



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 68.880/1
van 22 februari 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van artikel 19 van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 betreffende de nadere regels voor het verkrijgen van een zorgtoeslag’

Op 15 februari 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid, Gezin en Armoedebestrijding verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van artikel 19 van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 betreffende de nadere regels voor het verkrijgen van een zorgtoeslag’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 18 februari 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPS en Bert THYS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 22 februari 2021.

*

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling evenwel niet gemotiveerd in de adviesaanvraag, maar uitsluitend in de aanhef van het om advies voorgelegde ontwerp, waarin erop wordt gewezen

“dat dit besluit voorziet in een dringende maatregel ten aanzien van de rechten op zorgtoeslag voor kinderen met een specifieke ondersteuningsbehoefte die onderbroken zijn of zullen worden door een vertraging in de procedure van de ambtshalve herziening. Door die maatregel zal het recht op de zorgtoeslag niet worden onderbroken of de al onderbroken rechten hervat worden als de administratie er niet in slaagt haar opdracht inzake de ambtshalve herziening tijdig af te ronden en de betrokkenen alle nodige documenten hebben bezorgd. De technische ontwikkelingen om de doorbetaling en hervatting te garanderen, zullen afgerond zijn eind februari 2021. Een adviestermijn van dertig dagen kan de effectieve uitvoering in het gedrang brengen. De urgente omstandigheden maken het niet mogelijk om langer dan vijf dagen te wachten op een (hoogdringend) advies van de Raad van State. De betrokkenen zouden immers nog langer in onzekerheid verkeren over de verdere uitbetaling van de zorgtoeslag. Gelet op de nood aan rechtszekerheid voor de begunstigden is het belangrijk om een doorbetaling van de zorgtoeslag te garanderen om te vermijden dat de nodige medische ondersteuning voor het kind wordt onderbroken”.

De adviesvragende overheid dient er in de toekomst op toe te zien dat de motivering van de spoedeisendheid ook in de adviesaanvraag wordt opgenomen zoals artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, dat voorschrijft.

*

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. In artikel 19, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 ‘betreffende de nadere regels voor het verkrijgen van een zorgtoeslag’ wordt de ambtshalve herziening geregeld van de vaststelling van de gevolgen van de aandoening waaruit de specifieke ondersteuningsbehoefte voortvloeit. Deze ambtshalve herziening vindt plaats wanneer het kind met de specifieke ondersteuningsbehoefte zes jaar, twaalf jaar of achttien jaar wordt.

De ontworpen aanvulling van artikel 19, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018, houdt in dat de vorige beslissing verlengd wordt tot de datum waarop de beslissing die voortvloeit uit de ambtshalve herziening wordt genomen. Uit de nota aan de Vlaamse Regering en uit de motivering van de spoedeisendheid blijkt dat men aldus wil vermijden dat het uitbetalen van de zorgtoeslag wordt onderbroken indien de beslissing inzake de ambtshalve herziening niet genomen is voor de vorige beslissing verstrijkt. Ook wordt nog bepaald dat een hoger bedrag met terugwerkende kracht wordt uitbetaald maar een lager bedrag pas wordt toegepast vanaf de eerste dag van de maand die volgt op de maand waarin de (nieuwe) beslissing is genomen.

4. De ontworpen regeling vindt rechtsgrond in artikel 16, § 1, derde lid, van het decreet van 27 april 2018 ‘tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid’. Luidens die bepaling kan de Vlaamse Regering de nadere voorwaarden bepalen waaronder de zorgtoeslag voor kinderen met een specifieke ondersteuningsbehoefte wordt toegekend en wie de ernst van de ondersteuningsbehoefte bepaalt en de toeslag begroot.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Aangezien artikel 8, § 2, tweede lid, van het decreet van 27 april 2018, de ontworpen regeling niet tot rechtsgrond strekt, dient van die bepaling geen melding te worden gemaakt in de rubriek “Rechtsgronden” in de aanhef van het ontwerp. Het volstaat derhalve om in die rubriek te schrijven:

“Dit besluit is gebaseerd op:

- het decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid, artikel 16, § 1, derde lid;”.

6. In de rubriek “Vormvereisten” dient, na het eerste streepje, niet te worden verwezen naar de datum waarop het begrotingsakkoord werd “aangevraagd”, doch wel naar die waarop dat akkoord werd verleend. Men schrijve derhalve:

“De Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting, heeft zijn akkoord gegeven op 11 februari 2021.”

Artikel 2

7. Het is naar het zeggen van de gemachtigde de bedoeling om de datum van inwerkingtreding van het ontworpen besluit op 1 maart 2021 te behouden en om dit met terugwerkende kracht in werking te laten treden indien het besluit na die datum zou worden bekendgemaakt.¹

Vraag is evenwel of niet tevens in een overgangsregeling moet worden voorzien.

In de nota aan de Vlaamse Regering wordt immers het volgende vermeld:

“Met dit BVR willen we een doorbetaling doorvoeren van de ambtshalve herzieningen vanaf einde februari (uitbetaling begin maart). Dit resulteert in twee financiële bewegingen:

1. Er zal een grote regularisatie volgen van de dossiers die openstaan en die een einddatum beslissing hadden tot en met einde december 2020. Deze dossiers hebben tot dusver minstens 1 maand van betalingsonderbreking gekend, en deze betalingsonderbreking zal retroactief worden rechtgezet. Hiermee zijn alle betalingsonderbrekingen rechtgezet tot en met rechtsmaand januari 2021.

2. Vanaf rechtsmaand februari zullen de openstaande dossiers waarvan de einddatum beslissing is overschreden maandelijks worden doorbetaald.”

De gemachtigde verstrekke in dat verband nog de volgende toelichting:

“Zoals aangeven in de nota zal de doorbetaling nl. ook betrekking hebben op periodes vanaf juli 2019. Voor de onderbrekingen sinds juli 2019 zullen er regularisaties worden doorgevoerd.

Onderbrekingen in de toekomst worden vermeden door de maandelijkse doorbetalingen op basis van de vorige beslissing.”

Voorts wees de gemachtigde er in verband met de beoogde regularisatie op dat “voor periodes in het verleden waarin de uitbetaling van de zorgtoeslag werd stopgezet, omwille van het uitblijven van een beslissing inzake een ambtshalve herziening, (...) op basis van voorliggend besluit de vorige beslissing [zal] worden verlengd waardoor er ook voor deze periodes een bijpassing zal gebeuren”.

Het is volgens de gemachtigde de bedoeling om de nieuwe regeling ook toe te passen in de dossiers waarin op 1 maart 2021 nog geen beslissing na ambtshalve herziening is genomen

¹ In dat geval dient in artikel 2 van het ontwerp te worden bepaald dat het besluit uitwerking heeft met ingang van 1 maart 2021.

zodat het inderdaad nodig is om een overgangsbepaling toe te voegen aan het ontwerp. Daartoe kan artikel 2 van het ontwerp worden aangevuld met een lid dat zou kunnen luiden als volgt:²

“Artikel 19, vijfde tot zevende lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2018 betreffende de nadere regels voor het verkrijgen van een zorgtoeslag, zoals ingevoegd bij dit besluit, geldt ook voor de gevallen waarin de geldigheid van de vorige beslissing verstreek voor 1 maart 2021 en er op die datum nog geen beslissing na ambtshalve herziening is genomen.”

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

² Overgangsmaatregelen worden in beginsel in de wijzigende en niet in de gewijzigde tekst opgenomen (Omzendbrief ‘betreffende de Wetgevingstechniek’ VR 2019/4, aanwijzing 217, 3°).