



# RAAD VAN STATE

## afdeling Wetgeving

advies 63.477/1  
van 7 juni 2018

over

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

Op 8 mei 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Onderwijs en 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 29 mei 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 7 juni 2018.

\*

## STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. 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 het op 18 april 2018 in het Vlaams Parlement aangenomen decreet ‘tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid’<sup>1</sup> (hierna: gezinstoelagendecreet).

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

2. Voor het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden in de artikelen 7<sup>2</sup>, 52, derde lid<sup>3</sup>, 53<sup>4</sup>, 56, § 2,<sup>5</sup> en 75, eerste lid<sup>6</sup>, van het gezinstoelagendecreet.

Artikel 51, tweede lid, van dat decreet, waarvan melding wordt gemaakt in het eerste lid van de aanhef, vormt geen rechtsgrond voor het ontwerp. Het ontwerp heeft immers geen betrekking op algemene vrijstellingen van het nationaliteitsvereiste.

Gelet op deze opmerkingen inzake de rechtsgrond, moet het eerste lid van de aanhef van het ontwerp worden aangepast.

---

<sup>1</sup> *Parl.St.* VI.Parl. 2017-18, nr. 1450/7.

<sup>2</sup> Als rechtsgrond voor de artikelen 4 tot 6, alsook de artikelen 10 en 11 van het ontwerp.

<sup>3</sup> Artikel 52, derde lid, laatste zin, van het decreet biedt mee rechtsgrond voor de artikelen 4 tot 6 van het ontwerp. Artikel 52, derde lid, eerste zin, van het decreet vormt rechtsgrond voor de artikelen 2 en 3 van het ontwerp.

<sup>4</sup> Artikel 53, derde lid, van het decreet vormt rechtsgrond voor de artikelen 8 en 9 van het ontwerp.

<sup>5</sup> Dit artikel van het decreet vormt mede rechtsgrond voor de artikelen 10 en 11 van het ontwerp.

<sup>6</sup> Als rechtsgrond voor artikel 7 van het ontwerp.

## VORMVEREISTEN

3. Artikel 7, § 8, van het gezinstoelagendecreet luidt als volgt:

“De Vlaamse Regering legt, na advies van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, nadere regels vast voor de verwerking van de persoonsgegevens en bepaalt welke persoonsgegevens relevant zijn voor de uitbetaling van welke toelage.”

Uit het dossier gevoegd bij de adviesaanvraag blijkt niet dat de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, advies heeft uitgebracht over het voorliggende ontwerp.

Hierover ondervraagd verklaarde de gemachtigde dat een dergelijk advies niet vereist is. Hij deelde het volgende mee:

“Met dit besluit wordt bepaald welke persoonsgegevens relevant zijn voor de uitbetaling van de kinderopvangtoeslag en de kleutertoeslag. Voor dat aspect legt het decreet geen verplichting op om het advies van de Privacycommissie in te winnen.

De organisatoren kinderopvang moeten de in dit besluit bepaalde persoonsgegevens verwerken conform de geldende regelgeving inzake gegevensbescherming (wet, verordening).

Wij achten dat de loutere termijnen en procedures over het uitwisselen van gegevens tussen de organisatoren kinderopvang en Kind en Gezin niet vallen onder de nadere uitwerking van de verwerking van deze persoonsgegevens door de organisatoren. Het besluit diende bijgevolg niet te worden voorgelegd ter advies van de Privacycommissie.

Het besluit, dat momenteel wordt voorbereid, inzake gegevensdeling in uitvoering van het decreet, zal wel ter advies worden voorgelegd. Daarin zullen de nodige bepalingen worden opgenomen, met betrekking tot de effectieve gegevensuitwisseling tussen de actoren betrokken bij de uitvoering van het decreet tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid”.

Met deze zienswijze kan niet volledig worden ingestemd, nu sommige bepalingen van het ontwerp, in het bijzonder artikel 4, tweede en derde lid, artikel 5 en artikel 10, wel degelijk bepalen op welke wijze persoonsgegevens dienen te worden overgedragen en te worden bewaard, hetgeen te beschouwen valt als het vastleggen van “nadere regels” voor de verwerking van persoonsgegevens.

Om te voldoen aan de vereisten van artikel 7, § 8, van het gezinstoelagendecreet, moet het ontwerp bijgevolg nog voor advies aan de opvolger van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer<sup>7</sup> worden voorgelegd. Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het voornoemde advies nog wijzigingen zou ondergaan, moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1,

---

<sup>7</sup> Artikel 3 van de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’ bepaalt dat de Gegevensbeschermingsautoriteit de opvolger is van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer. Artikel 114, § 1, tweede lid, van de wet van 3 december 2017, gewijzigd bij wet van 25 mei 2018, bepaalt dat de leden van de genoemde Commissie tijdelijk de taken en bevoegdheden van de Gegevensbeschermingsautoriteit uitoefenen.

eerste lid, van de wetten op de Raad van State, alsnog aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME