

AGENTSCHAP UITBETALING GROEIPAKKET

Beslissing Geschillencommissie nr. 2022/095 van 28 oktober 2022

INLEIDENDE SAMENVATTING

Verblijfsrecht – Attest van immatriculatie - Stopzetting gezinsbijslagen - Geboorte nieuw kind onder het Groeipakket

De Geschillencommissie neemt kennis van de klacht van een vader van vier kinderen voor wie de betaling van het Groeipakket werd stopgezet na de geboorte van het vierde kind. Tot en met 31 december 2018 werd kinderbijslag betaald onder toepassing van de Algemene Kinderbijslagwet. Na de geboorte van het vierde kind werd vastgesteld dat voor toekenning van het Groeipakket niet voldaan werd aan de nationaliteitsvoorwaarden voor de vier kinderen. De vader wijst op de lang aanslepende procedure voor de verblijfsvergunning, zijn vaste contract bij BPost en verklaart niet akkoord te zijn met de stopzetting van de kinderbijslag.

De Geschillencommissie stelt vast dat weliswaar attesten van immatriculatie werden afgeleverd maar deze enkel met een toelating of machtiging om in België te verblijven, worden gelijkgesteld in specifieke situaties (vb. niet-begeleide minderjarige vreemdeling). De Geschillencommissie besluit dat niet voldaan is aan de nationaliteitsvoorwaarde voor de kinderen aangezien zij niet als toegelaten of gemachtigd kunnen worden beschouwd en er bijgevolg dus geen recht is op het Groeipakket.

Opgroeien

Geschillencommissie Groeipakket
Hallepoortlaan 27
1060 BRUSSEL

opgroeien.be
groeipakket.be/geschillencommissie

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE GROEIPAKKET

BESLISSING

NR. 2022/095

28 oktober 2022

REPERTORIUMNR. GC/22/A0060

INZAKE :, wonende te
.....;

Bijgestaan door zijn tolk,

- Verzoeker -

TEGEN :

.....;

- Verwerende partij -

1. Over het procedureverloop:

Gelet op het verzoek dat per e-mail d.d. 1 maart 2022 bij de Geschillencommissie¹ werd ingediend, gericht tegen de beslissing van verwerende partij d.d. 1 maart 2022;

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 uitbetalingsfactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan na afloop van de termijn waarin hij op

Gelet op de beslissing van de Geschillencommissie d.d. 15 juli 2021 waarbij aan verzoeker de ontvankelijkheid van het verzoek werd meegegeeld;

Gelet op het standpunt d.d. 16 maart 2022 van de Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket ingevolge de klacht d.d. 8 maart 2022 van verzoeker;

Gelet op het feit dat beide partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen op deze zitting van 28 oktober 2022 kunnen komen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen;

Gelet op het feit dat de verzoeker op de zitting van 28 oktober 2022 is verschenen en zich liet bijstaan door een tolk;

Gelet op het feit dat de verwerende partij niet op de zitting van 28 oktober 2022 is verschenen of zich heeft laten vertegenwoordigen;

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak:

Tot en met 31 december 2018 werd kinderbijslag betaald onder toepassing van de Algemene Kinderbijslagwet voor de kinderen (°.....2010), (°.....2008) en (°.....2005). was toen nog niet geboren.

Uit opzoeken in de databank KRING blijkt dat de kinderen met ingang van 1 februari 2016 in het wachtregister ingeschreven zijn en dat ze nog niet beschikken over een verblijfsrecht; enkel en beschikken over een attest van immatriculatie.

De betwiste beslissing in onderhavig geschil betreft enkel het kind (°.....2019); de verwerende partij heeft geconcludeerd dat niet toegelaten of gemachtigd is om in België 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.

Bij brief van 1 maart 2022 heeft verwerende partij dan ook meegegeeld aan de verzoeker dat het Groeipakket voor niet kon worden toegekend.

Er werd door verwerende partij ten onrechte Groeipakket uitbetaald voor de drie oudste kinderen voor de periode van januari 2019 tot en met augustus 2019; deze fout werd erkend en bijgevolg werd niet teruggevorderd.

3. Standpunt van verzoeker:

Verzoeker gaat niet akkoord met de beslissing van verwerende partij d.d. 1 maart 2022 en vordert in zijn verzoek het Groeipakket voor de vier kinderen.

basis van dit decreet een beslissing moet nemen (met uitzondering van de in het 3e lid bepaalde uitzonderingen), alleen beroep worden ingesteld bij deze geschillencommissie.

In voorliggend verzoek worden de grieven van verzoeker als volgt verwoord:

- e-mail d.d. 1 maart 2022 van verzoeker aan de Geschillencommissie:

'Nous avons un problème avec caisse d'allocations familiales , ne veux pas accordé allocations familiales pour mes 4 enfants.C'est pourquoi je veux bien prendre un rendez-vous.

Je rejoins à mon mail la lettre de que je viens de recevoir. '

- e-mails d.d. 18 maart en 20 mei 2022 waarin verzoeker de motivering van zijn verzoek als volgt preciseerde:

'Ik krijg al twee jaar geen kinderbijslag meer omdat ik geen verblijfsvergunning heb.

Ik woon sinds 2014 in België en krijg om de 4 maanden voorlopige immatriculatie attesten. Er is nog altijd geen beslissing (positief of negatief) over mijn dossier en ik wacht al 8 jaar op een besluit.

Ik werk met een vast contract en mijn 4 kinderen gaan naar school. Ik kan met mijn loon alléén maar mijn huur en noodzakelijke facturen betalen. Het is zeker niet voldoende voor de schoolkosten en de rest van de kosten voor mijn familie. Ik maak zorgen voor de toekomst van mijn kinderen want als het zo gaat zal ik het niet meer aankunnen, kinderen zullen niet meer naar school kunnen gaan.'

Ter zitting stelt de verzoeker dat hij niet begrijpt dat er kinderbijslag werd betaald tot augustus 2019 en de betalingen gestopt werden bij de geboorte van zijn kind Hij schetst de penibele financiële situatie van het gezin en de ziekte van zijn vrouw, waarbij zij niet langer de schoolkosten kunnen betalen en ernstig overwegen de kinderen niet langer naar school te laten gaan. Hij begrijpt niet waarom de kinderbijslag ook voor de oudste drie kinderen werd ingetrokken. Op vraag van de Geschillencommissie preciseert hij dat er een advocaat werd gecontacteerd in het kader van de procedure voor de verblijfsvergunning; er werd een mail gestuurd maar hij kreeg het antwoord dat hij enkel kan wachten. Ten slotte begrijpt hij niet dat hij wel kan werken bij Bpost, bij de overheid, met een vast contract, maar dat hij geen recht heeft op kinderbijslag.

4. Standpunt van verwerende partij:

- bij betwiste beslissing d.d. 1 maart 2022 heeft de verwerende partij aan verzoeker meegedeeld wat volgt:

We kunnen je geen Groeipakket toekennen. Volgens onze gegevens voldoet

-
niet aan de voorwaarden.

Wat zijn die voorwaarden?

Het kind moet een verblijfsrecht van minstens drie maanden te hebben.

Is dat niet het geval? Dan kan het kind toch recht hebben op een Groeipakket als het:

- een ouder heeft met een geldig verblijfsrecht;

- of een niet-begeleide minderjarige is met een attest van immatriculatie;
 - of slachtoffer is van mensenhandel of -smokkel.
- bij e-mail van 26 juli 2022 heeft verwerende partij haar standpunt aan de Geschillencommissie meegedeeld als volgt:

'Er kan geen recht op Groeipakket worden vastgesteld voor,, en omdat ze niet voldoen aan de nationaliteitsvoorwaarden (geen verblijfsrecht).

Om aanspraak te maken op gezinsbijslagen, selectieve participatietoelagen en andere toelagen moet het kind dat niet kan aantonen de Belgische nationaliteit te hebben, toegelaten of gemachtigd zijn in België te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de vreemdelingenwet (wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen) - artikelen 8, § 1, 1ste lid, 1°; 24, 1ste lid, 1°; 51, 1ste lid, 1°; 53, 1ste lid, 1°, van het Decreet tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid van 27/04/2018.

Op 02/02/2022 ontvangt Fons een aanvraag Groeipakket en een ondertekende wilsuiving voor, kind van mevrouw (.....) en meneer (.....). De aanvraag groeipakket wordt ook gedaan voor de andere 3 kinderen met name voor, en (bijlage 1).

Op 01.03.2022 werd een brief gestuurd met weigering van het Groeipakket met volgende motivering 'Het kind is niet toegelaten of gemachtigd om in België te verblijven volgens de wet van 15 december 1980. Zie artikel 8, §1, 1° van het Groeipakketdecreet'. (bijlage 2)

Concreet vinden we in het dossier volgende gegevens terug:

- (moeder): Inschrijving wachtregister sinds 01/02/2016 + Attest van Immatriculatie;
- (vader): Inschrijving wachtregister sinds 22/09/2014 + Attest van Immatriculatie.
-,, en (kinderen): Inschrijving wachtregister sinds 01/02/2016

Tot en met 31/12/2018 werd er terecht kinderbijslag betaald voor de kinderen, en op basis van de Algemene Kinderbijslag Wet (AKBW).

Vanaf 1 januari 2019 is Vlaanderen bevoegd en is het Groeipakketdecreet van toepassing waardoor er geen recht meer is op gezinstoelagen omdat, zoals eerder gezegd, niet voldaan is aan de voorwaarden van verblijf (zie hoger).

..... heeft ten onrechte gezinsbijslagen betaald over de periode 01/01/2019 tot en met 31/08/2019.

Aangezien het hier gaat over een fout naar aanleiding van de overheveling van de federale kinderbijslag naar het Vlaamse Groeipakket werden deze betalingen niet teruggevorderd bij betrokkenen.'

5. Standpunt Klachten- en bemiddelingsdienst Agentschap Uitbetaling Groeipakket

De Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket formuleerde per e-mail d.d. 16 maart 2022 het volgende standpunt ingevolge de klacht d.d. 8 maart 2022 van verzoekster:

Tot 31 december 2018 werd de kinderbijslag in België betaald volgens de Algemene Kinderbijslagwet (AKBW). Vanaf 1 januari 2019 is Vlaanderen bevoegd en is het Groeipakketdecreet van toepassing.

Toelichtingsnota 2bis van 18 april 2019 - Voorwaarde toelating/machtiging om in België te verblijven voor kinderen die niet de Belgische nationaliteit hebben.

Om aanspraak te maken op gezinsbijslagen, selectieve participatietoelagen en andere toelagen moet het kind dat niet kan aantonen de Belgische nationaliteit te hebben, toegelaten of gemachtigd zijn in België te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de vreemdelingenwet (wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen) - artikelen 8, § 1, 1ste lid, 1°; 24, 1ste lid, 1°; 51, 1ste lid, 1°; 53, 1ste lid, 1°, van het Decreet tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid van 27/04/2018.

Verblijfsdocumenten:

- Bewijs verblijfsrecht: A-kaart, B-kaart, K-kaart en L-kaart (de vroegere C-kaart en D-kaart), EU-kaart en EU+-kaart (de vroegere E-kaarten), F-kaart, F+-kaart, H-kaart of M-kaart.
- GEEN bewijs verblijfsrecht: Attest van immatriculatie, Bijlage 35 en Bijlage 19.

Kindereen jonger dan 12 jaar

Voor kinderen jonger dan 12 jaar worden geen verblijfskaarten (of equivalent) afgeleverd. Op verzoek kunnen ze wel in het bezit gesteld worden van een identiteitsbewijs. Dat document is geen verblijfsdocument dat het bewijs levert van verblijfsrecht.

Wanneer het kind in het kader van gezinshereniging een verblijfsrecht verkreeg wordt het verblijfsrecht van het kind gecontroleerd via de persoon die het recht op gezinshereniging opent (gezinshereniger). Heeft die persoon een verblijfsrecht dan voldoet het kind aan de verblijfsvoorwaarde.

Met betrekking tot de gezinsbijslagen is er voor het kind jonger dan 12 jaar een mogelijkheid om de nationaliteitsvoorwaarde vast te stellen via (één van) de ouder(s). Indien (één van) deze ouder(s) Belg is of voldoet aan de nationaliteitsvoorwaarde, dan voldoet het kind ook aan de nationaliteitsvoorwaarde. Deze mogelijkheid bestaat niet voor de selectieve participatietoelagen. Daar kan op heden het bewijs voor de nationaliteitsvoorwaarde niet geleverd worden via de ouder.

De erkende vluchteling

Het recht op gezinsbijslagen voor het kind dat werd erkend als vluchteling gaat in vanaf de datum van de beslissing tot erkenning als vluchteling. Vanaf deze beslissing voldoet de betrokkene aan de verblijfsvoorwaarde om het recht op gezinsbijslagen vast te stellen.

Concreet in jouw dossier

Er kan geen recht op Groeipakket worden vastgesteld voor,, en omdat ze niet voldoen aan de nationaliteitsvoorwaarden (geen verblijfsrecht).

-,, en: Inschrijving wachtregister sinds 01/02/2016;
-: Inschrijving wachtregister sinds 01/02/2016 + Attest van Immatriculatie;
-: Inschrijving wachtregister sinds 22/09/2014 + Attest van Immatriculatie.

Van zodra jullie beschikken over een bewijs van verblijfsrecht kan je een nieuwe aanvraag opstarten.

Tot en met 31/12/2018 werd er terecht kinderbijslag betaald voor de kinderen, en op basis van de Algemene Kinderbijslag Wet (AKBW).

Vanaf 1 januari 2019 is Vlaanderen bevoegd en is het Groeipakketdecreet van toepassing. De uitbetaler heeft ten onrechte gezinsbijslagen betaald over de periode 01/01/2019 tot en met 31/08/2019. Aangezien het hier gaat over een fout naar aanleiding van de overheveling van de federale kinderbijslag naar het Vlaamse Groeipakket werden deze betalingen niet bij jou teruggevorderd.

6. Beoordeling in rechte:

De verwerende partij heeft het Groeipakket voor de drie oudste kinderen (..... is pas in 2019 geboren) toegekend tot en met 31 december 2018 onder toepassing van de Algemene Kinderbijslagwet, doch voor geweigerd voor de periode daarna, gezien volgens verwerende partij niet bleek dat het kind was toegelaten of gemachtigd om in België te verblijven.

6.1. Relevante algemene wettelijke bepalingen

6.1.1. Betreffende het recht op gezinstoelagen

Conform de bepalingen van artikel 8, § 1, eerste lid Groeipakketdecreet geeft een kind 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; Voor de toepassing van dit decreet vormt een attest van immatriculatie geen toelating of machtiging in de zin van deze bepaling.²(eigen onderlijning) (...).”*

Bij de bepalingen van artikel 3, § 1, 49° Groeipakketdecreet wordt het begrip woonplaats gedefinieerd als: *“de woonplaats, vermeld in artikel 32, 3°, van het Gerechtelijk Wetboek en, bij gebrek daaraan, de verblijfplaats van de persoon.”*

“De woonplaats vermeld in artikel 32, 3°, van het Gerechtelijk Wetboek’ betreft “de plaats waar de persoon in de bevolkingsregisters is ingeschreven als hebbende aldaar zijn hoofdverblijf.”

In de bepalingen van artikel 3, § 1, 47° Groeipakketdecreet wordt het begrip “*verblijfplaats*” omschreven als *“de feitelijke plaats waar de persoon gewoonlijk verblijft.”*

Uit deze definities volgt derhalve vooreerst dat in toepassing van de bepalingen van artikel 8, § 1, eerste lid, 1° Groeipakketdecreet het kind enkel recht kan geven op gezinsbijslagen indien het in Vlaanderen is gedomicilieerd, of bij gebrek aan een domiciliëring dient te blijken dat het kind voor de desbetreffende periode feitelijk in Vlaanderen verblijft.

De bepalingen van artikel 2 van het Besluit van de Vlaamse Regering van 8 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 (B.S. 18.12.2018 – verder BVR Rechtgevend kind genoemd) stellen aangaande de nationaliteitsvoorwaarde verder dat:

² Deze wijziging (toevoeging van deze zin) werd ingevoerd bij Decreet van 1 juli 2022 tot wijziging van artikel 5 van het decreet van 30 april 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Opgroeien regie, tot wijziging van het Groeipakketdecreet van 2018 en tot uitlegging van artikel 8 van het Groeipakketdecreet van 2018 (B.S. 29.07.2022) - artikel 4 - inwerkingtreding 08.08.2022.

“Het recht op gezinsbijslagen van een kind dat de Belgische nationaliteit niet bezit als vermeld in artikel 8, §1, eerste lid, 1°, van het decreet van 27 april 2018, ontstaat vanaf de datum waarop de beslissing tot toekenning van het verblijfsrecht conform de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen wordt genomen.

Met behoud van de toepassing van de in het vierde lid vermelde bevoegdheid van de minister, ontstaat het recht op gezinsbijslagen voor het kind dat erkend vluchteling is, vanaf de datum waarop de beslissing van erkenning van de vluchtelingenstatus, overeenkomstig artikel 48/3 van de voormelde wet, wordt genomen³.

Als voor het rechtgevend kind zelf niet aangetoond kan worden dat het de toelating heeft of dat het gemachtigd is in België te verblijven of er zich te vestigen conform de voormelde wet, wordt die voorwaarde gecontroleerd via de persoon die het verblijfsrecht van het kind opent als vermeld in het Rijksregister.

De minister bepaalt wat met de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf gelijkgesteld wordt.”

Er werd een delegatie verleend aan de minister om te bepalen wat er gelijkgesteld wordt met de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf. De Bisnota aan de Vlaamse Regering verduidelijkt als volgt: *“Deze delegatie richt zich op maatregelen die kunnen ontstaan uit wijzigende praktijken in het kader van de federale regelgeving, of de toepassing ervan door de dienst Vreemdelingenzaken, inzake toelating en verblijf.”*

Aldus bepaalt artikel 2 van het MB d.d. 13 maart 2019 (houdende de nadere regels over 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), in uitvoering van voormeld artikel 2, vierde lid BVR Rechtgevend Kind, als volgt:

“In uitvoering van artikel 2, vierde lid, van het besluit van 5 oktober 2018 wordt het kind in de volgende situaties geacht te voldoen aan de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf:

1°het kind dat het slachtoffer is van mensenhandel of -smokkel als vermeld in titel II, hoofdstuk IV, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, geattesteerd door een centrum dat door de federale overheid erkend is en dat gespecialiseerd is in het onthaal van slachtoffers van mensenhandel of -smokkel, en dat recht heeft om voorlopig op het grondgebied te verblijven in afwachting van de definitieve beslissing over de verblijfsaanvraag conform de voormelde wet;

³ Dit betreffen de huidige bepalingen van artikel 2, 2e lid BVR Rechtgevend kind van toepassing met ingang van 4 juni 2020 waarbij artikel 2 van het Besluit van de Vlaamse Regering d.d. 30 april 2020 tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 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, wat betreft de datum van het ontstaan van het recht op gezinsbijslagen voor het kind dat vluchteling is (B.S. 25.05.2020), de oorspronkelijke bepaling *“In afwijking van het eerste lid ontstaat het recht op gezinsbijslagen voor het kind dat vluchteling is in de zin van de voormelde wet, vanaf de datum van de aanvraag van de vluchtelingenstatus”* werd vervangen.

2° een niet-begeleide minderjarige vreemdeling die recht heeft om voorlopig op het grondgebied te verblijven in afwachting van de definitieve beslissing over de verblijfsaanvraag conform de voormelde wet. De voormelde niet-begeleide minderjarige vreemdeling voldoet aan de volgende cumulatieve voorwaarden:

a) minderjarig zijn;

b) niet-begeleide minderjarige vreemdeling zijn als vermeld in titel XIII, hoofdstuk VI, artikel 5 of 5/1, van de programmawet (I) van 24 december 2002. Het bewijs dat een minderjarig kind beschouwd kan worden als een niet-begeleide minderjarige vreemdeling wordt geleverd door een attest van de dienst Voogdij, vermeld in titel XIII, hoofdstuk VI, artikel 3, van de programmawet (I) van 24 december 2002, waarmee een voogd voor de niet-begeleide minderjarige vreemdeling wordt aangesteld;

3. voor het kind dat niet toegelaten of gemachtigd is in België te verblijven of er zich te vestigen, waarvan één van de ouders Belg is of toegelaten of gemachtigd is in België te verblijven of er zich te vestigen. Als de ouder erkend vluchteling is, wordt het kind geacht te voldoen aan de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf vanaf de datum waarop de beslissing van erkenning van vluchtelingenstatus voor de ouder wordt genomen conform artikel 48/3 van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen.

(...)

Het eerste lid, 1° en 2°, zoals gewijzigd bij het ministerieel besluit van 31 maart 2022 tot wijziging van artikel 2 van het ministerieel besluit van 13 maart 2019 houdende de nadere regels over 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, wat betreft de gelijkstelling met de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf, heeft toepassing met ingang vanaf 1 januari 2019 voor de kinderen die voor 1 april 2022 geen recht op gezinsbijslagen konden geven omdat ze jonger dan twaalf jaar waren en bijgevolg geen attest van immatriculatie konden verkrijgen.⁴

6.1.2. Administratieve richtlijnen m.b.t. de nationaliteitsvoorwaarde

Bij de Toelichtingsnota 2bis van 18 april 2019⁵ van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket werden administratieve onderrichtingen uitgewerkt met het oog op een correcte toepassing van de ‘Voorwaarde toelating/machtiging om in België te verblijven voor kinderen die niet de Belgische nationaliteit hebben’, waarbij volgende verduidelijking wordt gegeven:

“1. Wettelijke basis

4 Ministerieel besluit van 31 maart 2022 tot wijziging van artikel 2 van het ministerieel besluit van 13 maart 2019 houdende de nadere regels over 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, wat betreft de gelijkstelling met de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf (B.S. 30.06.2022) - artikel 1 - inwerkingtreding 01.04.2022

⁵ Zoals gewijzigd door de Mededeling A/36 d.d. 11 april 2022 (‘Vrijstellingen verblijfsvoorwaarden gezinsbijslagen’) van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket.

Om aanspraak te maken op gezinsbijslagen, selectieve participatietoelagen en andere toelagen moet het kind dat niet kan aantonen de Belgische nationaliteit te hebben, toegelaten of gemachtigd zijn in België te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de vreemdelingenwet (wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen) - artikelen 8, § 1, 1ste lid, 1°; 24, 1ste lid, 1°; 51, 1ste lid, 1°; 53, 1ste lid, 1°, van het Decreet tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid van 27/04/2018.

(...)

2. Terminologie en interpretatie

De termen 'toelating' en 'machtiging' waarnaar verwezen wordt, worden geïnterpreteerd in de betekenis zoals die vermeld wordt in de vreemdelingenwet:

Toelating en machtiging tot verblijf: de toelating en de machtiging om gedurende meer dan 3 maanden in België te mogen verblijven bedoeld in de artikelen 9 t.e.m. 13 van de vreemdelingenwet:

artikel 9: machtiging door de Minister;

artikelen 10 t.e.m. 13: toelating van rechtswege.

Machtiging tot vestiging die verleend wordt aan de vreemdeling die onbeperkt in België mag verblijven bedoeld in de artikelen 14 en volgende van de vreemdelingenwet.

In de verdere tekst moet de termen 'verblijfsrecht' en 'verblijfsvoorwaarde' als volgt begrepen worden:

Verblijfsrecht: toegelaten of gemachtigd zijn in België te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de vreemdelingenwet;

Verblijfsvoorwaarde: de voorwaarde betreffende verblijf bedoeld in de bepalingen waarnaar verwezen wordt in punt 1.”

Verder wordt er in deze toelichtingsnota onder meer een overzicht gegeven van de verblijfsdocumenten die al dan niet kunnen worden beschouwd als een toelating of machtiging overeenkomstig de Vreemdelingenwet van 15 december 1980:

“5. Verblijfsdocumenten

Bewijs verblijfsrecht	GEEN bewijs verblijfsrecht <u>4</u>
A-kaart	Attest van immatriculatie
B-kaart	Bijlage 35
C-kaart	Bijlage 19
D-kaart	
E-kaart	
E+-kaart	
F-kaart	
F+-kaart	
H-kaart	

Bijzonder document 'bijlage 15'

Een 'bijlage 15' dekt voorlopig het verblijf van de vreemdeling

Voor wie?	Ingeschreven in RR?	Bewijs verblijfsrecht?
1 Aanvraag tot vestiging of tot het verkrijgen van de status van langdurig ingezetene	JA	JA, voor de duur van de bijlage, ALS die gevolgd wordt door een geldige verblijfskaart
2 Aanvraag tot vernieuwing van de verblijfsvergunning, vestigingsvergunning of EG-verblijfsvergunning voor langdurig ingezetene	JA	
3 Terugkeer na ongewilde langdurige afwezigheid	NEE	
4 Aanvraag voor een duurzaam verblijf	JA	
5 Grensarbeid	NEE	NEE
6 Aanmelding procedure slachtoffer mensenhandel en mensensmokkel	NEE	
7 Aanmelding voor inschrijving (wanneer de vreemdeling bij aanmelding op de gemeente om een verblijfsprocedure op te starten nog niet onmiddellijk ingeschreven kan worden)	NEE	
8 Wachten op de afgifte van een verblijfsdocument nadat het verblijfsrecht werd goedgekeurd	JA	JA, vanaf afgifte van de bijlage 15

6. Het kind kan zijn verblijfsrecht niet bewijzen

Voor kinderen jonger dan 12 jaar worden geen verblijfskaarten (of equivalent) afgeleverd. Op verzoek kunnen ze wel in het bezit gesteld worden van een identiteitsbewijs. Dat document is geen verblijfsdocument dat het bewijs levert van verblijfsrecht.

Wanneer het kind in het kader van gezinshereniging een verblijfsrecht verkreeg wordt het verblijfsrecht van het kind gecontroleerd via de persoon die het recht op gezinshereniging opent (gezinshereniger). Heeft die persoon een verblijfsrecht dan voldoet het kind aan de verblijfsvoorwaarde."

6.1.3.Toepassing in casu

Uit raadpleging van de gegevens van het Rijksregister blijkt dat en de andere kinderen een domicilie in Vlaanderen hebben zodat voor de periode vanaf januari 2019 afdoende blijkt dat de kinderen effectief feitelijk in Vlaanderen verbleven om voor deze periode aan de voorwaarden van artikel 8, § 1, eerste lid, 1° Groepakketdecreet te kunnen voldoen opdat er gezinstoelagen zouden kunnen worden toegekend.

Er kan worden vastgesteld dat de verwerende partij in de betwiste beslissing d.d. 1 maart 2022 uitsluitend heeft verwezen naar de nationaliteitsvoorwaarde.

Verzoeker en zijn kinderen hebben allen de Turkse nationaliteit.

Uit raadpleging van de officiële gegevens aangaande de nationaliteitsvoorwaarden van (moeder) blijkt volgende verblijfsprocedure te zijn doorlopen:

- van 14 april 2016 tot nu: aflevering van attesten van immatriculatie, telkens verlengd;
- eerste asielaanvraag ingediend op 26 februari 2016 bij de Dienst Vreemdelingenzaken (DVZ, op 10 juli 2016, dossier overgemaakt aan het Commissariaat Generaal voor Vluchtelingen en Staatlozen (CGVS).

Wat de nationaliteitsvoorwaarden voor verzoeker (=vader) betreft, stellen we vast dat ook voor hem - van in 2014 een attest van immatriculatie werd uitgereikt en telkens verlengd; - en dat een eerste asielaanvraag werd ingediend op 22 september 2014 bij de Dienst Vreemdelingenzaken (DVZ), en het dossier werd overgemaakt aan CVGS in oktober 2014.

De ouders hebben dus nog geen verblijfsrecht, waardoor de kinderen niet in de mogelijkheid zijn om dit verblijfsrecht te volgen (cfr. art. 2, 3° MB 13 maart 2019).

Hoewel het verzoekschrift enkel de beslissing voor het jongste kind betwist, waarin het Groeipakket wordt geweigerd, wordt de situatie van de vier kinderen besproken, aangezien er voor geen enkel van de vier kinderen Groeipakket wordt uitbetaald en dit ook zo uiteengezet werd in het standpunt van verwerende partij.

Voor de kinderen (°.....2019) en (°.....2010) kan geen enkel bewijs van inschrijving in het wachtregister noch Vreemdelingenregister worden teruggevonden in de databank KRING.

Voor de twee oudste kinderen, en, kan worden vastgesteld dat een attest van immatriculatie werd afgeleverd, wat op zich niet als een toelating of machtiging om in België te verblijven wordt beschouwd als bedoeld bij hogergenoemde nationaliteitsvoorwaarden.

Een attest van immatriculatie kan wel met een dergelijke toelating of machtiging worden gelijkgesteld, doch enkel in de specifieke situaties van het kind dat het slachtoffer is van mensenhandel- of smokkel of van de niet-begeleide minderjarige vreemdeling (toegekend bij de bepalingen van artikel 2 van het Ministerieel besluit d.d. 13 maart 2019 voor het recht op gezinsbijslag); cf. van toepassing tot 31/3/2022.

Uit de bepalingen van het Verblijfsbesluit (Koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen), blijkt duidelijk dat het attest van immatriculatie enkel wordt afgeleverd in afwachting van de beslissing van de Minister of zijn gemachtigde (voor zover de aanvraag ontvankelijk werd verklaard), zodat derhalve de gevraagde machtiging nog niet werd gegeven.

Dit werd ten overvloede ook ingeschreven in artikel 8, § 1, eerste lid Groeipakketdecreet: *‘Voor de toepassing van dit decreet vormt een attest van immatriculatie geen toelating of machtiging in de zin van deze bepaling.’*

De Geschillencommissie concludeert dat er bijgevolg niet voldaan is aan de nationaliteitsvoorwaarde voor de kinderen,, en aangezien ze niet als toegelaten of gemachtigd kunnen worden beschouwd en er bijgevolg dus geen recht is op de gezinstoelagen m.i.v. januari 2019.

Zodra de verzoeker beschikt over nieuwe stukken in het kader van de asielaanvragen, kan hij deze overmaken aan de uitbetalingsactor voor een nieuw onderzoek van het recht op Groeipakket.

7. 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 verzoeker ontvankelijk doch **ongegrond** is zodat de betwiste beslissing van verwerende partij d.d. 1 maart 2022 dient te worden bevestigd wat betreft de weigering van het recht op Groeipakket voor het kind, en bij uitbreiding voor de drie oudere kinderen.

Zodra de verzoeker beschikt over nieuwe stukken in het kader van de asielaanvragen, kan hij deze overmaken aan de uitbetalingsactor voor een nieuw onderzoek van het recht op Groeipakket.

Aldus uitgesproken te Brussel op **28 oktober 2022**;

De commissie was samengesteld uit:

De heer Herman Verlinden, voorzitter;

De heer Ignace Lambert (Opgroeien regie) en mevrouw Rita Louwagie (Infino), 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 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