

AGENTSCHAP UITBETALING GROEIPAKKET

Beslissing nr. GC 2021/024 van 30 april 2021

INLEIDENDE SAMENVATTING

Overgangsregeling Groeipakketdecreet (kinderen geboren vóór 1 januari 2019) – Studies in het buitenland (Israël) – Recht op kinderbijslag op de scharnierdatum 31.12.2018 – Inkanteling in de nieuwe bedragen van het Groeipakket - Vrijstellingen voor niet-hoger onderwijs

Voor de kinderen die studeren in het buitenland (Israël) stelt de Geschillencommissie vast dat er geen recht op kinderbijslag was op de scharnierdatum 31.12.2018 waardoor volgens de overgangsregeling van het Groeipakketdecreet de kinderen worden ingekanteld in het Groeipakket met toepassing van de nieuwe bedragen vanaf het moment dat zij vanaf 1.1.2019 voldoen aan de toekenningsvoorwaarden.

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE GROEIPAKKET

BESLISSING

NR. 2021/024

30 april 2021

REPERTORIUMNR. GC/20/A0130

INZAKE :, wonende te

- Verzoekster -

TEGEN :

- Verwerende partij -

1. Over het procedureverloop

Gelet op het verzoekschrift dat door meester namens verzoekster werd ingediend per e-mail d.d. 6 november 2020, gericht tegen de beslissing d.d. 12.08.2020 van de verwerende partij aangezien de verzoekster niet akkoord gaat met het bedrag van de verschuldigde kinderbijslag en tevens betwist dat er pas vanaf 09/2019 recht zou zijn op kinderbijslag;

Gelet op de beslissing betreffende de ontvankelijkheid van de Geschillencommissie van 5 februari 2021 waarbij aan verzoekster werd meegedeeld dat voorliggende zaak ontvankelijk is;

Gelet op het advies van de Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket d.d. 25 november 2020;

Gelet op het feit dat beide partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen mondeling kunnen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen;

Gelet op het feit dat de raadsman van verzoekster aanwezig is ter zitting en werd gehoord;

Gelet op het feit dat de verwerende partij niet gevraagd heeft gehoord te worden;

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak

Per e-mail d.d. 6.11.2020 diende de raadsman van de verzoekster een verzoek in bij de Geschillencommissie, met de volgende stukken in bijlage:

- e-mail 8.07.2020 van de raadsman van verzoekster gericht tegen de beslissing d.d. 15.04.2020 van de verwerende partij;
- e-mail d.d. 14.10.2020 van de raadsman van verzoekster gericht tegen de beslissing d.d. 12.08.2020 van de verwerende partij;
- beslissing van de verwerende partij per brief d.d. 15.04.2020;
- beslissing van de verwerende partij per brief d.d. 12.08.2020.

Het verzoek is gericht tegen de beslissing d.d. 12.08.2020 van de verwerende partij waarbij aan de verzoekster werd meegedeeld dat er recht is op een bedrag van 3.774 EUR (2 x 163,20 EUR x 11 maanden + schoolpremie 183,60 EUR) voor de periode van 09/2019 tot 07/2020 voor de kinderen (°2000) en (°2001).

Uit het verzoek blijkt dat de verzoekster er niet mee akkoord gaat dat de verwerende partij deze betaling uitvoert op basis van de (nieuwe) bedragen bepaald in het Decreet van 27.12.2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (hierna Groeipakketdecreet genoemd) dat sinds 01.01.2019 het Vlaamse Groeipakket invoerde. Tevens wordt betwist dat er pas vanaf 09/2019 recht op gezinstoelagen zou zijn op grond van artikel 47 BVR Rechtgevend kind¹.

Per e-mail d.d. 18.01.2021 liet de raadsman van verzoekster aan het secretariaat van de Geschillencommissie weten dat verzoekster geen genoegdoening kan nemen met het antwoord van de Klachten- en bemiddelingsdienst.

De verzoekster heeft samen met de heer kinderen.

De betwisting gaat over de gezinstoelagen die betaald worden voor de kinderen (° 2000) en (° 2001).

De verzoekster en de beide kinderen zijn gedomicilieerd te

Uit de beschikbare stukken blijkt het volgende chronologische verloop.

Bij **brief d.d. 9.11.2017** van de FOD Sociale Zekerheid werd voor de kinderen en een ongunstige beslissing genomen "*met betrekking tot de opheffing van de beperking bedoeld in artikel 52, eerste lid Algemene Kinderbijslagwet krachtens hetwelk de kinderbijslag niet verschuldigd is ten behoeve van de kinderen die worden opgevoed of lessen volgen buiten het Koninkrijk*".

Uit de informatie die de verwerende partij meedeelde, blijkt dat er op **31.12.2018**, d.i. de ijkdatum voor de toepassing van de overgangsregeling van het Groeipakketdecreet, geen recht op

¹ Besluit van 5 oktober 2018 van de Vlaamse Regering tot vaststelling van de diverse hoedanigheden van het rechtgevend kind en betreffende de vrijstellingen van de toekenningsvoorwaarden voor de gezinsbijslagen, de startbedragen geboorte en adoptie en de universele participatietoelagen (BS 18.12.2018).

kinderbijslag was volgens de Algemene Kinderbijslagwet (AKBW) voor de kinderen
.....

Sinds de inwerkingtreding van het Groeipakket op 1.1.2019 nam de verwerende partij bij **brief d.d. 15.4.2020** een weigeringsbeslissing betreffende de kinderbijslag voor de kinderen
.....

Na tussenkomst d.d. 8.7.2020 door de raadsman van verzoekster, onderzocht de verwerende partij het dossier opnieuw en deelde bij **brief d.d. 12.8.2020** een herberekening van de kinderbijslag mee. Aldus besliste de verwerende partij dat de kinderen wel voldoen aan de bepalingen van artikel 47 BVR Rechtgevend Kind (d.w.z. in het kader van het Groeipakket) aangezien zij vanaf 1.9.2019 in Israël hogere studies volgen. De verwerende partij deelde daarom mee een bijpassing te kunnen uitvoeren voor het Groeipakket voor en: over de periode 09/2019 tot 07/2020 kon aldus een bijpassing uitgevoerd worden van 2 x 163,20 EUR x 11 maanden voor een totaal van 3590,40 EUR. Voor de maand 07/2020 kon tevens voor de drie kinderen (*cf. de verwerende partij betaalt tevens het Groeipakket voor het kind*) een schoolpremie toegekend worden van 61,20 EUR voor een totaal van 183,60 EUR. In totaal werd de betaling van een bedrag van 3.774,00 EUR aangekondigd.

3. Standpunt van verzoekster

De verzoekster reageert bij monde van haar raadsman op de beslissing d.d. 12.08.2020 van de verwerende partij (en tevens op het ongunstig advies d.d. 25.11.2020 van de Klachten- en bemiddelingsdienst) omdat zij er niet mee akkoord gaat dat de uitbetalingsactor de herberekening van de gezinstoelagen voor de kinderen en bijpast op basis van de (nieuwe) bedragen van het Groeipakket. De verzoekster betwist dat er vóór 1.1.2019 geen recht op kinderbijslag zou bestaan op grond van de Algemene Kinderbijslagwet en meent dat er recht is op grond van de vrijstelling voorzien in artikel 2.2 van de Ministeriële omzendbrief, MO nr. 599 van 16 juli 2007.

Tevens meent de verzoekster dat door de verwerende partij wordt voorgehouden dat de kinderen en pas vanaf 1.9.2019 studies in het buitenland zouden volgen waarbij zij bewijzen bijbrengt om aan te tonen dat dit ook al in het studiejaar 2018-2019 zo was.

Daarenboven wijst de verzoekster erop dat sowieso reeds meerderjarig was gedurende het schooljaar 2018-2019.

- e-mail d.d. 6.11.2020 van de raadsman van verzoekster aan de Geschillencommissie:

“Cliënte is verwickeld in discussie met omtrent de uitbetaling van kinderbijslag voor haar kinderen (geboortedatum 2000) en (geboortedatum 2001).

In eerste instantie wenste geen kinderbijslag te betalen voor deze kinderen doch na mijn mail dd. 8 juli 2020 is er toch beslist tot uitbetaling over te gaan doch evenwel niet voldoende volgens cliënte.

De correspondentie hieromtrent vindt u in bijlage. Op mijn laatste e-mail dd. 14 oktober 2020 is geen antwoord meer ontvangen en aangezien de termijn van drie maanden (vanaf 12 augustus 2020) ten einde loopt ben ik genoodzaakt mij tot u te richten.

De argumentatie vindt u terug in mijn mail dd. 14 oktober 2020 en wordt hierbij dan ook volledig hernomen.

Indien u bijkomende informatie of documenten nodig heeft zal u mij wel willen berichten.”

- e-mail d.d. 14.10.2020 van de raadsman van verzoekster:

“Vooreerst wordt er in de brief d.d. 12 augustus 2020 voorgehouden dat kinderen en pas vanaf 1 september 2019 studies in het buitenland volgen. Dit is niet correct. In bijlage de bewijzen dat dit ook al in het studiejaar 2018-2019 zo was.

Verder wordt er in de mail d.d. 25 augustus gesteld dat er voor 1 januari 2019 geen recht bestond in de Algemene Kinderbijslagwetgeving om vrijstelling te verlenen en dat dit pas vanaf 2019 kan. Evenwel kan dergelijke vrijstelling wèl gevonden worden in artikel 2.2 van de Ministeriële omzendbrief, MO nr. 599 van 16 juli 2007, waarin gestipuleerd wordt dat er een algemene vrijstelling wordt verleend voor kinderen die lessen volgen in het buitenland en die noch in België noch in het buitenland een eindexamen hoger onderwijs verworven hebben en die hoger onderwijs volgen in een land buiten de Europese Economische Ruimte. Israël is effectief een land buiten de EER.

Daarenboven dient te worden opgemerkt dat sowieso reeds meerderjarig was gedurende het schooljaar 2018-2019.

Vervolgens kom ik tot de bedragen die worden gehanteerd in de brief d.d. 12 augustus 2020. Immers worden, behoudens vergissing, de nieuwe tarieven gehanteerd terwijl uiteraard de tarieven dienen te worden gehanteerd voor de periode waarin er uitbetaling diende te geschieden (2018-2019) en dient er rekening te worden gehouden met de plaats van de kinderen in het gezin (..... is het 2^e kind, het 3^e kind).

Gelieve deze beslissingen dan ook (nogmaals) te herzien, bij gebreke waarvan ik tijdig een beroep zal indienen bij de Geschillencommissie.

(...)”

- e-mail d.d. 8.7.2020 van de raadsman van verzoekster:

“(....)

De aanvraag werd door middels beslissing d.d. 15 april 2020 afgewezen, hierbij verwijzend naar artikel 47 BVR en aangevend dat de kinderen over een Belgisch diploma secundair onderwijs moeten beschikken om recht te hebben op het Groeipakket.

Evenwel formuleert artikel 47, §1, 2° BVR een vrijstelling van formaliteiten voor de toekenningsvoorwaarden voor kinderen die hoger onderwijs volgen buiten België. Deze afwijking geldt voor de hele periode van het gevolgde onderwijs. De vakantieperiodes, vermeld in artikel 28 van dit besluit, maken deel uit van het academiejaar.

Er wordt aldus geen enkele bijkomende voorwaarde tot het beschikken over een Belgisch diploma secundair onderwijs gesteld.

Daarenboven hebben de kinderen recht op het Groeipakket overeenkomstig artikel 47, §1, 4° BVR aangezien de kinderen om medische redenen in het buitenland verblijven. Immers hebben de kinderen hun woonplaats met hun ouders én grootouders. In bijlage vindt u de medische attesten van de grootouders en, evenals het medisch attest van dokter Deze geeft duidelijk aan dat het niet verantwoord is om de kinderen bij hun grootouders te laten verblijven. Om die reden heeft cliënte besloten haar twee kinderen naar het buitenland te sturen en laten studeren.

Cliënte gaat aldus niet akkoord met de beslissing d.d. 15 april 2020 en verzoeken u deze te vernietigen en opnieuw oordelend het verzoek tot ontvangst van Groeipakket gegrond te verklaren. (...)"

4. Standpunt van verwerende partij

- **brief d.d. 15.4.2020 van de verwerende partij aan de verzoekster (oorspronkelijke beslissing)**

De verwerende partij motiveerde haar oorspronkelijke beslissing per brief d.d. 15.4.2020 aan de verzoekster als volgt:

"(...) Wij ontvingen de schoolformulieren van uw kinderen en

Hieruit blijkt dat zij hogere studies volgen in Israël.

Omdat deze studies niet volgen op een eindexamen secundair onderwijs dat verworven werd in België kunnen zij geen aanspraak maken op kinderbijslag in het groeipakket (art. 47 BVR).

(...)"

- **brief d.d. 12.8.2020 van de verwerende partij aan de verzoekster (beslissing na herziening dossier)**

Nadat de verwerende partij het dossier opnieuw onderzocht op vraag van de verzoekster, deelde de uitbetalingsactor de volgende beslissing mee per brief d.d. 12.8.2020:

"Wij hebben vastgesteld dat je nog recht hebt op 3590,40 EUR, namelijk het groeipakket voor en

Aangezien zij vanaf 01/09/2019 in Israël hogere studies volgen voldoen zij wel aan de bepalingen van het artikel 47 BVR.

De aanpassing(en) van één of meerdere rechten leidde tot de volgende herberekening:

Het groeipakket bedraagt maandelijks 163,20 EUR per kind.

Over de periode van 09/2019 tot 07/2020 kunnen wij een bijpassing uitvoeren van 2 x 163,20 EUR x 11 maanden voor een totaal van 3590,40 EUR.

Voor de maand 07/2020 kan er voor de drie kinderen een schoolpremie toegekend worden van 61,20 EUR voor een totaal van 183,60 EUR.

Concreet betekent dit dat wij je een bedrag van 3.774,00 EUR, zullen betalen. Rond 20/08/2020 zal je dit bedrag ontvangen op rekeningnummer (...). “

- **e-mail d.d. 10.3.2021 van de verwerende partij aan het secretariaat van de Geschillencommissie:**

Per e-mail d.d. 10.3.2021 heeft de verwerende partij aan het secretariaat van de Geschillencommissie een toelichting bezorgd met verantwoording van de genomen beslissing, als volgt:

“..... betaalt het Groeipakket sinds 01 januari 2019 voor het kind (°.....1996). Het dossier is als dusdanig vanuit naar overgeheveld op 31 december 2018. Twee andere kinderen, (.....2000) en (.....2001) hadden geen recht op gezinsbijslag in de AKBW. Zij verbleven in Israël, een afwijking op artikel 52 werd niet toegekend (zie bijlage).

In de regeling van het Groeipakket wordt de gezinsbijslag voor de kinderen en betaald vanaf 01/09/2019. Vanaf deze datum volgen de betrokken kinderen hoger onderwijs in Israël, en voldoen ze aan de voorwaarden als bepaald in art 47 van het BVR Rechtgevend Kind (zie bijlage). beschikt vanaf die datum de gegevens over het onderwijs in Israël (zie bijlage). De bijpassing wordt uitgevoerd op 20 augustus 2020. Voor het schooljaar 2018 – 2019 staat op de schoolattesten ‘andere dan hoger onderwijs aangevinkt’ (bijlage schoolattest, ook het attest voor bevindt zich in deze bijlage). Er is dus geen recht op gezinsbijslag. Zowel in het dossier bij, als bij het dossier van (vóór 2019) zijn er geen stukken die wijzen op een ander type onderwijs.

De kinderen hebben geen eindexamen secundair onderwijs in België, art 47,§1,1° kan dus niet worden toegepast voor de periode dat de kinderen geen hoger onderwijs volgen in Israël. Vanaf het ogenblik dat ze wel degelijk hoger onderwijs volgen (01/09/2019) wordt art 47,§1,2° wel toegepast.

Ook MO 599, 2. biedt geen soelaas om de periode voor 09/2019 toe te kennen. Het moet wel degelijk over hoger onderwijs gaan zoals ook de raadsman van het gezin aanstipt. Hij verwijst hierbij naar bewijzen in bijlage die moeten aantonen dat de kinderen wel degelijk hoger onderwijs volgden, ik vind deze echter niet terug in uw bundel.

Aangezien de kinderen en geen recht hadden op gezinsbijslag binnen de AKBW op 31 december 2018, worden de overgangsmaatregelen zoals voorzien in art 210,§1 van het Groeipakketdecreet niet toegepast. De kinderen openen een recht op Groeipakket overeenkomstig artikel 8 van genoemd decreet, met de bedragen overeenkomstig artikel 13.

Op basis van de voorliggende stukken ziet geen mogelijkheid om zijn beslissing te herzien.”

- **mondelijke uiteenzetting van de raadsman van verwerende partij ter zitting:**

Meester geeft aan dat de Israëlische onderwijsinstelling mogelijks op het formulier het type gevolgd onderwijs foutief heeft aangevinkt. Hij zal dit laten verifiëren zodat in bevestigend geval een gecorrigeerd formulier wordt voorgelegd aan de uitbetalingsactor ter regularisatie.

5. Standpunt van de Klachten- en bemiddelingsdienst (Agentschap Uitbetaling Groeipakket)

Op 25 november 2020 gaf de Klachten- en bemiddelingsdienst (Agentschap Uitbetaling Groeipakket) het volgende antwoord op de vraag van verzoekster:

“(...) Naar aanleiding van je klacht via de heer aangaande het recht op de bedragen vanuit de Algemene Kinderbijslagwetgeving (AKBW) voor je kinderen (.....) en (.....) heb ik contact opgenomen met je uitbetaler

De algemene afwijkingen beschreven in de MO 599 van 16/07/2007 is niet van toepassing voor je kinderen binnen de AKBW die gold tot 31/12/2018. Volgens de MO 599 kan een algemene vrijstelling voor maximum 1 jaar worden verleend voor kinderen die niet-hoger onderwijs volgen buiten de Europese Economische Ruimte (EER) en dit na het behalen van een eindexamen secundair onderwijs in België. Aangezien niet in het bezit is van een bewijs dat beide kinderen voorheen een diploma secundair onderwijs in België hebben behaald, kan de MO 599 niet worden toegepast.

De MO 599 voorziet ook nog in een vrijstelling voor kinderen die hoger onderwijs volgen buiten de EER, maar aangezien de kinderen geen hoger onderwijs hebben gevolgd in de periode voor 31/12/2018 kan deze vrijstelling niet toegepast worden.

Vanaf 09/2019 volgen de kinderen hoger onderwijs in Israël waardoor ze vanaf dan onder de toepassing vallen van art 47 BVR Rechtgevend Kind en bijgevolg aanspraak kunnen maken op Groeipakket. Het dossier werd op 20/08/2020 hieraan aangepast en geregulariseerd.

Als de kinderen over de maand 12/2018 geen aanspraak maken op kinderbijslag binnen de AKBW, stromen ze bijgevolg in op 09/2019 met het eenvormig bedrag van het Groeipakket zonder rangbepaling.

..... deelt me ook mee dat naar aanleiding van een vraag om een ministeriële afwijking bij de FOD Sociale Zekerheid, reeds op 09/11/2017 een ongunstige beslissing werd genomen voor beide kinderen. Beide kinderen waren toen jonger dan 18 jaar en volgden studies niet-hoger onderwijs in Israël. (...)

6. Standpunt van minister Beke

Op 4 maart 2020 nam minister Wouter Beke, Vlaams minister van Welzijn, Volksgezondheid, Gezin en Armoedebestrijding het volgende standpunt in betreffende de beleidskeuze inzake de inkanteling in het Groeipakket wanneer een kind op 31.12.2018, d.i. aan de vooravond van de inwerkingtreding van het Groeipakketdecreet op 1.1.2019, geen recht op kinderbijslag had op grond van de Algemene Kinderbijslagwet. In casu betrof het een gezin dat tijdelijk naar het buitenland verhuisd was, maar qua beleidskeuze is het standpunt van minister Beke in het voorliggende dossier waar er eveneens geen AKBW-dossier was voor de kinderen op 31.12.2018 zeer relevant:

“(...) Bij de invoering van het Groeipakket zijn er keuzes gemaakt. Enerzijds is er expliciet de keuze gemaakt om de bestaande gezinnen zo maximaal mogelijk verworven rechten te garanderen en ervoor te zorgen dat geen enkel kind minder krijgt op het moment van de transitie op 1 januari 2019.

Anderzijds is er ook expliciet de keuze gemaakt om gezinnen van bij de start meer te ondersteunen en voor elk kind eenzelfde basisbedrag te voorzien. Dit betekent dat niet elk kind geboren voor 2019 evenveel krijgt als een kind geboren vanaf 2019. De toekomst van het systeem is waar de nood het grootst is, zal het meer zijn.

Uw kleinkinderen zijn allen geboren voor 1/1/2019, dus wij begrijpen dat u de oude basisbedragen verwachtte. Echter, op het moment van de verhuis werd het kinderbijslagdossier vermoedelijk afgesloten en was er bijgevolg geen dossier op 31/12/2018, het moment van de hervorming. De keuze om rechten van de bestaande gezinnen maximaal te garanderen kan enkel toegepast worden op de kinderbijslagdossiers die bestonden op dat moment. Er kon onmogelijk rekening gehouden worden met gezinnen die naar het buitenland zijn verhuisd. Het was evenmin mogelijk om alle in het verleden naar het buitenland verhuisde gezinnen op de hoogte te brengen gezien er geen reden is om contact te onderhouden na afsluiting van het dossier.

Gezinnen met kinderen die nieuw instromen (met andere woorden zij die geen dossier hadden in België op 31/12/2018) ontvangen daarom de nieuwe basis bedragen uit het Groeipakket.

De Geschillencommissie zal nagaan of er elementen zijn die aangeven dat het kinderbijslagdossier van uw kleinkinderen terecht of onterecht werd afgesloten op het moment van de verhuis. Indien het dossier onterecht werd afgesloten, bestaan de mogelijkheid dat uw kleinkinderen toch recht hebben op de oude basisbedragen in het Groeipakket. (...)"

7. Beoordeling ten gronde

7.1. Overgangsregeling Groeipakketdecreet

7.1.1. Toepasselijke regelgevende bepalingen

Aangezien alle betrokken kinderen geboren zijn vóór 1 januari 2019, zijn de specifieke overgangsmaatregelen bepaald in het Groeipakketdecreet² van toepassing voor het bepalen van het bedrag van de gezinsbijslag dat aan de kinderen kan worden toegekend.

- *Cf. Art. 209, §2 Groeipakketdecreet: 'De artikelen van de kinderbijslagreglementering die zijn opgenomen in boek 5, deel 2, zijn van toepassing op rechtgevende kinderen die geboren zijn vóór 1 januari 2019.'*

In voormeld Boek 5, deel 2, wordt bij deze overgangsbepalingen een onderscheid gemaakt tussen de basisbedragen (titel 1), de kinderbijslag voor wezen (titel 2), de zorgtoeslagen (titel 3), de sociale toeslagen (titel 4), de begunstigden (titel 5) en de keuze van de uitbetalingsactor (titel 6).

² Decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid, BS 31.7.2018 (hierna Groeipakketdecreet).

In het voorliggende dossier is de overgangsbepaling vervat in het artikel 210 van voormelde titel 1 (basisbedragen) van toepassing.

- Aldus bepaalt artikel 210, §§ 1 en 2 Groeipakketdecreet:

“§1. Een rechtgevend kind dat geboren is vóór 1 januari 2019 en voor wie het recht op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering is geopend op 31 december 2018, blijft recht geven op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering als aan de voorwaarden, vermeld in artikel 8, is voldaan.

Het bedrag van de kinderbijslag waarop het kind, vermeld in het eerste lid, recht geeft, wordt vastgesteld in paragraaf 2.

Onder de opening van het recht op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering op 31 december 2018 wordt verstaan het op dat tijdstip voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering. Het is niet relevant of de effectieve aanvraag tot toekenning van de kinderbijslag op 31 december 2018 al effectief is ingediend.

“§2. Een rechtgevend kind dat recht geeft op kinderbijslag overeenkomstig paragraaf 1, blijft recht geven op de kinderbijslag, zoals die bestond binnen de groepering rond de bijslagtrekkende op 31 december 2018, overeenkomstig artikel 42 van de Algemene kinderbijslagwet.

In afwijking van het eerste lid, als verschillende rechtgevende kinderen als vermeld in paragraaf 1, behoren tot de groepering rond de bijslagtrekkende, zoals die bestond op 31 december 2018, wordt het bedrag van de kinderbijslag waarop die kinderen recht geven, in aflopende wijze aangepast in functie van de leeftijd van de rechtgevende kinderen binnen die groepering. Het jongste kind krijgt daardoor de laagste kinderbijslag, het tweede jongste kind de tweede laagste kinderbijslag en het derde jongste en oudere kinderen de hoogste kinderbijslag. Die aanpassing wordt doorgevoerd vanaf 1 januari 2019.”

- Aangezien de kinderen volgens de verklaringen van de Israëliische onderwijsinstellingen tijdens het schooljaar 2018-2019 studeerden in Israël (d.w.z. buiten de Europese Unie verbleven), kan ook het artikel 211 Groeipakketdecreet, dat deel uitmaakt van Titel 1, relevant zijn, aldus:

“Een rechtgevend kind dat valt onder de toepassing van individuele en algemene afwijkingen van de kinderbijslag, die op 31 december 2018 zijn toegekend in overeenstemming met de kinderbijslagreglementering, blijft recht geven op kinderbijslag overeenkomstig artikel 210, in afwijking van artikel 8, telkens voor de duur en met naleving van de uitvoeringsregels die nader bepaald zijn door de Vlaamse Regering.

Als het kind aansluitend op het einde van de individuele of algemene afwijking recht geeft overeenkomstig artikel 8, behoudt het de bedragen die toegekend zijn overeenkomstig artikel 210.”

Voormelde bepaling is met name relevant aangezien op grond van het territorialiteitsbeginsel in de Algemene Kinderbijslagwet zoals van toepassing tot 31.12.2018, er geen kinderbijslag kan betaald worden voor kinderen die opgevoed worden of lessen volgen buiten België, behoudens toepassing van een algemene of individuele ministeriële afwijking (artikel 52 AKBW).

- Tenslotte bepaalt artikel 228 Groeipakketdecreet (inwerkingtredingsbepaling):

“Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2019.

Een rechtgevend kind dat geboren is na 31 december 2018, geeft recht op gezinsbijslagen als vermeld in boek 2, deel 1.

Een rechtgevend kind dat geboren is vóór 1 januari 2019 en voor wie op 31 december 2018 geen recht op kinderbijslag is geopend overeenkomstig de kinderbijslagreglementering, geeft recht op de gezinsbijslagen, vermeld in boek 2, deel 1.

In afwijking van het eerste lid treden de bepalingen over de selectieve participatietoelagen in boek 2, deel 2, in werking op 1 september 2019.

In afwijking van het eerste lid treedt artikel 10 in werking op 1 oktober 2018.” (eigen onderlijning)

Cf. Boek 2, deel 1 betreft de nieuwe bedragen van het Groeipakket.

7.1.2. Memorie van toelichting

De volgende passages uit de Memorie van toelichting betreffende het Groeipakketdecreet geven toelichting bij de voormelde decretale bepalingen.

- Overgangsbepalingen (p. 135):

“Artikel 210, §1 bepaalt dat kinderen die reeds voor de datum van inwerkingtreding van het decreet, met name op 31 december 2018 om 23u59, recht geven op kinderbijslag op grond van de kinderbijslagreglementering en die voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 (waardoor ze bijgevolg kwalificeren als rechtgevend kind), ook vanaf 1 januari 2019, recht blijven geven op kinderbijslag en dit, in beginsel, totdat deze kinderen niet langer voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 en uitstromen uit de gezinsbijslagen.

Om recht te blijven geven op kinderbijslag van de kinderbijslagreglementering zijn er dus drie cumulatieve voorwaarden:

- *(1) het kind is geboren vóór 1 januari 2019;*
- *(2) ten aanzien van dit kind is op 31 december 2018 een recht geopend op kinderbijslag, op grond van de (toenmalige) toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering; en*
- *(3) het gaat om een “rechtgevend kind”, dat voldoet aan de toepassingsvoorwaarden, bedoeld in artikel 8.*

(...) Het begrip “recht geopend hebben” op de kinderbijslagreglementering op 31 december 2018 wordt verduidelijkt in die zin dat het volstaat dat op datum van 31 december 2018 ten aanzien van het kind de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering zijn vervuld.

Voor de vraag of de bedragen van de kinderbijslag van de overgangsbepalingen, dan wel de bedragen van de gezinsbijslagen van het decreet toepassing vinden is het dus niet relevant of op 31 december 2018 de aanvraag tot toekenning op grond van de kinderbijslagreglementering effectief reeds is geformaliseerd. (...)

Onder de toepassing van artikel 210, §1 worden ook de kinderen inbegrepen die geboren zijn vóór 1 januari 2019 en voor wie, op grond van hun woonplaats in het Franse of Duitse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad, een recht op kinderbijslag is geopend op 31 december 2018 overeenkomstig de kinderbijslagreglementering, en die na de inwerkingtreding van het decreet (vanaf 1 januari 2019 of op een later tijdstip) verhuizen naar het Nederlandse taalgebied (en dus voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8). Ze vallen dus onder het overgangsregime, waarbij ze recht blijven geven op de kinderbijslag, waarop ze op grond van de (Belgische) kinderbijslagreglementering recht hadden.”

- *Betreffende artikel 211 Groeipakketdecreet (p. 142):*

“Artikel 211 heeft eerbiedigende werking voor de afwijkingen op de kinderbijslagreglementering zoals die golden op 31 december 2018. Het gaat bijvoorbeeld om algemene afwijkingen die zijn opgenomen in de Ministeriële omzendbrief 599 van 16 juli 2007 (Algemene afwijkingen in de samengeordende wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders en in de wet van 20 juli 1971). Deze afwijkingen volgen het mechanisme van artikel 210, met uitzondering van de verwijzing naar artikel 8.

Indien na het einde van deze afwijking het kind aansluitend recht geeft overeenkomstig artikel 8 behoudt het de bedragen overeenkomstig artikel 210.”

- *Betreffende artikel 228 Groeipakketdecreet (p. 156):*

“Dit artikel regelt de inwerkingtreding van dit decreet.

Het tweede lid van dit artikel bevestigt het principe dat rechtgevende kinderen die geboren worden na 31 december 2018 recht geven op de gezinsbijslagen, zoals bedoeld in Boek 2, Deel 1.

Het derde lid van dit artikel bepaalt het regime dat van toepassing is op rechtgevende kinderen die geboren zijn vóór 1 januari 2019, en voor wie op datum van 31 december 2018 geen recht is geopend op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering (bv. omdat voor deze kinderen op 31 december 2018 een recht op gezinsbijslag is geopend overeenkomstig de regelgeving van een ander land). Het preciseert dat deze rechtgevende kinderen niet vallen onder het overgangsregime en dus, bij opening van een recht op gezinsbijslagen na 31 december 2018, integraal recht zullen geven op de gezinsbijslagen, zoals bedoeld in Boek 2, Deel 1."

7.1.3. Administratieve richtlijnen voor de uitbetalingsactoren

Hierna volgen de relevante passages uit de Toelichtingsnota nr. 1 d.d. 19 december 2018 van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket betreffende de omkering van de rangen:

"Artikel 210, § 1 van het Groeipakketdecreet bepaalt dat kinderen die op 31 december 2018 om 23u59, recht geven op kinderbijslag op grond van de kinderbijslagreglementering (AKBW of gewaarborgde gezinsbijslag) en die voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 van het Groeipakketdecreet (waardoor ze zich bijgevolg kwalificeren als rechtgevend kind), vanaf 1 januari 2019, recht blijven geven op kinderbijslag aan de bedragen van de AKBW en dit, in beginsel, totdat deze kinderen niet langer voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 en uitstromen uit de gezinsbijslagen.

Om recht te blijven geven op de bedragen van de AKBW zijn er drie cumulatieve voorwaarden:

- 1. Het kind is geboren vóór 1 januari 2019.*
- 2. Ten aanzien van dit kind is op 31 december 2018 een recht geopend op kinderbijslag op grond van de (toenmalige) toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering.*
- 3. En het gaat om een "rechtgevend kind", dat voldoet aan de toepassingsvoorwaarden, bedoeld in artikel 8 van het Groeipakketdecreet.*

Met "recht geopend" op basis de kinderbijslagreglementering op 31 december 2018 wordt bedoeld dat op 31 december 2018 ten aanzien van het kind de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering zijn vervuld, m.a.w. een statuut hebben in de zin van het artikel 62 of 63 AKBW. De schorsing van de betaling omwille van bijvoorbeeld de uitoefening van een niet-toegelaten winstgevende activiteit of omdat in het buitenland een hoger bedrag verschuldigd is, doet daaraan geen afbreuk.

Onder de toepassing van artikel 210, § 1 worden ook de kinderen inbegrepen die geboren zijn vóór 1 januari 2019 en voor wie, op grond van hun woonplaats (domicilie of bij gebrek daaraan hun feitelijke verblijfplaats) in het Franse of Duitse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad, een recht op kinderbijslag is geopend op 31 december 2018 overeenkomstig de kinderbijslagreglementering, en die na de inwerkingtreding van het decreet (vanaf 1 januari 2019 of

op een later tijdstip) verhuizen naar het Nederlandse taalgebied (en dus voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8). Ze vallen dus onder het overgangsregime, waarbij ze recht blijven geven op de kinderbijslag, waarop ze op grond van de (Belgische) kinderbijslagreglementering recht hadden.”

7.2. Onderzoek naar het recht op kinderbijslag op 31 december 2018

Uit de voormelde regelgeving en de Memorie van toelichting is gebleken dat voor kinderen geboren vóór 1 januari 2019, de overgangsregeling van het Groeipakketdecreet enkel kan toegepast worden wanneer het kind op de decretaal bepaalde scharnierdatum van 31 december 2018, een recht opende op kinderbijslag, d.i. dat op 31 december 2018 de toekenningsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering vervuld waren.

De verwerende partij liet weten dat er op datum van 31 december 2018 geen recht op kinderbijslag was voor de kinderen van de verzoekster.

Hoewel de Geschillencommissie enkel bevoegd is voor de periode vanaf 1 januari 2019, is zij wel bevoegd voor de toepassing van de overgangsregeling die vastgelegd is in het Groeipakketdecreet, waarbij het in het voorliggende dossier van groot belang is om met absolute zekerheid te kunnen uitmaken of er al dan niet op 31 december 2018 een recht op kinderbijslag bestond. Dit bepaalt namelijk of de kinderen vanaf 1.1.2019 verder recht kunnen hebben op de oude bedragen van de Algemene Kinderbijslagwet dan wel ingekanteld worden in de nieuwe bedragen van het Groeipakket, en uiteraard steeds in de mate dat voldaan is aan de overige toekenningsvoorwaarden om recht te hebben op gezinstoelagen op grond van het Groeipakketdecreet.

Gelet op het territorialiteitsbeginsel in de AKBW waardoor principieel geen kinderbijslag verschuldigd is voor de kinderen en aangezien zij in Israël studeerden tijdens het schooljaar 2018-2019, dient te worden onderzocht of er voor hen toepassing kan gemaakt worden van een algemene of ministeriële afwijking. In de Algemene Kinderbijslagwet (AKBW) die van toepassing was tot 31 december 2018, konden dergelijke afwijkingen immers toegestaan worden door de bevoegde minister of de daartoe aangestelde ambtenaar van de FOD Sociale Zekerheid wanneer niet voldaan was aan bepaalde toepassingsvoorwaarden van de AKBW.

Aldus bepaalde artikel 52 AKBW:

“De kinderbijslag is niet verschuldigd ten behoeve van de kinderen die worden opgevoed of lessen volgen buiten het Koninkrijk.

De bevoegde minister of de ambtenaar van de Federale Overheidsdienst Sociale Zekerheid die hij aanduidt, kan evenwel in behartigenswaardige gevallen een vrijstelling verlenen van de in het vorige lid bepaalde voorwaarden. Als hij van die mogelijkheid gebruik maakt, bepaalt de minister of de aangewezen ambtenaar het bedrag van de kinderbijslag.

De bevoegde minister heeft dezelfde bevoegdheid inzake categorieën van behartigenswaardige gevallen. Hij dient dan wel vooraf het advies van het Beheerscomité van FAMIFED in te winnen.”

De mogelijke algemene afwijkingen overeenkomstig voormeld artikel 52, derde lid, AKBW zijn opgesomd in de ministeriële omzendbrief, MO nr. 599 d.d. 16.7.2007, als volgt:

“Ik heb de eer u mee te delen dat ik beslist heb dat de beperking bepaald in artikel 52, eerste lid, van de samengeordende wetten, volgens welke de kinderbijslag niet verschuldigd is voor kinderen die opgevoed worden of lessen volgen buiten het Koninkrijk, niet van toepassing is:

1. *Voor kinderen die in België reeds een einddiploma secundair onderwijs³ verworven hebben en die **niet-hoger onderwijs**⁴ volgen in een land buiten de Europese Economische Ruimte⁵. Deze algemene afwijking wordt beperkt tot **maximum één schooljaar**.*
2. *Voor kinderen die noch in België noch in het buitenland reeds een einddiploma hoger onderwijs⁶ verworven hebben en die **hoger onderwijs**⁷ volgen in een land buiten de Europese Economische Ruimte⁸.*
3. *Voor kinderen die in België of in het buitenland reeds een einddiploma hoger onderwijs⁹ verworven hebben en die **hoger onderwijs**¹⁰ volgen in een land buiten de Europese Economische Ruimte¹¹. Deze algemene afwijking wordt beperkt tot **maximum één schooljaar**. Deze algemene afwijkingen vermeld onder de punten **1, 2 en 3** zijn slechts geldig, op voorwaarde dat tijdens deze periode elk van de volgende voorwaarden cumulatief vervuld zijn:*
 - *de kinderen blijven **ingeschreven** in de bevolkingsregisters of in de vreemdelingenregisters gehouden in de gemeenten **in België** en hebben er hun hoofdverblijfplaats, in de zin van artikel 3, eerste lid, 5°, van de wet van 8 augustus 1983 tot regeling van een Rijksregister van de natuurlijke personen;*
 - *de kinderen hebben **geen ander recht op kinderbijslag** krachtens de samengeordende wetten, het koninklijk besluit van 8 april 1976 houdende regeling van de gezinsbijslag ten voordele van de zelfstandigen, het koninklijk besluit van 26 maart 1965 betreffende de kinderbijslag voor bepaalde categorieën van het door de Staat bezoldigd personeel alsmede voor de personeelsleden van het operationeel kader en van het administratief en logistiek kader van de korpsen van de lokale politie, de internationale overeenkomsten van de sociale zekerheid van kracht in België, buitenlandse wets- of reglementsbestemmingen of regelen van toepassing op het personeel van een volkenrechtelijke instelling;*
 - ***noch hun vader, moeder, stiefvader, stiefmoeder of persoon waarmee hun vader of moeder een feitelijk gezin** vormt in de zin van artikel 56bis, §2, van de samengeordende wetten, **oefent een winstgevende activiteit uit** in het raam van een arbeidsovereenkomst of van een zelfstandige activiteit of in opdracht van een openbare dienst in het land waar ze onderwijs volgen.*

³ Zoals bepaald bij het koninklijk besluit van 10 augustus 2005 tot vaststelling van de voorwaarden waaronder kinderbijslag wordt verleend ten behoeve van het kind dat onderwijs volgt of een vorming doorloopt.

⁴ Zie opmerking bij vorige voetnoot 3.

⁵ Deze algemene afwijking geldt niet voor landen waarmee België een bilaterale overeenkomst inzake sociale zekerheid heeft afgesloten met toekenning van een lager bedrag aan kinderbijslag dan voorzien is in de samengeordende wetten, behoudens indien deze bilaterale overeenkomst niet van toepassing is; het betreft de volgende landen: Turkije, Marokko, Tunesië, Algerije, Kroatië, de Federale Republiek Joegoslavië, Macedonië of Bosnië-Herzegovina.

⁶ Zie opmerking bij vorige voetnoot 3.

⁷ Zie opmerking bij vorige voetnoot 3.

⁸ Zie opmerking bij voetnoot 5.

⁹ Zie opmerking bij voetnoot 3.

¹⁰ Zie opmerking bij voetnoot 3.

¹¹ Zie opmerking bij voetnoot 5.

Deze algemene afwijkingen kunnen worden toegepast:

- *op vraag van de bijslagtrekkende of van de rechthebbende aangeduid via deze algemene afwijkingen;*
- *telkens wanneer de kinderbijslaginstelling op een andere manier een dergelijk geval vaststelt.”*

Naast de voormelde algemene afwijkingen die destijds nieuw waren, bevat de bijlage bij de ministeriële omzendbrief een overzicht van de op dat moment reeds bestaande algemene afwijkingen, o.m. in het kader van het territorialiteitsbeginsel van artikel 52 AKBW, als volgt:

- *“Voor kinderen die tijdelijk in het buitenland verblijven, dan wanneer ze normaal met hun ouders in België wonen: onder tijdelijk verblijf dient te worden verstaan: een verblijf dat, in één of verscheidene keren geen twee maand in de loop van hetzelfde kalenderjaar overschrijdt. Hetzelfde geldt wanneer het verblijf in het buitenland niet langer dan zes maand duurt en het door gezondheidsredenen gemotiveerd wordt; voor kinderen die normaal met hun ouders in België wonen en die alleen tijdens de schoolvakanties een tijd in het buitenland verblijven; voor kinderen, die normaal bij hun ouders in België wonen en een over de grens gelegen school bezoeken, voorzover ze elke dag bij hun ouders of bij de personen die hen vervangen, terugkeren; voor kinderen die een studiebeurs genieten voor het volgen van lessen in het buitenland (cf. Ministeriële omzendbrief nr. 190 d.d. 6.3.1963).*
- *Voor kinderen die in het buitenland geboren worden, terwijl de ouders normaal in België wonen, op voorwaarde dat het verblijf van de moeder en van het kind in het buitenland geen twee maanden te boven gaat (cf. Ministeriële omzendbrief nr. 300 d.d. 27.6.1974): er bestaat recht op kinderbijslag en op kraamgeld.*
- *Voor kinderen van werknemers die door hun werkgever naar het buitenland worden gedetacheerd (cf. Ministeriële omzendbrief nr. 312 d.d. 14.1.1975).*
- *Voor ontvoerde kinderen, onder bepaalde voorwaarden (cf. Ministeriële omzendbrief nr. 589 d.d. 28.6.2005).”*

Indien de voorwaarden voor één van deze algemene afwijkingen niet vervuld waren, bestond er steeds de mogelijkheid om een aanvraag tot individuele afwijking in te dienen bij de FOD Sociale Zekerheid op grond van voormeld artikel 52, tweede lid AKBW.

Uit de beschikbare gegevens kan afgeleid worden dat geen van de voormelde algemene afwijkingen voorhanden bleek te zijn aangezien er een aanvraag om individuele afwijking werd ingediend voor de kinderen en Bij brief d.d. 9.11.2017 van de FOD Sociale Zekerheid werd een ongunstige beslissing genomen betreffende de aanvraag om individuele afwijking, als volgt:

“(…) Ik heb de eer U mede te delen dat uw aanvraag om afwijking, bij toepassing van artikel 52, tweede lid van de Algemene Kinderbijslagwet, werd onderzocht voor (°.....2000) en (°.....2001) verblijvend in Israël.

Er werd in naam van de Minister een ongunstige beslissing genomen met betrekking tot de opheffing van de beperking bedoeld in artikel 52, eerste lid van voornoemde wet krachtens hetwelk de kinderbijslag niet verschuldigd is ten behoeve van de kinderen die worden opgevoed of lessen volgen buiten het Koninkrijk.

Motivatie:

Aangezien:

- *de aanvraag om afwijking geen enkel element bevat dat aantoont dat de situatie van het kind sociaal behartigenswaardig is in het raam van het onderzoek van de individuele afwijkingen inzake gezinsbijslag,*
- *de kinderen volgen geen hoger onderwijs in het buitenland of verblijven niet in het buitenland wegens medische redenen,*

kan U geen aanspraak maken op de kinderbijslag op grond van voormelde wettelijke bepalingen.

Indien de feitelijke omstandigheden die ten grondslag liggen van deze ongunstige beslissing zich wijzigen, kan een nieuwe aanvraag om afwijking worden ingediend.”

De Geschillencommissie stelt vast dat een aanvraag om individuele ministeriële afwijking werd ingediend omdat niet zal voldaan geweest zijn aan één van de voormelde algemene afwijkingen. Inderdaad stelt de Geschillencommissie op grond van de beschikbare gegevens inzake de studies van de kinderen in Israël (schooljaren 2016-2017 en 2018-2019) vast dat:

- bij de keuzemogelijkheid: hoger onderwijs volgen of ander onderwijs ('other') volgen, het vakje 'other' werd aangekruist;
- verder werd bij de keuzevakjes over reeds behaalde diploma's (waarbij het formulier vermeldt dat meer dan een situatie kan aangekruist worden) de optie 'Hij/zij heeft in België of in een ander land nog geen einddiploma hoger onderwijs behaald' aangekruist. De opties 'Hij/zij heeft in België al een einddiploma secundair onderwijs behaald' en de optie 'Hij/zij heeft in België of in een ander land al een einddiploma hoger onderwijs behaald' werden niet aangekruist.

Indien deze gegevens getoetst worden aan de voormelde algemene afwijkingen meent de Geschillencommissie dat inderdaad geen van die algemene afwijkingen kon toegepast worden.

De raadsman van verzoekster meent dat *“Evenwel kan dergelijke vrijstelling wèl gevonden worden in artikel 2.2 van de Ministeriële omzendbrief, MO nr. 599 van 16 juli 2007, waarin gestipuleerd wordt dat er een algemene vrijstelling wordt verleend voor kinderen die lessen volgen in het buitenland en die noch in België noch in het buitenland een einddiploma hoger onderwijs verworven hebben en die*

hoger onderwijs volgen in een land buiten de Europese Economische Ruimte. Israël is effectief een land buiten de EER.

Daarenboven dient te worden opgemerkt dat sowieso reeds meerderjarig was gedurende het schooljaar 2018-2019.” Echter is deze stellingname volgens de Geschillencommissie duidelijk in strijd met de verklaringen van de Israëlische onderwijsinstellingen die stellen dat ‘ander dan hoger onderwijs’ gevolgd wordt.

Inzake de individuele ministeriële afwijking merkt de Geschillencommissie op dat het hier gaat om een discretionaire beoordelingsbevoegdheid van de minister waartegen beroep openstaat bij de arbeidsrechtbank (marginale toetsing). Uit de stukken blijkt echter niet dat het gezin in beroep ging tegen de ongunstige beslissing inzake de aanvraag om individuele afwijking zodat bijgevolg volgens de Geschillencommissie de verwerende partij terecht vaststelde dat er op 31.12.2018 geen recht op kinderbijslag bestond binnen de Algemene Kinderbijslagwet. Overigens is uitsluitend de arbeidsrechtbank bevoegd voor betwistingen over kinderbijslag tot 31.12.2018 zodat de Geschillencommissie zich hierover ook niet verder kan uitspreken.

Bijgevolg meent de Geschillencommissie dat overeenkomstig de voormelde overgangsregeling er voor de kinderen geen aanspraak kan gemaakt worden op de bedragen van de AKBW wanneer zij vanaf 1.1.2019 wel zouden voldoen aan de toekenningsvoorwaarden van het Groeipakketdecreet om recht te hebben op gezinstoelagen. In de mate dat er derhalve onder het Groeipakketdecreet gezinstoelagen kunnen toegekend worden, is dit volgens de Geschillencommissie met toepassing van de nieuwe bedragen van het Groeipakket.

7.3. Recht op gezinstoelagen vanaf 1.1.2019

Vervolgens dient te worden onderzocht in welke mate en vanaf wanneer de kinderen en vanaf de inwerkingtreding van het Groeipakketdecreet op 1.1.2019 recht hebben op gezinstoelagen (tegen de nieuwe bedragen van het Groeipakket zoals supra geconcludeerd).

De verwerende partij meent dat er recht is op gezinsbijslag voor de kinderen en vanaf 1.9.2019 en argumenteert daarbij: *“Vanaf deze datum volgen de betrokken kinderen hoger onderwijs in Israël, en voldoen ze aan de voorwaarden als bepaald in art 47 van het BVR Rechtgevend Kind (zie bijlage). beschikt vanaf die datum de gegevens over het onderwijs in Israël (zie bijlage). (...) De kinderen hebben geen eindexamen secundair onderwijs in België, art 47, §1, 1° kan dus niet worden toegepast voor de periode dat de kinderen geen hoger onderwijs volgen in Israël. Vanaf het ogenblik dat ze wel degelijk hoger onderwijs volgen (01/09/2019) wordt art 47, §1, 2° wel toegepast.”*

De Geschillencommissie verwijst naar de verklaringen van de Israëlische onderwijsinstellingen voor de kinderen en voor het schooljaar 2019-2020 waarbij inderdaad vanaf dat schooljaar het vakje ‘higher education’ werd aangevinkt.

De raadsman van verzoekster meent dat de verwerende partij verkeerdelijk voorhoudt dat de kinderen pas vanaf 1.1.2019 studies in het buitenland volgen (cf. *“Vooreerst wordt er in de brief d.d. 12 augustus 2020 voorgehouden dat kinderen en pas vanaf 1 september 2019 studies in het buitenland volgen. Dit is niet correct. In bijlage de bewijzen dat dit ook al in het studiejaar 2018-2019 zo was.”*). De raadsman verwijst tevens naar artikel 47, §1, 2° BVR Rechtgevend Kind en naar artikel 47, §1, 4° BVR Rechtgevend Kind om te stellen dat er recht is op het

Groeipakket voor de kinderen (cf. *“Evenwel formuleert artikel 47, §1, 2° BVR een vrijstelling van formaliteiten voor de toekenningsvoorwaarden voor kinderen die hoger onderwijs volgen buiten België. Deze afwijking geldt voor de hele periode van het gevolgde onderwijs. De vakantieperiodes, vermeld in artikel 28 van dit besluit, maken deel uit van het academiejaar.*

Er wordt aldus geen enkele bijkomende voorwaarde tot het beschikken over een Belgisch diploma secundair onderwijs gesteld.

Daarenboven hebben de kinderen recht op het Groeipakket overeenkomstig artikel 47, §1, 4° BVR aangezien de kinderen om medisch redenen in het buitenland verblijven. Immers hebben de kinderen hun woonplaats met hun ouders én grootouders. In bijlage vindt u de medische attesten van de grootouders en, evenals het medisch attest van dokter Deze geeft duidelijk aan dat het niet verantwoord is om de kinderen bij hun grootouders te laten verblijven. Om die reden heeft cliënte besloten haar twee kinderen naar het buitenland te sturen en laten studeren.”).

7.3.1. Toepasselijke regelgeving

Aangezien uit de beschikbare stukken blijkt dat de kinderen en in de periode vanaf de inwerkingtreding van het Groeipakketdecreet, d.i. 1.1.2019, in Israël studeren, dient te worden onderzocht of één van de algemene vrijstellingen op de toekenningsvoorwaarde bepaald in artikel 8, §3 Groeipakketdecreet voldaan is, aldus:

“§3. De gezinsbijslagen zijn niet verschuldigd voor de kinderen die worden opgevoed of lessen volgen buiten België.

De Vlaamse Regering kan algemene vrijstellingen van het vorige lid verlenen.”

De Memorie van toelichting betreffende het Groeipakketdecreet geeft de volgende verduidelijking:

“Artikel 8, § 3, bepaalt dat gezinsbijslagen niet verschuldigd zijn ten behoeve van de kinderen die buiten België worden opgevoed of lessen volgen. Algemene afwijkingen van deze voorwaarde kunnen worden bepaald door de Vlaamse Regering aangezien niet alle situaties in dit ontwerp van decreet kunnen worden opgevangen, zoals bijvoorbeeld de algemene afwijkingen voor kinderen in het buitenland die thans zijn opgenomen in onder meer de Ministeriële omzendbrief 599 van 16 juli 2007 (Algemene afwijkingen in de samengeordende wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders en in de wet van 20 juli 1971).”

In afdeling 1 van het BVR Rechtgevend kind werden de volgende types algemene vrijstellingen van de toekenningsvoorwaarden inzake de gezinsbijslagen vermeld in artikel 8, §3, eerste lid Groeipakketdecreet opgenomen:

- Artikel 47 BVR: diverse algemene vrijstellingen
- Artikel 48 BVR: algemene vrijstelling voor gedetacheerde werknemers
- Artikel 49 BVR: algemene vrijstelling voor gedetacheerd overheidspersoneel.

Gelet op de beschikbare gegevens lijken de artikelen 48 en 49 geen relevantie te hebben, zodat hierna enkel de vrijstellingen vermeld in artikel 47 BVR worden opgesomd.

In het artikel 47 BVR Rechtgevend kind zijn diverse algemene vrijstellingen bepaald.

Aldus bepaalt artikel 47 BVR Rechtgevend kind:

“Voor de volgende kinderen gelden algemene vrijstellingen van de toekenningsvoorwaarden voor gezinsbijslagen, vermeld in artikel 8, §3, eerste lid, van het decreet van 27 april 2018:

1° kinderen die in België al een eindexamen secundair onderwijs hebben verworven en die niet-hoger onderwijs volgen buiten België. Deze afwijking wordt beperkt tot maximaal één schooljaar. De vakantieperiodes, vermeld in artikel 21, eerste lid, van dit besluit, maken deel uit van het schooljaar;

2° kinderen die hoger onderwijs volgen buiten België. Deze afwijking geldt voor de hele periode van het gevolgde onderwijs. De vakantieperiodes, vermeld in artikel 28 van dit besluit, maken deel uit van het academiejaar;

3° kinderen die tijdens de twaalf maanden, vermeld in artikel 40 van dit besluit, vrijwilligerswerk verrichten of een opleiding of stage volgen buiten België, op voorwaarde dat ze een attest, waarvan de minister het model bepaalt, kunnen voorleggen, respectievelijk van de betrokken vrijwilligersorganisatie, de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening of de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding;

4° kinderen die gedurende maximaal drie jaar buiten België verblijven wegens medische redenen van het kind of van de ouder, de persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad van de ouder en met wie de ouder feitelijk samenwoont of de echtgenoot of echtgenote van de ouder. De medische redenen worden gestaafd met een medisch getuigschrift. Het medisch attest, ondertekend en gedagtekend door een arts, vermeldt dat het voor het kind of voor de ouder, de persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad van de ouder en met wie de ouder feitelijk samenwoont of de echtgenoot of echtgenote van de ouder, onmogelijk is om terug te reizen naar België. Een buitenlands medisch attest wordt bevestigd door een arts die in België gevestigd is;

5° kinderen die tijdelijk buiten België verblijven, waarbij dit verblijf, in één of verscheidene keren, geen twee maand in de loop van hetzelfde kalenderjaar overschrijdt, terwijl ze hun woonplaats in het Nederlandse taalgebied hebben;

6° kinderen die hun woonplaats in het Nederlandse taalgebied hebben en die alleen tijdens de schoolvakantie, vermeld in artikel 21, eerste lid, en artikel 28 van dit besluit, buiten België verblijven;

7° kinderen die buiten België geboren worden, terwijl een van de ouders zijn woonplaats in het Nederlandse taalgebied heeft, op voorwaarde dat het verblijf van de moeder en van het kind buiten België niet langer dan twee maanden na de geboorte duurt;

8° kinderen die hun woonplaats in het Nederlandse taalgebied hebben en naar een school gaan die buiten België ligt, op voorwaarde dat ze elke dag terugkeren naar hun ouders of naar hun opvoeders, die hun ouders vervangen;

9° kinderen die een studietoelage ontvangen om lessen buiten België te volgen. Een binnenlandse of buitenlandse instelling kan die studietoelage toekennen. Het Departement Onderwijs en Vorming, vermeld in artikel 22, §1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie, deelt de toekenning van die studietoelage door een instelling binnen het Nederlandse taalgebied mee. Als een instelling van een andere deelentiteit of een buitenlandse instelling die studietoelage toekent, wordt dat bewezen met een officieel attest;

10° kinderen die hun woonplaats in het Nederlandse taalgebied hebben en het voorwerp uitmaken van een ontvoering conform de voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 3 van dit besluit, en buiten België verblijven;

11° kinderen die buiten België geadopteerd worden en binnen twee maanden na de adoptie hun woonplaats hebben in het Nederlandse taalgebied.

§2. De algemene vrijstellingen, vermeld in paragraaf 1, zijn alleen geldig als de volgende voorwaarden cumulatief vervuld zijn:

1° de kinderen hebben geen recht op gezinsbijslagen krachtens de regelgeving van een andere deelentiteit, krachtens buitenlandse wets- of reglementsbepalingen of krachtens regels die van toepassing zijn op het personeel van een volkenrechtelijke instelling. De minister kan bepalen wat onder recht op gezinsbijslagen krachtens buitenlandse wets- of reglementsbepalingen of krachtens regels die van toepassing zijn op het personeel van een volkenrechtelijke instelling wordt verstaan;

2° noch een van de ouders, noch de persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad van een van de ouders en met wie de ouder feitelijk of wettelijk samenwoont, noch de echtgenoot of echtgenote van een van de ouders, oefent een winstgevende activiteit uit in het raam van een arbeidsovereenkomst of van een zelfstandige activiteit of in opdracht van een openbare dienst in het land waar de kinderen verblijven.”

7.3.2. Toepassing in het voorliggende dossier

De Geschillencommissie meent dat van de in de paragraaf 1 opgesomde algemene vrijstellingen enkel het 2° en het 4° lid mogelijks een grondslag kunnen bieden voor een algemene vrijstelling in het voorliggende dossier.

Wat betreft de toepassing van het vierde lid (medische redenen) waarnaar door de raadsman van verzoekster wordt verwezen (cf. *“Daarenboven hebben de kinderen recht op het Groeipakket overeenkomstig artikel 47, §1, 4° BVR aangezien de kinderen om medisch redenen in het buitenland verblijven. Immers hebben de kinderen hun woonplaats met hun ouders én grootouders. In bijlage vindt u de medische attesten van de grootouders en, evenals het medisch attest van dokter Deze geeft duidelijk aan dat het niet verantwoord is om de kinderen bij hun grootouders te laten verblijven. Om die reden heeft cliënte besloten haar twee kinderen naar het buitenland te sturen en laten studeren.”*) dient echter te worden opgemerkt dat artikel 47, §1, 4° BVR Rechtgevend Kind de medische redenen beperkt tot het kind en de ouders (of echtgenoot/partner). De Geschillencommissie meent dan ook dat de medische redenen in hoofde van de grootouders waarnaar de raadsman van verzoekster verwijst, geen grondslag kunnen bieden voor het toepassen van de algemene vrijstelling bepaald in artikel 47, §1, 4° BVR.

Wat betreft de toepassing van het tweede lid (kinderen die hoger onderwijs volgen buiten België) meent de Geschillencommissie dat de verwerende partij terecht rekening heeft gehouden met de verklaring van de onderwijsinstelling dat de kinderen en vanaf 1/9/2019 hoger onderwijs volgden in Israël, waardoor er bij toepassing van de vrijstelling bepaald in artikel 47, §1, tweede lid BVR Rechtgevend kind, recht is op gezinstoelagen – zoals supra aangegeven, tegen de nieuwe bedragen van het Groeipakket.

De Geschillencommissie meent dat de argumentatie van de raadsman van verzoekster in die zin leidt tot enige verwarring. De raadsman stelt dat uit de brief van de verwerende partij blijkt dat de kinderen pas vanaf 1.9.2019 studies in het buitenland zouden volgen terwijl zij al eerder in het buitenland studeerden. De brief van de verwerende partij vermeldt echter *“Aangezien zij vanaf 1/9/2019 in Israël hogere studies volgen voldoen zij wel aan de bepalingen van het artikel 47 BVR”*. De verwerende partij heeft daarmee volgens de Geschillencommissie dus willen aangeven (en bevestigde dit ook zo in het standpunt overgemaakt aan het secretariaat van de Geschillencommissie) dat het volgen van de hogere studies sinds 1/9/2019 maakt dat er vanaf 1/9/2019 Groeipakket kan worden toegekend. Voordien was dit echter niet het geval aangezien er voor de vorige schooljaren telkens door de Israëlische onderwijsinstelling werd verklaard dat het ging om andere dan hogere studies (cf. supra).

Besluit:

Om al de voorgaande redenen, beslist de Geschillencommissie om dit geschil ontvankelijk maar **ongegronnd** te beschouwen aangezien na onderzoek is gebleken dat er slechts vanaf 1/9/2019 recht is op het Groeipakket en dit tegen de nieuwe bedragen van het Groeipakketdecreet aangezien de overgangsregeling niet kon toegepast worden omdat er op de scharnierdatum van 31 december 2018 geen recht op kinderbijslag op basis van de Algemene Kinderbijslagwet kan vastgesteld worden (cf. artikelen 209, § 2, 210, §§ 1 en 2 en 228 Groeipakketdecreet).

Echter, de Geschillencommissie is evenwel van oordeel dat de Overeenkomst betreffende de sociale zekerheid tussen het Koninkrijk België en de Staat Israël (BS 12.10.2017, in werking getreden op 1 juni 2017) van toepassing is op het voorliggende geval en wordt hierbij gesterkt door een mededeling d.d. 17.10.2019 vanuit de FOD Sociale Zekerheid (Internationale relaties) waaruit blijkt dat het

bilateraal akkoord in die zin werd onderhandeld dat “(...) woonplaats is de plaats waar men normaal verblijft. Als iemand wordt opgevoed en studeert in het andere land speelt zijn sociaal leven zich daar af en is dat dus de normale verblijfplaats (...)”. Daarmee rekening houdende en bij gebreke aan tegenstrijdige bepalingen lijkt de bilaterale overeenkomst tussen België en Israël derhalve van toepassing te zijn.

8. Beslissing

Gelet op het Decreet van 27 juli 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (BS 31 juli 2018), artikelen 104-114;

Gelet op het Besluit van 29 juni 2018 van de Vlaamse Regering betreffende de oprichting van een commissie van beroep tegen de beslissing van de uitbetalingsactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan;

Na beraadslaging en om al de voormelde elementen, oordeelt de Geschillencommissie dat de vordering van de verzoekster **ontvankelijk, doch ongegrond** is en bevestigt de bestreden beslissing van verwerende partij d.d. 12 augustus 2020.

Aldus uitgesproken te Brussel op **30 april 2021**.

De commissie was samengesteld uit:

- De heer Herman Verlinden, voorzitter;
- De heer Ignace Lambert (Opgroeien Regie) en mevrouw Peter Keustermans (MyFamily), leden.

Opgemaakt in drie originele exemplaren, waaronder één exemplaar voor elke partij.

Er kan beroep tegen deze beslissing worden ingesteld bij de griffie van de Arbeidsrechtbank te

De partijen beschikken hiervoor over een termijn van 3 maanden te rekenen vanaf de derde dag na de datum van dit aangetekend schrijven (art. 115, § 1, 1e lid van het Decreet van 27 april 2018¹² en art. 22, 3e lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 29 juni 2018¹³).

¹² Tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid.

¹³ Betreffende de oprichting van een commissie van beroep tegen de beslissing van de uitbetalingsactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan.

De voorzitter

De secretaris

H. Verlinden

M. Serlippens