



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 65.306/1
van 4 maart 2019

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse minister van Welzijn,
Volksgezondheid en Gezin ‘tot uitvoering van artikel 57 van het
Procedurebesluit van 9 mei 2014, wat betreft de
programmatieregels voor de verdeling van de subsidie voor
ruimere openingsmomenten, de subsidie voor dringende
kinderopvang en de plussubsidie in 2019’

Op 31 januari 2019 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 ‘tot uitvoering van artikel 57 van het Procedurebesluit van 9 mei 2014, wat betreft de programmatieregels voor de verdeling van de subsidie voor ruimere openingsmomenten, de subsidie voor dringende kinderopvang en de plussubsidie in 2019’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 21 februari 2019. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Helena KETS, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 maart 2019.

*

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. Bij artikel 57 van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 mei 2014 ‘houdende de procedures voor de aanvraag en de toekenning van de vergunning en de subsidies voor gezinsopvang en groepsopvang van baby’s en peuters’ (hierna verkort “Procedurebesluit” genoemd) wordt de Vlaamse minister bevoegd voor bijstand aan personen opgedragen om de programmatie van het subsidiebudget te bepalen als er budget beschikbaar is. Daartoe worden in die bepaling verschillende delegaties aan de minister verleend, waarvan een aantal met de ontworpen regeling worden uitgevoerd.

Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt er meer in het bijzonder toe om het totaal voor 2019 te verdelen subsidiebudget te bepalen en de verdeling ervan over de subsidie voor ruimere openingsmomenten, de subsidie voor dringende kinderopvang en de plussubsidie voor gezins- en groepsopvang te regelen. Tevens worden de elementen die gelden voor de programmatie van de drie genoemde categorieën subsidies bepaald.

3. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 57, § 2, en § 6, tweede lid, van het Procedurebesluit, welke bepalingen op hun beurt rechtsgrond vinden in artikel 12, § 1, tweede lid, van het decreet van 20 april 2012 ‘houdende de organisatie van kinderopvang van baby’s en peuters’, gelezen in samenhang met de artikelen 9 en 10, 1° en 3°, van hetzelfde decreet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Rekening houdend met wat *sub* 3 is opgemerkt, schrijve men aan het einde van het eerste lid van de aanhef van het ontwerp: “... van baby’s en peuters, de artikelen 9, 10, 1° en 3°, en 12, § 1, tweede lid;”.

5. In het tweede lid van de aanhef kunnen de rechtsgrond biedende bepalingen worden gespecificeerd door te schrijven: “ van 9 mei 2014, artikel 57, § 2, vervangen bij het besluit van de Vlaamse Regering van 14 september 2018, en § 6, ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 14 september 2018;”.

Artikel 1

6. Aan het einde van artikel 1, 7°, van het ontwerp, dient te worden geschreven “, vermeld in artikel 1, 17°/1, b), van het Subsidiebesluit van 22 november 2013;”.

Artikel 5

7. In artikel 5, eerste lid, 1°, van het ontwerp, wordt melding gemaakt van “het aanvraagformulier dat Kind en Gezin ter beschikking stelt op zijn website”. Eenzelfde vermelding komt voor in de artikelen 11, eerste lid, 1°, en 17, eerste lid, 1°, van het ontwerp. De gemachtigde bevestigde dat de betrokken formulieren “de zaken (...) [bevatten], voorzien in artikel 59 van het Procedurebesluit” en dat Kind en Gezin derhalve louter de regelgeving uitvoert zonder daar elementen aan toe te voegen. Aan de ontworpen bepalingen ligt dus niet de bedoeling ten grondslag om aan het agentschap op dat punt een verordenende bevoegdheid te verlenen.

Artikel 12

8. In artikel 12, tweede lid, van het ontwerp, wordt voor de omschrijving van het begrip “zorggarantieplan” gerefereerd aan “de ministeriële omzendbrief van 29 mei 2018”. De beoogde omzendbrief – waarvan nu uitsluitend de datum wordt vermeld – zou nader moeten worden omschreven. Daarenboven wordt als gevolg van de verwijzing naar die omzendbrief aan bepaalde onderdelen daarvan een verordenend karakter gegeven. Voor zover de betrokken omzendbrief niet is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad zal dit derhalve alsnog moeten gebeuren om tegemoet te komen aan het vereiste van artikel 190 van de Grondwet. Een andere mogelijkheid kan erin bestaan om de onderdelen van de omzendbrief waarnaar wordt verwezen in het ontworpen besluit zelf over te nemen.

Artikel 21

9. Artikel 21 van het ontwerp luidt:

“Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 december 2018.”

Aan de gemachtigde werd gevraagd waarom aan de ontworpen regeling terugwerkende kracht wordt gegeven. De gemachtigde beantwoordde deze vraag als volgt:

“Omdat op dat moment de oproep naar de sector vertrokken is voor de kandidaten voor deze subsidies. Deze oproep was al volledig gebaseerd op de inhoud van dit voorliggend besluit, zodat de rechtsonderhorigen hier geen nadeel van ondervonden. Er is geen afbreuk aan verworven rechten aangezien niemand op basis van een vorig MB in het kader van huidige uitbreidingsronde rechten heeft verkregen.”¹

¹ Luidens de “Oproep kandidaten voor nieuwe subsidieregeling voor groepsopvang: ruimere openingsmomenten” (<https://www.kindengezin.be/img/oproep-ruimere-openingsmomenten-2018.pdf>) dienden de aanvragen voor de subsidie ingediend te worden “tussen 4 december 2018 en uiterlijk op 4 februari 2019”, waarbij werd vermeld dat

Aangezien de programmatieregels pas bij de ondertekening van het ontworpen besluit door de minister definitief zullen vaststaan en pas bij de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad definitief kenbaar zullen zijn voor de rechtsonderhorigen, dient minstens een nieuwe periode geopend te worden waarbij de kans wordt gegeven om alsnog een subsidieaanvraag op basis van de oproep te doen. In geval de elementen die in de drie oproepen worden vermeld niet volledig overeenstemmen met de elementen bepaald in het ontworpen besluit, zullen nieuwe oproepen moeten worden gedaan met de juiste elementen en dient een nieuwe periode geopend te worden voor het indienen van een subsidieaanvraag.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Helena KETS

Marnix VAN DAMME

aanvragen uiterlijk op 4 februari 2019 om 23u59 bij Kind en Gezin aangekomen moeten zijn. De “Oproep kandidaten voor nieuwe subsidieregeling voor groepsopvang: dringende kinderopvangplaatsen” (<https://www.kindengezin.be/img/oproep-dringende-opvangplaatsen-2018.pdf>) moet ingediend worden tussen 14 december 2018 en uiterlijk op 25 februari 2019 (uiterlijk op 25 februari 2019 om 23u59). Hetzelfde geldt voor de “Oproep kandidaten voor plussubsidie (trap 3) 2018” (lees: 2019) (<https://www.kindengezin.be/img/oproep-plussubsidie-2018.pdf>).