



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 64.471/1
van 19 november 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering 'houdende de
kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag'

Op 18 oktober 2018 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 besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende de kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 13 november 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 november 2018.

*

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 tot uitvoering van een aantal aspecten van de toekenning van de kinderopvangtoeslag en de kleutertoeslag, die zijn ingevoerd bij decreet van 18 april 2018 ‘tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid’.

In het ontwerp wordt, met ingang van 1 januari 2019 (artikel 12), het volgende nader geregeld:

- de berekening van de kinderopvangtoeslag (artikelen 2 en 3) en de wijze waarop de kleutertoeslag wordt toegekend aan leerlingen die door ziekte niet kunnen worden ingeschreven of onvoldoende aanwezig zijn in een onderwijsinstelling (artikel 9);
- de gegevensverzameling en gegevensoverdracht in het kader van de toekenning van de kinderopvangtoeslag (artikelen 4 tot 6) en de kleutertoeslag (artikelen 10 en 11);
- het tijdstip van de uitbetaling van de kinderopvangtoeslag (artikel 7) en de kleutertoeslag (artikelen 8 en 9 (partim)).

3. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de bepalingen van het decreet van 18 april 2018 waarvan melding wordt gemaakt in het eerste lid van de aanhef van het te nemen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Voorafgaande opmerking

4. Over een eerdere versie van het ontworpen besluit heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 7 juni 2018 advies 63.477/1¹ uitgebracht.

¹ Adv.RvS 63.477/1 van 7 juni 2018, over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende de kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag’.

De afdeling Wetgeving heeft zich, wat het thans voorliggende ontwerp betreft, dan ook beperkt tot de naderhand aangebrachte wijzigingen, inzonderheid om gevolg te geven aan het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit, en toegevoegde bepalingen.

Aanhef

5. In het derde lid van de aanhef dient ook melding te worden gemaakt van het thans voorliggende advies van de Raad van State over het te nemen besluit.

Artikel 4

6.1. Artikel 4 van het ontwerp bepaalt dat de organisator van kinderopvang “minstens” bepaalde gegevens bezorgt aan Kind en Gezin. Op die wijze wordt evenwel niet limitatief omschreven welke gegevens de organisatoren van kinderopvang dienen te bezorgen aan Kind en Gezin. De vraag rijst dan ook of die bepaling voldoet aan het proportionaliteitsbeginsel inzake gegevensuitwisseling. Hierover ondervraagd verklaarde de gemachtigde:

“[Het woord] “minstens” werd toegevoegd omdat het niet uitgesloten lijkt dat een kind op basis van de voorziene gegevens onvoldoende geïdentificeerd kan worden en in dat geval met oog op unieke identificatie verdere uitwisseling mogelijk is. Uiteraard zal dit de uitzondering zijn en enkel op vraag van Kind en Gezin, en komt dit zo ook tegemoet aan de proportionaliteitstoets.”

6.2. De door de gemachtigde aangevoerde beperking blijkt niet uit de tekst zelf van artikel 4 van het ontwerp. Het lijkt aldus niet onmogelijk dat Kind en Gezin gegevens ontvangt en verwerkt die niet “strikt noodzakelijk”² zijn voor haar opdracht, zodat niet langer gewaarborgd is dat de gegevensverwerking krachtens artikel 4 van het ontwerp beperkt blijft tot wat noodzakelijk is voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt, in de zin van artikel 5.1.c) van de Algemene Verordening Gegevensbescherming, en dus “proportioneel” is. Er dient bijgevolg in artikel 4 van het ontwerp gepreciseerd te worden welke noodzakelijke, bijkomende gegevens desgevallend aan Kind en Gezin moeten worden bezorgd, en dat Kind en Gezin hiertoe het initiatief moet nemen.

Artikel 5

7. Volgens de gemachtigde zijn het de begunstigden die de verklaring waarover sprake in artikel 5, derde lid, van het ontwerp dienen te bezorgen aan Kind en Gezin. Het verdient aanbeveling om dit uitdrukkelijk in de bepaling tot uiting te brengen, zodat er geen onduidelijkheid bestaat over de vraag op wie deze verplichting rust.

² Zie het betreffende advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME