RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 70.276/1
van 5 november 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden van toekenning van een persoonlijke-assistentiebudget aan personen met een handicap en het besluit van de Vlaamse Regering van 8 november 2013 houdende de organisatie van pleegzorg’

‡LW-AFLVOFAAB-HACHGXV‡

Op 7 oktober 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid, Gezin en Armoedebestrijding verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden van toekenning van een persoonlijke-assistentiebudget aan personen met een handicap en het besluit van de Vlaamse Regering van 8 november 2013 houdende de organisatie van pleegzorg’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 28 oktober 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 5 november 2021.

*

‡LW-AFLVOFAAB-HACHGXV‡

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 mogelijk te maken dat alle aanvragen voor een persoonlijke-assistentiebudget van minderjarige personen met een handicap of meerderjarige personen met een handicap die een voortzetting van de jeugdhulpverlening hebben gevraagd, kunnen worden geordend volgens chronologie binnen hun prioriteitengroep.

Daartoe wordt artikel 4, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 december 2000 ‘houdende vaststelling van de voorwaarden van toekenning van een persoonlijke-assistentiebudget aan personen met een handicap’ gewijzigd (artikel 1 van het ontwerp).

2.2. Daarnaast beoogt het ontwerp te verduidelijken dat ook meerderjarige pleegkinderen, zijnde meerderjarigen voor wie pleegzorg wordt georganiseerd in het kader van het decreet van 12 juli 2013 ‘betreffende de integrale jeugdhulp’[1], die over voldoende eigen inkomsten beschikken, een bijdrage dienen te betalen in de kosten van de pleegzorg.

Daartoe wordt artikel 62, § 1, derde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 8 november 2013 ‘houdende de organisatie van de pleegzorg’ gewijzigd (artikel 3).

Van de gelegenheid wordt ook gebruikgemaakt om in artikel 55, § 3, tweede lid, van het besluit van 8 november 2013 een materiële vergissing recht te zetten (artikel 2).

3.1. Artikel 1 van het ontwerp vindt niet alleen rechtsgrond in artikel 26, § 1, zesde lid, van het decreet van 12 juli 2013, ‘betreffende de integrale jeugdhulp’, zoals wordt vermeld in de rubriek “Rechtsgronden” van de aanhef, maar ook in artikel 19/4, 2°, van het decreet van 7 mei 2004 ‘tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap’ nu het tevens de voorwaarden wijzigt waaronder een persoonlijke-assistentiebudget wordt toegekend.

3.2. Artikel 2 vindt rechtsgrond in de algemene uitvoeringsbevoegdheid waarover de Vlaamse Regering beschikt op grond van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, gelezen in samenhang met artikel 14 van het decreet van 29 juni 2012 ‘houdende de organisatie van pleegzorg’ (hierna: pleegzorgdecreet). Het genoemde artikel 14 bevat immers geen machtiging aan de Vlaamse Regering om de attestering nader te regelen.

[1] Zie artikel 2, 10°, van het decreet van 29 juni 2012 ‘houdende de organisatie van pleegzorg’.

‡LW-AFLVOFAAB-HACHGXV‡

3.3. Artikel 3 vindt rechtsgrond in artikel 18 van het pleegzorgdecreet dat in de rubriek "Rechtsgronden" van de aanhef wordt vermeld.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen *sub* 3 in verband met de rechtsgrond is opgemerkt.

Bijgevolg dient in de rubriek "Rechtsgronden" van de aanhef ook nog melding te worden gemaakt van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen' en van artikel 19/4, 2°, van het decreet van 7 mei 2004 'tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap'.

Artikel 4

5.1. De bepalingen van het ontwerp hebben uitwerking met ingang van 1 oktober 2021.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling waarbij, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen worden toegekend of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de continuïteit of de goede werking van het bestuur en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

5.2. De terugwerkende kracht van artikel 3 van het ontwerp heeft tot gevolg dat het meerderjarige pleegkind met voldoende eigen inkomsten voor de maand oktober 2021 alsnog een bijdrage in de kosten van de pleegzorg verschuldigd is, terwijl hij er in de maand oktober vermocht van uit te gaan dat hij geen dergelijk bijdrage verschuldigd was.

‡LW-AFLVOFAAB-HACHGXV‡

Ondervraagd of het werkelijk de bedoeling is om terugwerkende kracht te verlenen aan artikel 3 van het ontwerp, met als gevolg dat retroactief aan de meerderjarige pleegkinderen die over voldoende inkomsten beschikken, de verplichting wordt opgelegd een bijdrage te betalen, dus ook voor de maand oktober 2021, verklaarde de gemachtigde dat de inwerkingtreding van deze bepaling zal worden herbekeken en dat het ontwerp van besluit op dit punt zal worden aangepast.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Wim GEURTS Marnix VAN DAMME

‡LW-AFLVOFAAB-HACHGXV‡