



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 68.063/3
van 21 oktober 2020

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot opheffing van het besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg van 27 maart 2009’

Op 21 september 2020 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 opheffing van het besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg van 27 maart 2009’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 13 oktober 2020. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 21 oktober 2020.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt tot de opheffing van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 ‘tot uitvoering van het decreet van 18 juli 2008 betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg’.

RECHTSGROND

2.1. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in de in de rubriek ‘Rechtsgronden’ in de aanhef vermelde bepalingen van het decreet van 18 juli 2008 ‘betreffende de zorg- en bijstandsverlening’.

2.2. In diezelfde rubriek wordt ook artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ vermeld. Op de vraag waarom een beroep op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering is vereist, antwoordde de gemachtigde als volgt:

“Artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen wordt vermeld onder ‘Rechtsgronden’, omdat het ontwerp van besluit een besluit opheft. In eerdere adviezen heeft de Raad van State al gesteld dat voor het opheffen van een besluit gesteund kan worden op die algemene uitvoeringsbevoegdheid (zie bijvoorbeeld advies 66.182/3 van de Raad van State, gegeven op 19 juni 2019, over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering betreffende de programmatie, de erkenningsvoorwaarden en de subsidieregeling voor woonzorgvoorzieningen en verenigingen voor mantelzorgers en gebruikers, pagina 8).”

Voor opheffingsbepalingen kan worden gesteund op de algemene uitvoeringsbevoegdheid wanneer er voor het op te heffen besluit geen actuele rechtsgrond¹ meer voorhanden is. Voor de meeste bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 is er nog steeds een actuele rechtsgrond in het decreet van 18 juli 2008, zodat voor de opheffing van die bepalingen kan worden gesteund op de relevante bepalingen van dat decreet. Er komen echter ook wijzigingsbepalingen voor in het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 waarvoor de rechtsgrond² niet meer bestaat.³ De opheffing van uitgewerkte wijzigingsbepalingen is normaal gesproken zinloos, maar in dit geval kan worden aangenomen dat het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 het best als geheel uit de rechtsorde wordt verwijderd. Er kan dan ook op de algemene uitvoeringsbevoegdheid worden gesteund voor de opheffing van de uitgewerkte wijzigingsbepalingen van dat besluit.

¹ Of het nu gaat om de oorspronkelijke rechtsgrondbepalingen of om bepalingen van een nieuwere decretale regeling die ervoor in de plaats is gekomen (substitutie van rechtsgrond).

² Namelijk de artikelen 5 en 24, § 1, van het decreet van 14 juli 1998 ‘houdende de erkenning en de subsidiëring van verenigingen en welzijnsvoorzieningen in de thuiszorg’.

³ Het decreet van 14 juli 1998 is opgeheven ter uitvoering van artikel 86, eerste lid, 1°, van het Woonzorgdecreet van 13 maart 2009. In dat laatste decreet komen bepalingen voor die inhoudelijk overeenstemmen met de opgeheven bepalingen, maar aangezien het hier gaat om reeds uitgewerkte wijzigingsbepalingen is het weinig zinvol om die te identificeren en kan worden volstaan met de algemene uitvoeringsbevoegdheid.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift en artikel 1

3. Het citeeropschrift van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 ‘tot uitvoering van het decreet van 18 juli 2008 betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg’ luidt, overeenkomstig artikel 19 ervan, het “besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg”, zonder vermelding van de datum.

Het is dan ook aangewezen om het officiële opschrift en niet het citeeropschrift te gebruiken en om zowel in het opschrift als in artikel 1 van het ontwerp te schrijven: “besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 tot uitvoering van het decreet van 18 juli 2008 betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg” in plaats van “besluit betreffende de zorg- en bijstandsverlening in de thuiszorg van 27 maart 2009”.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Jo BAERT