RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 70.378/1
van 2 december 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juni 2010 tot vaststelling van de investeringssubsidie en de bouwtechnische en bouwfysische normen voor de door het agentschap Opgroeien regie erkende voorzieningen en vergunde diensten en het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019 betreffende de erkenningsvoorwaarden en de subsidienormen voor voorzieningen in de jeugdhulp’

‡LW-ACMVJAHCF-HADHIVT‡

Op 26 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 18 juni 2010 tot vaststelling van de investeringssubsidie en de bouwtechnische en bouwfysische normen voor de door het agentschap Opgroeien regie erkende voorzieningen en vergunde diensten en het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019 betreffende de erkenningsvoorwaarden en de subsidienormen voor voorzieningen in de jeugdhulp’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 25 november 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wouter PAS en Inge VOS, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 2 december 2021.

*

‡LW-ACMVJAHCF-HADHIVT‡

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. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt vooreerst tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juni 2010 ‘tot vaststelling van de investeringssubsidie en de bouwtechnische en bouwfysische normen voor de door het agentschap Opgroeien regie erkende voorzieningen en vergunde diensten’. Daarbij wordt de maximale subsidiabele oppervlakte bepaald voor een voorziening in de jeugdhulp die erkend is voor de typemodule begeleiding in een kleinschalige wooneenheid.

Daarnaast brengt het ontwerp een aantal wijzigingen aan in het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019 ‘betreffende de erkenningsvoorwaarden en de subsidienormen voor voorzieningen in de jeugdhulp’, onder meer wat betreft de bijzondere erkenningsvoorwaarden en de subsidiëring van de typemodule begeleiding in een kleinschalige wooneenheid, de typemodule gezinsbegeleiding en de typemodule gezinsverblijf, wat betreft de subsidiëring van de diensten voor herstelgerichte en constructieve afhandeling voor een door het parket goedgekeurd leerproject, wat betreft de elektronische indiening en afhandeling van aanvragen tot erkenning of tot subsidiëring en wat betreft de bedragen van de forfaitaire subsidies voor de erkende voorzieningen van categorie 1 tot 4 en 6 tot 8.

Het ontworpen besluit treedt in werking op 1 januari 2022.

3. Uit de rubriek “Rechtsgronden” in de aanhef van het ontwerp volgt dat voor het ontworpen besluit rechtsgrond wordt gezocht in de artikelen 6, § 1, en 10, van het decreet van 23 februari 1994 ‘inzake de infrastructuur voor persoonsgebonden aangelegenheden’ en de artikelen 78/1, § 2, en 78/4, van het decreet van 12 juli 2013 ‘betreffende de integrale jeugdhulp’.

Hiermee kan worden ingestemd, onder voorbehoud van wat hierna wordt opgemerkt.

Artikel 8, dat betrekking heeft op de subsidiëring van de diensten voor herstelgerichte en constructieve afhandeling voor een door het parket goedgekeurd leerproject, vindt rechtsgrond in artikel 13, § 1, vijfde lid, van het decreet van 15 februari 2019 ‘betreffende het jeugddelinquentierecht.’

De artikelen 12 en 13 van het ontwerp, die betrekking hebben op de erkenningsprocedure, vinden rechtsgrond in artikel 78/2, eerste lid, van het decreet van 12 juli 2013.

‡LW-ACMVJAHCF-HADHIVT‡

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De rubriek “Rechtsgronden” in de aanhef van het ontworpen besluit dient in het licht van het voorgaande te worden aangepast.

5. In de rubriek “Vormvereisten” in de aanhef dient uiteraard de datum van het begrotingsakkoord, zijnde 11 oktober 2021, te worden vermeld.

Artikel 15

6. Door de wijziging onder punt 3° (wijziging van artikel 70, vierde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019) is niet meer bepaald wie een beslissing tot overschrijding van de termijn kan nemen. Thans is bepaald dat de minister dergelijke beslissing neemt. Door de wijziging onder punt 4° (wijziging van artikel 70, vijfde lid, van het besluit) is evenmin bepaald wie de subsidiebeslissing neemt. Ondervraagd waarom dit in beide gevallen niet meer wordt bepaald en of elders wordt bepaald wie de twee betrokken beslissingen neemt, antwoordde de gemachtigde:

> “Hier gelden de algemene delegatiebepalingen, waarbij de grootte van het subsidiebedrag bepaalt wie de subsidiebeslissing, en daarbij aansluitend de eventuele beslissing tot overschrijding van de termijn, kan nemen.
>
> De administrateur-generaal van het agentschap Opgroeien regie ontleent deze beslissingsbevoegdheid, tot 150.000 euro, aan artikel 4 van het ministerieel besluit 5 maart 2007 tot toekenning van een aanvullende delegatie aan het hoofd van het Intern Verzelfstandigd Agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin.
>
> Voor de minister is deze beslissingsbevoegdheid geplafonneerd op een subsidie van 250.000 euro, terug te vinden in artikel 7, 2°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 25 juli 2014 tot delegatie van beslissingsbevoegdheden aan de leden van de Vlaamse Regering.
>
> De Vlaamse Regering zal de subsidiebeslissing boven 250.000 euro nemen.”

In het licht van de toelichting van de gemachtigde kan ermee worden ingestemd dat in de ontworpen bepalingen niet hoeft te worden bepaald wie de beslissing neemt.

7. Ingevolge punt 4° vervalt de overeenkomst. In artikel 70, vijfde lid, 1°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019 is evenwel nog sprake van “de contracterende partijen” en in artikel 70, vijfde lid, 8° en 9°, van “de looptijd van de overeenkomst” en “de vermelding hoe de overeenkomst wordt beëindigd”. Hierover ondervraagd, bevestigde de gemachtigde dat in het vijfde lid van artikel 70 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 april 2019 punten 1° en 8° dienen te worden aangepast en punt 9° kan worden weggelaten.

‡LW-ACMVJAHCF-HADHIVT‡

Artikel 17

8. Dit artikel bepaalt dat het ontworpen besluit in werking treedt op 1 januari 2022.

Gevraagd of kan worden gewaarborgd dat het besluit voor die datum wordt bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* en om, voor het geval dat niet zo is, te onderzoeken of terugwerkende kracht voor elk artikel van het ontwerp toelaatbaar is, verklaarde de gemachtigde:

> "Er zal naar gestreefd worden om het voorliggende besluit voor 1 januari 2022 bekend te maken in het *Belgisch Staatsblad*.
>
> In het geval dit toch later zou bekend gemaakt worden in het *Belgisch Staatsblad*, dan is de terugwerkende kracht van het besluit noodzakelijk voor de goede werking van de voorzieningen die hieraan hun erkenning en subsidiëring ontlenen en de goede werking van het agentschap die instaat voor de erkenning en subsidiëring van deze voorzieningen, opdat er kan gewerkt kan worden met en rekening gehouden kan worden met de nieuwe bepalingen voor een geheel werkjaar van de voorzieningen. Dit komt de rechtszekerheid voor de voorzieningen ten goede en doet geen afbreuk aan verkregen rechten."

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.

In casu zou de terugwerkende kracht niet voor alle bepalingen van het ontwerp aanvaardbaar zijn, zoals voor bepalingen die erkenningsvoorwaarden stellen en voor procedurele bepalingen (bv. elektronische aanvraag). Uiteraard kunnen dergelijke bepalingen niet worden toegepast vooraleer het tot stand te brengen besluit is bekendgemaakt.

Bijgevolg verdient het aanbeveling om in geval van bekendmaking in het *Belgisch Staatsblad* na 1 januari 2022 de datum van inwerkingtreding op te schuiven tot ten vroegste de datum van bekendmaking, alleszins voor de bepalingen van het ontwerp die verplichtingen opleggen of procedurele vereisten stellen.

De stellers van het ontwerp dienen er, in voorkomend geval, alleszins over te waken dat voorzieningen die vanaf 1 januari 2022 aanvragen indienen die niet sporen met de ontworpen regeling, omdat ze de betrokken regels dan nog niet kennen, de kans krijgen om zich alsnog naar de regels van het ontwerp van besluit te schikken.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES Marnix VAN DAMME

‡LW-ACMVJAHCF-HADHIVT‡