



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 69.152/1
van 29 april 2021

over

een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige
Gemeenschap ‘zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom
22. Mai 2014 über die selbstständigen Tagesmütter/-väter’

Op 30 maart 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Onderwijs en Wetenschappelijk Onderzoek van de Duitstalige Gemeenschap verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap ‘zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom 22. Mai 2014 über die selbstständigen Tagesmütter/-väter’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 22 april 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Bert THYS en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 29 april 2021.

*

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 om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Regering van 22 mei 2014 ‘über die selbstständigen Tagesmütter/-väter’.

Die wijzigingen betreffen onder meer de invoering van de mogelijkheid voor de zelfstandige onthaalouders en mede-onthaalouders om verminderde ouderbijdragen toe te passen en daarvoor een “aangepaste subsidie” te ontvangen, alsook de invoering van nog twee andere, nieuwe subsidieregelingen voor zelfstandige onthaalouders en mede-onthaalouders, namelijk de terbeschikkingstelling van pedagogisch en technisch materiaal en een subsidie voor aanneembare werkingskosten. Voorts wordt de bestaande regeling uitgebreid van de jaarlijkse forfaitaire subsidie voor het volgen van voortgezette opleidingen die door het “Zentrum für die gesunde Entwicklung von Kindern und Jugendlichen” worden aangeboden of goedgekeurd. Er wordt tevens voorzien in de terbeschikkingstelling van een webportaal voor het aanvragen van de voormelde “aangepaste subsidie” en subsidie voor aanneembare werkingskosten.

Het ontworpen besluit krijgt uitwerking met ingang van 1 januari 2021, met uitzondering van artikel 9 dat uitwerking krijgt met ingang van 1 januari 2020 en artikel 8 dat in werking zal treden op de datum die wordt bepaald door de Minister bevoegd voor het gezinsbeleid.

RECHTSGROND

3.1. Het ontwerp vindt rechtsgrond in het decreet van 31 maart 2014 ‘über die Kinderbetreuung’, zoals hierna nader wordt uiteengezet.

3.2. Artikel 3 van het ontwerp heeft betrekking op één van de erkenningsvoorwaarden van zelfstandige onthaalouders. Het vindt rechtsgrond in artikel 7, vierde lid, van het voornoemde decreet, dat de Regering machtigt om de erkenningsvoorwaarden van de “dienstverrichters” te preciseren en aanvullende erkenningsvoorwaarden te bepalen voor zover die tot een verbetering van de kwaliteit van de kinderopvang kunnen bijdragen.

3.3. Artikel 4 van het ontwerp vervangt artikel 23 van het besluit van de Regering van 22 mei 2014.

De ontworpen regeling bepaalt vooreerst de minimale gegevens van het schriftelijke opvangcontract dat de onthaalouders vóór het begin van de opvang sluiten met “de personen belast met de opvoeding” en ze vermeldt dat de opvang pas begint nadat het opvangcontract door alle partijen is ondertekend (het ontworpen artikel 23, § 1 en § 4). In zoverre

kan de ontworpen regeling eveneens rechtsgrond vinden in artikel 7, vierde lid, van het decreet van 31 maart 2014, alsook in artikel 16, derde lid, van datzelfde decreet, naar luid waarvan de Regering de nadere regels bepaalt omtrent de samenwerking tussen de erkende dienstverrichters en de personen belast met de opvoeding van de opgevangen kinderen.

De ontworpen regeling voorziet voorts in de mogelijkheid voor de zelfstandige onthaalouders om toepassing te maken van de tabel over de kostenbijdrage van de personen belast met de opvoeding, die is opgenomen in de bijlage van het besluit van de Regering van 22 mei 2014 ‘über die Dienste und andere Formen der Kinderbetreuung’, als de personen belast met de opvoeding aanspraak kunnen maken op een verhoogde tegemoetkoming van de verzekering voor geneeskundige verzorging en daartoe een bewijs indienen (het ontworpen artikel 23, § 2)¹. Ze bepaalt tevens hoe de verminderde ouderbijdragen worden berekend (het ontworpen artikel 23, § 3). Anders dan de gemachtigde van de Regering het ziet, kan voor de ontworpen regeling in zoverre geen rechtsgrond worden gevonden in het reeds vermelde artikel 16, derde lid, van het decreet van 31 maart 2014. Gelezen in haar samenhang met het ontworpen artikel 29.3 van het te wijzigen besluit van de Regering van 22 mei 2014 (artikel 7 van het ontwerp), dient de ontworpen regeling in zoverre veeleer te worden beschouwd als een subsidieregeling, die haar plaats dient te krijgen onder hoofdstuk 4 (‘Subsidiëring’) van titel 2 (‘Inhoudelijke bepalingen’) van het laatstgenoemde besluit. Als zodanig kan deze rechtsgrond vinden in artikel 12, tweede lid, 1° tot 3°, van het decreet van 31 maart 2014, dat de Regering machtigt om de toekenningsvoorwaarden, de vormen en het bedrag van de subsidies te bepalen.

De redactie van de ontworpen bepaling wordt dan ook het best aangepast teneinde duidelijker tot uitdrukking te brengen dat het om een bepaling inzake subsidiëring gaat.

3.4. De artikelen 2 en 5 tot 14 van het ontwerp betreffen eveneens de subsidieregeling en vinden op hun beurt rechtsgrond in het reeds vermelde artikel 12, tweede lid, 1° tot 3°, van het decreet van 31 maart 2014.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Overeenkomstig hetgeen hiervóór *sub* 3 werd opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond van het ontwerp, dient in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp de verwijzing naar artikel 9, tweede lid, van het decreet van 31 maart 2014 te worden weggelaten en moet een verwijzing naar artikel 16, derde lid, van datzelfde decreet worden toegevoegd.

Artikel 1

5. Artikel 1, 2°, van het ontwerp – waarvan de nummering gecorrigeerd dient te worden tot “Artikel 1, 3°” – voegt aan artikel 2 van het te wijzigen besluit van de Regering van

¹ Het ontwerp neemt deze regeling op in hoofdstuk 3 (‘Verplichtingen’) van titel 2 (‘Inhoudelijke bepalingen’) van het te wijzigen besluit van de Regering van 22 mei 2014.

22 mei 2014 een definitie toe van wat voor de toepassing van dat besluit moet worden verstaan onder “webportaal”.

Met betrekking tot dat webportaal verklaarde de gemachtigde:

“Das Onlineportal wird von der Regierung der Deutschsprachigen Gemeinschaft zur Verfügung gestellt. Die Verwaltung des Portals wird durch das Ministerium – Fachbereich Familie und Soziales gewährleistet.”

In het licht van die verklaring is het raadzaam om in de ontworpen definitie te preciseren dat het webportaal door de diensten van de Regering ter beschikking wordt gesteld.

Artikel 3

6. Artikel 3 van het ontwerp heft in artikel 7, 1°, van het te wijzigen besluit van de Regering van 22 mei 2014 de woorden “(model 2)” op.

De gemachtigde verklaarde in dat verband:

“Die Wortfolge ‘Muster 2’ wurde gestrichen, da diese Begriffsbestimmung veraltet ist. Ein Auszug aus dem Strafregister im Sinne von Artikel 596 Absatz 2 des Strafprozessgesetzbuches ist weiterhin erforderlich. Dies erschließt sich unseres Erachtens weiterhin aus dem abgeänderten Artikel 7 Nummer 1 des Erlasses der Regierung vom 22. Mai 2014 über die selbstständigen Tagesmütter/-väter. Sollte der alleinige Verweis auf die Notwendigkeit der Hinterlegung eines Auszugs aus dem Strafregister nicht ausreichen, könnte ausdrücklich auf Artikel 596 Absatz 2 der Strafprozessgesetzbuches verwiesen werden.”

Ter wille van de duidelijkheid verdient het inderdaad aanbeveling om, zoals de gemachtigde voorstelt, in artikel 7, 1°, van het te wijzigen besluit van de Regering van 22 mei 2014 te preciseren dat een uittreksel uit het strafregister zoals bedoeld in artikel 596, tweede lid, van het Wetboek van Strafvordering moet worden voorgelegd.

Artikel 5

7. Het ontworpen artikel 29.1 van het te wijzigen besluit van de Regering van 22 mei 2014 voorziet erin dat “[d]e zelfstandige onthaalouders (...) pedagogisch en technisch materiaal [kunnen] krijgen”.

Volgens de gemachtigde is het de bedoeling dat de Regering het pedagogisch en technisch materiaal aankoopt en ter beschikking stelt van de zelfstandige onthaalouders.

De ontworpen bepaling zou dit het best als zodanig preciseren.

Artikel 15

8. Luidens artikel 15, 2°, van het ontwerp treedt artikel 8 in werking op de datum die de Minister bepaalt.

Het vaststellen van de datum van inwerkingtreding van onderdelen van een besluit van de Regering kan slechts aan een minister worden gedelegeerd indien het gaat om onderdelen die betrekking hebben op bijkomstige of detailmatige aangelegenheden.

Daaromtrent bevraagd, antwoordde de gemachtigde:

“Es handelt sich hierbei um eine nebensächliche Angelegenheit. Es geht einzig und allein darum, den besagten Artikel in Kraft treten zu lassen, sobald das Onlineportal in Betrieb genommen wird. Der Minister entscheidet nicht über die Inbetriebnahme des Onlineportals als solches.”

En voorts verklaarde hij:

“Die Absicht ist effektiv, dass der Minister den Artikel in Kraft treten lässt, sobald das Onlineportal in Betrieb genommen wird. Der genaue Zeitpunkt der Inbetriebnahme kann zum jetzigen Zeitpunkt nicht genau bestimmt werden, da dieser von verschiedenen Faktoren abhängt.”

De Raad van State, afdeling Wetgeving, neemt daarvan akte.

In het licht van die verklaringen van de gemachtigde dient de aan de Minister verleende delegatie evenwel te worden beperkt. Met een nadere omschrijving ervan moet deze delegatie namelijk worden gebonden aan het tijdstip van het operationeel worden van het webportaal.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME