

AGENTSCHAP UITBETALING GROEIPAKKET

Beslissing GC nr. 2021/046 van 19 november 2021

INLEIDENDE SAMENVATTING

Nieuwe geboorte in eenoudergezin – Controle door gezinsinspecteur – Betwisting feitelijke gezinsvorming – Vermeend verblijf van de moeder en de kinderen in Nederland

De Geschillencommissie beoordeelde het geheel aan beschikbare elementen om te oordelen over de al dan niet feitelijke gezinsvorming in het kader van een nieuwe geboorte in een eenoudergezin en vermeend verblijf van de moeder en de kinderen in Nederland.

Opgroeien

Geschillencommissie Groeipakket

Hallepoortlaan 27

1060 BRUSSEL

opgroeien.be

groeipakket.be/geschillencommissie

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE GROEIPAKKET

BESLISSING

NR. 2021/046

19 november 2021

REPERTORIUMNR. GC/21/A0164

INZAKE : Mevrouw, wonende te

- Verzoekster –

Hebbende als raadsman: Mr., met kantoor te

TEGEN :

....., met maatschappelijke zetel te

- Eerste verwerende partij –

en, met maatschappelijke zetel te

- Tweede verwerende partij –

1. Over het procedureverloop:

Gelet op het verzoek dat door de raadsman van verzoekster werd ingediend per e-mail d.d. 8 juli 2021 bij de Geschillencommissie¹, gericht tegen de beslissing van de eerste verwerende partij d.d. 29 juni 2021 en tegen de beslissing van de tweede verwerende partij d.d. 21 juni 2021;

Gelet op de beslissing van de Geschillencommissie d.d. 30 juli 2021 waarbij aan verzoekster en haar raadsman de ontvankelijkheid van het verzoek werd meegedeeld;

Gelet op het feit dat de partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen op deze zitting van 19 november 2021 kunnen komen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen;

Gelet op het feit dat verzoekster, noch haar raadsman de zitting van 19 november 2021 bijwoont;

Gelet op het feit dat verwerende partijen niet op de zitting van 19 november 2021 zijn verschenen of zich hebben laten vertegenwoordigen;

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak:

Verzoekster heeft twee kinderen, nl.:

- (°.....2018);
- (°.....2021);

Zij ontving Groeipakket voor het kind van de eerste verwerende partij voor de periode van 1 januari 2019 tot en met 31 januari 2021. Vanaf 1 februari werden de uitbetalingen van het Groeipakket voor overgenomen en voor opgestart vanaf 1 maart 2021 door tweede verwerende partij.

Verzoekster was vanaf 15 juni 2015 tot 24 september 2021 als alleenstaande ingeschreven op het adres te (met de kinderen vanaf hun geboorte). Vanaf 24 september 2021 is verzoekster ingeschreven op het adres te (Nederland).

Op 21 juni 2021 werd eerste verwerende partij door tweede verwerende partij in kennis gesteld van het resultaat van een controle aanvraag naar aanleiding van een nieuwe geboorte in een éénoudergezin. Daaruit zou blijken dat verzoekster vanaf 11 maart 2020 niet meer in België

¹ Bij de bepalingen van artikel 104, 1^e lid van het Decreet van 27 april 2018 (tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid) werd er bij Kind en Gezin (Opgroeien Regie) een geschillencommissie ingericht. In toepassing van het 2^e lid van voormeld artikel kan er tegen de beslissing van de uitbetalingsactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan na afloop van de termijn waarin hij op basis van dit decreet een beslissing moet nemen (met uitzondering van de in het 3^e lid bepaalde uitzonderingen), alleen beroep worden ingesteld bij deze geschillencommissie.

verbleef, maar in Nederland zou verblijven bij de heer, de vader van haar kinderen. Betrokkenen zijn niet gehuwd.

Tweede verwerende partij zou het recht op aanvullende Belgische kinderbijslag hebben willen onderzoeken, maar verzoekster heeft de formulieren E401 en P12 die haar door tweede verwerende partij werden bezorgd, niet ingevuld terugbezorgd.

Om die reden heeft eerste verwerende partij op 29 juni 2021 een beslissing tot terugvordering aan verzoekster gestuurd waarbij de volledige gezinsbijslag over de periode van 1 april 2020 tot 31 januari 2021 ten bedrage van 1.548,15 EUR wordt teruggevorderd. In dat schrijven werd ook vermeld dat eerste verwerende partij het recht op gezinsbijslag in samenloop met de Nederlandse gezinsbijslag zou kunnen onderzoeken en eventueel het debet kon herzien indien verzoekster de formulieren E401 en P12 ingevuld zou bezorgen.

Tweede verwerende partij heeft met een schrijven d.d. 21 juni 2020 aan verzoekster laten weten een bedrag van 953,27 EUR aan gezinsbijslag terug te vorderen voor de periode van 1 februari 2021 tot en met 31 mei 2021.

Verzoekster betwist de samenwoning met de heer in hogergenoemde periodes. Om die reden tekent zij beroep aan tegen de beslissingen tot terugvordering door eerste en tweede verwerende partij bij de Geschillencommissie.

3. Standpunt van verzoekster:

In het verzoek d.d. 8 juli 2021, luidt de motivering van de raadsman van verzoekster als volgt:

“Ik richt u huidig schrijven als raadsman van mevrouw, wonende te, en verwijs naar bovenvermelde refertes.

In die gemandateerde hoedanigheid werd ik door cliënte in kennis gesteld van het aangetekend schrijven d.d. 29 juni 2021 van, met melding van terugvordering van uitbetaalde bedragen in kader van het Groeipakket (het Belgische kinderbijslag).

Verder mocht cliënte ook op het adres van haar partner, in (Nederland), een aangetekend schrijven d.d. 21 juni 2021 ontvangen van, met terugvordering van de gezinsbijslag voor de periode 01/03/2021 tot 31/05/2021.

Beide brieven zijn tot grote verbazing van cliënte.

Voormelde schrijvens worden uiteraard integraal betwist.

De hierin vermelde beweringen worden niet gestaafd en de geformuleerde vorderingen zijn ongegrond.

Wat betreft de brief van, zijn de persoonlijke aansprekingen (“beste”), de niet-zakelijke schrijfwijze (“je hebt ons nooit ...”) en de zonder staving geformuleerde zwaarwichtige beschuldigingen (“frauduleuze handelingen”) bovendien niet conform de professionele normen en gebruiken die van een dienst als verwacht mogen worden. Mijn cliënte is hier ook terecht van geschrokken.

Wat betreft de brief van, is deze niet naar het adres van cliënte verzonden en wordt met aandrang gevraagd dat de correspondentie steeds tot het adres van cliënte wordt gericht:, België

Zoals voormeld, wordt in ieder geval de inhoud van beide brieven integraal geprotesteerd. Mijn cliënte is niet sedert maart 2020 samenwonende met haar partner de heer in zijn woning in Nederland, net zomin als hun kinderen.

Meer in het bijzonder ter staving van voormelde:

- Bijlage 1: attest hoofdverblijfplaats d.d. 07/07/2021 FOD Binnenlandse Zaken: cliënte ingeschreven als Belgische inwoner van de stad ;

- Bijlage 2: attest van gezinssamenstelling d.d. 07/07/2021 FOD Binnenlandse Zaken: het gezin van cliënte eveneens ingeschreven als Belgische inwoners van de stad ;

- Bijlage 3: recente loonafrekeningen: cliënte ingeschreven en werkzaam als bediende (.....) in België ;

- Bijlage 4: Provinciebelasting Gezinnen d.d. 25 juni 2021: cliënte als Belgische belastingplichtige wonende in de provincie ;

- Bijlage 5: Loopbaanonderbreking RVA d.d. 25 mei 2021 gelet op het moederschap ;

Uit de gevoegde stukken dien ik vast te stellen dat cliënte in België als inwoner is ingeschreven en wonende is, in België werkt, in België met haar gezin ingeschreven is en de kinderen naar Belgische scholen gaan, en cliënte in België belastingen mag betalen, ... Feit dat haar partner circa 12 km van (Nederland), woont, doet hier geen afbreuk aan.

Slechts uitzonderlijk, gelet op COVID-19 en de hierbij horende overheidsmaatregelen, heeft mijn cliënte omwille van een sluiting van de landsgrenzen tijdelijk en beperkt in Nederland bij haar partner verbleven. Dit uit noodzaak en in belang van haar gezin, gezien door de nakende sluiting van de landsgrenzen destijds enig contact tussen vader (Nederlandse nationaliteit) en kinderen anders niet mogelijk was. Cliënte kon namelijk omwille van haar werk wel nog via toelating de landsgrens oversteken. Desalniettemin betekent dit niet dat cliënte formeel noch informeel plots op duurzame wijze samenwoonde met haar partner.

Huidig schrijven geldt dan ook als **hoger beroep** ten aanzien van uw beslissing tot terugvordering van het Groeipakket over de periode van 01/04/2020 tot en met 31/01/2021 (referte:), de beslissing tot terugvordering van het Groeipakket voor de periode 01/02/2021 tot en met 31/05/2021 (referte:), eventuele andere relevante periodes, alsook van enige verdere opschorting ervan.

Ik verzoek u bijgevolg om bij huidig schrijven akte van cliënte haar beroep te nemen tegen voormelde beslissingen (.....), alsook stel ik u kennis van de bijhorende stukken ter staving van haar beroep. Ik verzoek u bovendien om terug te komen op uw beslissing en bevestiging te geven van het feit dat cliënte recht heeft op de relevante toeslag, voorwerp van de correspondentie tussen partijen.

Mag ik u verder vragen bevestiging van ontvangst van huidig schrijven te geven alsook mijzelf en cliënte in te lichten over het verdere verloop en het tijdschema van dit hoger beroep? Dank bij voorbaat.

In afwachting van uw beslissing wordt verzocht alsnog geen verdere kosten te maken. Cliënte maakt bovendien voorbehoud voor de kosten die zij heeft en nog zal oplopen voortkomende uit uw handelen.”

Per e-mail d.d. 12 juli 2021 bezorgde de raadsman van verzoekster op verzoek van het secretariaat van de Geschillencommissie nog de betwiste beslissing van eerste verwerende partij d.d. 29 juni 2021 en van tweede verwerende partij d.d. 21 juni 2021.

Per e-mail d.d. 14 juli 2021 bezorgde de raadsman van verzoekster nog de berekeningen die als bijlage werden gevoegd bij de beslissing van tweede verwerende partij.

4. Standpunt van eerste verwerende partij:

Het standpunt van eerste verwerende partij werd meegedeeld aan het secretariaat van de Geschillencommissie per e-mail d.d. 11 augustus 2021.

Het standpunt luidt als volgt:

“De feiten

Wij betalen het Groeipakket vanaf 01 januari 2019 tot 31 januari 2021 aan mevrouw voor haar kind (.....). Zij zijn gedomicilieerd in Vanaf 01 februari 2021 werden de betalingen overgenomen door, aangezien mevrouw wil dat haar dossier behandeld wordt door

Zij ontvangt van 01 januari 2019 tot 31 augustus 2020 : 93,93 € en over september 2020 : 95,81€, dus enkel het basisbedrag.

Vanaf 01 oktober 2020 tot 31 januari 2021 wordt er : 144,58€ (95.81 + 48,77), Tijdens deze periode wordt er ook nog een supplement sociale toeslag toegekend

Op 21 juni 2021 ontvingen wij een email van waarin zij ons het resultaat meedelen van hun controle aanvraag naar aanleiding van een nieuwe geboorte in een eenoudergezin.

Uit dit verslag bleek dat betrokkene sedert 11 maart 2020 niet meer in België verbleef, maar in Nederland bij de vader van haar kinderen. onderzocht het recht op aanvullende Belgische kinderbijslag en stuurde een formulier E401 en P12 naar betrokkene. Zij liet echter na deze formulieren in te vullen, waardoor het recht op aanvullende gezinsbijslag niet onderzocht kon worden.

Aangezien wij het only once principe gehanteerd hebben, werden er geen nieuwe formulieren gestuurd naar betrokkene, maar werd de gezinsbijslag volledig gevorderd over de periode van 01 april 2020 tot 31 januari 2021 ten bedrage van 1548,15€ . In dit schrijven werd ook vermeld dat indien wij het formulier E401, P12 ingevuld ontvingen, wij de samenloop met de Nederlandse gezinsbijslag kunnen onderzoeken en zo het debet konden herzien. Dit werd aan betrokkene meegedeeld met ons schrijven dd 29 juni 2021.

Tegen deze beslissing gaat betrokkene in beroep.

De ontvankelijkheid

Het verzoekschrift is ontvankelijk. De betwiste periode valt onder de wetgeving van het Groeipakketdecreet. Hiervoor is de Geschillencommissie bevoegd.

De gegrondheid

Wij beschouwen het verzoekschrift als ongegrond.

1 Voorafgaandelijk

De discussie gaat ten gronde over de vraag of eiseres al dan niet woonachtig is in of in
Indien zij woonachtig is in dan moet ook het recht op sociale toeslag opnieuw onderzocht worden alsook de samenloop met de Nederland.

2 Feitelijke toestand

Eiseres stelt als alleenstaande woonachtig te zijn als te

Uit het rijksregister blijkt inderdaad dat zij officieel in woont.

..... ontving echter voldoende documentatie waaruit blijkt dat mevrouw in
woont, zonder dat zij er officieel is gedomicilieerd

De gezinsinspecteur gaat langs op het adres Hij stelt het volgende vast:

"21/04/2021: CTP OA – niet uitgevoerd – niet thuis

..... op de bel.

Geen naam op de brievenbus.

Een jonge vrouw opent de deur.

Zij is een vriendin van

Zij verblijft tijdelijk op het adres aangezien zij haar woning aan het verbouwen is (zij huurt niet van

..... is momenteel niet thuis.

Zij is bij de vader van de kinderen in NL.

..... gaat op en af NL maar verblijft hoofdzakelijk in NL bij de vader van de kinderen.

Dit is zo sinds de geboorte van hun eerste kind.

>>> D36 + D37 achtergelaten met voorstel tot afspraak op WOE 05/05

Digitaal ondertekend door Gezinsinspecteur”

Hierna neemt de gezinsinspecteur per mail contact op met mevrouw

Mevrouw verklaart hierin dat zij hoofdzakelijk in Nederland verblijft en dit om het belastingvoordeel.

“In principe ben ik wonende te, samen met de 2 kinderen

Toen het covidvirus zijn intrede deed, hebben we de beslissing genomen om (tijdelijk) bij de vader in in te trekken. Owv sluiting van de grenzen en alle gevolgen van dien.

Sinds kort zijn we in de weekenden weer eens in

De vader heeft een huis in Nederland (.....) en ik ben in het bezit van een huis in België (.....)

De reden waarom we niet op eenzelfde officieel adres wonen is belastingtechnisch niet voordelig.

We zijn er wel over aan het denken om definitief in Nederland te wonen maar ook weer owv de corona maatregelen en het moeilijk terecht kunnen bij meerdere instanties staat dit nog niet op de planning en blijft de situatie voorlopig hoe het nu is.

Op dit moment verblijven we inderdaad hoofdzakelijk nog in Nederland.”

Vermits eiseres geen nieuwe gegevens heeft aangebracht waaruit blijkt dat zij woonachtig is in, beroept zich op het bovenstaande om er uit af te leiden dat betrokkene hoofdzakelijk in Nederland woont.

Voor wat het fraude aspect betreft verwijzen wij u naar de e-mail van de cel fraude van de Inspectie- en Begeleidingsdienst.

Mevrouw is nog steeds tewerkgesteld in België . De vader van de kinderen is woonachtig en tewerkgesteld in Nederland. Het woonland van de kinderen is primerend om het land te bepalen dat

bij voorrang de gezinsbijslag dient toe te kennen. (toepassing van de Europese verordening nummer 883/2004 en 987/2009)

Aangezien de kinderen hoofdzakelijk in Nederland verblijven, dient Nederland de gezinsbijslag bij voorrang toe te kennen en België dient de gezinsbijslag aanvullend toe te kennen.

Hiertoe hebben wij het formulier E401, P12 en een attest van de sociaal verzekeringsbank in Nederland nodig. Betrokkene weigert echter ons deze formulieren te bezorgen. Hierdoor kennen we de bedragen niet die Nederland kan toekennen.

Wij hebben dus terecht de gezinsbijslag gevorderd over de periode van 01 april 2020 tot 31 januari 2021 gevorderd.

3 Het recht op de sociale toeslag en de coronatoeslag zoals bepaald in het Groeipakketdecreet en het Decreet van 27.11.2020 op basis van de feitelijke gezinstoestand.

In artikel 1, 2° van het Besluit Vlaamse Regering inzake Sociale toeslagen en in artikel 3, §2 van het Besluit Vlaamse Regering inzake Participatietoeslagen, wordt 'Feitelijk gezin' als volgt omschreven:

“een leefeenheid waarin twee personen die geen bloed- of aanverwanten tot en met de derde graad zijn, samenwonen en samen een huishouden regelen het zij financieel het zij op een andere ondersteunende manier”.

'Feitelijke verblijfplaats' wordt in artikel 3, §1, 47° van het Groeipakketdecreet omschreven als “de feitelijke plaats waar de persoon gewoonlijk verblijft”.

In het Groeipakketdecreet is dit een bijslagtrekkendenkerndossier waarbij - voor wat betreft het recht op sociale toeslagen - artikel 18 en artikel 222 van het Groeipakketdecreet van toepassing zijn, alsook het Besluit Vlaamse Regering inzake de Sociale Toeslagen.

Voor de inhoud ervan, verwijzen wij naar het Groeipakketdecreet en het Besluit Vlaamse Regering.

Het recht op een maandelijkse sociale toeslag bovenop de gewone gezinsbijslag, hangt vanaf 01.01.2019 af van de inkomsten van het gezin en niet langer van de socio-professionele situatie van betrokkenen.

Artikel 2, §1 van het BVR Sociale toeslagen zegt voor recht dat er voor de berekening van dit gezinsinkomen rekening moet worden gehouden met het inkomen van één begunstigde als deze alleen woont met de kinderen of met het inkomen van de begunstigde en de persoon met wie hij/zij een feitelijk gezin vormt. Men noemt dit de inkomstenkern.

Artikel 3 van het decreet van 27.11.2020 bepaalt dat wie in de maand november 2020 recht opende op het bedrag van de toeslag, vermeld in artikel 18 of artikel 222 van het Groeipakketdecreet, ook recht opende op een eenmalige coronatoeslag ten bedrage van 35 EUR.

Bij de initiële berekening van de sociale toeslag en de Covid toeslag is alleen rekening gehouden met het inkomen van mevrouw Wij zijn nog niet in het bezit gesteld van de loonfiches van de heer om het recht op sociale toeslag definitief te beoordelen.

Indien de geschillencommissie zou oordelen dat eiseres hoofdzakelijk in Nederland woont, dan hebben we zijn loonfiches nodig om het recht op sociale toeslag te kunnen beoordelen.

Conclusie

..... acht het feit dat Mevrouw in Nederland woont en dus ook een feitelijk gezin vormt met de heer, voldoende bewezen op basis van de ontvangen documentatie.

Betrokkene slaagt er daarenboven niet in om andere bewijsstukken voor te leggen waaruit blijkt dat zij in woonachtig is..

..... vraagt daarom aan de leden van de Geschillencommissie om de reeds opgemaakte terugvordering van de gezinsbijslag , sociale toeslag, de eenmalige coronatoeslag over de periode van 01.04.2020 tot en met 31 januari 2021 te bevestigen.

Het recht op aanvullende Belgische gezinsbijslag dient dan nog onderzocht te worden als betrokkene de nodige documenten ingevuld en ondertekend bezorgd zoals een P12, E401,..."

De uitbetalingsactor brengt volgende stukken bij:

- Verslag van de Sociale inspectie- en begeleidingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket;
- E-mailverkeer tussen de gezinsinspecteur en verzoekster.

Per e-mails d.d. 17 november 2021 gaf eerste verwerende partij op verzoek van het secretariaat van de Geschillencommissie nog volgende informatie:

"Bij nazicht van het dossier stellen wij vast dat de kinderopvangtoeslag ten onrechte werd gevorderd.

Er werd verkeerdelijk geoordeeld dat wij voor de betaling van de kinderopvangtoeslag voor kinderen die in het buitenland verbleven een E401 nodig was om te bepalen aan wie de kinderbijslag dient betaald te worden. Maar dit mag ook aangetoond worden door elk ander bewijs.

Aangezien we nog een gezinssamenstelling in België hebben, kan er aangetoond worden dat de moeder het kind opvoedt.

Wij hebben een Fluxen ontvangen waaruit blijkt dat het kind vanaf augustus 2020 naar de kinderopvang geweest.

Wij kunnen volgende bedragen toekennen :

08/2020 : 21,00€

09/2020: 26,32€

10/2020: 26,32€

11/2020 : 16,45€

12/2020: 16,45€

Dit vordering van de kinderopvangtoeslag wordt geannuleerd.

Betrokkene is ons nog een bedrag van 1441,61€ verschuldigd.”

In een navolgende mail stelde eerste verwerende partij:

“Ook nog recht op de kinderopvangtoeslag voor 01/2021 : 16,45€

Betrokkene is ons dus nog 1425,16€ verschuldigd.”

5. Standpunt van tweede verwerende partij

Per e-mail d.d. 2 september 2021 deelde tweede verwerende partij volgend standpunt mee:

“(…). De terugvordering in kwestie was (net zoals waarschijnlijk bij) het gevolg van een controle ter plaatse. Immers, mededeling T/1 van 18 april 2019 houdende de richtlijnen voor de huisbezoeken schrijft immers in punt 3.2.7. een dringende systematische controle voor wanneer een kind wordt geboren in een gezin dat op basis van het Rijksregister als alleenstaande wordt beschouwd en dat op basis van het inkomen een sociale toeslag ontvangt of kan ontvangen. Aan het resultaat van die controle werd dan verder gevolg gegeven. We kunnen hier niet veel meer aan toevoegen. Ik neem aan dat men het resultaat van zo’n sociale controle gerust kan betwisten, zoals in deze zaak het geval is, maar het is niet aan ons om het resultaat van een controle zomaar naast ons neer te leggen.”

Per e-mail d.d. 17 november 2021 heeft tweede verwerende partij op vraag van het secretariaat nog de conclusie van de gezinsinspecteur overgemaakt: *“één of meer gezinsleden verblijven niet meer in land maar niet meegedeeld aan fonds” – “startdatum: 11.03.2020”.*

Per e-mail d.d. 17 november 2021 heeft tweede verwerende partij op vraag van het secretariaat van de Geschillencommissie nog volgende documenten bezorgd:

- een opsplitsing van de terugvorderingen per maand voor de periode februari – september 2021;

- de beslissing tot terugvordering d.d. 21 juni 2021 van de gezinsbijslag en de sociale toeslag voor het kind in de maand februari 2021;
- de beslissing tot terugvordering d.d. 21 juni 2021 van de gezinsbijslag voor de periode februari – mei 2021;
- de beslissing tot terugvordering d.d. 21 juni 2021 van de sociale toeslag voor de periode van februari – mei 2021;
- de beslissing tot terugvordering d.d. 4 november 2021 van de kinderopvangtoeslag voor de periode van maart – september 2021;

In totaal blijkt het dus om volgende bedragen te gaan:

- 953,27 euro gezinsbijslagen (februari 2021 – mei 2021)
- 144,58 euro gezinsbijslagen (februari 2021)
- 177,21 euro sociale toeslagen (februari 2021 – mei 2021)
- 195,16 euro kinderopvangtoeslag (maart – september 2021)

6. Controle door de gezinsinspecteur

Op woensdag 21 april 2021 heeft de gezinsinspecteur een onaangekondigde controle uitgevoerd op het toenmalige domicilieadres van verzoekster te

Zij kwam tot de volgende vaststellingen:

“..... op de bel.

Geen naam op de brievenbus.

Een jonge vrouw opent de deur.

Zij is een vriendin van

Zij verblijft tijdelijk op het adres aangezien zij haar woning aan het verbouwen is (zij huurt niet van).

..... is momenteel niet thuis.

Zij is bij de vader van de kinderen in NL.

..... gaat op en af NL maar verblijft hoofdzakelijk in NL bij de vader van de kinderen.

Dit is zo sinds de geboorte van hun eerste kind.

>>> D36 + D37 achtergelaten met voorstel tot afspraak op WOE 05/05”

De gezinsinspecteur stelde een aangekondigde afspraak voor op 5 mei 2021.

Ook op de aangekondigde afspraak was verzoekster niet aanwezig.

De gezinsinspecteur liet een brief achter voor verzoekster met verzoek om haar te contacteren voor 19 mei 2021, wat niet gebeurd is. De Geschillencommissie meent dat dit kan wijzen op een gebrek aan medewerking in hoofde van verzoekster of op de mogelijke niet-aanwezigheid van verzoekster op haar domicilieadres tijdens die periode.

Daarop heeft de gezinsinspecteur verzoekster zelf per e-mail d.d. 4 juni 2021 aangeschreven om verduidelijking te krijgen in het dossier en haar feitelijke situatie.

Verzoekster heeft daarop per e-mail d.d. 7 juni 2021 het volgende geantwoord:

“In principe ben ik wonende te, samen met de 2 kinderen

Toen het covidvirus zijn intrede deed, hebben we de beslissing genomen om (tijdelijk) bij de vader in in te trekken. Owv sluiting van de grenzen en alle gevolgen van dien.

Sinds kort zijn we in de weekenden weer eens in

De vader heeft een huis in Nederland (.....) en ik ben in het bezit van een huis in België (.....)

De reden waarom we niet op eenzelfde officieel adres wonen is belastingtechnisch niet voordelig.

We zijn er wel over aan het denken om definitief in Nederland te wonen maar ook weer owv de corona maatregelen en het moeilijk terecht kunnen bij meerdere instanties staat dit nog niet op de planning en blijft de situatie voorlopig hoe het nu is.

Op dit moment verblijven we inderdaad hoofdzakelijk nog in Nederland.”

Zoals supra vermeld luidde de conclusie van de gezinsinspecteur: *“één of meer gezinsleden verblijven niet meer in land maar niet meegedeeld aan fonds” – “startdatum: 11.03.2020”.*

7. Beoordeling in rechte:

In casu gaat het geschil over het feit of verzoekster al dan niet in Nederland woonde en aldus een feitelijk gezin vormde met de heer in de periode vanaf 11 maart 2020 tot en met mei 2021 en aldus al dan niet recht had op gezinsbijslagen, een sociale toeslag, de selectieve participatietoeslag voor het schooljaar 2020-2021, de kinderopvangtoeslag en de eenmalige corona-toeslag en de COVID-19-toeslag.

7.1 Wat de gezinsbijslagen betreft:

Om **recht** te hebben op gezinstoelagen op grond van het Vlaamse Groeipakketdecreet, dient onder meer te zijn voldaan aan bepaalde voorwaarden, die terug te vinden zijn in artikel 8 van het decreet d.d. 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (hierna Groeipakketdecreet genoemd).

“§1. Een kind geeft recht op gezinsbijslagen als het:

1° zijn woonplaats heeft in het Nederlandse taalgebied. Het kind van wie het bewijs niet geleverd wordt dat het de Belgische nationaliteit bezit, moet toegelaten of gemachtigd zijn om in het Rijk te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen; 2° verdwenen of ontvoerd is en voldoet aan de voorwaarden, vermeld in punt 1°, op het moment van de verdwijning of ontvoering.

(...)

De Vlaamse Regering kan algemene vrijstellingen van het eerste lid, 1°, bepalen.

(...)

§2. Het kind, vermeld in paragraaf 1, eerste lid, geeft recht op gezinsbijslagen:

1° tot en met de maand waarin het 18 jaar wordt;

2° tot en met de maand waarin het 21 jaar wordt als het een specifieke ondersteuningsbehoefte heeft als vermeld in artikel 16;

3° tot en met de maand waarin het kind 25 jaar wordt als het leerling, student, stagiair of schoolverlater is, overeenkomstig de door de Vlaamse Regering bepaalde voorwaarden en met behoud van de toepassing van punt 1° en 2°;

4° zonder leeftijdsbeperking voor de toepassing van boek 5, deel 2, als het ten minste 21 jaar oud was op 1 juli 1987 en behoort tot een van de categorieën, vermeld in artikel 63, eerste lid, 2°, van de samengeordende wetten van 19 december 1939 betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders, zoals dat gold vóór de wijziging door de wet van 29 december 1990.

De gezinsbijslag wordt in de gevallen, vermeld in het eerste lid, 2°, 3° en 4°, toegekend overeenkomstig de door de Vlaamse Regering bepaalde voorwaarden. De Vlaamse Regering kan bepaalde categorieën van kinderen die vóór 1 januari 2019 recht hadden op kinderbijslag of toeslagen op basis van de kinderbijslagreglementering, en die uitgesloten worden van dat recht door de toepassing van het eerste lid, recht geven op gezinsbijslagen.

§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.”

Het begrip ‘woonplaats’ waarvan sprake in artikel 8, §1 Groeipakketdecreet juncto artikel 3, §1, 49° Groeipakketdecreet, wordt op grond van artikel 32, 3°, Gerechtelijk Wetboek gedefinieerd als *‘de plaats waar de persoon in de bevolkingsregisters is ingeschreven als hebbende aldaar zijn hoofdverblijf’* en betreft dus m.a.w. het domicilieadres.

Er is verder bepaald dat de Vlaamse Regering kan beslissen een algemene vrijstelling te verlenen inzake de vereiste dat het kind zijn woonplaats dient te hebben in het Nederlandse taalgebied.

Tot op heden werden er echter nog geen dergelijke vrijstellingen door de Vlaamse Regering verleend.

Er werden daarentegen wel reeds vrijstellingen verleend op de voorwaarde bepaald in artikel 8, §3 Groeipakketdecreet. Die vrijstellingen werden verleend bij de bepalingen van de artikelen 47 t.e.m. 49 van het Besluit van de Vlaamse Regering d.d. 5 oktober 2018 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 participatietoeslagen (hierna BVR Rechtgevend Kind genoemd). Het betreft in hoofdzaak

de algemene afwijkingen die onder de federale Algemene Kinderbijslagwet werden toegekend via de ministeriële omzendbrief MO nr. 599.

Artikel 47 van het Besluit van de Vlaamse Regering d.d. 5 oktober 2018 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 (hierna BVR Rechtgevend Kind genoemd) bepaalt de **algemene vrijstellingen** van de toekenningsvoorwaarden voor gezinsbijslagen, vermeld in artikel 8, §3, eerste lid, van het decreet van 27 april 2018. Er lijkt echter geen van hogergenoemde vrijstellingen van toepassing te kunnen zijn in huidig dossier.

Hierbij mogen evenwel ook de internationaal toepasselijke regels uit het Unierecht niet uit het oog worden verloren.

Artikel 2, eerste lid Groeipakketdecreet bepaalt:

“Dit decreet is van toepassing onder voorbehoud van de toepassing van de samenwerkingsakkoorden, vermeld in artikel 92bis van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en de bepalingen van het Unierecht, internationale verdragen en protocollen.”

Bedoeld wordt de Verordening (EG) nr. 883/2004 van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 29 april 2004 betreffende de coördinatie van de socialezekerheidsstelsels.

Personele werkingssfeer:

Deze is van toepassing op onderdanen van een lidstaat, staatlozen en vluchtelingen, die in een van de lidstaten wonen, en op wie de wetgeving van een of meer lidstaten van toepassing is of geweest is, alsmede op hun gezinsleden en hun nabestaanden, zo bepaalt artikel 2.

Deze Verordening is van toepassing op gezinsbijslagen, zo blijkt uit artikel 3:

“Materiële werkingssfeer

1. Deze verordening is van toepassing op alle wetgeving betreffende de volgende takken van sociale zekerheid:

(...)

j) gezinsbijslagen.”

De gezinsbijslagen worden onder titel I, Algemene bepalingen in artikel 1, gedefinieerd als volgt:

“Voor de toepassing van deze verordening worden onder gezinsbijslagen verstaan alle verstrekkingen en uitkeringen ter tegemoetkoming van de gezinslasten, met uitzondering van voorschotten op onderhoudsbijdragen, en de in bijlage I vermelde bijzondere uitkeringen bij geboorte of adoptie.”

Verder wordt een gelijke behandeling gegarandeerd van hen die in een andere lidstaat wonen als de onderdanen van die staat; zo stelt artikel 4 van de Verordening:

“Tenzij in deze verordening anders is bepaald hebben personen op wie de bepalingen van deze verordening van toepassing zijn, de rechten en verplichtingen voortvloeiende uit de wetgeving van elke lidstaat onder dezelfde voorwaarden als de onderdanen van die staat.”

Artikel 67 van de Verordening bepaalt:

“Een persoon heeft recht op gezinsbijslag overeenkomstig de wetgeving van de bevoegde lidstaat, ook voor de gezinsleden die in een andere lidstaat wonen, alsof deze in eerstbedoelde lidstaat woonden. Een pensioengerechtigde heeft echter recht op gezinsbijslag overeenkomstig de wetgeving van de lidstaten die bevoegd zijn voor zijn pensioen.”

Artikel 68 van de Verordening bepaalt de prioriteitsregels bij samenloop en luidt als volgt:

“1. Indien gedurende hetzelfde tijdvak en voor dezelfde gezinsleden in uitkeringen is voorzien op grond van de wetgeving van meer dan een lidstaat, zijn de volgende prioriteitsregels van toepassing:

a) Indien door meer dan een lidstaat uitkeringen verschuldigd zijn op verschillende gronden, is de volgorde van prioriteit de volgende: eerst de rechten verkregen op grond van werkzaamheden, al dan niet in loondienst, vervolgens de rechten verkregen op grond van een pensioen, en tenslotte de rechten op grond van de woonplaats; b) Indien door meer dan een lidstaat uitkeringen verschuldigd zijn op dezelfde grond, wordt de volgorde van prioriteit vastgesteld op basis van de volgende subsidiaire criteria:

i) indien het gaat om rechten die verkregen zijn op grond van werkzaamheden, al dan niet in loondienst: de woonplaats van de kinderen, mits er dergelijke werkzaamheden worden verricht, en subsidiair, in voorkomend geval, het hoogste bedrag aan uitkeringen waarin de betrokken wetgevingen voorzien. In dat laatste geval worden de kosten van de uitkeringen verdeeld volgens in de toepassingsverordening bepaalde criteria;

ii) indien het gaat om rechten die verkregen zijn op grond van een pensioen: de woonplaats van de kinderen, mits op grond van deze wetgeving een pensioen moet worden uitgekeerd, en subsidiair, in voorkomend geval, het langste onder de betrokken wetgevingen vervulde tijdvak van verzekering of verblijf;

iii) indien het gaat om rechten die verkregen zijn op grond van de woonplaats: de woonplaats van de kinderen.

2. Bij samenloop van rechten worden de gezinsuitkeringen toegekend overeenkomstig de wetgeving die volgens lid 1 als prioritair is aangemerkt. De rechten op gezinsuitkeringen die verschuldigd zijn op grond van de andere betrokken wetgeving of wetgevingen, worden geschorst ter hoogte van het bedrag dat bij de wetgeving van de eerste lidstaat is vastgesteld en, zo nodig, wordt het deel dat dit bedrag overschrijdt uitbetaald in de vorm van een aanvullende toeslag. Als het recht op de uitkering in kwestie alleen gebaseerd is op de woonplaats, hoeft deze aanvullende toeslag echter niet te worden uitgekeerd voor kinderen die in een andere lidstaat wonen.

3. Indien er uit hoofde van artikel 67 een aanvraag om gezinsuitkeringen wordt ingediend bij het bevoegde orgaan van de lidstaat waarvan de wetgeving toepasselijk is, maar niet op grond van het prioritair recht overeenkomstig de leden 1 en 2.

a) zendt dat orgaan de aanvraag onverwijld door naar het bevoegde orgaan van de lidstaat waarvan de wetgeving prioritair van toepassing is; het stelt de betrokkene daarvan in kennis en betaalt, onverminderd de bepalingen van de toepassingsverordening betreffende de voorlopige toekenning van uitkeringen, zo nodig, de in lid 2 genoemde aanvullende toeslaguit;

b) neemt het bevoegde orgaan van de lidstaat waarvan de wetgeving prioritair van toepassing is, de aanvraag in behandeling alsof het rechtstreeks bij dat orgaan was ingediend; de datum waarop de aanvraag bij het eerste orgaan is ingediend, wordt beschouwd als de datum waarop de aanvraag bij het prioritaire orgaan is ingediend.”

I.c. heeft de discussie betrekking op de vraag of verzoekster in België of in Nederland woont en of er aldus recht is op de gezinsbijslagen van het Groeipakketdecreet, dan wel of er eventueel een verschilbetaling dient te gebeuren door Vlaanderen als er gezinsbijslagen betaald zouden kunnen worden in Nederland.

7.2 Wat de sociale toeslag betreft:

Het Groeipakket voorziet in een ruime regeling van sociale toeslagen voor alle gezinnen met beperkte inkomsten, ongeacht hun socio-professioneel statuut.

Aangezien het kind geboren is vóór 1 januari 2019, dient er rekening te worden gehouden met de overgangsbepalingen in het Groeipakketdecreet betreffende het recht op een sociale toeslag vanaf 1 januari 2019.

Artikel 222 van het Groeipakketdecreet bepaalt:

“§1. Een rechtgevend kind dat recht geeft op kinderbijslag als vermeld in artikel 210, §1, of dat recht geeft op de gewone wezenbijslag, vermeld in titel 2, kan recht geven op een maandelijkse sociale toeslag als voldaan is aan de voorwaarden van artikel 18, tweede lid, 1° en 2°.

Een rechtgevend kind dat recht geeft op kinderbijslag als vermeld in artikel 210, §1, of dat recht geeft op de gewone wezenbijslag, vermeld in titel 2, kan recht geven op een maandelijkse sociale toeslag als voldaan is aan de voorwaarden, vermeld in artikel 18, tweede lid, 3° op voorwaarde dat er in het gezin van zijn bijslagtrekkende of begunstigen een derde of volgend rechtgevend kind bij komt vanaf 1 januari 2019, dat recht geeft op de gezinsbijslagen, vermeld in boek 2, deel 1, titel 3 tot en met 5.

Het bedrag van de toeslag, vermeld in het eerste en tweede lid, stemt overeen met het bedrag van de toeslag voor langdurig werklozen, vermeld in artikel 42bis van de Algemene Kinderbijslagwet, en bedraagt:

1° 46,88 euro voor het rechtgevende kind dat recht geeft op kinderbijslag van 92,09 euro;

2° 29,06 euro voor het rechtgevende kind dat recht geeft op kinderbijslag van 170,39 euro;

3° 5,10 euro voor het rechtgevende kind dat recht geeft op kinderbijslag van 254,40 euro;

(...)

§3. Het bedrag van de toeslag, vermeld in paragraaf 1, derde lid, 3° wordt verhoogd tot 23,43 euro voor de betrokken kinderen, vermeld in paragraaf 1, eerste lid, als de bijslagtrekkende of begunstigde van de kinderbijslag voor die rechtgevende kinderen in aanmerking komt voor de toeslag voor

*eenoudergezinnen, vermeld in artikel 41 van de Algemene Kinderbijslagwet.
(...)”*

Artikel 210, §1 van het Groeipakketdecreet bepaalt:

*“Een rechtgevend kind dat geboren is voor 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.
(...)”*

Uit de voormelde bepaling van artikel 222, §1, eerste lid Groeipakketdecreet, blijkt dat voor kinderen geboren voor 1 januari 2019, er in het Groeipakket vanaf 1 januari 2019 aanspraak kan gemaakt worden op een sociale toeslag als voldaan is aan de voorwaarden bepaald in artikel 18, 1° en 2° Groeipakketdecreet. Dat zijn ook de voorwaarden waaraan voldaan dient te zijn voor de kinderen geboren vanaf 1 januari 2019, wat i.c. het geval is voor het kind

Artikel 18 van het Groeipakketdecreet bepaalt:

“Het basisbedrag, vermeld in artikel 13, wordt voor het rechtgevende kind verhoogd met een maandelijkse sociale toeslag als de inkomsten van het gezin van de begunstigten bepaalde grenzen niet overschrijden.

Het bedrag van de toeslag, vermeld in het eerste lid, bedraagt:

1° 50 euro per kind voor gezinnen tot en met 2 rechtgevende kinderen, waarvan de gezinsinkomsten op jaarbasis niet meer dan 30.378,60 euro ontvangen;

2° 80 euro per kind voor gezinnen met meer dan 2 rechtgevende kinderen, waarvan de gezinsinkomsten op jaarbasis niet meer dan 30.386,52 euro bedragen;

3° 60 euro per kind voor gezinnen met meer dan twee rechtgevende kinderen, waarvan de gezinsinkomsten op jaarbasis tussen 30.386,52 euro en 60.000 euro liggen.

(...)”

Op basis van het voormelde artikel 18 Groeipakketdecreet is het recht op de sociale toeslag afhankelijk van de inkomsten van het gezin.

Bij Besluit van de Vlaamse Regering is bepaald wat moet worden verstaan onder het begrip gezin voor het toetsen van de inkomsten (cf. artikelen 1, 2°, 2 en 3 van het Besluit van 21 september 2018 van de Vlaamse Regering tot vaststelling van de nadere regels voor het toekennen van een sociale toeslag – hierna BVR Sociale Toeslagen genoemd).

Aldus wordt een **feitelijk gezin** gedefinieerd als: *“een leefeenheid waarin twee personen die geen bloed- of aanverwanten tot en met de derde graad zijn, samenwonen en samen een huishouden regelen, hetzij financieel, hetzij op een andere ondersteunende manier”* (art. 1, 2° BVR Sociale toeslagen).

Het samenwonen blijkt uit een gemeenschappelijk domicilie volgens de gegevens vermeld in het Rijksregister (art. 3, §1 BVR Sociale Toeslagen).

Als het samenwonen niet blijkt uit de gegevens van het Rijksregister, kan de vorming van een feitelijk gezin bewezen worden door hetzij:

1° een controle door de gezinsinspecteur;

2° een vaststelling die gemaakt is door een andere overheidsdienst, waaruit de feitelijke gezinssamenstelling blijkt;

- 3° een beschikking, vonnis of arrest van een rechtbank of hof;
- 4° een verklaring van feitelijke gezinsvorming van de begunstigde en van de persoon met wie de begunstigde samenwoont (art. 3, §3 BVR Sociale Toeslagen).

Artikel 3, §4 BVR Sociale Toeslagen bepaalt:

“De vorming van een feitelijk gezin kan weerlegd worden door:

- 1° een huurovereenkomst tussen de begunstigde en de persoon met wie hij samenwoont;*
- 2° een arbeidsovereenkomst met recht van inwoon;*
- 3° een attest van detentie;*
- 4° een registratieformulier van de mantelzorg, die niet een persoon is als vermeld in artikel 2, §2, 1°;*
- 5° een aanwezigheidsattest van het vluchthuis of sociaal huis;*
- 6° een verklaring van feitelijke gezinsvorming van de niet-verwante persoon met een rechtgevend kind in het gezin;*
- 7° een verklaring van feitelijke gezinsvorming van de niet-verwante persoon met een andere persoon dan de begunstigde met dezelfde woonplaats;*
- 8° een verklaring van geen feitelijke gezinsvorming van de begunstigde en de niet-verwante persoon in zijn gezin;*
- 9° het feit dat de niet-verwant zelf nog rechtgevend is op gezinsbijslagen op het ogenblik dat hij in het gezin van de begunstigde komt;*
- 10° een bewijs dat het om een inschrijving op een referentieadres gaat;*
- 11° een attest van de FOD Binnenlandse Zaken en een attest van immatriculatie dat is afgeleverd aan de asielzoeker tijdens de asielaanvraagprocedure;*
- 12° een vaststelling die gemaakt is door een andere overheidsdienst waaruit de feitelijke gezinssamenstelling blijkt.*

In het eerste lid wordt verstaan onder niet-verwante persoon: een persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad.

Een gezinsinspecteur staaft de verklaringen, vermeld in het eerste lid, 6° tot en met 8°, altijd door een controle ter plaatse.”

Om het gezinsinkomen van verzoekster te bepalen, dient er derhalve eerst te worden bepaald met welke inkomsten van welke personen rekening dient te worden gehouden.

Voor de berekening van de inkomsten van het gezin wordt rekening gehouden met de inkomsten van de beide begunstigten voor hetzelfde rechtgevend kind die op hetzelfde adres wonen. Er wordt rekening gehouden met de inkomsten van de begunstigde en de persoon met wie hij een feitelijk gezin vormt als er maar een begunstigde is of als de beide begunstigten voor hetzelfde rechtgevend kind, niet op hetzelfde adres wonen (art. 2, §1 BVR Sociale Toeslagen).

Het aldus bekomen gezinsinkomen moet vervolgens getoetst worden aan de toepasselijke inkomensgrenzen om zo te bepalen of er recht is op een sociale toeslag.

I.c. heeft de discussie betrekking op de vraag of verzoekster al dan niet een feitelijk gezin vormt met de heer en aldus in Nederland woont en er dus voor de berekening van het recht op de sociale toeslag rekening gehouden dient te worden met het inkomen van verzoekster of met het inkomen van zowel verzoekster als van de heer

Aangezien er i.c. geen samenwoning blijkt uit het Rijksregister, zal dienen nagegaan te worden of de vorming van een feitelijk gezin bewezen kan worden.

7.3 Wat de selectieve participatietoeslag betreft:

De selectieve participatietoeslag, ook schooltoeslag genoemd, kan vanaf het schooljaar 2019-2020 toegekend worden op basis van het Groeipakketdecreet. Het betreft een overheveling van de schooltoelagen vanuit het departement Onderwijs.

Om recht te hebben op de schooltoeslag dient te zijn voldaan aan een aantal voorwaarden.

Aldus bepaalt artikel 24 Groeipakketdecreet:

“Een jaarlijkse selectieve participatietoeslag leerling, waarvan het bedrag is bepaald in hoofdstuk 4 van deze titel, wordt toegekend aan de leerling die aan al de volgende voorwaarden voldoet:

1° de leerling heeft de Belgische nationaliteit, of de leerling van wie het bewijs niet geleverd wordt dat hij de Belgische nationaliteit bezit, is toegelaten of gemachtigd om in het Rijk te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;

2° de pedagogische voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 2 van deze titel;

3° de financiële voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 3 van deze titel.

De Vlaamse Regering kan algemene vrijstellingen van het eerste lid, 1°, bepalen.

De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels met betrekking tot de selectieve participatietoelagen leerling.”

Artikel 25 Groeipakketdecreet bepaalt voor de toekenning van de selectieve participatietoelagen voor het schooljaar 2020-2021:

“Om de toestand van het gezin waartoe de rechthebbende leerling behoort te bepalen, wordt bij de toepassing van dit decreet rekening gehouden met de toestand op 31 augustus voorafgaand aan het schooljaar in kwestie. (...).”

Toelichtingsnota 13 van 29 januari 2021 (Agentschap Uitbetaling Groeipakket) met betrekking tot de vaststelling en betaling van de selectieve participatietoeslag (schooltoeslag) vanaf het schooljaar 2020-2021 geeft daarbij volgende administratieve toelichting inzake de financiële voorwaarden:

“Om te bepalen of de rechthebbende leerling in aanmerking komt voor een schooltoeslag wordt uitgegaan van het gezin (de leefeenheid) waartoe de leerling behoort. Dit gezin wordt vastgesteld op basis van het domicilieadres van de leerling (...).”

“Het is telkens de situatie op basis van het domicilie van de rechthebbende leerling op 31 augustus voorafgaand aan het schooljaar in kwestie, die bepalend is voor de definitieve vaststelling van het recht op schooltoeslag.”

Art. 37 van het Groeipakketdecreet luidt als volgt:

“Om te bepalen of een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, in aanmerking komt voor de selectieve participatietoeslag leerling, wordt uitgegaan van de inkomsten van het gezin waartoe de leerling behoort.

(...)”

Artikel 38 Groeipakketdecreet bepaalt:

“§1. Er wordt rekening gehouden met de volgende categorieën van gezinnen:

1° een gezin waarin de rechthebbende leerling zijn woonplaats heeft bij één ouder of bij beide ouders samen;

2° een gezin waarin de rechthebbende leerling ingevolge een gerechtelijke uitspraak of een tussenkomst van een publiekrechtelijke overheid of instelling zijn woonplaats heeft bij een andere natuurlijke persoon dan de ouders, of een gezin waarin de rechthebbende leerling op 31 december van het schooljaar in kwestie zijn woonplaats heeft bij een andere natuurlijke persoon dan één ouder of beide ouders;

3° gehuwde leerlingen;

4° zelfstandige leerlingen;

5° alleenstaande leerlingen.

(...)”

I.c. heeft de discussie betrekking op de vraag of verzoekster alleen woont te, dan wel of zij een feitelijk gezin vormt met de heer en aldus in Nederland woont en of er dus voor de berekening van het recht op de selectieve participatietoeslag rekening gehouden dient te worden met het inkomen van verzoekster of met het inkomen van zowel verzoekster als van de heer

Art. 3 van het BVR Selectieve Participatietoeslagen bepaalt immers hoe de inkomsten van het gezin berekend dienen te worden:

“§1. Voor de berekening van de inkomsten van het gezin, vermeld in artikel 37, eerste lid, van het decreet van 27 april 2018, wordt rekening gehouden met de inkomsten van beide personen aan wie de selectieve participatietoeslagen worden uitbetaald voor een leerling, die dezelfde woonplaats hebben.

§2. In deze paragraaf wordt verstaan onder feitelijk gezin: een leefeenheid waarin twee personen die geen bloed- of aanverwanten tot en met de derde graad zijn, samenwonen en samen een huishouden regelen, hetzij financieel, hetzij op een andere ondersteunde manier. (...)”

Art. 3, § 2, 8^{ste} lid stelt verder hoe de vorming van een feitelijk gezin bewezen kan worden als het samenwonen niet blijkt uit het Rijksregister, namelijk door:

“1° een controle door de gezinsinspecteur;

2° een vaststelling van een andere overheidsdienst waaruit de feitelijke gezinssamenstelling blijkt;

3° een beschikking, vonnis of arrest van een rechtbank of hof;
4° een verklaring van feitelijke gezinsvorming van de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald, of van de persoon met wie de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald, samenwoont.”

Artikel 3, §2, 9^{de} lid bepaalt:

“De vorming van een feitelijk gezin, vermeld in het achtste lid, kan weerlegd worden door:
1° een huurovereenkomst tussen de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald, en de persoon met wie hij samenwoont;
2° een arbeidsovereenkomst met recht van inwoning;
3° een attest van detentie;
4° een registratieformulier van de mantelzorg, die niet een van de personen, vermeld in paragraaf 2, vierde lid, 1°, is;
5° een aanwezigheidsattest van het vluchthuis of sociaal huis;
6° een verklaring van feitelijke gezinsvorming van de niet-verwante persoon met een rechtgevend kind in het gezin;
7° een verklaring van feitelijke gezinsvorming van de niet-verwante persoon met een andere persoon dan de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald, met dezelfde woonplaats;
8° een verklaring van geen feitelijke gezinsvorming van de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald, en de niet-verwante persoon in zijn gezin;
9° het feit dat de niet-verwante persoon zelf nog rechtgevend is op gezinsbijslagen op het ogenblik dat hij in het gezin komt van de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald;
10° een bewijs dat het om een inschrijving op een referentieadres gaat;
11° een attest van de FOD Binnenlandse Zaken en een attest van immatriculatie, afgeleverd aan de asielzoeker tijdens de asielaanvraagprocedure;
12° een vaststelling van een andere overheidsdienst waaruit de feitelijke gezinsamenstelling blijkt;
13° een controle door de gezinsinspecteur.

In het negende lid wordt verstaan onder niet-verwante persoon: een persoon die geen bloed- of aanverwant tot en met de derde graad is.

Een gezinsinspecteur staaft de verklaringen, vermeld in het negende lid, 6°, 7° en 8°, altijd met een controle ter plaatse.”

Aangezien er i.c. geen samenwoning blijkt uit het Rijksregister, zal dienen nagegaan te worden of de vorming van een feitelijk gezin bewezen kan worden.

7.4 Wat de kinderopvangtoeslag betreft:

De kinderopvangtoeslag is een toeslag die werd ingevoerd door het Groeipakketdecreet.

Art. 51 Groeipakketdecreet bepaalt:

“Een kinderopvangtoeslag wordt toegekend aan het kind:

1° dat de Belgische nationaliteit heeft, of het kind van wie het bewijs niet geleverd wordt dat het de Belgische nationaliteit bezit, dat toegelaten of gemachtigd is om in het Rijk te verblijven of er zich te

vestigen overeenkomstig de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;

2° tot het naar de kleuterschool gaat;

3° dat overeenkomstig het decreet van 20 april 2012 houdende de organisatie van kinderopvang van baby's en peuters wordt opgevangen op een door de Vlaamse Gemeenschap vergunde opvangplaats, waarbij de organisator niet werkt met het systeem inkomenstarief, vermeld in artikel 27 tot en met 36/1 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.

De Vlaamse Regering kan algemene vrijstellingen van het eerste lid, 1°, bepalen.”

Art. 52 Groeipakketdecreet bepaalt:

“Een kinderopvangtoeslag van 3,17 euro per kinderopvangdag wordt toegekend aan een rechthebbend kind als vermeld in artikel 51.

De organisatoren, vermeld in artikel 51, eerste lid, 3°, bezorgen, met het oog op de berekening van de kinderopvangtoeslagen, de nodige gegevens aan het agentschap Opgroeien regie.

De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels met betrekking tot de toeslag, vermeld in het eerste lid, inclusief voor welk dagdeel van een kinderopvangdag een kinderopvangtoeslag wordt toegekend. De Vlaamse Regering bepaalt ook de nadere regels van de gegevensverzameling en de gegevensoverdracht door de organisatoren, vermeld in het tweede lid.”

De ratio legis van de kinderopvangtoeslag is terug te vinden in de Memorie van Toelichting:

“(…)

Er is heel wat wetenschappelijke evidentie die het belang aantoont van de deelname van kinderen aan kinderopvang in functie van het vergroten van ontwikkelingskansen, ook voor het verdere leven. De kinderopvang heeft een heel belangrijke pedagogische en sociale functie die de ontwikkelingskansen van kinderen bevordert.

Vandaar dat een kinderopvangtoeslag wordt voorzien voor kinderen die worden opgevangen in een kinderopvang in trap 0 en 1. Kinderopvanginitiatieven trap 0 en 1 zijn initiatieven waar ouders niet volgens hun inkomen betalen, maar waar er een vrije prijs wordt gevraagd. Deze initiatieven ontvangen van de Vlaamse overheid binnen een vastgelegde programmatie enkel een basissubsidie van 725,28 euro per plaats per jaar, indien ze voldoen aan de vergunningsvoorwaarden. Dit in tegenstelling tot voorzieningen waar gezinnen wel volgens inkomen betalen en die door de Vlaamse overheid sterker worden gesubsidieerd. Om de deelname van baby's en peuters aan kinderopvang bij de trap 0 en 1-voorzieningen te stimuleren, wordt aan de kinderen die worden opgevangen in trap 0 en 1, een kinderopvangtoeslag toegekend. Ook de kinderen die deelnemen aan in door Vlaanderen erkende kinderopvang trap 0 en 1 in Brussel-Hoofdstad krijgen de kinderopvangtoeslag.

(…)”

In het Besluit van de Vlaamse Regering d.d. 7 december 2018 houdende de kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag (BS 19.12.2018) (hierna BVR Kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag genoemd)

worden de modaliteiten van de kinderopvangtoeslag uitgewerkt, evenals de modaliteiten van de gegevensverzameling en gegevensoverdracht.

Art. 2 BVR Kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag bepaalt:

“Er is recht op de kinderopvangtoeslag voor volle en halve kinderopvangdagen, waarvoor een prijs wordt betaald aan de organisator van kinderopvang.”

Art. 3 van het BVR bepaalt:

“De kinderopvangtoeslag wordt per maand berekend en uitbetaald op basis van het aantal volle en halve kinderopvangdagen van die maand. Twee halve kinderopvangdagen gelden als één volle kinderopvangdag.

De berekening, vermeld in het eerste lid, gebeurt conform de volgende formule: de som van de volle en halve kinderopvangdagen wordt vermenigvuldigd met het bedrag van de kinderopvangtoeslag. Het eindresultaat wordt afgerond conform artikel 4, §2, van het decreet van 27 april 2018.

Per maand worden nooit meer kinderopvangdagen betaald dan het aantal dagen van die maand.”

De administratieve richtlijnen over de kinderopvangtoeslag zijn terug te vinden in Toelichtingsnota 9 van 22 juli 2019 betreffende de kinderopvangtoeslag van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket:

“1. Inleiding

Wie gebruik maakt van door Vlaanderen vergunde kinderopvang waar ouders niet betalen op basis van hun inkomen, kan vanaf 1 januari 2019 rekenen op een kinderopvangtoeslag.

De kinderopvangtoeslag (KOT) is er alleen voor mensen die niet betalen volgens hun inkomen. Er is geen sociale correctie voorzien.

Het betreft opvangplaatsen in een T0 of T1 kinderopvanginitiatief. Deze initiatieven zijn te vinden op de website Kind en Gezin. (<https://www.kindengezin.be/kinderopvang/ouder/opvangadressen/>)

2. Toekenningsvoorwaarden

De voorwaarden waaraan moet voldaan zijn om recht te hebben op kinderopvangtoeslag zijn opgenomen in artikel 51 van het decreet Groeipakket en in het BVR van 7 december 2018 houdende kinderopvangtoeslag en kleutertoeslag.

De kinderopvangtoeslag wordt concreet toegekend voor het kind:

- dat de Belgische nationaliteit heeft, of, als het de Belgische nationaliteit niet bezit, dat toegelaten of gemachtigd is om in België te verblijven;*
- tot het naar de kleuterschool gaat;*
- dat wordt opgevangen in een door de Vlaamse Gemeenschap erkende opvangplaats waarbij de organisator niet werkt met het systeem inkomenstarief.*

Ook kinderen die buiten Vlaanderen wonen komen onder deze voorwaarden in aanmerking voor de kinderopvangtoeslag (onderlijning door het secretariaat). Er is geen leeftijdsgrens voorzien.

De kinderopvangtoeslag bedraagt 3,23 euro per volle opvangdag. Kinderen die een halve dag (minimum 3 en maximum 5 uur) aanwezig waren in de opvang krijgen de helft van dit bedrag (m.a.w. 1,615 euro).

Deze toekenningsvoorwaarden worden hierna verder toegelicht.

2.1. De Belgische nationaliteit hebben of toegelaten of gemachtigd zijn om in België te verblijven

2.1.1. Kinderen die in België wonen binnen of buiten Vlaanderen:

Voor die kinderen wordt die voorwaarde op dezelfde manier onderzocht als bij het onderzoek naar het recht op gezinsbijslag: zie toelichtingsnota 2bis van 18 april 2019.

Voorbeelden

- Een kind met de Congolese nationaliteit dat in Brussel woont, maar niet gemachtigd is om in België te verblijven, heeft geen recht op kinderopvangtoeslag KOT.
- Een kind met de Chinese nationaliteit dat gemachtigd is om in België te verblijven en in het Waals Gewest woont heeft wel recht op kinderopvangtoeslag.

2.1.2. Kinderen die buiten België wonen

Op basis van de burgerschap richtlijn 2004/38 en art. 18 van het EU-verdrag is aan die voorwaarde voldaan en dit ongeacht de nationaliteit van het kind. Er hoeft evenmin te worden nagegaan of het kind toegelaten of gemachtigd is om in het woonland van het kind te verblijven.

Voor die kinderen dient enkel te worden nagegaan waar en bij wie het kind woont om te bepalen aan wie de kinderopvangtoeslag dient te worden betaald. Een formulier E401 kan daarvoor in aanmerking worden genomen, maar ook elk ander bewijs dat aantoont door wie het kind wordt opgevoed.

Voorbeeld

- Een kind met de Congolese nationaliteit dat in Nederland woont, heeft recht op kinderopvangtoeslag; er hoeft niet te worden onderzocht of het kind toegelaten of gemachtigd is om in Nederland te verblijven.

2.2. Tot het kind naar de kleuterschool gaat

De kinderopvangtoeslag kan betaald worden tot de dag die voorafgaat aan de effectieve eerste schooldag **in de kleuterschool**, ongeacht of het om een kleuterschool in of buiten Vlaanderen gaat. Enkel naar de kleuterschool gaan, stelt een einde aan het recht op kinderopvangtoeslag. Andere onderwijsvormen, zoals bijvoorbeeld naar een peuterklasje gaan in Nederland, vormt geen beletsel. Mocht het kind uitzonderlijk, zonder eerst naar de kleuterschool te gaan, lager onderwijs volgen, dan is er evenmin een beletsel om kinderopvangtoeslag te betalen.

(...)

6.2. Aard van kinderopvangtoeslag

De kinderopvangtoeslag kan onder bepaalde voorwaarden wel betaald worden voor kinderen die buiten België wonen, maar het **is geen exporteerbare gezinsbijslag in de zin van de VO 883/2004**. Dit betekent dat er geen opvolging naar een mogelijk recht in het woonland van het kind met een formulier P12 nodig is. De opvolging met een formulier P12 is enkel voorzien in het kader van de (verschil)betaling gezinsbijslag:

Wanneer het kind buiten Vlaanderen woont, dient bijgevolg het volledige bedrag van de kinderopvangtoeslag te worden betaald, zonder rekening te houden met gezinsbijslag waarop het kind recht heeft in een andere deelentiteit in België of in een land buiten België. (onderlijning door het secretariaat).

De kinderopvangtoeslag dient evenmin vermeld te worden wanneer een andere lidstaat van de EU in het kader van het onderzoek naar de verschilbetaling een opgave vraagt van de betaalde gezinsbijslag in Vlaanderen.

Voorbeeld

Het gezin woont in Nederland, de vader werkt in Vlaanderen en moeder is zonder beroep. Op basis van de Europese Verordeningen is Vlaanderen (België) bij voorrang bevoegd voor de gezinsbijslag en Nederland aanvullend. Wanneer Nederland een opgave vraagt van de betaalde gezinsbijslag op basis van het Groeipakket, mag de kinderopvangtoeslag niet vermeld worden.

Wanneer Vlaanderen (België) op basis van de Europese Verordeningen de gezinsbijslag per verschil betaald, wordt de verschilbetaling gezinsbijslag berekend zonder rekening te houden met de verschuldigde kinderopvangtoeslag in Vlaanderen. Het volledige bedrag van de kinderopvangtoeslag wordt vervolgens bovenop de verschilbetaling betaald.

Voorbeeld

Het gezin woont in Nederland; de vader werkt in Nederland en de moeder in Vlaanderen (België). Voor de gezinsbijslag is Nederland bij voorrang bevoegd en Vlaanderen (België) aanvullend. Stel dat Nederland € 180 gezinsbijslag kan betalen en Vlaanderen € 163,20 gezinsbijslag en € 51 kinderopvangtoeslag. In dat geval kan Vlaanderen geen verschilbetaling gezinsbijslag doen, omdat het bedrag van de Nederlandse gezinsbijslag hoger ligt dan dat in Vlaanderen. De kinderopvangtoeslag, € 51 is een andere toelage en kan dus wel volledig betaald worden.

In Mededeling A/1 van 8 februari 2019 betreffende de toekenningsvoorwaarden betreffende kinderopvang- en kleutertoeslag van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket, wordt nog uitdrukkelijk het volgende vermeld:

“We vestigen de aandacht op het feit dat er **geen woonplaatsvereiste** werd opgenomen voor **het kind dat de Belgische nationaliteit bezit**. Concreet betekent dit dat een kind met de Belgische nationaliteit, ongeacht zijn woonplaats, recht heeft op de kinderopvang- of kleutertoeslag, indien het voldoet aan de overige toekenningsvoorwaarden (onderlijning door het secretariaat).

- Voorbeeld 1 Het kind met Belgische nationaliteit woont in Wallonië met zijn ouders. Het gaat echter naar een door de Vlaamse Gemeenschap vergunde kinderopvang zonder inkomenstarief in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest. Er kan voor dit kind een kinderopvangtoeslag betaald worden.
- Voorbeeld 2 Het kind met Belgische nationaliteit woont in Nederland met zijn ouders maar gaat naar een door de Vlaamse Gemeenschap erkende kleuterschool in Antwerpen. Er zal voor dit kind een kleutertoeslag betaald worden (mits voldaan aan de voorwaarden van inschrijving en aanwezigheid zoals bepaald in artikel 54 en 55 Groeipakketdecreet).”

7.5 Wat de COVID-19-toeslag betreft (decreet van 19 juni 2020):

De toekenningsvoorwaarden van de COVID-19 toeslag zijn bepaald in het Decreet van 19 juni 2020 tot invoering van een uitzonderlijke gezinsbijslag in het kader van de COVID-19-maatregelen (BS 25.06.2019).

De Toelichting bij het voorstel van voormeld decreet² duidt de invoering van de COVID-19-toeslag als volgt: *“De Vlaamse overheid voorziet door middel van een COVID-19-toeslag in een extra en tijdelijke gezinsbijslag voor de gezinnen die financieel getroffen zijn door de coronacrisis onder de voorwaarden die in dit decreet worden vastgesteld. (...) Er wordt een extra en tijdelijke gezinsbijslag ingevoerd in de zin van artikel 5, §1, IV, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 in de vorm van een COVID-19-toeslag voor de gezinnen die financieel getroffen zijn door de coronacrisis.”*

Het artikel 4 van voormeld decreet definieert het begrip ‘rechtgevend kind’: het bepaalt welke kinderen recht geven op de COVID-19-toeslag en stelt op die manier het personele toepassingsgebied van de COVID-19-toeslag vast.³

Aldus bepaalt artikel 4, eerste lid van voormeld decreet:

“Een kind geeft recht op een COVID-19-toeslag als cumulatief aan de volgende voorwaarden is voldaan:

1° het kind geeft recht op gezinsbijslagen overeenkomstig artikel 8 of artikel 210, §1 van het decreet van 27 april 2018;

2° er is voldaan aan de financiële voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 5.”

Aangezien in casu één kind van de verzoekster geboren is vóór 1 januari 2019 en één kind erna, zijn zowel de bepalingen van artikel 8 van het Groeipakketdecreet als de overgangsbepalingen bepaald in artikel 210 Groeipakketdecreet waarnaar verwezen wordt in voormeld artikel 4 van voormeld decreet, van toepassing.

Artikel 210, §1 Groeipakketdecreet bepaalt als volgt:

“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.”

Overeenkomstig voormeld artikel 210, §1 Groeipakketdecreet dient het kind derhalve te voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 8 Groeipakketdecreet opdat het kind recht zou kunnen geven op de COVID-19-toeslag.

² Toelichting bij het Voorstel van Decreet tot invoering van een uitzonderlijke gezinsbijslag in het kader van de COVID-19-maatregelen, Vlaams Parlement, nr. 351 (2019-2020), nr. 1, p. 2 en 3.

³ Toelichting bij het Voorstel van Decreet tot invoering van een uitzonderlijke gezinsbijslag in het kader van de COVID-19-maatregelen, Vlaams Parlement, nr. 351 (2019-2020), nr. 1, p. 3.

Artikel 8 Groeipakketdecreet bepaalt als volgt:

“§1. Een kind geeft recht op gezinsbijslagen als het:

1° zijn woonplaats heeft in het Nederlandse taalgebied. (...);

2° verdwenen of ontvoerd is en voldoet aan de voorwaarden, vermeld in punt 1°, op het moment van de verdwijning of ontvoering.

(...)

§2. Het kind, vermeld in paragraaf 1, eerste lid, geeft recht op gezinsbijslagen:

1° tot en met de maand waarin het 18 jaar wordt;

2° tot en met de maand waarin het 21 jaar wordt als het een specifieke ondersteuningsbehoefte heeft als vermeld in artikel 16;

3° tot en met de maand waarin het kind 25 jaar wordt als het leerling, student, stagiair of schoolverlater is, overeenkomstig de door de Vlaamse Regering bepaalde voorwaarden en met behoud van de toepassing van punt 1° en 2°;

4° zonder leeftijdsbeperking voor de toepassing van boek 5, deel 2, als het ten minste 21 jaar oud was op 1 juli 1987 en behoort tot een van de categorieën, vermeld in artikel 63, eerste lid, 2°, van de samengeordende wetten van 19 december 1939 betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders, zoals dat gold vóór de wijziging door de wet van 29 december 1990.

De gezinsbijslag wordt in de gevallen, vermeld in het eerste lid, 2°, 3° en 4°, toegekend overeenkomstig de door de Vlaamse Regering bepaalde voorwaarden.

(...)”

De Geschillencommissie leidt uit de samenlezing van de voornoemde decretale bepalingen af dat het om recht te hebben op de Vlaamse COVID-19-toeslag vereist is dat het kind zijn woonplaats heeft in het Nederlandse taalgebied. Inderdaad blijkt uit de voormelde decretale toelichting dat de decreetgever het recht op de Vlaamse COVID-19-toeslag heeft voorbehouden aan het kind dat recht geeft op de Vlaamse gezinsbijslagen op grond van zijn woonplaats in het Nederlandse taalgebied.

7.6 Wat de eenmalige COVID-19-toeslag betreft (decreet van 27 november 2020):

De toekenningsvoorwaarden van de eenmalige COVID-19-toeslag zijn bepaald in het Decreet van 27 november 2020 tot toekenning van een eenmalige toeslag van 35 euro in het kader van het gezinsbeleid naar aanleiding van de coronacrisis (BS 02.12.2020). De eenmalige COVID-19-toeslag is te onderscheiden van de COVID-19-toeslag die werd ingevoerd met het decreet van 19 juni 2020 tot invoering van een uitzonderlijke gezinsbijslag (van 120 euro) in het kader van de COVID-19-maatregelen die aangevraagd diende te worden en werd uitbetaald in drie maandelijkse schijven (zie daaromtrent 7.5).

De algemene toelichting bij het voorstel van het decreet van 27 november 2020 kadert dit als volgt:

“Het decreet van 19 juni 2020 tot invoering van een uitzonderlijke gezinsbijslag in het kader van de COVID-19-maatregelen voorziet in een uitzonderlijke toeslag in het kader van het gezinsbeleid. Dit voorstel van decreet geeft mee uitvoering aan de resolutie van het Vlaams Parlement van 20 mei 2020 over een gerichte versterking van kwetsbare huishoudens naar aanleiding van de COVID-19-pandemie.

Het decreet van 19 juni 2020 bepaalt dat gezinnen die een groeipakket ontvangen en die kunnen aantonen dat hun inkomen in maart, april, mei en/of juni 2020 gedurende minstens één maand met minstens 10 procent is gedaald in vergelijking met januari of februari 2020, recht hebben op een toeslag als hun inkomen de grens van 2213,30 euro per maand niet overschrijdt. Die toeslag bedraagt 120 euro en wordt uitbetaald in drie maandelijks schijven. Op basis van een theoretische oefening werd het budget geraamd op 15 miljoen euro. Aanvragen konden worden ingediend tot 31 oktober 2020.

Op 1 november 2020 was er aan 16.670 kinderen een COVID-19-toeslag toegekend, wat overeenkomt met een totaalbedrag van 2.000.400 euro. Van dat bedrag is al 1.654.846,49 euro effectief uitbetaald. Aangezien de aanvragen pas worden geregistreerd op het moment dat de uitbetaler over alle gegevens beschikt en burgers hun aanvraag tot vier maanden nadien kunnen vervolledigen, is het voor een volledig en definitief beeld wachten tot maart 2021. Een voorzichtige raming toont aan dat minstens 12 miljoen euro niet zal worden benut.

Dit voorstel van decreet voorziet in een maatregel waarbij een bedrag van 12 miljoen euro wordt ingezet voor hetzelfde doel als de COVID-19-toeslag, namelijk een financiële ondersteuning van kwetsbare gezinnen met kinderen.

Op 18 november 2020 werd in de plenaire vergadering van het Vlaams Parlement een resolutie goedgekeurd over aanbevelingen voor het Vlaamse coronabeleid in het beleidsdomein Welzijn, Volksgezondheid en Gezin. Aanbeveling 95° luidt als volgt: “werk op basis van de evaluatie van de COVID-19-toeslag een specifieke en tijdelijke financiële ondersteuning uit voor gezinnen met kinderen die over een laag inkomen beschikken”.

Concreet omvat dit voorstel van decreet een eenmalige toeslag die zal worden toegekend aan gezinnen met rechtgevendende kinderen waarvan het inkomen de grens van 31.605,89 euro per jaar niet overschrijdt. In november 2020 komen naar schatting 341.202 kinderen in aanmerking voor een dergelijke toeslag.

Voor de toeslag in kwestie wordt een budget uitgetrokken van 12 miljoen euro, zodat eenmalig een bedrag van afgerond 35 euro per kind kan worden toegekend.”

Artikel 3 van het decreet van 27 november 2020 bepaalt het volgende:

“In het kader van de COVID-19-crisis heeft het kind aan wie in november 2020 het bedrag van de toeslag, vermeld in artikel 18, tweede lid, 1° en 2°, of artikel 222, §1, eerste lid, van het decreet van 27 april 2018, wordt toegekend, recht op een eenmalige toeslag van 35 euro onder de toepassingsvoorwaarden van artikel 18 van het decreet van 27 april 2018. De eenmalige toeslag, vermeld in het eerste lid, wordt definitief aan de begunstigen toegekend. (...)”

In de toelichting bij voorgenoemd artikel wordt verduidelijkt wat bedoeld wordt met de ‘definitieve toekenning’:

“De definitieve toekenning, vermeld in het tweede lid, overschrijft een van de toepassingsvoorwaarden van artikel 18 van het decreet van 27 april 2018. Artikel 10 van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 september 2018 tot vaststelling van de nadere regels voor het toekennen van een sociale toeslag bepaalt dat er a posteriori, namelijk twee jaar na de toekenning, een controle op de gezinsinkomsten wordt uitgevoerd. De eenmalige toeslag, vermeld in dit voorstel van decreet, wordt definitief toegekend zonder controle a-posteriori.”

De uitbetaling gebeurt op dezelfde manier als de betaling van de gezinsbijslagen (art. 4); de toeslag wordt uitbetaald in december 2020 of uiterlijk in de maand na de vaststelling van het recht op de eenmalige toeslag (art. 5).

Bijgevolg hangt de beoordeling of er recht is op de eenmalige COVID-19-toeslag samen met de vraag of er aan de voorwaarden voldaan is voor de sociale toeslag in de maand november 2020.

7.7 Wat de woonplaats en dus ook de feitelijke gezinsvorming van verzoekster betreft:

Voor de toekenning van de gezinsbijslagen, de sociale toeslag, de COVID-19-toeslag en de eenmalige COVID-19-toeslag is het vereist dat het kind zijn woonplaats heeft in het Nederlandse taalgebied.

Voor de kinderopvangtoeslag en de selectieve participatietoeslag is de woonplaats van het kind irrelevant, het kind dient enkel ingeschreven te zijn in resp. een door de Vlaamse Gemeenschap vergunde opvangplaats waarbij de organisatie niet werkt met het systeem inkomenstarief of in een door de Vlaamse Gemeenschap erkende, gefinancierde of gesubsidieerde onderwijsinstelling voor gewoon of buitengewoon kleuteronderwijs.

Om te bepalen of er recht is op de sociale toeslag en voor de selectieve participatietoelagen is daarenboven van belang of verzoekster al dan niet een feitelijk gezin vormt. Indien zij een feitelijk gezin zou vormen met de heer dient er immers rekening te worden gehouden met het inkomen van beiden om te bepalen of er al dan niet recht is op beide toeslagen.

I.c. blijkt verzoekster van 15 juni 2015 tot 24 september 2021 samen met haar kinderen ingeschreven te zijn op het adres te Vanaf 24 september 2021 is zij, samen met de kinderen, gedomicilieerd te Dat is ook het adres van de heer, zoals blijkt uit de beslissing van terugvordering door tweede verwerende partij d.d. 21 juni 2021 die reeds naar dat adres werd gestuurd.

Naar aanleiding van de geboorte van het kind in een eenoudergezin (nl. het kind op 2021) werd er door tweede verwerende partij een gezinsinspecteur gestuurd. Dat is de standaardprocedure indien er een kind in een éénoudergezin wordt geboren.

In Mededeling T1 van 18 april 2019 betreffende de richtlijnen voor de huisbezoeken van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket is immers het volgende bepaald:

“3. Soorten controles

*3.1. Dringende controles op initiatief van de uitbetalingsactor
(art. 4, §1, 1°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 september 2018 tot regeling van sommige aspecten van de organisatie en werking van het Vlaams Agentschap voor de Uitbetaling van Toelagen in het kader van het Gezinsbeleid)*

De dossierbeheerder vraagt een dringende controle aan in de volgende situaties:

*3.2.7. Een kind wordt geboren in een gezin dat op basis van het Rijksregister als alleenstaand wordt beschouwd en dat op basis van het inkomen een sociale toeslag ontvangt of kan ontvangen.
De uitbetalingsactor vraagt een controle aan ongeacht of het om een eerste of een volgend kind gaat.*

De uitbetalingsactor moet geen controle aanvragen:

- *als het kind de naam van de moeder draagt;*
- *als de controle enkel over een periode in het verleden gaat;*
- *de ouders van het kind elk nog bij hun ouders wonen.*

TENZIJ er specifieke vermoedens van fraude zijn of de aanvraag volgt op een klacht.”

De eerste verwerende partij verwijst expliciet naar volgende elementen die zouden aantonen dat verzoekster vanaf 11 maart 2020 in Nederland zou wonen:

- Het controleverslag van de gezinsinspecteur d.d. 21.04.2021 (*cf. zoals supra aangegeven, controle die werd opgestart naar aanleiding van de geboorte van het tweede kind, geboren in een éénuoudergezin*) waaruit blijkt dat een vriendin van verzoekster die momenteel in haar woning te verblijft, verklaart dat verzoekster hoofdzakelijk in Nederland verblijft bij de vader van haar kinderen en dit sinds de geboorte van hun eerste kind.

- Het e-mailverkeer tussen de gezinsinspecteur en verzoekster waar verzoekster in een e-mail aangeeft:

“Toen het covidvirus zijn intrede deed, hebben we de beslissing genomen om (tijdelijk) bij de vader in in te trekken. Owv sluiting van de grenzen en alle gevolgen van dien.

Sinds kort zijn we in de weekenden weer eens in

De vader heeft een huis in Nederland (.....) en ik ben in het bezit van een huis in België (.....)

De reden waarom we niet op eenzelfde officieel adres wonen is belastingtechnisch niet voordelig.

We zijn er wel over aan het denken om definitief in Nederland te wonen maar ook weer owv de corona maatregelen en het moeilijk terecht kunnen bij meerdere instanties staat dit nog niet op de planning en blijft de situatie voorlopig hoe het nu is.

Op dit moment verblijven we inderdaad hoofdzakelijk nog in Nederland.”

Verwerende partijen menen op basis daarvan over voldoende elementen te beschikken om aan te nemen dat verzoekster in Nederland zou wonen en een feitelijk gezin vormt met de heer en dit vanaf 11 maart 2020.

De Geschillencommissie wenst nog op te merken dat het kind vanaf april 2019 enkele dagen naar de kinderopvang ging (en aldus een kinderopvangtoeslag ontving), net zoals het kind die vanaf mei 2021 naar de kinderopvang gaat.

Vanaf 17 mei 2021 ging naar het kleuteronderwijs, meer bepaald naar de Thans is zij daar nog steeds ingeschreven.

Het kind ging op regelmatige basis naar de kinderopvang te, met uitzondering van de maanden april – juni 2020, wat mogelijks ingegeven is door de strengere coronamaatregelen die

toen golden en mogelijke sluitingen van de kinderopvang in die periode. Echter dient daarbij opgemerkt te worden dat de afstand tussen slechts ca. 13 km betreft en een reistijd tussen 16 – 20 minuten.

Daarbij dient ook opgemerkt te worden dat verzoekster in die periode (en tot op heden) nog werkzaam is bij Het brengen en ophalen van het kind kon dus perfect in combinatie met haar werk worden uitgevoerd, maar geeft -gelet op de korte afstand tussen- geen zekerheid dat verzoekster in die periode ook effectief in haar woning in zou hebben verbleven.

Het kind ging vanaf 17 mei 2021 naar de kleuterschool te, waarbij dient te worden opgemerkt dat zij daar tot op heden is ingeschreven voor het schooljaar 2021-2022. Ondanks de officiële domiciliëring op het adres van de heer te op 24 september 2021 lijkt het kind toch nog steeds ingeschreven te zijn in de kleuterschool te, wat mogelijks opnieuw gecombineerd wordt met het werk van verzoekster. Verzoekster zou immers nog steeds werkzaam zijn bij het, ondanks het feit dat zij thans ingedomicilieerd is. Als deze verplaatsing thans mogelijk is, zou deze uiteraard ook in het verleden mogelijk zijn geweest.

Ook het kind gaat vanaf mei 2021 tot op heden naar de kinderopvang

Ook hier kan worden opgemerkt dat het kind nog naar de kinderopvang te wordt gebracht ondanks de domiciliewijziging naar vanaf 24 september 2021.

Er wordt standaard uitgegaan van de domiciliegegevens in het Rijksregister (verzoekster was in de periode van 11 maart 2020 tot en met 31 mei 2021 gedomicilieerd op het adres te) tenzij dit weerlegd wordt door o.m. een controle door een gezinsinspecteur.

In casu is dit het geval: eerste verwerende partij vermeldt in haar standpunt: ***“Op 21 juni 2021 ontvingen wij een email van waarin zij ons het resultaat medelen van hun controle aanvraag naar aanleiding van een nieuwe geboorte in een eenoudergezin. Uit dit verslag bleek dat betrokkene sedert 11 maart 2020 niet meer in België verbleef, maar in Nederland bij de vader van haar kinderen.”***

De Geschillencommissie stelt dan ook dat de conclusie van de gezinsinspecteur niet zomaar mag opzijgeschoven worden. De vriendin die aanwezig was in de woning van verzoekster op het ogenblik van de onaangekondigde controle gaf ten aanzien van de gezinsinspecteur aan dat verzoekster sinds de geboorte van hun eerste kind (zijnde dus het kind op2018) hoofdzakelijk in Nederland verblijft bij de vader van de kinderen.

Verzoekster heeft overigens ook zelf in haar e-mail aan de gezinsinspecteur aangegeven dat zij voornamelijk bij haar vriend te Nederland verblijft en dat zij erover aan het nadenken zijn om te gaan samenwonen in Nederland, maar dat zij momenteel nog niet samenwonen om fiscale redenen (*“belastingtechnisch niet voordelig”*)

Overigens is verzoekster sinds 24 september 2021 wel effectief gedomicilieerd te

De raadsman van verzoekster betwist de duurzame samenwoning, maar levert geen concrete elementen aan, noch legt hij stavingsstukken neer die de vaststellingen van de gezinsinspecteur of de eerdere eigen verklaringen van verzoekster weerleggen. Integendeel, bij bevestiging eigenlijk dat verzoekster gedurende een bepaalde periode omwille van de COVID-19-maatregelen wel degelijk bij de heer in Nederland verbleef: *“Mevrouw heeft slechts uitzonderlijk, gelet op de COVID-19 en de hierbij horende overheidsmaatregelen, omwille van een sluiting van de landsgrenzen*

tijdelijk en beperkt in Nederland bij haar partner heeft verbleven. Dit uit noodzaak en in belang van haar gezin, gezien door de nakende sluiting van de landsgrenzen destijds enig contact tussen vader (Nederlandse nationaliteit) en kinderen anders niet mogelijk was. Cliënte kon namelijk omwille van haar werk wel nog via toelating de landsgrens oversteken". Ook al zou dit om reden van de COVID-19-maatregelen geweest zijn, doet dit niet af aan het vormen van een feitelijke leefeenheid zoals bedoeld in de regelgeving tijdens de betwiste periode. Overigens zou er zelfs mogelijks sprake zijn van samenwoning sinds de geboorte van het eerste kind van verzoekster.

De Geschillencommissie merkt daarbij op dat de landsgrenzen tussen België en Nederland in 2021 slechts gesloten waren in de periode van 27 januari 2021 tot en met 18 april 2021: het verblijf van verzoekster in Nederland in de periode na 18 april 2021 kan dus niet verklaard worden door de sluiting van de landsgrenzen omwille van de coronamaatregelen. Daarbij dient tevens te worden opgemerkt dat reizen omwille van dwingende gezinsredenen (bezoeken aan een echtgenoot of partner of in het kader van co-ouderschap), steeds als essentieel werden beschouwd en dus wel degelijk mogelijk waren in die periode (Ministerieel besluit d.d. 26 januari 2021 houdende wijziging van het ministerieel besluit van 28 oktober 2020 houdende dringende maatregelen om de verspreiding van het coronavirus COVID-19 te beperken, B.S. 26 januari 2021). Ook dat kan dus niet weerhouden worden als argument waarom verzoekster samen met de kinderen gedurende die periode bij de heer zou dienen verbleven te hebben.

De Geschillencommissie stelt dan ook dat er voor de **periode van 11 maart 2020 tot en met de afschrijving naar Nederland op 23 september 2021** van verzoekster en de kinderen voldoende elementen zijn om te besluiten dat verzoekster samen met de kinderen minstens vanaf maart 2020 hoofdzakelijk in Nederland woont en dus niet voldoet aan de voorwaarden bepaald in artikel 8, §1, 1^e lid en artikel 8, §3 Groeipakketdecreet.

De voorwaarde dat het kind dient te zijn gedomicilieerd in Vlaanderen, daar effectief verblijft en opgevoed wordt overeenkomstig artikel 8, §1, 1^o juncto art. 8, §1, 3^o Groeipakketdecreet, is een essentiële basisvoorwaarde om recht te hebben op het Groeipakket (meer bepaald op de gezinsbijslagen, de sociale toeslag, de COVID-19-toeslag en de eenmalige COVID-19-toeslag).

De Geschillencommissie kan nog geen uitspraak kan doen over het eventueel recht van verzoekster op basis van de EU-Verordening 883/2004. Verzoekster dient daarvoor de vereiste documenten aan de uitbetalingsactor (bewijs van de gezinssamenstelling (formulier E401 of gelijkwaardig document afgeleverd in Nederland), een ereverklaring van belanghebbenden over hun gezinstoestand en socioprofessioneel statuut in Nederland (vragenlijst model P12 of gelijkaardig), en een ereverklaring omtrent hun gezamenlijke inkomsten voor de sociale toeslag) te bezorgen. Pas indien verzoekster daartoe het nodige doet, kan de bevoegde uitbetalingsactor het recht van verzoekster op Groeipakket onderzoeken en daaromtrent een beslissing nemen (die vatbaar is voor een beroep bij de Geschillencommissie).

De Geschillencommissie stelt evenwel dat verzoekster wel recht had op de kinderopvangtoeslag voor het kind in de periode van augustus 2020 tot en met januari 2021. Het debet van eerste verwerende partij dient dus in die zin aangepast te worden.

Om recht te hebben op de selectieve participatietoeslag is ook geen domicilie vereist in het Nederlandse taalgebied. Om te bepalen of verzoekster recht had op de selectieve participatietoeslag voor het schooljaar 2020-2021 dient de bevoegde uitbetalingsactor een nieuw inkomensonderzoek te doen, rekening houdend met het inkomen van verzoekster en de heer

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 en **ongegrond** is in die zin dat er voor de **periode van 11 maart 2020 tot en met de afschrijving naar Nederland op 24 september 2021** van verzoekster en de kinderen voldoende elementen zijn om te besluiten dat zij vanaf maart 2020 hoofdzakelijk in Nederland wonen en dus niet voldaan is aan de voorwaarden bepaald in artikel 8, §1, 1^e lid en artikel 8, §3 Groeipakketdecreet.

Eerste en tweede verwerende partij gingen dan ook terecht over tot terugvordering van de gezinsbijslagen, de sociale toeslag, de COVID-19-toeslag en de eenmalige COVID-19-toeslag.

Om te bepalen of de selectieve participatietoeslag voor het schooljaar 2020-2021 al dan niet teruggevorderd dient te worden, dient de bevoegde uitbetalingsactor een nieuw onderzoek te voeren, rekening houdend met de inkomsten van verzoekster en van de heer

Verzoekster heeft wel recht op de kinderopvangtoeslag voor het kind in de periode van augustus 2020 tot en met januari 2021. Het debet van eerste verwerende partij dient dus in die zin aangepast te worden.

De Geschillencommissie meent dat de eerste verwerende partij bij toepassing van de artikelen 100 en 102 Groeipakketdecreet, artikel 11 Besluit van 13 juli 2018 van de Vlaamse Regering tot vaststelling van de nadere regels over de rechten en plichten van begunstigden in hun contacten met uitbetalingsactoren en tot vaststelling van de regels voor de ambtshalve en gedwongen herziening van een beslissing tot toekenning van toelagen in het kader van het gezinsbeleid, en de Toelichtingsnota nr. 18 van 28 januari 2021 van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket (cf. CO 1349 d.d. 9 juli 2004), desgevallend dient over te gaan tot de berekening van de verschuldigde interesten.

Aldus uitgesproken te Brussel op **19 november 2021**;

De commissie was samengesteld uit :

De heer Herman Verlinden, voorzitter;

De heer Ignace Lambert (Opgroeien regie) en mevrouw Anja Hellemans (Agentschap Uitbetaling Groeipakket).

Opgemaakt in vier 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 drie maanden te rekenen vanaf de derde dag na de datum van dit aangetekend schrijven (art. 115, § 1, eerste lid van het Decreet van 27 april 2018 en art. 22, derde lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 29 juni 2018).

De voorzitter

De secretaris

H. Verlinden

M. Serlippens