiëren uren gezinszorg dat kan worden toegekend aan nieuwe initiatieven gewijzigd (artikel 4).

Het aan te nemen besluit treedt in werking op 1 oktober 2018 (artikel 6).

RECHTSGROND

3. De artikelen 1 en 2 van het ontworpen besluit vinden rechtsgrond in artikel 58, § 1, eerste en tweede lid, van het Woonzorgdecreet van 13 maart 2009 (hierna: woonzorgdecreet). Luidens het eerste lid bepaalt de Vlaamse Regering de programmatie van de voorzieningen met het oog op een evenredige spreiding afhankelijk van de behoeften, aan de hand van objectief meetbare criteria, onder meer door het bepalen van de planning in de tijd en ruimte van het maximale aantal subsidiabele uren die een voorziening mag aanbieden. Luidens het tweede lid stelt de Vlaamse Regering per type van voorziening de programmatie vast en kan ze zo nodig een werkgebied bepalen waar de activiteiten hoofdzakelijk plaatsvinden.

De artikelen 3 en 5 van het ontworpen besluit vinden rechtsgrond in artikel 48, tweede lid, van het woonzorgdecreet, dat de Vlaamse Regering machtigt om aanvullende erkenningsvoorwaarden (naast die bepaald in het woonzorgdecreet zelf) vast te stellen, die onder meer betrekking hebben op het personeel.

Artikel 4 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 60, derde lid, van het woonzorgdecreet, op grond waarvan de Vlaamse Regering subsidievoorwaarden kan vastleggen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Gelet op hetgeen zo-even is uiteengezet aangaande de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, moet in het eerste lid van de aanhef de verwijzing naar het eerste lid van artikel 48 van het woonzorgdecreet worden weggelaten en moet een verwijzing naar artikel 60, derde lid, van het woonzorgdecreet worden toegevoegd.

Artikel 4

5. In het ontworpen artikel 8, zesde lid, van bijlage I bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 (artikel 4, 2°, van het ontwerp) wordt verwezen naar diensten die erkend worden ter uitvoering van “het besluit van de Vlaamse Regering van xxxx tot vaststelling van de regels voor het verlenen van een erkennings- of omzettingskalender en tot wijziging van de regels betreffende de voorafgaande vergunning”. De gemachtigde bevestigde dat hiermee wordt verwezen naar het ontworpen besluit 64.065/1/V dat eveneens om advies is voorgelegd aan de Raad van State. Op de vraag welk van de twee besluiten eerst in werking zal treden, antwoordde de gemachtigde het volgende:

“Het eerste jaar waarvoor initiatiefnemers op basis van het besluit van de Vlaamse Regering tot vaststelling van de regels voor het verlenen van een erkennings- of omzettingskalender en tot wijziging van de regels betreffende de voorafgaande vergunning een omzettingskalender kunnen vragen, is 2020. Dat betekent ook dat het ontworpen artikel 8, zesde lid, maar voor het eerst van toepassing kan zijn in 2020. Het maakt voor de toepassing van dat ontworpen artikel 8, zesde lid, bijgevolg weinig uit of het besluit van de Vlaamse Regering tot vaststelling van de regels voor het verlenen van een erkennings- of omzettingskalender en tot wijziging van de regels betreffende de voorafgaande vergunning voor of na 1 oktober 2018 gepubliceerd wordt in het Belgisch Staatsblad, aangezien dat artikel 8, zesde lid, sowieso in 2019 nog niet toegepast moet worden.”

De argumentatie van de gemachtigde neemt niet weg dat er in de aan te nemen bepaling maar verwezen kan worden naar een specifiek besluit van de Vlaamse Regering wanneer dat besluit ook is aangenomen en de datum ervan bekend is. Het is dan ook raadzaam om het besluit waarnaar wordt verwezen, uiterlijk op dezelfde dag als dit ontworpen besluit aan te nemen. Indien dat niet mogelijk is, zou de tweede zin van het ontworpen zesde lid moeten

worden weggelaten en pas later worden ingevoegd, wanneer het besluit waarnaar verwezen wordt effectief wordt aangenomen (bijvoorbeeld door in dat besluit een wijzigingsbepaling in die zin op te nemen).

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Jeroen VAN NIEUWENHOVE