



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 65.591/3
van 3 april 2019

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 22 februari 2013 betreffende rechtstreeks toegankelijke hulp voor personen met een handicap’

Op 4 maart 2019 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door 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 ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 22 februari 2013 betreffende rechtstreeks toegankelijke hulp voor personen met een handicap’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 26 maart 2019. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS, assessor, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 3 april 2019.

*

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 VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt er hoofdzakelijk toe een regeling in te voeren voor de specifieke erkenning en subsidiëring van voorzieningen die zijn erkend voor de uitbouw van rechtstreeks toegankelijke hulp, voor het bieden van globale individuele ondersteuning aan minderjarige personen met een handicap of met een vermoeden van handicap tot het eerste leerjaar van het lager onderwijs. Hiermee wordt beoogd de participatie te bevorderen van opgroeiende kinderen met een (vermoeden van een) handicap in inclusieve contexten, zoals de kinderopvang en het gewoon onderwijs.

Daarnaast beoogt het ontwerp te bepalen onder welke voorwaarden (alle) voorzieningen die zijn erkend voor het aanbieden van rechtstreeks toegankelijke hulp, personeelspunten kunnen omzetten in werkingsmiddelen voor de vergoeding van vrijwilligers.

Daartoe worden verschillende wijzigingen aangebracht in het besluit van de Vlaamse Regering van 22 februari 2013 ‘betreffende rechtstreeks toegankelijke hulp voor personen met een handicap’ (artikelen 1 tot 6, 8 en 9 van het ontwerp). Van de gelegenheid wordt daarenboven gebruik gemaakt om in dat besluit ook een louter wetgevingstechnische wijziging aan te brengen (artikel 7).

2.1. Wat de specifieke erkenning voor de globale individuele ondersteuning betreft, regelt het ontwerp de volgende aangelegenheden:

- de definitie van globale individuele ondersteuning (artikel 1);
- de erkenningsvoorwaarden voor voorzieningen die erkend zijn voor de uitbouw van rechtstreeks toegankelijk hulp, onder meer het aangaan van een samenwerkingsverband, alsook elementen van de erkenningsprocedure en de erkenningscriteria (artikel 2);
- de afwijking van het principe dat de erkenning wordt uitgedrukt in een minimum aantal personeelspunten (artikel 3);
- de toegekende personeelspunten per uur globale individuele ondersteuning (artikel 4, 1°);
- het maximaal aantal personeelspunten dat een voorziening aan een persoon met een handicap kan aanbieden (artikel 8, 3°);
- het verbod voor de voorziening om een bijdrage te vragen voor globale individuele ondersteuning (artikel 9);
- enkele wetgevingstechnische aanpassingen om rekening te houden met de voormelde wijzigingen (artikelen 4, 2°, en 5).

2.2. Wat de omzetting van personeelspunten in werkingsmiddelen voor het vergoeden van vrijwilligers betreft, regelt het ontwerp ook nog volgende aangelegenheden:

- het maximale percentage dat kan worden omgezet alsook de voorwaarden waaraan de vrijwilligerswerking moet voldoen (artikel 6);
- de vermindering van het aantal te combineren personeelspunten per persoon per kalenderjaar wanneer de voorziening een beroep doet op vrijwilligers (artikel 8, 1°).

RECHTSGROND

3. Voor het ontworpen besluit kan rechtsgrond worden gevonden in het in het eerste lid van de aanhef vermelde artikel 8, 2°, van het decreet van 7 mei 2004 ‘tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap’, alsook in artikel 8, 11°, van hetzelfde decreet. De ontworpen bepalingen hebben immers ook betrekking op de erkenningsnormen en de subsidievoorwaarden inzake “het vaststellen van de voorwaarden waaraan de aanbieders van (...) zorg en ondersteuning [zonder toewijzing door het agentschap] moeten voldoen, en de subsidiëring van deze zorg en ondersteuning”.

Voor zover artikel 6 betrekking heeft op de registratie van persoonsgegevens (ontworpen artikel 9/1, derde lid, 5°) kan ervoor rechtsgrond worden gevonden in artikel 11, vierde lid, van het decreet van 7 mei 2004.

VORMVEREISTEN

4. Het ontworpen artikel 9/1, derde lid, 5°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 22 februari 2013 (artikel 6 van het ontwerp) heeft betrekking op de uitwisseling van persoonsgegevens van vrijwilligers en personen met een handicap door de voorziening aan het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap.

Artikel 36, lid 4, van verordening 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 ‘betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)’, gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, in dit geval de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’,¹ te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te

¹ De Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer is vanaf 25 mei 2018 opgevolgd door de Gegevensbeschermingsautoriteit (zie de artikelen 3 en 110 van de wet van 3 december 2017). De leden van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer oefenen evenwel de taken en de bevoegdheden van de Gegevensbeschermingsautoriteit uit tussen 25 mei 2018 en de dag waarop de leden van het directiecomité van de Gegevensbeschermingsautoriteit de eed afleggen en een verklaring ondertekenen dat er geen belangenconflicten zijn (artikel 114 van de wet van 3 december 2017).

stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking. Het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit moet bijgevolg nog worden ingewonnen vooraleer het ontwerp doorgang kan vinden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, moet in het eerste lid van de aanhef ook worden verwezen naar de artikelen 8, 11°, en 11, vierde lid, van het decreet van 7 mei 2004.

Artikel 2

6. Aangezien uit artikel 1, 9°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 22 februari 2013 reeds blijkt dat onder “persoon met een handicap” ook moet worden begrepen elke persoon “met een vermoeden van [een] handicap [als vermeld in artikel 2, 2°, van het decreet van 7 mei 2004]”, zijn de woorden “of met een vermoeden van handicap” in het ontworpen artikel 2, tweede lid, van dat besluit overbodig. Indien die woorden behouden zouden blijven, wordt trouwens ten onrechte de indruk gewekt dat de andere bepalingen van het te wijzigen besluit en van het voorliggende ontwerp (bijvoorbeeld de bepalingen inzake de vrijwilligers) niet op deze groep van personen van toepassing zouden zijn. De conclusie is dan ook dat die woorden geschrapt moeten worden.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jo BAERT