

DE VLAAMSE MINISTER VAN WELZIJN, VOLKSGEZONDHEID EN GEZIN

BISNOTA AAN DE LEDEN VAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: Ontwerpbesluit van de Vlaamse Regering houdende de vergunning en subsidiëring van een organisatie die een digitaal platform met zorgaanbod voor personen met een handicap ter beschikking stelt en beheert

Definitieve goedkeuring

Bijlagen:

- het goed te keuren ontwerpbesluit van de Vlaamse Regering houdende de vergunning en subsidiëring van een organisatie die een digitaal platform met zorgaanbod voor personen met een handicap ter beschikking stelt en beheert;
- het advies 65.031/3 van de Raad van State, gegeven op 16 januari 2019.

1. INHOUDELIJK

Hierbij vinden de leden van de Vlaamse Regering het ontwerpbesluit van de Vlaamse Regering houdende de vergunning en subsidiëring van een organisatie die een digitaal platform met zorgaanbod voor personen met een handicap ter beschikking stelt en beheert voor definitieve goedkeuring.

De Vlaamse Regering hechtte op 14 december 2018 haar principiële goedkeuring aan het ontwerpbesluit van de Vlaamse Regering houdende de vergunning en subsidiëring van een organisatie die een digitaal platform met zorgaanbod voor personen met een handicap ter beschikking stelt en beheert (VR 2018 1412 DOC.1498/1BIS, VR 2018 1412 DOC.1498/2BIS; VR PV 2018/44 - punt 0036).

Het ontwerpbesluit werd voor advies aan de Raad van State voorgelegd. De Raad van State formuleerde aanbevelingen in het advies 65.031/3, gegeven op 16 januari 2019. In deze nota wordt aangegeven op welke wijze gevolg wordt gegeven aan de geformuleerde opmerkingen.

a) Rechtsgrond

De Raad van State stelt dat als rechtsgrond in de aanhef de verwijzing naar artikel 8, 11° van het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap niet als rechtsgrond beschouwd kan worden en dat uitsluitend de verwijzing naar artikel 8, 9° van voornoemd decreet volstaat (randnummer 3 en 4). Het eerste lid van de aanhef van het ontwerpbesluit werd dan ook in die zin aangepast.

b) Vormvereisten

De Raad van State beveelt aan het ontwerpbesluit alsnog aan te melden bij de Europese Commissie met toepassing van artikel 108, lid 3, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie (VWEU) omdat het niet duidelijk is dat voldaan is aan de voorwaarden om vrijgesteld te worden van deze aanmeldingsplicht (randnummer. 5). Voorliggend ontwerpbesluit bepaalt in de artikelen 4, 6 en 7 duidelijk de taken van de te vergunnen organisatie en de taken die voorbehouden blijven voor de overheid, het agentschap, in artikel 5. De openbaardienst-verplichtingen zijn duidelijk afgebakend. In artikel 9 wordt de vergoeding bepaald op 100.000€ waarvan minstens 75% aangewend moet worden aan personeelskosten, op straffe van terugbetaling indien daaraan niet voldaan wordt. De taken, vermeld in artikel 4 en 6, zijn arbeidsintensief en de voorziene compensatie daarvoor komt niet hoger voor dan nodig voor de uitvoering van die taken. Door de beperkte omvang van de verleende werkingssubsidies, maximaal 25% van het subsidiebedrag, de beperkingen voor het opbouwen van reserves daarmee, vermeld in artikel 10, tweede lid van dit ontwerpbesluit, en het feit dat het digitaal platform gratis ter beschikking wordt gesteld, zoals bepaald in artikel 4, 1°, zal geen winst bekomen kunnen worden met de uitvoering van deze verplichtingen. De subsidies voor personeelskosten werden begroot op basis van de gemiddelde loonkost gehanteerd voor de personeelssubsidies van personeel tewerkgesteld in de voorzieningen voor personen met een handicap. Om deze redenen mag aangenomen worden dat voldaan is aan de vrijstelling van aanmelding.

c) Onderzoek van de tekst

Artikel 3 De Raad van State merkt in randnummer 6 op dat er geen organisatie van particuliere niet-vergunde initiatieven bestaat, zodat niet duidelijk is hoe een evenredige vertegenwoordiging bepaald kan worden voor die particuliere niet-vergunde initiatieven in de Algemene Vergadering, vermeld in artikel 3, eerste lid, 3°.

Hoewel de Raad van State dit niet opwerpt, is hetzelfde van toepassing op de bepaling in artikel 3, eerste lid, 2°, e).

Het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juni 2016 houdende het vergunnen van aanbieders van niet-rechtstreeks toegankelijke zorg en ondersteuning voor personen met een handicap bepaalt in artikel 2 de zorgaanbieders die niet moeten beschikken over een vergunning om niet-rechtstreeks toegankelijke zorg en ondersteuning voor personen met een handicap aan te bieden.

In het tweede lid van het ontworpen artikel 2 wordt nu een punt 6° toegevoegd dat de initiatieven van niet-vergunde zorgaanbieders definieert door te verwijzen naar voormeld artikel 2, eerste lid 2° en 3° en artikel 2 tweede lid in het besluit van 24 juni 2016. In artikel 2, eerste lid, 1° wordt verwezen naar een organisatie of een dienst die erkend of vergund is door een andere overheidsdienst van het beleidsdomein Welzijn, Volksgezondheid en Gezin. Deze organisaties en diensten richten zich niet in de eerste plaats tot personen met een handicap en hun aanbod wordt reeds aan de bevolking op afdoende wijze gekend gemaakt via de eigen informatiekkanalen. Om deze redenen worden zij niet opgenomen in deze bepaling. Van de ouderinitiatieven (artikel 2, eerste lid, 3° van het besluit van 24 juni 2016) en de groene zorg initiatieven (artikel 2, tweede lid, van het besluit van 24 juni 2016) zijn bij het agentschap lijsten beschikbaar die door de organisatie platform zorgaanbod aangeschreven kunnen worden ten einde een evenredige vertegenwoordiging samen te stellen. Het agentschap beschikt niet over lijsten van particuliere niet-vergunde zorgaanbieders (artikel 2, eerste lid, 2° van het besluit van 24 juni 2016). De organisatie platform zorgaanbod kan via de netwerken van de andere vertegenwoordigers in de Algemene Vergadering en Raad van Bestuur een oproep doen naar deze particuliere niet-vergunde zorgaanbieders, gekend binnen die netwerken, om zo ook een evenredige vertegenwoordiging voor hen te bekomen.

Zo wordt op afdoende wijze een evenredige vertegenwoordiging bekomen in de bedoelde organen van de VZW.

In het tweede lid wordt in punt 3° de verwijzing naar de Universele Verklaring van de Rechten van de Mens verwijderd in opvolging van de opmerking van de Raad van State in randnummer 7.

Artikel 5 Het derde lid van artikel 5 wordt nu opgenomen in een nieuw ontworpen artikel 7 zoals de Raad van State aanbeveelt.

Artikel 6 De tekstuele aanpassingen worden in dit artikel en artikel 5, derde lid (nu opgenomen in artikel 7 gelet de voorgaande opmerking) en artikel 8 (nu artikel 9) aangebracht.

Artikel 8, §2 (nu artikel 9) De Raad van State vindt de delegatie aan de minister, bevoegd voor de bijstand aan personen, om, onder bepaalde voorwaarden, de subsidies te herzien, problematisch.

De reden, vermeld in randnummer 10.2.2., behelst dat de ontworpen regeling niet strookt met de wet van 16 mei 2003 tot vaststelling van de algemene bepalingen die gelden voor de begrotingen, de controle op de subsidies en voor de boekhouding van de gemeenschappen en de gewesten, alsook voor de organisatie van de controle door het Rekenhof, die regels bepaalt die op grond van artikel 50, § 2, derde lid, van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de Gemeenschappen en de Gewesten inzake de controle met betrekking tot het verlenen en het gebruik van subsidies gelden voor de gemeenschappen en de gewesten. In zoverre in de ontworpen bepaling slechts wordt voorzien in terugvordering in een beperkter aantal gevallen en het slechts gaat om een mogelijkheid, en niet om een verplichting tot terugvordering, is ze minder streng dan artikel 13 van de wet van 16 mei 2003.

Gelet het feit dat artikel 13 van de voornoemde wet van 16 mei 2003 op zich al een juridische grondslag is om onmiddellijke terugbetaling van de subsidie te vorderen als de begunstigde de voorwaarden niet naleeft waaronder de subsidie werd verleend, de begunstigde de subsidie niet aanwendt voor de doeleinden waarvoor zij werd verleend, als de begunstigde de controle ter plaatse verhindert of de begunstigde de aanwending van de ontvangen subsidiebedragen niet kan verantwoorden, bij gebreke waarvan hij is gehouden tot terugbetaling ten belope van het deel dat niet werd verantwoord, worden de bepalingen van het tweede lid van de ontworpen paragraaf 2 van artikel 8 geschrapt.

De delegatie aan de minister wordt als problematisch beschouwd omdat de minister te veel beleidsruimte krijgt (randnummer 10.2.1.). Deze overweging vindt in belangrijke mate ook haar grondslag in de opmerking in randnummer 10.2.2. In het nieuw ontworpen artikel 8 (nu artikel 9) wordt het eerste lid van voorheen paragraaf 2 hernomen als laatste lid van artikel 9. De delegatie aan de minister om het subsidiebedrag te herzien naar aanleiding van begrotingsmaatregelen in het kader van het algemeen begrotingsbeleid, beperkt de beleidsruimte van de minister tot begrotingsmaatregelen in het kader van het algemeen begrotingsbeleid. De bevoegdheid van de minister is op deze wijze beperkt tot die maatregelen die werden opgenomen in de begrotingsmaatregelen in het kader van het algemeen begrotingsbeleid, op deze wijze wordt voldaan aan de opmerking in randnummer 10.2.1.

Artikel 11 Dit artikel van het principiële goedgekeurde ontwerpbesluit bepaalde de inwerkingtreding ervan op 1 januari 2019. De Raad van State stelt dat de betrokken aangelegenheid, nu de definitieve goedkeuring pas na 1 januari 2019 aan het ontwerpbesluit kan gegeven worden, zich niet leent tot terugwerkende kracht. Om die reden wordt dit artikel niet langer opgenomen, zodat de datum van inwerkingtreding overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, zal zijn op de tiende dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

2. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP

Hiervoor verwijzen we naar de Nota aan de Vlaamse Regering gehecht aan de principiële goedkeuring op 14 december 2018.

3. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE LOKALE BESTUREN

Hiervoor verwijzen we naar de Nota aan de Vlaamse Regering gehecht aan de principiële goedkeuring op 14 december 2018.

4. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN

Hiervoor verwijzen we naar de Nota aan de Vlaamse Regering gehecht aan de principiële goedkeuring op 14 december 2018.

5. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING

Hiervoor verwijzen we naar de Nota aan de Vlaamse Regering gehecht aan de principiële goedkeuring op 14 december 2018.

6. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering hecht haar goedkeuring aan het bijgaande ontwerpbesluit van de Vlaamse Regering houdende de vergunning en subsidiëring van een organisatie die een digitaal platform met zorgaanbod voor personen met een handicap ter beschikking stelt en beheert.

De Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin

Jo VANDEURZEN