RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 69.806/1/V
van 30 juli 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid, Gezin en Armoedebestrijding ‘tot wijziging van artikel 22/1 van het ministerieel besluit van 23 april 2014 tot uitvoering van het Subsidiebesluit van 22 november 2013 en tot wijziging van bijlage 3 van het ministerieel besluit van 25 november 2016 tot uitvoering van het Vergunningsbesluit van 22 november 2013’

‡LW-DAHVKFFBI-GJIAGUQ‡

Op 5 juli 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid, Gezin en Armoedebestrijding verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 19 augustus 2021,(*) een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot wijziging van artikel 22/1 van het ministerieel besluit van 23 april 2014 tot uitvoering van het Subsidiebesluit van 22 november 2013 en tot wijziging van bijlage 3 van het ministerieel besluit van 25 november 2016 tot uitvoering van het Vergunningsbesluit van 22 november 2013’.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 27 juli 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPS en Bert THYS, staatsraden, Bruno PEETERS, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Katrien DIDDEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 30 juli 2021.

*

(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *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.

‡LW-DAHVKFFBI-GJAGUQ‡

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

2.1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe beperkte wijzigingen aan te brengen in het ministerieel besluit van 23 april 2014 ‘tot uitvoering van het Subsidiebesluit van 22 november 2013’ en in bijlage 3 bij het ministerieel besluit van 25 november 2016 ‘tot uitvoering van het Vergunningsbesluit van 22 november 2013’.

2.2. Artikel 1 van het ontwerp strekt ertoe de leeftijden van zes en negen jaar toe te voegen in artikel 22/1, tweede lid, van het ministerieel besluit van 23 april 2014.

De *ratio legis* van deze bepaling wordt door de gemachtigde als volgt toegelicht:

> “Gezien vergunde opvang waar gewerkt wordt met inkomenstarief, berekend op basis van het inkomen van de ouders, ook schoolkinderen kan opvangen, en deze opvang mogelijk is tot het kind twaalf jaar is, zal voorzien worden dat er meer dan eens een herberekening is van het inkomenstarief”.

2.3. Artikel 2 van het ontwerp wijzigt bijlage 3, punt 1 (“In aanmerking komende opleidingstitels voor een verantwoordelijke voor maximaal achttien kinderopvangplaatsen”) van het ministerieel besluit van 25 november 2016.

3.1. Artikel 1 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 32, zevende lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 22 november 2013 ‘houdende de subsidies en de eraan gekoppelde voorwaarden voor de realisatie van specifieke dienstverlening door gezinsopvang en groepsopvang van baby’s en peuters’.

Dat artikel ontleent op zijn beurt rechtsgrond aan de artikelen 8, § 3, eerste lid, 1°, en 12, § 1, tweede lid, van het decreet van 20 april 2012 ‘houdende de organisatie van kinderopvang van baby’s en peuters’.

3.2.1. Artikel 2 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 40, § 2, eerste lid, 5°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 22 november 2013 ‘houdende de vergunningsvoorwaarden en het kwaliteitsbeleid voor gezinsopvang en groepsopvang van baby’s en peuters’ (hierna: Vergunningsbesluit).

Deze bepaling ontleent op haar beurt rechtsgrond aan artikel 6, § 5, van het decreet van 20 april 2012.

3.2.2. In de aanhef wordt als rechtsgrond voor de wijzigingen in bijlage 3, punt 1, van het ministerieel besluit van 25 november 2016 (artikel 2 van het ontwerp) tevens verwezen naar artikel 43 van het Vergunningsbesluit.

‡LW-DAHVKFFBI-GJIAGUQ‡

Gevraagd waarom rechtsgrond wordt gezocht in artikel 43 van het Vergunningsbesluit, nu dit artikel betrekking heeft op de bewijzen van kwalificatie waarover de kinderbegeleider moet beschikken, antwoordde de gemachtigde dat de wijzigingen enkel betrekking hebben op de verantwoordelijken.

Er dient te worden vastgesteld dat de punten 1.1 tot en met 1.9 van deze bijlage 3 ook van toepassing zijn op de kinderbegeleiders, gezien het bepaalde in bijlage 3, punt 3 (“In aanmerking komende opleidingstitels voor de kinderbegeleider”) van het ministerieel besluit 25 november 2016.

Zoals het ontwerp thans is opgesteld, zullen de wijzigingen waarin is voorzien in artikel 2, 1°, 2° en 3°, van het ontwerp ook van toepassing zijn op de kinderbegeleiders en dient in de aanhef meer precies te worden verwezen naar artikel 43, § 2, eerste lid, 4°, a), van het Vergunningsbesluit.

Indien het evenwel niet de bedoeling zou zijn van de steller van de tekst dat de wijzigingen ook betrekking hebben op de kinderbegeleiders, zal het ontwerp op dit punt moeten worden aangepast.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

Artikel 2

5. Gevraagd waarom in bijlage 3 bij het ministerieel besluit van 25 november 2016, in punt 1.3, punt j) wordt opgeheven, nu deze diploma’s uitgereikt tot en met december 2021 normaal nog in aanmerking worden genomen, antwoordde de gemachtigde.

> “j) wordt opgeheven bij punt 1.3 omdat het niet gaat om secundair beroepsonderwijs en deze opleidingstitel dus onder de verkeerde categorie stond; bovendien wordt deze opleidingstitel nu geactualiseerd, en ondergebracht in een nieuw punt 1.11 (zie artikel 2, 4° ontwerp MB); deze titels komen in aanmerking tot en met 31 december 2021 (zoals voorheen) maar ook erna, dus voor de toekomst, maar dan uitgereikt door VLAIO.”

‡LW-DAHVKFFBI-GJIAGUQ‡

Er zal dienen te worden nagegaan of het de bedoeling is dat de ontworpen punten 1.10 en 1.11 van bijlage 3 bij het ministerieel besluit van 25 november 2016 ook van toepassing zijn op de kinderbegeleiders. Zoals het ontwerp thans is opgesteld, zullen de ontworpen punten 1.10 en 1.11 niet van toepassing zijn (in bijlage 3, punt 3, wordt enkel verwezen naar de punten 1.1 tot en met 1.9), hoewel punt 1.3, j), van de voornoemde bijlage ook wordt opgeheven voor de kinderbegeleiders.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Wim GEURTS Marnix VAN DAMME

‡LW-DAHVKFFBI-GJAGUQ‡