



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 64.049/1
van 5 november 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 houdende de voorwaarden voor de erkenning en de subsidiëring van gemandateerde voorzieningen, coördinatiepunten en flexibele opvangpools van doelgroepwerknemers, de voorwaarden voor de toestemming en de subsidiëring van lokale diensten buurtgerichte buitenschoolse opvang, en de voorwaarden voor een aanvullende subsidie voor organisatoren met een vergunning groepsopvang en een plussubsidie’

Op 24 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 7 september 2018,^(*) en nogmaals verlengd tot 31 oktober 2018, een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 houdende de voorwaarden voor de erkenning en de subsidiëring van gemandateerde voorzieningen, coördinatiepunten en flexibele opvangpools van doelgroepwerknemers, de voorwaarden voor de toestemming en de subsidiëring van lokale diensten buurtgerichte buitenschoolse opvang, en de voorwaarden voor een aanvullende subsidie voor organisatoren met een vergunning groepsopvang en een plussubsidie’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 11 oktober 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPs, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 5 november 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 wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij 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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2.1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 ‘houdende de voorwaarden voor de erkenning en de subsidiëring van gemandateerde voorzieningen, coördinatiepunten en flexibele opvangpools van doelgroepwerknemers, de voorwaarden voor de toestemming en de subsidiëring van lokale diensten buurtgerichte buitenschoolse opvang, en de voorwaarden voor een aanvullende subsidie voor organisatoren met een vergunning groepsopvang en een plussubsidie’ te wijzigen.

2.2. Vooreerst worden de bepalingen inzake het subsidiëren van gemandateerde voorzieningen en van coördinatiepunten geschrapt, en worden de bepalingen inzake het subsidiëren van flexibele opvangpools aangepast aan de wijzigingen die bij het (ontwerp van) besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Subsidiebesluit van 22 november 2013, wat betreft flexibele opvang’¹ worden aangebracht in het Subsidiebesluit. Voortaan worden op grond van het te wijzigen besluit enkel nog flexibele opvangpools voor buitenschoolse opvang gesubsidieerd, en dus niet langer flexibele opvangpools voor kinderopvang van baby’s en peuters.

Daarnaast wordt in het besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 een artikel ingevoegd waarbij voor de periode van 1 januari 2015 tot 1 april 2019 de aanvullende omkaderingspremie aan gemandateerde voorzieningen en flexibele opvangpools wordt hersteld.

Voorts worden de huidige bepalingen inzake het voorleggen van een uittreksel uit het strafregister voor de doelgroepwerknemers in de flexibele opvangpool voor buitenschoolse opvang, de verantwoordelijke, de kinderbegeleider en de doelgroepwerknemer bij de lokale dienst buurtgerichte buitenschoolse opvang aangevuld, en het vereiste van een attest van medische geschiktheid geschrapt.

Het te nemen besluit treedt in werking op 1 april 2019, behoudens artikel 23, dat betrekking heeft op het herstel van de aanvullende omkaderingspremie, dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2015.

3.1. De bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op subsidies aan organisatoren van buitenschoolse opvang vinden rechtsgrond in artikel 12 van het decreet van 30 april 2004 ‘tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin’.

¹ Adv.RvS 64.056/1 van 8 oktober 2018 over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Subsidiebesluit van 22 november 2013, wat betreft flexibele opvang’.

Artikel 35 van het ontwerp, in zoverre het betrekking heeft op het toezicht op de voornoemde subsidies, vindt rechtsgrond in artikel 13, § 4, van hetzelfde decreet.

3.2. De bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op subsidies aan organisatoren van kinderopvang die binnen het toepassingsgebied vallen van het decreet van 20 april 2012 ‘houdende de organisatie van kinderopvang van baby’s en peuters’, vinden rechtsgrond in artikel 10, 1° en 3°, van dat decreet, gelezen in samenhang met artikel 12, § 1, tweede lid, ervan.

De bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op de voornoemde organisatoren, wat betreft subsidies voor opvang aan huis, vinden rechtsgrond in artikel 11, 2°, van het decreet van 20 april 2012, gelezen in samenhang met artikel 12, § 1, tweede lid, ervan.

Artikel 10, 2°, van het decreet van 20 april 2012, dat betrekking heeft op een subsidie voor inclusieve kinderopvang, waaraan eveneens wordt gerefereerd in de aanhef van het ontwerp, vormt geen rechtsgrond voor het ontwerp, aangezien dat laatste geen betrekking heeft op dit soort subsidie.

Artikel 35 van het ontwerp, in zoverre het betrekking heeft op de voornoemde subsidies, vindt rechtsgrond in de algemene uitvoeringsbevoegdheid die de Vlaamse Regering ontleent aan artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ gelezen in samenhang met artikel 15, derde lid, van het decreet van 20 april 2012.

3.3. De bepalingen die betrekking hebben op de toekenning van een vergoeding door het Departement WSE, houden louter de bevestiging in dat de betrokken organisatoren in aanmerking komen voor de vergoeding geregeld in artikel 24 van het decreet van 22 november 2013 ‘betreffende de lokale diensteneconomie’, voor zover zij voldoen aan de in dat decreet bepaalde voorwaarden en aan de voorwaarden bepaald in het te wijzigen besluit. Voor het aannemen van die bepalingen wordt rechtsgrond gevonden in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering gelezen in samenhang met artikel 24 van het decreet van 22 november 2013.

3.4. Voor de bepalingen inzake het verwerken van een uittreksel uit het strafregister van de doelgroepwerknemers, de verantwoordelijke en de kinderbegeleiders is er een decretale bepaling die de verwerking toelaat, zoals vereist door het legaliteitsbeginsel vervat in artikel 22 van de Grondwet, in artikel 24, eerste lid, 2°, a), en tweede lid, 2°, a), van het decreet van 20 april 2012 voor zover het subsidies aan organisatoren als bedoeld bij dat decreet betreft.

Voor dezelfde bepalingen die betrekking hebben op subsidies aan organisatoren buitenschoolse opvang is artikel 10, vijfde en zesde lid, van het decreet van 30 april 2004 een decretale basis, doch enkel in zoverre de genoemde documenten aan het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin (hierna: Kind en Gezin) dienen te worden bezorgd. Dat artikel 10 dient voorafgaandelijk te worden aangevuld, teneinde in een decretale basis te voorzien voor het verwerken van het uittreksel uit het strafregister door de organisatoren.

3.5. Voor zover in het ontwerp taken worden opgelegd aan Kind en Gezin, andere dan het verlenen van de subsidie, kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 8, § 2, van het decreet van 30 april 2004.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De verwijzing naar de rechtsgrond biedende bepalingen in de aanhef van het ontwerp dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen dienaangaande hiervoor is opgemerkt.

5. De verwijzing naar het besluit van de Vlaamse Regering van 19 december 2014 ‘tot uitvoering van het decreet van 22 november 2013 betreffende de lokale diensteneconomie’, dat door het ontworpen besluit niet wordt gewijzigd, noch opgeheven, dient uit de aanhef te worden weggelaten.

Artikel 34

6. De ontworpen artikelen 69/1 en 69/2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 lijken hetzelfde voorwerp te hebben, aangezien de subsidie (lees: vergoeding) bedoeld in het ontworpen artikel 2/1, waarnaar wordt verwezen in het ontworpen artikel 69/2, dezelfde is als de vergoeding waarvan sprake in het ontworpen artikel 69/1. Vraag is dan ook of het ontworpen artikel 69/2 niet overbodig is, dan wel niet beter wordt samengevoegd met het ontworpen artikel 69/1.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Marnix VAN DAMME