



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 64.051/1
van 5 november 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende
toekenning van een subsidie aan het lokaal loket kinderopvang’

Op 24 juli 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 7 september 2018,^(*) en nogmaals verlengd tot 31 oktober 2018, een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende toekenning van een subsidie aan het lokaal loket kinderopvang’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 11 oktober 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 5 november 2018.

*

^(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

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 regeling van een subsidie die het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin (hierna: Kind en Gezin) kan toekennen aan een lokaal loket kinderopvang als bedoeld bij de artikelen 11, 1^o, en 13 van het decreet van 20 april 2012 ‘houdende de organisatie van kinderopvang van baby’s en peuters’.

Het ontwerp bepaalt de subsidievoorwaarden, de opdrachten die het lokaal loket kinderopvang moet vervullen om recht te hebben op de subsidie, het subsidiebedrag en de regels inzake de uitbetaling van de subsidie, de subsidieaanvraag en -toekenning en het toezicht en de handhaving.

Het te nemen besluit treedt in werking op 1 april 2019.

3.1. Onder voorbehoud van hetgeen hierna wordt opgemerkt, vindt het ontwerp rechtsgrond in artikel 11, 1^o, van het decreet van 20 april 2012, gelezen in samenhang met artikel 12, § 1, tweede lid, van hetzelfde decreet en in de artikelen 12, § 3, en 13, vierde lid, van hetzelfde decreet.

3.2. Luidens artikel 12, § 3, van het voornoemde decreet bepaalt de Vlaamse Regering de procedure voor de aanvraag, de toekenning en de wijziging van de subsidie, met inbegrip van de mogelijkheid om bezwaar aan te tekenen. Dit laatste aspect wordt evenwel niet geregeld in het ontwerp. Hierover ondervraagd door de auditeur-verslaggever heeft de gemachtigde geantwoord dat “hoewel niet in een bezwaarprocedure *strictu sensu* werd voorzien, [voor] initiatiefnemers steeds de mogelijkheid open[staat] om hun rechten te vrijwaren bij de Raad van State”. Artikel 12, § 3, van het voornoemde decreet kan echter niet zo worden uitgelegd dat de mogelijkheid tot het instellen van een beroep bij de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State zou volstaan als bezwaarprocedure in de zin van die bepaling. Deze laatste veronderstelt immers dat in een specifieke administratieve bezwaarprocedure wordt voorzien. Het ontwerp dient wat dit betreft dan ook te worden aangevuld.

3.3. Artikel 3, eerste lid, 2^o en 4^o, van het ontwerp bepaalt dat tot de opdrachten van het lokaal loket kinderopvang behoren, respectievelijk het informeren van gezinnen over de beschikbare opvangplaatsen, ook voor wat betreft de buitenschoolse opvang, en het meewerken aan de doelstellingen van het lokaal sociaal beleid, overeenkomstig het decreet van 9 februari 2018 ‘betreffende het lokaal sociaal beleid’.

Het subsidiëren van het lokaal loket kinderopvang kan overeenkomstig artikel 11, 1^o, van het decreet van 20 april 2012 enkel betrekking hebben op de opdrachten bepaald

in artikel 13, eerste lid, van hetzelfde decreet. In die bepaling is echter geen sprake van de voornoemde opdrachten. De voornoemde ontworpen bepalingen dienen dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten.¹

3.4. Voor zover in het ontwerp taken worden opgelegd aan Kind en Gezin, andere dan het verlenen van de subsidie, kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 8, § 2, van het decreet van 30 april 2004 ‘tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Rekening houdend met hetgeen hiervoor *sub* 3.1 en 3.4 is opgemerkt over de rechtsgrond voor het ontwerp, dient de aanhef van het te nemen besluit te worden vervolledigd.

5. Het decreet van 20 april 2012 schrijft geen uitdrukkelijke verantwoording voor van de ontworpen regeling. Die verantwoording is evenmin noodzakelijk voor een goed begrip van de ontworpen regeling. De in de aanhef opgenomen considerans kan dan ook worden weggelaten.

Artikel 2

6. Artikel 2, 2°, van het ontwerp bepaalt dat het lokaal loket kinderopvang de vorm heeft van een “rechtspersoon zonder winstoogmerk”. Volgens de gemachtigde dient daaronder ook een lokaal bestuur in de zin van artikel 2, eerste lid, 9°, van het decreet van 20 april 2012 te worden verstaan, aangezien een lokaal bestuur kan worden beschouwd als een “structuur” in de zin van de artikelen 11, 1°, en 13, tweede lid, van hetzelfde decreet. Die redenering kan evenwel niet worden gevolgd. Voornoemd artikel 13, tweede lid, bepaalt immers dat het lokaal loket kinderopvang tot stand komt doordat binnen het Lokaal Overleg Kinderopvang, zijnde de gemeentelijke adviesraad inzake kinderopvang, een initiatiefnemer wordt aangewezen of een structuur wordt gecreëerd om het lokaal loket kinderopvang te organiseren. Als er geen initiatiefnemer wordt aangewezen of als er geen structuur wordt gecreëerd en een operationeel werkend lokaal loket kinderopvang ontbreekt, neemt het lokaal bestuur de organisatie ervan op zich. Het lokaal bestuur kan dus niet worden beschouwd als de initiatiefnemer of de structuur binnen het Lokaal Overleg Kinderopvang.

¹ Voor zover het lokaal loket kinderopvang kan worden beschouwd als een “lokale actor” in de zin van artikel 3, 5°, van het decreet van 9 februari 2018, zijn de bepalingen van dat decreet erop van toepassing zodat artikel 3, eerste lid, 4°, van het ontwerp bovendien als overbodig moet worden beschouwd.

Artikel 11, 1°, van het decreet van 20 april 2012 biedt enkel rechtsgrond voor het toekennen van een subsidie aan “de initiatiefnemer of de structuur die de organisatie van het lokaal loket kinderopvang op zich neemt voor de opdrachten, vermeld in artikel 13 [van dat decreet]”. Indien het de bedoeling is dat ook een lokaal bestuur voor subsidiëring in aanmerking komt, dient voornoemd artikel 11, 1°, voorafgaandelijk te worden aangepast, door daarin ook melding te maken van een “lokaal bestuur”.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Marnix VAN DAMME