RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 74.543/3
van 6 november 2023

over

een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap ‘zur Festlegung von Mindestpersonalnormen in Wohn- und Pflegezentren für Senioren’

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡

Op 25 september 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Gezondheid en Sociale Aangelegenheden, Ruimtelijke Ordening en Huisvesting van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap verzocht binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 6 november 2023, een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap ‘zur Festlegung von Mindestpersonalnormen in Wohn- und Pflegezentren für’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 24 oktober 2023. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Toon MOONEN en Elly VAN DE VELDE, staatsraden, Jan VELAERS, assessor, en Johan PAS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 6 november 2023.

*

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡

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 voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap (hierna: de Regering) strekt grotendeels tot bepaling van de minimale personeelsnormen die door woonzorgcentra voor ouderen moeten worden nageleefd met het oog op het behouden[1] van de exploitatievergunning, ingesteld door artikel 31 van het decreet van de Duitstalige Gemeenschap van 13 december 2018 ‘über die Angebote für Senioren und Personen mit Unterstützungsbedarf sowie über die Palliativpflege’.

Hoofdstuk 1 van het ontwerp bevat een aantal algemene bepalingen, onder meer met betrekking tot de doelstellingen van de inzet van de personeelsleden (artikel 3), de wijze waarop de personeelsleden met het woonzorgcentrum zijn verbonden (bij arbeids-, dienstverlenings- of uitzendarbeidsovereenkomst) (artikel 4), de uitsluiting van tewerkstelling van personeelsleden ten aanzien van wie een veroordeling voor bepaalde misdrijven is uitgesproken (artikel 6) en de inwerkings- en vormingsinitiatieven waaraan de personeelsleden moeten deelnemen (artikel 8).

Hoofdstuk 2 bevat minimale personeelsnormen voor de wooneenheden. Het regelt de opsplitsing van het woonzorgcentrum in wooneenheden (artikel 9), de inzet in de wooneenheden van het gezondheids-, begeleidings- en ondersteunend personeel en de leiding van een wooneenheid (artikelen 10 tot 15). In hoofdstuk 3 worden, voor alle wooneenheden, meer gedetailleerde minimumnormen voor gezondheidspersoneel (verpleegkundigen, coaches, nachtdienst, professionals voor de geïntegreerde zorg en begeleiding) opgelegd (artikelen 16 tot 21), evenals regels inzake de samenwerking met artsen (in het algemeen en met betrekking tot de rol van de coördinerende arts in het bijzonder) (artikelen 22 tot 25) en regels inzake de leiding van het woonzorgcentrum, het ondersteunend personeel en het administratief personeel (artikelen 26 tot 29).

In hoofdstuk 4 wordt bestaande regelgeving opgeheven (artikelen 30 tot 33) en wordt voorzien in een overgangsregeling voor bestaande woonzorgcentra en hun personeelsleden (artikelen 34 tot 39). Het te nemen besluit treedt in werking op 1 januari 2024 (artikel 40).

[1] Zie opmerking 8.

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡

RECHTSGROND

3.1. Het ontwerp vindt grotendeels rechtsgrond in artikel 35, derde lid, van het decreet van 13 december 2018.

3.2. Voor een aantal bepalingen van het ontwerp kan bijkomend rechtsgrond worden gevonden in artikel 6, derde lid, van het decreet, of, al naargelang het geval, in artikel 32, § 2, tweede lid, 3°, van het decreet.

3.3. Voor artikel 7 van het ontwerp, dat betrekking heeft op het jaarlijks in te dienen activiteitenverslag, moet bijkomend rechtsgrond worden gezocht in artikel 84, § 1, tweede lid, van het decreet.

3.4. Voor de bepalingen van het ontwerp die de verwerking van persoonsgegevens regelen,[2] moet bijkomend rechtsgrond worden gezocht in artikel 79, § 3, van het decreet.

VORMVEREISTEN

4. Luidens artikel 71, tweede lid, 3°, van het decreet van 13 december 2018 vraagt de Regering het advies van de Beirat für die Seniorenunterstützung over elk voorontwerp van decreet of besluit dat betrekking heeft op het beleid voor de diensten inzake woonstructuren.

Die adviescommissie bracht haar advies uit op 12 oktober 2023, nadat het ontwerp voor advies aan de afdeling Wetgeving van de Raad van State werd voorgelegd.

5. Het ontwerp bevat bepalingen die de verwerking van persoonsgegevens regelen.[3] Gevraagd naar het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit, antwoordde de gemachtigde dat geen advies werd gevraagd:

> "Es wurde kein Gutachten der Datenschutzbehörde beantragt, da davon ausgegangen wird, dass keine Datenverarbeitung erfolgt, die über den im Dekret vorgesehenen Rahmen hinausgeht."

Artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 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', te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking. De uitleg van de gemachtigde neemt niet weg dat in het ontwerp nieuwe gegevensstromen worden

[2] Zie opmerking 5.

[3] Het betreft zowel persoonsgegevens van de personeelsleden (bv. de artikelen 5 en 6 van het ontwerp) als van de bewoners (bv. de artikelen 21, derde lid, 4°, en 25, § 2, derde lid, 1°, van het ontwerp).

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡

geregeld, die ook betrekking hebben op persoonsgegevens. De omstandigheid dat er een decretale grondslag voor voorhanden is, doet daar geen afbreuk aan. Het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit moet bijgevolg nog worden ingewonnen vooraleer het ontwerp doorgang kan vinden.[4]

6. Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het inwinnen van het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit of van het uitgebrachte advies van de Beirat für die Seniorenunterstützung nog wijzigingen zou ondergaan,[5] moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

ALGEMENE OPMERKINGEN

7. In het ontwerp worden de begrippen “Wohn- und Pflegezentrum für Senioren” en “Wohn- und Pflegezentrum” door elkaar gebruikt. De gemachtigde bevestigde dat steeds “Wohn- und Pflegezentrum für Senioren” wordt bedoeld.[6] Ze was het ermee eens dat in artikel 1 van het ontwerp het best een definitie van “Wohn- und Pflegezentrum” wordt opgenomen die dat verduidelijkt, waarna dat laatste begrip verder kan worden gebruikt.

8. De gemachtigde was het ermee eens dat in hoofdstuk 1 van het ontwerp het best een bepaling wordt toegevoegd die verduidelijkt dat de in het ontwerp opgenomen normen moeten worden nageleefd met het oog op het behoud van de exploitatievergunning, zoals bedoeld in artikel 35 van het decreet van 13 december 2018.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

9. De aanhef moet worden aangepast aan hetgeen hiervoor over de rechtsgrond voor het ontwerp is opgemerkt.

[4] Artikel 79, § 3, van het decreet van 13 december 2018 bepaalt overigens dat de Regering de gegevenscategorieën vermeld in de paragrafen 1 en 2 preciseert na voorafgaand advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit.

[5] Namelijk andere wijzigingen dan diegene waarvan in dit advies melding wordt gemaakt of wijzigingen die ertoe strekken tegemoet te komen aan hetgeen in dit advies wordt opgemerkt.

[6] Het onderscheid is niet zonder belang, vermits er luidens artikel 26 van het decreet van 13 december 2018 ook “Wohn- und Pflegezentren für Personen mit Unterstützungsbedarf” bestaan.

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡

Artikel 1

10. In artikel 1, 9°, van het ontwerp wordt het begrip “Bewohnerakte” gedefinieerd. Vermits dat begrip niet in het besluit wordt hernomen, moet deze bepaling worden weggelaten.

Artikel 6

11.1. In artikel 6, eerste lid, van het ontwerp wordt bepaald dat geen enkel personeelslid van een woonzorgcentrum voor ouderen naar aanleiding van een in kracht van gewijsde gegaan vonnis in België of in het buitenland veroordeeld mag zijn wegens een van in die bepaling opgesomde inbreuken op het Strafwetboek, tenzij de veroordeling voorwaardelijk was en de veroordeelde het recht op uitstel van de tenuitvoerlegging van de straf niet verloren heeft of als de veroordeelde feiten geen verband houden met een soortgelijke activiteit en vijf jaar verstreken is sinds de uitspraak van het vonnis of sinds het einde van de vrijheidsberoving.

Wat de veroordelingen in het buitenland betreft, wordt in de tekst van het ontwerp het best verduidelijkt dat het moet gaan om veroordelingen wegens met de in het Strafwetboek bedoelde misdrijven vergelijkbare inbreuken.

11.2. In de opsomming van artikel 6, eerste lid, van het ontwerp wordt verwezen naar boek 2, titel VII, hoofdstuk V (‘Voyeurisme, niet-consensuele verspreiding van seksueel getinte beelden en opnames, aanranding van de eerbaarheid en verkrachting’), hoofdstuk VI (‘Bederf van de jeugd en prostitutie’) en hoofdstuk VII (‘Openbare schennis van de goede zeden’) van het Strafwetboek.

Die hoofdstukken werden echter opgeheven bij de wet van 21 maart 2022 ‘houdende wijzigingen aan het Strafwetboek met betrekking tot het seksueel strafrecht’. Die verwijzing moet dus worden verbeterd. Wanneer in het ontwerp dynamisch wordt verwezen naar een regeling die behoort tot de bevoegdheid van een andere overheid moet de Regering er wel op toezien dat de eventuele wijzigingen die in de toekomst aan die regeling worden aangebracht, blijven overeenstemmen met haar eigen beleidsintenties.

Artikel 9

12. De gemachtigde bevestigde dat in artikel 9, § 4, van het ontwerp moet worden verwezen naar “Kapitel” in de plaats van naar “Abschnitt”.

Artikel 15

13. In artikel 15 van het ontwerp moet de aanduiding “§1” worden weggelaten.

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡

Artikelen 32 en 33

14. Zowel in artikel 32 als in artikel 33 van het ontwerp worden bepalingen opgeheven van het ministerieel besluit van 6 november 2003 ‘tot vaststelling van het bedrag en de voorwaarden voor de toekenning van de tegemoetkoming, bedoeld in artikel 37, § 12, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, in de rust- en verzorgingstehuizen en in de rustoorden voor bejaarden’. De gemachtigde bevestigt dat ook artikel 5 van het ministerieel besluit van 6 november 2003 moet worden opgeheven.

Die opheffingen worden het best in één artikel geregeld.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Johan PAS Jeroen VAN NIEUWENHOVE

‡LW-BGLXKBBAJ-HEFEDVT‡