



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 77.063/3
van 27 september 2024

over

een ontwerp van de Vlaamse minister van Welzijn,
Volksgezondheid en Gezin 'tot vaststelling van het formulier
voor de erkenning van rolstoeladviesteams'

Op 11 september 2024 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 ministerieel besluit ‘tot vaststelling van het formulier voor de erkenning van rolstoeladviesteam’s’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 24 september 2024. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Koen MUYLLE en Elly VAN DE VELDE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Katrien DIDDEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 27 september 2024.

*

1. Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies wordt gegeven, vestigt de Raad van State de aandacht van de adviesaanvrager erop dat de verkiezingen van 9 juni 2024 tot gevolg hebben dat de regering sedert die datum en totdat een nieuwe regering is verkozen, niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens die de minister in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van verordeningen noodzakelijk is.

*

2. Over het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin is slechts de volgende opmerking te maken.

3. Overeenkomstig artikel 2 van het ontwerp heeft het te nemen besluit, dat voorziet in een formulier voor de aanvraag voor erkenning als rolstoeladviesteam, uitwerking met ingang van 1 januari 2024. Gevraagd naar een verantwoording voor deze terugwerkende kracht, antwoordde de gemachtigde het volgende:

“Het ministerieel besluit treedt met terugwerkende kracht in werking, maar dat is louter een bevestiging van een praktijk die vanaf 1 januari 2024 in voege is. In die zin voert het ministerieel besluit geen (nieuwe) verplichtingen in naar het verleden toe.”

De afdeling Wetgeving van de Raad van State heeft er in het verleden meermaals op gewezen dat het procedé waarbij een regeling onmiddellijk wordt ingevoerd zonder de totstandkoming van de noodzakelijke reglementaire basis af te wachten, en aan die laatste dan, wanneer zij uiteindelijk tot stand komt, terugwerkende kracht wordt verleend voor zoveel tijd als nodig is om de reeds gangbare praktijk te bevestigen, in beginsel niet toelaatbaar is. Dit is vooreerst het geval, omdat met dat procedé wordt afgeweken van de normale regels die moeten worden gevolgd bij de totstandkoming van reglementaire bepalingen en aldus die regels dreigen te worden uitgehold, ten tweede, omdat de inhoud van de nieuwe meegedeelde regelgeving niet wordt bekendgemaakt op een wijze als bedoeld bij artikel 190 van de Grondwet en, ten slotte, omdat het gevolgde procedé een bron van rechtsonzekerheid is voor de bestemmingen van de betrokken normen.

Zelfs indien uit artikel 385/11, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 30 november 2018 ‘houdende de uitvoering van het decreet van 18 mei 2018 houdende de Vlaamse sociale bescherming’, zou kunnen worden afgeleid dat het gebruik van het thans ingevoerde formulier verplicht is voor alle erkenningsaanvragen, is de beoogde terugwerkende kracht zinloos, aangezien het gebruik van dat formulier een feitelijke procedurehandeling is waarvoor de fictie van de terugwerkende kracht onwerkzaam is.¹ Het gegeven dat, zoals blijkt uit

¹ Indien het voormelde artikel 385/11, tweede lid, niet zou zijn uitgevaardigd (en het betrokken formulier dus niet bij ministerieel besluit zou moeten worden vastgesteld), was het mogelijk geweest om dat formulier ter beschikking te laten stellen door het Agentschap voor Vlaamse Sociale Bescherming, op voorwaarde dat met het formulier geen andere elementen worden opgevraagd dan degene die volgens de geldende regelgeving nodig zijn voor de beoordeling van de erkenning.

het antwoord van de gemachtigde, het formulier in de praktijk reeds wordt gebruikt sinds 1 januari 2024, doet hieraan geen afbreuk, vermits dat gebruik ook zonder terugwerkende kracht is gebeurd.

De conclusie is dan ook dat artikel 2 van het ontwerp moet worden weggelaten en dat artikel 1 moet worden vermeld als “Enig artikel”.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jeroen VAN NIEUWENHOVE