

Beslissing Geschillencommissie nr. 2023/039 van 7 april 2023

INLEIDENDE SAMENVATTING

Verhoogde wezenbijslag – Verlating – Achterstallen - Schooltoeslag – KI-test

De gemachtigde komt tussen om de belangen te verdedigen van de hoogbejaarde verzoekers, de heer (°1937) en mevrouw ... (°1941), en de kleinkinderen van de verzoekers, ... De kinderen ... en ... werden door hun vader, de heer ... verlaten in 2007. De kinderen werden opgevoed door hun moeder, mevrouw ... tot zij kwam te overlijden op ... 2011.

Sinds het overlijden van hun dochter, hebben de verzoekers zich bekommerd om de destijds ...: de gemachtigde lichtte telefonisch toe dat de woning van de grootouders te klein en ongeschikt was om de kinderen in onder te brengen en dat de verzoekers daarom zijn gaan inwonen bij de kinderen in het belang van de opvoeding en de huisvesting van de kinderen. De verzoekers hadden ook het vruchtgebruik geërfd over de woning van hun overleden dochter; dit liet tevens toe dat de kinderen in hun vertrouwde leefomgeving konden blijven wonen; volgens de gemachtigde lieten de verzoekers hun eigen bescheiden woning leegstaan.

Ingevolge de tussenkomst van de gemachtigde werden de verzoekers er bij beslissing van 11.06.2022 door de verwerende partij van in kennis gesteld dat zij recht hebben op achterstallen aan verhoogde wezenbijslag voor de periode van 01.04.2017 tot 31.05.2022 voor de kinderen ..., ten bedrage van 28.874,62 EUR. De verwerende partij baseerde zich hiervoor op het document P16com waaruit bleek dat de kinderen ... verlaten zijn door de vader en stelde het recht op verhoogde wezenbijslag vast vanaf 01.04.2017 rekening houdende met een verjaringstermijn van 5 jaar.

Daarnaast deelde de verwerende partij per e-mail van 24.05.2022 mee aan de gemachtigde dat er geen recht is op de schooltoeslag omdat de KI-test niet geslaagd is. In haar standpunt preciseert de verwerende partij dat er volgens haar geen recht is op de schooltoeslag voor de kinderen ... voor de schooljaren 2021-2022 en 2022-2023: aangezien de verzoekers en de kinderen samen gedomicilieerd zijn, dient rekening te worden gehouden met de gezinsinkomsten van de verzoekers.

Hoewel de gezinsinkomsten van de verzoekers het grensbedrag niet overschrijden, is de KI-test niet geslaagd omwille van het KI vreemd gebruik dat in hoofde van de grootouders werd vastgesteld.

Uit het verzoek blijkt dat vooreerst wordt gevorderd om het recht op achterstallen voor de wezenbijslag (door ... toegekend tot 01.04.2017) toe te kennen met terugwerkende kracht tot de datum van het overlijden van de moeder, nl. 01.08.2011. Daarnaast wordt gevorderd om het recht op de schooltoeslag voor de kinderen ... te onderzoeken.

Wat betreft de eerste vordering besliste de Geschillencommissie per aangetekend schrijven van 6 maart 2023 dat niet de Geschillencommissie maar wel de Arbeidsrechtbank bevoegd is voor het beoordelen van de vordering: immers, de uitbetalingsactor heeft ingevolge de aanvraag van verzoekers achterstallen aan

Opgroeien

Opgroeien
Geschillencommissie Groeipakket
Hallepoortlaan 27
1060 BRUSSEL
opgroeien.be
groeipakket.be/geschillencommissie

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE GROEIPAKKET

BESLISSING

NR. 2023/039

7 april 2023

REPERTORIUMNR. GC/23/A0006

INZAKE :;

- Verzoekers -

Vertegenwoordigd door ...;

- Gemachtigde -

TEGEN :

...;

- Verwerende partij –

1. Over het procedureverloop:

Gelet op het verzoek dat per e-mail d.d. 9 januari 2023 door de gemachtigde namens de verzoekers werd ingediend bij de Geschillencommissie Groeipakket¹;

Gelet op de beslissing van de Geschillencommissie d.d. 5 december 2022 waarbij aan verzoekers de (gedeeltelijke) ontvankelijkheid van het verzoek werd meegedeeld;

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.

Gelet op de beslissing d.d. 09.01.2023 van de Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket;

Gelet op de volmacht d.d. 18 maart 2023 gegeven door ... aan ... om de verzoekers te vertegenwoordigen tijdens de procedure voor de Geschillencommissie;

Gelet op het feit dat alle partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen op deze zitting van 7 april 2023 kunnen komen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen;

Gelet op het feit dat de gemachtigde namens de verzoekers deelneemt aan de zitting van 7 april 2023 en werd gehoord;

Gelet op het feit dat de verwerende partij niet verschenen is of zich heeft laten vertegenwoordigen op de zitting van 7 april 2023;

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak

Uit de beschikbare gegevens in de databank KRING² en de door de gemachtigde telefonisch verstrekte informatie op 3 maart 2023 aan het secretariaat van de Geschillencommissie blijkt de volgende feitelijke situatie:

- De gemachtigde komt tussen om de belangen te verdedigen van de hoogbejaarde verzoekers, de heer (°1937) en mevrouw ... (°1941), en de kleinkinderen van de verzoekers, ...
- De kinderen ... en ... werden door hun vader, de heer ... verlaten in 2007.
- De kinderen werden opgevoed door hun moeder, mevrouw ... tot zij kwam te overlijden op ... 2011.
- De verzoekers wonen sinds 01.01.1977 in hun woning gelegen te Sinds het overlijden van hun dochter, hebben de verzoekers zich bekommerd om de destijds ...: de gemachtigde lichtte telefonisch toe dat de woning van de grootouders te klein en ongeschikt was om de kinderen in onder te brengen en dat de verzoekers daarom zijn gaan inwonen bij de kinderen in het belang van de opvoeding en de huisvesting van de kinderen. De verzoekers hadden ook het vruchtgebruik geërfd over de woning van hun overleden dochter; dit liet tevens toe dat de kinderen in hun vertrouwde leefomgeving konden blijven wonen; volgens de gemachtigde lieten de verzoekers hun eigen bescheiden woning leegstaan.
- Concreet zijn de verzoekers sinds 07.09.2011 gedomicilieerd bij de kleinkinderen op het adres

² Kruispunt Informatiestromen Groeipakket.

- De gemachtigde lichtte verder toe dat de verzoekers slecht tebeen zijn ingevolge hun hoge leeftijd en zij met bescheiden middelen moeten rondkomen voor de opvoeding van de kleinkinderen

Ingevolge de tussenkomst van de gemachtigde werden de verzoekers er bij beslissing d.d. 11.06.2022 door de verwerende partij van in kennis gesteld dat zij recht hebben op achterstallen aan verhoogde wezenbijslag voor de periode van 01.04.2017 tot 31.05.2022 voor de kinderen ..., ten bedrage van 28.874,62 EUR. De verwerende partij baseerde zich hiervoor op het document P16com waaruit bleek dat de kinderen ... verlaten zijn door de vader en stelde het recht op verhoogde wezenbijslag vast vanaf 01.04.2017 rekening houdende met een verjaringstermijn van 5 jaar.

Daarnaast deelde de verwerende partij per e-mail d.d. 24.05.2022 mee aan de gemachtigde dat er geen recht is op de schooltoeslag omdat de KI-test niet geslaagd is. In haar standpunt preciseert de verwerende partij dat er volgens haar geen recht is op de schooltoeslag voor de kinderen ... voor de schooljaren 2021-2022 en 2022-2023: aangezien de verzoekers en de kinderen samen gedomicilieerd zijn, dient rekening te worden gehouden met de gezinsinkomsten van de verzoekers. Hoewel de gezinsinkomsten van de verzoekers het grensbedrag niet overschrijden, is de KI-test niet geslaagd omwille van het KI vreemd gebruik dat in hoofde van de grootouders werd vastgesteld.

Per e-mail d.d. 05.07.2022 diende de gemachtigde namens de verzoekers bij de Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket een klacht in tegen de voormelde beslissingen van de verwerende partij. De Klachten- en bemiddelingsdienst bezorgde per e-mail d.d. 09.01.2023 een antwoord aan de gemachtigde waarmee de verzoekers geen genoegdoening konden nemen. Daarom diende de gemachtigde per e-mail d.d. 09.01.2023 een verzoek in bij het secretariaat van de Geschillencommissie Groeipakket.

Uit het verzoek blijkt dat vooreerst wordt gevorderd om het recht op achterstallen voor de wezenbijslag (door ... toegekend tot 01.04.2017) toe te kennen met terugwerkende kracht tot de datum van het overlijden van de moeder, nl. 01.08.2011. Daarnaast wordt gevorderd om het recht op de schooltoeslag voor de kinderen ... te onderzoeken.

Wat betreft de eerste vordering besliste de Geschillencommissie per aangetekend schrijven d.d. 6 maart 2023 dat niet de Geschillencommissie maar wel de Arbeidsrechtbank bevoegd is voor het beoordelen van de vordering: immers, de uitbetalingsactor heeft ingevolge de aanvraag van verzoekers achterstallen aan verhoogde wezenbijslag toegekend met ingang van 01.04.2017 en de voorliggende vordering heeft betrekking op de toekenning van achterstallen voor de periode vanaf 01.08.2011 tot 01.04.2017, d.w.z. onder de toepassing van de Algemene Kinderbijslagwet en waarbij de gemachtigde de omstandigheden schetst waardoor ten tijde van het overlijden van de moeder in 2011 de aanvraag om verhoogde wezenbijslag niet zou terecht gekomen zijn bij het kinderbijslagfonds. Het beroep tegen de betwiste beslissing van de verwerende partij d.d. 11.06.2022 is daarom onontvankelijk om ten gronde behandeld te worden door de Geschillencommissie Groeipakket. De verzoekers kunnen zich voor deze vordering richten tot de Arbeidsrechtbank te

Wat betreft de tweede vordering, gericht tegen de beslissing van verwerende partij per e-mail d.d. 24.05.2022 waarin - op uitdrukkelijke vraag van de gemachtigde – werd meegedeeld dat er geen

recht is op de schooltoeslag (zonder precisering van het schooljaar) omdat de KI-test niet geslaagd is, liet de gemachtigde weten geen genoegdoening te kunnen nemen met het antwoord dat zij op 09.01.2023 ontving van de Klachten- en bemiddelingsdienst (waarin niet nader werd ingegaan op de specifieke klacht over de schooltoeslag), besliste de Geschillencommissie per aangetekend schrijven d.d. 6 maart 2023 dat de klacht ontvankelijk is om ten gronde te worden behandeld door de Geschillencommissie.

3. Standpunt van verzoekers

De gemachtigde verwoordt de grieven van de verzoekers als volgt:

- in het verzoek ingediend bij de Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket op 5 juli 2022:

"(...)

Betreft: wezenbijslag ... en

...

Bovengenoemde kinderen worden door hun grootouders opgevoed sedert het overlijden van hun moeder op 1 augustus 2011.

In bijlage vindt U de samenstelling van het gezin, zoals tot op heden.

Vader heeft de kinderen reeds verlaten in 2007. Hij had de kinderen wel erkend maar er was geen huwelijk met de moeder.

Op 18 mei 2022 werd de wezenbijslag bij ... aangevraagd met model P16 waarvan U ook een copie in bijlage vindt.

Dit model werd destijds overgemaakt aan de notaris die het testament heeft opgemaakt, maar werd nooit aan de bevoegde dienst bezorgd...

De wezenbijslag werd toegekend met vijf jaar terugwerkende kracht. Ook deze beslissing vindt U in bijlage.

De grootouders beschikken over een bescheiden gezinspensioen en bevinden zich in een behartenswaardige situatie.

Is het mogelijk om het recht op achterstallen voor de wezenbijslag toe te kennen met terugwerkende kracht tot de datum van het overlijden van de moeder, 1 augustus 2011?

De samenloop van verlating door de vader in 2007 en overlijden van de moeder heeft geleid tot een hoogst uitzonderlijke situatie.

De kinderen leveren goede schoolse prestaties en hopelijk krijgen ze beiden de kans om hoger onderwijs aan te vatten.

Tot op heden werden de extra schoolactiviteiten vaak ontzegd om financiële redenen, waardoor zij al te vaak in de uitzonderingspositie kwamen...

Ook de studietoelage werd niet toegekend omdat de grootouders de kinderen opvoeden in de woning van hun enige en overleden dochter, omdat deze bij testament het vruchtgebruik hiervan levenslang heeft toegewezen om de opvoeding van haar kinderen aldaar mogelijk te maken.

Uit vrees dat de vader hen bij een eventuele terugkeer toch uit de woning zou verdrijven, hebben zij hun eigen bescheiden woning die zich 300 meter verderop bevindt, laten leegstaan, zodat zij hier ook geen inkomen uit hebben verworven, doch wel moeten instaan voor het onderhoud van beide woningen.

Door de ernstige ziekte van de grootvader kan hij geen enkele activiteit meer opnemen en zijn zij voortdurend afhankelijk van hulp van derden. Ook de grootmoeder heeft grote fysieke moeilijkheden en is zeer beperkt beweeglijk door ernstig heup- en rugletsel.

Het toekennen van de achterstallen vanaf eerste ingangsdatum zou bijdragen aan betere kansen voor het opgroeien van de zestienjarige tweeling en het inschakelen van nodige steunbronnen door de grootouders in functie hiervan, faciliteren.

Hopend op een gunstig gevolg

(...)”

- in het verzoek ingediend bij de Geschillencommissie op 9 januari 2023:

“Hierbij zend ik je het verzoek met het antwoord dat ik ontving van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket.

Mag ik verzoeken deze situatie voor te leggen aan het Behartenswaardigheidsplatform?”

(Cf. Het secretariaat van de Geschillencommissie lichtte per e-mail d.d. 16.01.2023 toe aan de gemachtigde dat het Behartigenswaardigheidsplatform waarnaar in het verzoek werd verwezen, enkel bedoeld is voor aanvragen om af te zien van de terugvordering van schulden inzake het Groeipakket maar dat dit platform niet kan oordelen over de bijkomende toekenning van gezinsbijslagen.)

Ter zitting wijst de gemachtigde op het bescheiden inkomen van de verzoekers waardoor er niet voldoende middelen zijn voor deelname van de kleinkinderen aan buitenschoolse activiteiten, wat aanleiding heeft gegeven tot conflicten tussen de kleinkinderen en de grootouders. Destijds bij het overlijden van de moeder is het model P16com nooit ingevuld geweest en bij de notaris blijven liggen. Uiteindelijk werd het formulier P16com ingevuld op initiatief van de familiaal bemiddelaar waardoor de verhoogde wezenbijslag is kunnen toegekend worden met een retroactiviteit van vijf jaar. De vordering geldt ook voor de verjaarde achterstallen. Wat betreft de schooltoeslag en het KI vreemd gebruik wijst zij erop dat de eigen woning van de grootouders leegstaat waardoor dit beschouwd wordt als KI vreemd gebruik. De reden voor die leegstand is de angst van de grootouders voor een terugkeer van de vader van de kinderen die op basis van zijn ouderlijk gezag de woning zou kunnen opeisen. De gemachtigde ziet redenen om af te wijken van de strikte regelgeving.

4. Standpunt van verwerende partij

4.1. Beslissing d.d. 6 oktober 2022 van de verwerende partij inzake de weigering van de schooltoeslag:

"(...)

Voor de vraag i.v.m. de betalingen wezenbijslag op basis van het statuut "verlaten wees" contacteren wij eerst onze juridische dienst. Wij zullen uw vraag aan hen voorleggen en kijken na reactie het dossier verder na.

Het document dat u opstuurt hiervoor is in orde.

In principe is de verjaringstermijn 5 jaar maar zij zullen uw vraag dus nakijken.

Wat betreft uw vraag voor de Schooltoeslag kunnen wij u meedelen dat er een formule wordt toegepast op het kadastraal inkomen van woningen/onroerende eigendommen waar de mensen niet wonen. Met het eigen woonhuis houden we geen rekening. Wel met andere onroerende eigendommen. Het Groeipakket doet deze berekening automatisch op basis van de gegevens die gekend zijn bij het kadaster. Het kan dus zijn dat het kadastraal inkomen 800 euro bedraagt maar het bedrag dat wij in aanmerking nemen en meetellen zal altijd veel hoger zijn wegens de berekening die er gebeurt. Wij houden rekening met het eigen aandeel van betrokkene (is men volledige eigenaar of voor de helft), dan wordt dit vermenigvuldigd met de index en nadien nog eens vermenigvuldigd met drie.

Nadien gebeurt er ook nog een Ki test.

Je gezinsinkomen mag niet te hoog liggen in verhouding met je kadastraal inkomen vreemd gebruik. Een kadastraal inkomen vreemd gebruik heb je wanneer je naast je eigen woning andere gebouwen of gronden bezit.

*De KI-test wordt enkel toegepast als je **alle** volgende voorwaarden kan afvinken:*

- Je hebt onroerende goederen in vreemd gebruik,*
- Het geïndexeerd kadastraal inkomen in vreemd gebruik is hoger dan 1.250 euro,*
- Je ontvangt geen (equivalent) leefloon,*
- En je inkomen bestaat niet voor minstens 70% uit onderhoudsgelden (wat je krijgt van je ex-partner voor jezelf), vervangingsinkomsten (ziekte- en werkloosheidsuitkeringen), inkomensvervangende tegemoetkomingen ([IVT](#)), en/of overlevingspensioen.*

Bij een pensioen is er wel een Ki test nodig.

De ki test in het dossier is niet geslaagd en er is bijgevolg geen recht op Schooltoeslag.

Van zodra wij informatie ontvangen over de periode van verjaring en mogelijkheid tot bijpassing wezenbijslag, zullen wij iets laten weten.”

4.2. Standpunt van verwerende partij zoals meegedeeld aan het secretariaat van de Geschillencommissie op 14 maart 2023:

“(…)

Wij betalen wezenbijslag uit voor de kinderen ... (...) aan de bijslagtrekkende grootmoeder ... en dit op basis van art 225 GPD.

Art 225 GPD :

§1. De bijslagtrekkende voor het rechtgevende kind op 31 december 2018 blijft de bijslagtrekkende voor dat kind, tenzij een wijziging in het ouderlijk gezag of in de opvoedingssituatie van het kind zich voordoet. In dat geval worden de bepalingen voor de aanwijzing van de begunstigen en de regels van de uitbetaling overeenkomstig boek 2, deel 4, titel 1, hoofdstuk 1, en boek 2, deel 4, titel 2, hoofdstuk 1, toegepast. De bepalingen van artikel 68 en artikel 75 tot en met 78, zijn van toepassing zowel op de bijslagtrekkende als de begunstigde.

De wijziging in het ouderlijk gezag wordt vastgesteld door de bevoegde rechtbank.

De bijslagtrekkende die de forfaitaire pleegzorgbijslag, vermeld in artikel 219, ontving op 31 december 2018, blijft die pleegzorgbijslag ontvangen zolang zich geen wijziging in de plaatsing in het pleeggezin voordoet ten aanzien van het rechtgevende kind en zolang de toekenning ervan niet wordt herroepen onder de voorwaarden die de Vlaamse Regering daarvoor heeft bepaald.

De bijslagtrekkende kan van bankrekening veranderen mits naleving van de regels opgelegd door artikel 64.

§2. Een bijslagtrekkende die een gezin vormt met een persoon die in aanmerking komt voor de toeslag voor langdurig zieken en arbeidsongeschikten en minder- validen, vermeld in artikel 50ter juncto artikel 56, §2, artikel 56quinquies, §1, en artikel 57, eerste lid, van de Algemene kinderbijslagwet, kan de uitbetalingsactor schriftelijk verzoeken onmiddellijk de bepalingen over de aanwijzing van begunstigen en over de uitvoeringsregels van uitbetaling, vermeld in boek 2, deel 4, titel 1, hoofdstuk 1, en boek 2, deel 4, titel 2, hoofdstuk 1, toe te passen.

De Vlaamse Regering kan het eerste lid van deze paragraaf uitbreiden tot andere personen dan de bijslagtrekkende.

§3. Vanaf 1 januari 2020 kan een bijslagtrekkende of een mogelijke begunstigde die dat wil, in afwijking van paragraaf 1 en met een schriftelijk verzoek, de uitbetalingsactor vragen om de bepalingen over de aanwijzing van begunstigden en over de regels over de uitbetaling, vermeld in boek 2, deel 4, titel 1, hoofdstuk 1, en deel 4, titel 2, hoofdstuk 1, toe te passen.

In afwijking van het eerste lid kan een bijslagtrekkende niet vragen om de bepalingen inzake begunstigden toe te passen wanneer onder toepassing van artikel 210, §5, nog een proportionele verdeling loopt. Deze kan wel van bankrekening wijzigingen onder toepassing van paragraaf 1, vierde lid, en van uitbetalingsactor wijzigen overeenkomstig artikel 227, §2, van dit decreet.

Voor deze kinderen werd de schooltoeslag voor het schooljaar 2021/2022 en 2022/2023 geweigerd.

Op basis van hun puntentelling (3 punten) hebben de grootouders in principe recht op een separ voor de schooljaren 2021/2022 en 2022/2023 want hun gezamenlijk inkomen dient onder de inkomensgrens van 48.462,26 euro te liggen (schooljaar 2021/2022) en onder de inkomensgrens van 48.801,50 euro (schooljaar 2022/2023), wat inderdaad het geval is (art 20 BVR Selectieve Participatietoeslag geeft de bedragen van de inkomstengrenzen op, bedragen welke elk jaar geïndexeerd worden). Art 39 GPD geeft aan op welke separ recht is als de inkomensgrenzen gerespecteerd worden.

Art 39 GPD :

§1. Een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, heeft recht op een volledige selectieve participatietoeslag als de gezinsinkomsten gelijk zijn aan of lager zijn dan de voor het gezin in aanmerking te nemen minimuminkomensgrens, vermeld in artikel 43.

§2.. Een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, heeft geen recht op een selectieve participatietoeslag als de gezinsinkomsten hoger zijn dan de voor het gezin in aanmerking te nemen maximuminkomensgrens, vermeld in artikel 43.

§3. Als de in aanmerking te nemen gezinsinkomsten hoger zijn dan de minimuminkomensgrens, vermeld in artikel 43, maar lager zijn dan de maximuminkomensgrens, vermeld in artikel 43, wordt een selectieve participatietoeslag verleend waarvan het bedrag gelijk is aan het bedrag van de volledige selectieve participatietoeslag, vermeld in artikel 47, eerste lid, of artikel 48, vermenigvuldigd met de coëfficiënt van de formule $(\text{maximuminkomensgrens} - \text{min gezinsinkomsten}) / (\text{maximuminkomensgrens} - \text{minimuminkomensgrens})$.

§4. Een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, ontvangt in afwijking van de eerste paragraaf een uitzonderlijke selectieve participatietoeslag als de in aanmerking te nemen gezinsinkomsten gelijk zijn aan of lager zijn dan een tiende van de maximuminkomensgrens, vermeld in artikel 43, en als hij voldoet aan een van de volgende voorwaarden:

1° de in aanmerking te nemen gezinsinkomsten bestaan voor minstens zeventig procent uit vervangingsinkomsten;

2° de in aanmerking te nemen gezinsinkomsten bestaan voor minstens zeventig procent uit alimentatiegeld;

3° de in aanmerking te nemen gezinsinkomsten bestaan voor minstens zeventig procent uit leefloon, toegekend in het raam van de wet van 26 mei 2002 betreffende het recht op maatschappelijke integratie, of het equivalent van leefloon, toegekend in het raam van de wet van 2 april 1965 betreffende het ten laste nemen van de steun verleend door de openbare centra voor maatschappelijk welzijn;

4° de gezinsinkomsten bestaan voor minstens zeventig procent uit een inkomensvervangende tegemoetkoming, toegekend in het raam van de wet van 27 februari 1987 betreffende de tegemoetkomingen aan personen met een handicap.

De Vlaamse Regering kan bijkomende categorieën bepalen waarin een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, een uitzonderlijke selectieve participatietoelage ontvangt.

In afwijking van het eerste lid komt een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, in het secundair onderwijs niet in aanmerking voor een uitzonderlijke selectieve participatietoelage als hij aan een van de volgende voorwaarden beantwoordt:

1° de leerling is een interne leerling;

2° de leerling behoort tot een gezin als vermeld in artikel 38, §1, 3°, 4° en 5°.

§5. *Een rechthebbende leerling als vermeld in artikel 24, heeft recht op de minimale selectieve participatietoelage als de gezinsinkomsten gelijk zijn aan de maximuminkomensgrens, vermeld in artikel 43.*

De manier waarop de puntentelling gebeurt, vinden we terug in art 41 en 42 GPD.

Art 41 GPD :

§1. *Bij het vastleggen van de minimum- en maximuminkomensgrens wordt rekening gehouden met de volgende factoren:*

1° het aantal personen ten laste in het gezin;

2° het aantal studenten in het gezin die tijdens het school- of academiejaar in kwestie hoger onderwijs volgen;

3° het aantal personen in het gezin die fiscaal als gehandicapt worden aangemerkt.

§2. *De waarde van elke factor wordt uitgedrukt in punten.*

Art 42 GPD :

§1. *De volgende personen en categorieën worden bij de berekening van de minimum- en maximuminkomensgrenzen gelijkgesteld met een punt:*

1° elke persoon in het gezin die fiscaal ten laste is van personen van wie de gezinsinkomsten bij de berekening van de selectieve participatietoeslag in aanmerking worden genomen;

2° elke leerling of student in het gezin die niet meer fiscaal ten laste is van de personen van wie de gezinsinkomsten bij de berekening van de selectieve participatietoeslag in aanmerking worden genomen, omdat hij bestaansmiddelen heeft gehad, op voorwaarde dat hij niet in aanmerking komt voor het statuut van gehuwde, zelfstandige of alleenstaande leerling of student;

3° elke persoon van wie de gezinsinkomsten bij de berekening van de selectieve participatietoeslag in aanmerking worden genomen, en die op 31 december van het schooljaar in kwestie fiscaal als gehandicapt wordt aangemerkt;

4° de categorie van gezin die valt onder het toepassingsgebied van artikel 38, §1, 1°, 2° of 3°. De categorie van gezin die valt onder het toepassingsgebied van artikel 38, §1, 4° of 5°, levert een punt op, op voorwaarde dat de gezinsinkomsten van de zelfstandige, respectievelijk alleenstaande leerling in aanmerking genomen kunnen worden bij de berekening van de selectieve participatietoeslag van de persoon, vermeld in paragraaf 1, 1° of 2°.

§2. *In afwijking van paragraaf 1 wordt elke persoon die valt onder paragraaf 1, 1° of 2°, en die op 31 december van het school- of academiejaar in kwestie fiscaal als gehandicapt wordt aangemerkt, met twee punten gelijkgesteld.*

§3. *Voor elke persoon van wie de gezinsinkomsten in aanmerking genomen worden bij de berekening van de selectieve participatietoeslag, alsook voor elke persoon, vermeld in paragraaf 1, 1° of 2°, van dit artikel, wordt er een punt toegekend als die personen aan een erkende instelling tijdens het school- of academiejaar in kwestie hoger onderwijs, een bachelor-na-bacheloropleiding of een master-na- masteropleiding volgen.*

Het totale aantal punten, dat volgt uit de toepassing van het eerste lid, wordt verminderd met één punt.

In afwijking van het tweede lid bedraagt het totale aantal punten, dat volgt uit de toepassing van dit artikel, nooit minder dan nul.

§4. *In afwijking van paragraaf 1 tot en met 3 bedraagt het aantal punten van het gezin waarvan de leerling deel uitmaakt, nooit minder dan nul.*

...

...

Het gezin waarvan de inkomsten in rekening genomen worden voor het bepalen van het recht op separ wordt gedefinieerd in art 3 BVR Separ.

Art 3 BVR :

§1. *Voor de berekening van de inkomsten van het gezin, vermeld in artikel 37, eerste lid, van het Groeipakketdecreet van 2018, wordt rekening gehouden met de inkomsten van beide*

personen aan wie de selectieve participatietoelagen 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 ondersteunende manier.*

Er wordt rekening gehouden met de inkomsten van de persoon die dezelfde woonplaats heeft als een leerling en de persoon met wie die persoon een feitelijk gezin vormt als de selectieve participatietoelagen worden uitbetaald aan één persoon alleen of aan twee personen die niet op hetzelfde adres wonen.

Als de selectieve participatietoelagen worden uitbetaald aan het rechthebbende kind zelf conform artikel 73, §1, eerste lid, van het Groeipakketdecreet van 2018 wordt rekening gehouden met de inkomsten van het kind zelf en de persoon met wie het kind samenwoont.

Als de persoon, vermeld in het tweede en derde lid, samenwoont met verschillende niet-verwante personen tot en met de derde graad, wordt hij geacht een feitelijk gezin te vormen met de volgende personen, in afdalende volgorde:

- 1. de persoon met wie de persoon aan wie de selectieve participatietoelage wordt uitbetaald, getrouwd is als vermeld in artikel 3, §1, 16°, van het decreet van 27 april 2018;*
- 2. de andere ouder van het kind;*
- 3. de persoon met wie hij samen de gezinswoning heeft gekocht of gebouwd;*
- 4. de persoon met wie de persoon aan wie de selectieve participatietoelage wordt uitbetaald, verklaart samen de kinderen op te voeden;*
- 5. de persoon met wie de persoon aan wie de selectieve participatietoelage wordt uitbetaald, het langst samenwoont.*

Het samenwonen, vermeld in het eerste lid, blijkt uit een gemeenschappelijk domicilie volgens het Rijksregister en kan alleen weerlegd worden door een officieel document van een overheid of een overheidsinstelling dat gebaseerd is op de reële gezinssituatie.

De volgende documenten worden als officieel document als vermeld in het vijfde lid, aanvaard:

- 1. een ontvangstbewijs van de aangifte, vermeld in artikel 7, §1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 16 juli 1992 betreffende de bevolkingsregisters en het vreemdelingenregister;*
- 2. een attest van de politie dat vaststelt dat de toestand in het Rijksregister niet overeenstemt met de reële situatie;*
- 3. een beschikking, vonnis of arrest van een rechtbank of hof;*
- 4. een attest van een OCMW dat vaststelt dat de toestand in het Rijksregister niet overeenstemt met de reële situatie.*

De Vlaamse minister, bevoegd voor de bijstand aan personen, kan de lijst met officiële documenten die aanvaard worden om het Rijksregister te weerleggen, vermeld in het zesde lid, aanvullen.

Als het samenwonen, vermeld in het eerste lid, niet blijkt uit het Rijksregister, kan de vorming van een feitelijk gezin bewezen worden 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.

De vorming van een feitelijk gezin, vermeld in het achtste lid, kan weerlegd worden door:

1. een geregistreeerde 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 gezinssamenstelling 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.

De Vlaamse minister, bevoegd voor de bijstand aan personen, kan de lijst, van bewijsmiddelen om de vorming van een feitelijk gezin te bevestigen of te weerleggen vermeld in het negende lid, aanvullen.

De vorming van een feitelijk gezin kan niet weerlegd worden als de persoon aan wie de selectieve participatietoeslag wordt uitbetaald, samenwoont met een persoon die aan een van de volgende voorwaarden voldoet:

1. een persoon met wie hij een gemeenschappelijk kind heeft;
2. een persoon met wie hij samen de gezinswoning heeft gekocht of gebouwd.

De kinderen wonen in bij hun grootouders zodat de inkomsten van de heer ... en mevrouw ... van belang zijn.

...

De inkomsten van het gezin waarmee rekening gehouden dient te worden, worden bepaald in art 7 van het BVR Separ.

Art 7 BVR :

De inkomsten van het gezin, vermeld in artikel 37, eerste lid, van het Groeipakketdecreet van 2018, bestaan uit al de volgende elementen samen:

1° de volgende belastbare inkomsten, voor aftrek van de aftrekbare bestedingen:

a) de beroepsinkomsten:

1) voor de beroepsinkomsten in loonverband: vóór de aftrek van beroepskosten;

2) voor de beroepsinkomsten als zelfstandige: na de aftrek van beroepskosten, vermenigvuldigd met een factor 100/80;

b) de uitkeringen in het kader van de ziekteverzekering;

c) de werkloosheidsuitkeringen;

d) de pensioenen;

2° 80% van de onderhoudsgelden die uitbetaald zijn aan de persoon of personen van wie de inkomsten voor de berekening van de toelage in aanmerking worden genomen;

3° drie keer het geïndexeerde kadastraal inkomen vreemd gebruik en één keer het geïndexeerde kadastraal inkomen voor eigen beroepsdoeleinden;

4° de inkomensvervangende tegemoetkoming, toegekend conform de wet van 27 februari 1987 betreffende de tegemoetkoming aan personen met een handicap;

5° het leefloon, toegekend conform de wet van 26 mei 2002 betreffende het recht op maatschappelijke integratie;

6° het equivalent van leefloon, toegekend conform de wet van 2 april 1965 betreffende het ten laste nemen van de steun verleend door de openbare centra voor maatschappelijk welzijn;

7° alle inkomsten die voortvloeien uit de beroepsactiviteit, toegekend aan de personeelsleden van een Europese of andere internationale instelling, verminderd met de persoonlijke bijdragen voor de verzekering die de instelling organiseert om socialezekerheidsrisico's te dekken.

In afwijking van het eerste lid, 1°, wordt 80% van de onderhoudsgelden die betaald zijn door de persoon of personen van wie de inkomsten voor de berekening van de toeslag in aanmerking worden, wel afgetrokken van de belastbare inkomsten.

Voor de omrekening naar het inkomen van het gezin conform dit artikel, worden in het Wetboek van de Inkomstenbelastingen geldende regels gevolgd.

Gerelateerd naar het dossier in kwestie komen we dan tot volgend resultaat mbt de inkomsten :

...

...

Maar niet alleen met de inkomsten dient rekening gehouden te worden, ook de KI test moet slagen en hier wringt nu net het schoentje.

Cfr art 10 BVR Separ :

Het kadastraal inkomen van het gezin wordt gewogen conform het tweede lid om te bepalen of de leerling in aanmerking komt voor een selectieve participatietoeslag.

Als het geïndexeerde kadastraal inkomen vreemd gebruik van de personen van wie de inkomsten conform artikel 38 van het Groeipakketdecreet van 2018 als uitgangspunt worden genomen voor de berekening van de inkomsten, hoger is dan 1250 euro, heeft een leerling geen recht op een toeslag als het verdrievoudigde geïndexeerde kadastraal inkomen vreemd gebruik van de personen van wie de inkomsten van het gezin conform artikel 38 van het voormelde decreet als uitgangspunt worden genomen voor de berekening van de gezinsinkomsten, hoger is dan 20% van de inkomsten, vermeld in artikel 7 van dit besluit, verminderd met drie keer het geïndexeerde kadastraal inkomen vreemd gebruik en één keer het geïndexeerde kadastraal inkomen voor eigen beroepsdoeleinden als vermeld in artikel 7, eerste lid, 3°, van dit besluit.

Het eerste en tweede lid zijn niet van toepassing als de inkomsten van het gezin geheel of gedeeltelijk zijn samengesteld uit leefloon of het equivalent van leefloon, of voor minstens 70% bestaan uit alimentatiegelden, vervangingsinkomsten, een overlevingspensioen of een inkomensvervangende tegemoetkoming, toegekend in het kader van de wet van 27 februari 1987 betreffende de tegemoetkoming aan personen met een handicap.

Het eerste en tweede lid zijn evenmin van toepassing op alleenstaande leerlingen als vermeld in artikel 38, §1, 5°, van het Groeipakketdecreet van 2018.

Wanneer de inkomsten het toegelaten bedrag niet overschrijden dient dus onderzocht te worden of de KI-test moet ingesteld worden teneinde te bepalen of er recht is op separ.

In toelichtingsnota 13 2020/2021 schooltoeslag lezen wij :

De KI-toets dient in principe te worden ingesteld als het geïndexeerde KI-vreemd gebruik van de inkomensverstrekkers hoger is dan 1250 EUR.

Bij de KI-toets wordt nagegaan of 3x het geïndexeerd kadastraal inkomen vreemd gebruik hoger ligt dan 20 % van de totale inkomsten, verminderd met dri keer het geïndexeerd inkomen vreemd gebruik en 1x het geïndexeerde kadastraal inkomen voor eigen beroepsdoeleinden. Is dit het geval, dan is er geen recht op separ, ook al liggen de inkomsten lager dan het toegelaten bedrag.

In GPA worden voor de heer ... de volgende eigendomstoestanden weergegeven voor het jaar 2019 (separ 2021/2022) en het jaar 2020 (separ 2022/2023) :

...

...

Voor mevrouw ... worden de volgende eigendomstoestanden weergegeven voor het jaar 2019 (separ 2021/2022) en het jaar 2020 (separ 2022/2023) :

...

...

De fluxen die wij ontvangen, vermelden gegevens uit de authentieke bron waarmee wij verplicht rekening moeten houden (art 7 GPD, art 3 BVR Gegevensverwerking en TN 13 punt 3.3.1). Deze fluxen geven voor beide grootouders een eigendom vreemd gebruik op van respectievelijk 2.223,15 euro (2019) en 2.255,10 euro (2020).

Er dient dus een KI-toets te gebeuren en deze valt negatief uit voor het gezin.

Deze toets wordt automatisch berekend door de GPA applicatie en dit gaf volgend resultaat voor het schooljaar 2021/2022 :

...

En voor het schooljaar 2022/2023 :

...

Bijgevolg hebben wij de wettelijke en de administratieve instructies correct toegepast en kan er voor beide schooljaren jammer genoeg geen selectieve participatietoeslag toegekend worden voor de kinderen “

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

De Klachten- en bemiddelingsdienst van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket bezorgde het volgende antwoord aan de gemachtigde op 09.01.2023:

“Naar aanleiding van je e-mail van 05.07.2022 startte ik een klachtendossier op.

De moeder van de kinderen ... overleed op 01.08.2011. Er zou nooit geen wezenbijslag toegekend zijn voor deze kinderen.

Er werd een nieuwe aanvraag ingediend bij de uitbetaler De wezenbijslag werd toegekend vanaf 01.04.2017.

Je vroeg om de wezenbijslag toe te kennen vanaf het overlijden.

Reglementering

Tot 31.12.2018 was de Algemene kinderbijslagwetgeving van toepassing (AKBW)

Artikel 56 bis AKBW

§ 1. Is rechthebbende op kinderbijslag tegen de bedragen bepaald in artikel 50bis, de wees indien op het ogenblik van het overlijden van één van de ouders, een rechthebbende bedoeld in artikel 51, §§3 en 4 in de loop van de twaalf maanden die onmiddellijk het overlijden voorafgaan de voorwaarden heeft vervuld om krachtens deze wet aanspraak te maken op ten minste zes maandelijks forfaitaire bijslagen.

§2. De in § 1 bedoelde kinderbijslag wordt evenwel verleend tegen de schaal bepaald in artikel 40 als de overlevende vader of moeder een huwelijk aangaat of een feitelijk gezin vormt met een persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad.

Het samenwonen van de overlevende ouder met een persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad doet vermoeden tot bewijs van het tegendeel dat er sprake is van een feitelijk gezin.

Het voordeel van § 1 mag opnieuw ingeroepen worden wanneer de overlevende ouder niet meer samenwoont met de echtgenoot waarmee een nieuw huwelijk was aangegaan of met de persoon met wie een feitelijk gezin gevormd werd. De feitelijke scheiding moet blijken uit de afzonderlijke hoofdverblijfplaats van de personen in kwestie, in de zin van artikel 3, eerste lid, 5°, van de wet van 8 augustus 1983 tot regeling van het Rijksregister van de natuurlijke personen, met uitzondering van gevallen waarbij uit andere daarvoor overgelegde officiële documenten blijkt dat de feitelijke scheiding effectief is, ook al stemt dit niet of niet meer overeen met de informatie verkregen bij het voormelde register.

Deze paragraaf is niet toepasselijk indien de wees door zijn overlevende ouder verlaten is.

Concreet

Op het ogenblik van het overlijden van de moeder werd het recht op wezenbijslag vastgesteld door het toenmalig kinderbijslagfonds De verhoogde wezenbijslag kon niet toegekend worden daar de wettelijke vader herhuwd is.

Door kinderbijslagfonds ... werd het formulier P16com (verlaten wees) opgestuurd nadat de notaris liet weten dat de kinderen verlaten waren door de vader. Dit formulier werd niet teruggestuurd.

Bij overname van het dossier door de uitbetaler ... ingevolge de 6de staatshervorming (overheveling van de kinderbijslag van het federale niveau naar de deelentiteiten) werd nogmaals de P16com verstuurd. Hierop ontving de uitbetaler ... eveneens geen reactie.

Op 16.05.2022 nam je contact met de uitbetaler. Naar aanleiding hiervan werd het formulier nogmaals opgestuurd.

Op 23.05.2022 ontving ... het ingevulde formulier. Hieruit bleek dat de kinderen als verlaten wees kunnen beschouwd worden.

Reglementering

Artikel 95 Groeipakketdecreet van 2018: De rechtsvorderingen waarover de begunstigen van toelagen in het kader van het gezinsbeleid beschikken, moeten binnen vijf jaar worden ingesteld.

Met andere woorden: het recht op het Groeipakket kan onderzocht worden met een terugwerkende kracht van vijf jaar.

Concreet

Rekening houdend met de verjaring kan de verhoogde wezenbijslag toegekend worden vanaf 01.04.2017. De grootmoeder ontving hiervoor een betaling omstreeks 15/06/2022, alsook de brief van 11/06/2022 van ... met informatie over de positieve regularisatie over de periode van 04/2017 tot en met 05/2022.

In het dossier zitten geen documenten die de verjaring verder stuiten. Vanaf het overlijden tot 16.05.2022 werd geen vraag meer gericht aan de uitbetaler. Bijgevolg kan de verhoogde wezenbijslag niet toegekend worden vóór 01.04.2017.

Rekening houdend met bovenvermelde gegevens dien ik te besluiten dat het dossier correct behandeld werd door de uitbetaler”

6. Beoordeling in rechte:

In casu heeft het geschil betrekking op het niet slagen van de KI-test waardoor er geen recht op de selectieve participatietoeslag (schooltoeslag) kan vastgesteld worden voor de kinderen ... voor de schooljaren 2021-2022 en 2022-2023.

6.1. Toepasselijke bepalingen betreffende de schooltoeslag

De selectieve participatietoeslag, ook schooltoeslag genoemd, kan vanaf het schooljaar 2019-2020 toegekend worden op basis van het decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (hierna Groeipakketdecreet genoemd). 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 Groeipakketdecreet³ bepaalt verder:

“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 van het schooljaar in kwestie.

Om de nationaliteit en de woonplaats van de rechthebbende leerling die niet gekwalificeerd is als een rechtgevend kind als vermeld in artikel 8 te bepalen, wordt bij de toepassing van dit decreet rekening gehouden met de toestand op 31 augustus van het schooljaar in kwestie.

Om de pedagogische toestand te bepalen, wordt bij de toepassing van dit decreet rekening gehouden met de toestand op de laatste schooldag van juni van het schooljaar in kwestie.”

In casu is er geen betwisting omtrent de nationaliteitsvoorwaarden of de pedagogische voorwaarden (art. 24, eerste lid, 1° en 2° Groeipakketdecreet) zodat er verder enkel wordt ingegaan op de financiële voorwaarden (art. 24, eerste lid, 3° Groeipakketdecreet) en meer bepaald de KI-test.

6.2. Financiële voorwaarden

6.2.1. Situering nieuw inkomensconcept vanaf 1 oktober 2019

³ Volledigheidshalve kan hier gemeld worden dat artikel 25 werd gewijzigd door het decreet van 10 juli 2020 tot wijziging van het decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid, waarbij in artikel 25, eerste en tweede lid de woorden “31 december van het schooljaar in kwestie” vervangen worden door “31 augustus voorafgaand aan het schooljaar in kwestie”. Dit artikel is in werking getreden op 1 augustus 2020 voor de toekenning van de selectieve participatietoelagen vanaf het schooljaar 2020-2021.

Uit de Conceptnota⁴ betreffende het Groeipakket blijkt het volgende inzake het inkomensbegrip in het kader van het Groeipakketdecreet, waarbij het begrip 'KI vreemd gebruik' expliciet omschreven is:

*“Wat het begrip ‘inkomen’ betreft, is het (opnieuw) belangrijk om de **draagkracht van gezinnen te identificeren** en een **inkomensconcept** te gebruiken dat:*

- 1. **zoveel mogelijk inkomstenbronnen omvat (i.e. een breed inkomensbegrip);***
- 2. **zo onafhankelijk mogelijk is van de (vaak wijzigende) fiscale regels; en***
- 3. **meetbaar is door middel van administratieve datastromen.***

*We kiezen voor een bepaald bruto belastbaar inkomen, zoals vastgesteld o.b.v. het aanslagbiljet. Naast de beroepsinkomsten, worden **ook inkomsten uit onroerende goederen (KI vreemd gebruik en voor eigen beroepsdoeleinden)** en het belastbare deel van de ontvangen onderhoudsgelden meegenomen in het inkomensbegrip.”*

De introductie van dit nieuwe inkomensbegrip kadert in een harmonisering van de sociale toeslagen binnen de gezinsbijslagen en de studietoelagen, die zoals reeds gesteld onder de noemer van selectieve participatietoelagen in het Groeipakket werden ingekanteld.

Over de selectieve participatietoelagen verduidelijkt de memorie van toelichting betreffende het Groeipakketdecreet het volgende:

“De schooltoelagen worden ingekanteld in het Groeipakket onder de noemer van selectieve participatietoelagen. Doordat voor alle gezinnen die in Vlaanderen wonen een inkomenstoets zal gebeuren om na te gaan of ze recht hebben op een sociale toeslag binnen de gezinsbijslagen, zullen de inkomens van gezinnen gekend zijn en kan deze selectieve participatietoelage meer automatisch worden toegekend. Het budget wordt versterkt en de doelgroep blijft behouden.

Bij de toekenning van de selectieve participatietoelagen leerling wordt rekening gehouden met de inkomsten van het gezin waartoe de leerling behoort.

(...)

Het begrip “inkomsten” voor de selectieve participatietoelagen wordt afgestemd op het begrip “inkomsten” voor de sociale toeslagen binnen de gezinsbijslagen. (...)

Ook het gezinsbegrip wordt nagenoeg volledig afgestemd op het gezinsbegrip van de sociale toeslagen binnen de gezinsbijslagen. (...)

Implicatie van de harmonisering is wel dat het inkomen van nieuwe partners in een nieuw samengesteld gezin ook zal worden meegeteld wanneer er geen enkele band is met de kinderen. Deze keuzes zorgen voor een systeem waarbij de kans op het verlies van het recht op de huidige schooltoelage geminimaliseerd wordt, voor een harmonisering die qua toepassing efficiëntiewinsten zal toelaten en maakt het mogelijk dat de selectieve participatietoelagen de sociale toeslagen binnen de gezinsbijslagen kunnen versterken en aanvullen.”

6.2.2. Vaststelling gezinsinkomsten

De bepalingen van artikel 37, eerste lid Groeipakketdecreet stellen met betrekking tot de financiële voorwaarden vooreerst dat:

⁴ De conceptnota 'Voor elk kind en elk gezin een groeipakket op maat'.

*“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.**”*

Het inkomensbegrip werd voor de selectieve participatietoeslagen nader uitgewerkt bij Besluit van de Vlaamse Regering van 17 mei 2019 betreffende de selectieve participatietoeslagen leerling (hierna BVR Selectieve participatietoeslagen genoemd) in uitvoering van het voormelde artikel 37 Groeipakketdecreet.

In artikel 3, §1 en §2, eerste en tweede lid BVR Selectieve participatietoeslagen is bepaald:

“§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 ondersteunende manier.

Er wordt rekening gehouden met de inkomsten van de persoon die dezelfde woonplaats heeft als een leerling en de persoon met wie die persoon een feitelijk gezin vormt als de selectieve participatietoeslagen worden uitbetaald aan één persoon alleen of aan twee personen die niet op hetzelfde adres wonen.”

Artikel 39 Groeipakketdecreet bepaalt:

“ (...)

*§3. Als de in aanmerking te nemen gezinsinkomsten hoger zijn dan de minimuminkomensgrens, vermeld in artikel 43, maar lager zijn dan de maximuminkomensgrens, vermeld in artikel 43, wordt een selectieve participatietoeslag verleend waarvan het bedrag gelijk is aan het bedrag van de volledige selectieve participatietoeslag, vermeld in artikel 47, eerste lid, of artikel 48, vermenigvuldigd met de coëfficiënt van de formule (maximuminkomensgrens min gezinsinkomsten) / (maximuminkomensgrens min minimuminkomensgrens).
 (...)”*

Artikel 43 Groeipakketdecreet bepaalt:

“§1. De minimum- en maximuminkomensgrenzen worden vastgelegd aan de hand van een puntensysteem, gaande van nul tot twintig:

1° de minimuminkomensgrens stemt voor een gezin met nul punten overeen met 11.808,74 euro en voor een gezin met twintig punten met 47.153,27 euro;

2° de maximuminkomensgrens stemt voor een gezin met nul punten overeen met 24.153,07 euro en voor een gezin met twintig punten met 103.406,48 euro.

§2. De Vlaamse Regering legt de nadere regels vast om de minimum- en maximuminkomensgrenzen te bepalen.”

Artikel 45 Groeipakketdecreet bepaalt:

“Het bedrag van de selectieve participatietoeslag is afhankelijk van het door de rechthebbende leerling, vermeld in artikel 24, gevolgde onderwijs, van de hoogte van de gezinsinkomsten en van de puntenlast ten aanzien van de gezinsinkomsten.

(...)”

- **Welke inkomsten**

In toepassing van de bepalingen van artikel 7, eerste lid BVR Selectieve participatietoelagen, moeten de volgende inkomsten in rekening worden gebracht:

“1° de volgende belastbare inkomsten, voor aftrek van de aftrekbare bestedingen:

a) beroepsinkomsten:

1) wat betreft beroepsinkomsten in loonverband: vóór de aftrek van beroepskosten;

2) wat betreft beroepsinkomsten als zelfstandige: na de aftrek van beroepskosten, vermenigvuldigd met een factor 100/80;

b) uitkeringen in het kader van de ziekteverzekering;

c) werkloosheidsuitkeringen;

d) pensioenen;

2° 80% van de onderhoudsgelden die uitbetaald zijn aan de persoon of personen van wie de inkomsten voor de berekening van de toelage in aanmerking wordt genomen;

3° driemaal het geïndexeerde Ki vreemd gebruik en eenmaal het geïndexeerde Ki dat voor eigen beroepsdoeleinden wordt aangewend;

4° de inkomensvervangende tegemoetkoming, toegekend overeenkomstig de wet van 27 februari 1987 betreffende de tegemoetkoming aan personen met een handicap;

5° het leefloon, toegekend overeenkomstig de wet van 26 mei 2002 betreffende het recht op maatschappelijke integratie;

6° het equivalent van leefloon, toegekend overeenkomstig de wet van 2 april 1965 betreffende het ten laste nemen van de steun verleend door de openbare centra voor maatschappelijk welzijn;

7° de inkomsten die voortvloeien uit de beroepsactiviteit, toegekend aan de personeelsleden van een Europese of andere internationale instelling, voor hun totaalbedrag, verminderd met de persoonlijke bijdragen voor de door de instelling georganiseerde verzekering voor de dekking van sociale zekerheidsrisico's.

In afwijking van het eerste lid, 1°, wordt 80% van de onderhoudsgelden die betaald zijn door de persoon of personen van wie het inkomen van het gezin voor de berekening van de toelage in aanmerking wordt genomen, wel afgetrokken van de belastbare inkomsten.”

- **Definiëring begrippen betreffende kadastrale inkomens**

Artikel 1, 3° t.e.m. 5° van het BVR Selectieve participatietoelagen geeft de volgende definities betreffende de kadastrale inkomens:

“3° kadastraal inkomen: het kadastraal inkomen, vastgesteld conform titel IX van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen;

*4° kadastraal inkomen **vreemd gebruik**: het kadastraal inkomen van de **onroerende goederen die noch als eigen hoofdverblijfplaats, noch voor eigen beroepsdoeleinden worden gebruikt.***

In dit besluit wordt het Ki van een onroerend goed niet beschouwd als Ki vreemd gebruik als dat onroerend goed niet als eigen hoofdverblijfplaats wordt gebruikt door de stand van de bouwwerkzaamheden of van de verbouwwerkzaamheden die het de begunstigen niet toelaten om de woning daadwerkelijk te betrekken, onder de voorwaarden, vermeld in artikel 14538, §1, van het wetboek van de inkomstenbelastingen 1992;

5° kadastraal inkomen voor eigen beroepsdoeleinden: het kadastraal inkomen van de onroerende goederen die voor eigen beroepsdoeleinden gebruikt worden, vermeld op het aanslagbiljet van de personenbelasting;“

- **Weging van het kadastraal inkomen**

De bepalingen van artikel 10 BVR Selectieve participatietoelagen voorzien in een weging van het kadastraal inkomen van het gezin om te bepalen of de begunstigde in aanmerking komt voor een selectieve participatietoelag.

In dat artikel wordt in het 2^e en 3^e lid gesteld dat:

“Als het geïndexeerde KI vreemd gebruik van de personen van wie de inkomsten van het gezin (...) als uitgangspunt worden genomen voor de berekening van de gezinsinkomsten hoger is dan 1250 euro, heeft de begunstigde geen recht (op een sociale toeslag respectievelijk selectieve participatietoelag) als het verdrievoudigde geïndexeerde KI vreemd gebruik van de personen van wie inkomsten van het gezin (...) als uitgangspunt worden genomen voor de berekening van de gezinsinkomsten, hoger is dan 20% van de inkomsten van het gezin (...) verminderd met driemaal het geïndexeerde KI vreemd gebruik en eenmaal het geïndexeerde KI dat voor eigen beroepsdoeleinden wordt aangewend als vermeld (...).”

De weging van het kadastraal inkomen van het gezin dient evenwel niet te gebeuren *“als de inkomsten van het feitelijk gezin geheel of gedeeltelijk zijn samengesteld uit leefloon of het equivalent van leefloon, of voor minstens 70% bestaan uit alimentatiegelden, vervangingsinkomsten, een overlevingspensioen of een inkomensvervangende tegemoetkoming, toegekend in het raam van de wet van 27 februari 1987 betreffende de tegemoetkoming aan personen met een handicap.”*

- **Automatische procedure**

De bepalingen van artikel 12 BVR Selectieve participatietoelagen stellen betreffende de automatische procedure in het kader van het onderzoek van de financiële voorwaarden voor de toekenning van de selectieve participatietoelagen dat:

“§1. De inkomsten, vermeld in artikel 7 tot en met 10, zijn de inkomsten die blijken uit het aanslagbiljet dat betrekking heeft op de inkomsten van het kalenderjaar dat twee jaar voorafgaat aan het kalenderjaar waarin het schooljaar in kwestie begint.

Voor gezinnen die anders zijn samengesteld in het jaar waarop het aanslagbiljet betrekking heeft, wordt het inkomen gereconstrueerd op basis van de huidige gezinssamenstelling. Als naar aanleiding van de latere verificatie de aanslag, vermeld in het eerste lid, herzien wordt, wordt met de herziene aanslag rekening gehouden.

§2. Het kadastraal inkomen en de niet-belastbare inkomsten worden vastgesteld op basis van het kalenderjaar dat twee jaar voorafgaat aan het kalenderjaar waarin het schooljaar in kwestie begint.

§3. Niet-belastbare inkomsten worden vastgesteld aan de hand van databanken of van attesten van werkgevers, diensten of instellingen.

§4. Attesten die de buitenlandse belastingdienst uitgereikt heeft, of, als die ontbreken, attesten die de werkgevers, diensten of instellingen uitgereikt hebben als de inkomsten in het buitenland of bij een Europese of een andere internationale instelling verworven zijn, en die betrekking hebben op dezelfde periode, worden gelijkgesteld met het aanslagbiljet.”

De Toelichtingsnota nr. 13 d.d. 29 januari 2021 (Agentschap Uitbetaling Groeipakket) betreffende de vaststelling en betaling van de selectieve participatietoeslag (schooltoeslag) vanaf het schooljaar 2020-2021 bevat volgende instructies betreffende de KI-test:

“Wanneer de inkomsten het toegelaten maximumbedrag in functie van aantal meewegende personen (zie rubriek 3.4. hierna) niet overschrijden, dient daarna te worden onderzocht of de KI-toets moet worden ingesteld, teneinde te bepalen of de rechthebbende leerling in aanmerking komt voor de schooltoeslag.

Bij de KI-toets wordt nagegaan of driemaal het geïndexeerde kadastraal inkomen vreemd gebruik van de inkomensverstrekkers hoger is dan 20% van de totale inkomsten die in aanmerking dienen te worden genomen, verminderd met drie keer het geïndexeerde kadastraal inkomen vreemd gebruik en één keer het geïndexeerde kadastraal inkomen voor eigen beroepsdoeleinden.

Is dit het geval dan is er geen recht op schooltoeslag, hoewel de totale inkomsten lager liggen dan het toepasselijke maximumbedrag.

De KI-toets dient in principe te worden ingesteld als het geïndexeerde KI-vreemd gebruik van de inkomensverstrekkers hoger is dan 1250 EUR.

*In een aantal situaties is er echter vrijstelling van de KI-toets. Dit wil zeggen dat de KI-toets niet moet worden uitgevoerd ofschoon het geïndexeerd KI-vreemd gebruik van de inkomensverstrekkers **meer** bedraagt dan 1.250 EUR.*

Er hoeft geen KI-test te gebeuren wanneer (één van onderstaande mogelijkheden volstaat):

- ofwel de totale inkomsten van de inkomensverstrekkers geen KI vreemd gebruik bevatten;*
- ofwel het geïndexeerd KI vreemd gebruik van inkomensverstrekkers \leq 1.250 EUR;*
- ofwel de totale inkomsten van de inkomensverstrekkers leefloon of equivalent leefloon bevatten, ongeacht de hoogte van het bedrag ervan;*
- ofwel de totale inkomsten van de inkomensverstrekkers voor minimaal 70% bestaat uit de som van ontvangen onderhoudsgelden, vervangingsinkomsten, overlevingspensioen en inkomensvervangende tegemoetkomingen);*
- de rechthebbende leerling alleenstaand is.*

In de **automatische procedure** worden voor alle inkomensverstrekkers de inkomsten en de kadastrale gegevens voor het inkomstenjaar **T-2 (=toekenningsjaar -2)** in aanmerking genomen.

In de **manuele alarmbelprocedure** worden voor alle inkomensverstrekkers de inkomsten en de kadastrale gegevens voor het inkomstenjaar **T (=toekenningsjaar)** in aanmerking genomen.”

6.2.3. Kadastraal inkomen vreemd gebruik

6.2.3.1. Decreet van 8 juni 2007 betreffende de studiefinanciering van de Vlaamse Gemeenschap

Zoals reeds gesteld, werden de selectieve participatietoelagen van het Groeipakket overgeheveld vanuit het departement Onderwijs (studietoelagen) en kadert het nieuwe inkomensbegrip in een harmonisering van de sociale toeslagen binnen de gezinsbijslagen en de studietoelagen (cf. *supra*).

Hierbij blijkt dat de huidige definitie van het ‘kadastraal inkomen vreemd gebruik’ (artikel 1, 4° BVR Selectieve participatietoelagen) werd overgenomen uit het decreet van 8 juni 2007 betreffende de studiefinanciering van de Vlaamse Gemeenschap. Hetzelfde geldt voor de invoering van de KI-test (artikel 10 lid BVR Selectieve participatietoelagen), zij het met aanpassing van de artikelen waar in de tekst werd gerefereerd naar de overeenkomstige bepalingen van het Groeipakket en er voortaan rekening wordt gehouden met driemaal in plaats van tweemaal het kadastraal inkomen vreemd gebruik gezien in het kader van het Groeipakket in tegenstelling tot school- en studietoelagen wordt gewerkt met een bruto-inkomstenbegrip⁵.

Cf.: Artikel 5, 19° van het decreet betreffende de studiefinanciering van de Vlaamse Gemeenschap: *“kadastraal inkomen vreemd gebruik: kadastraal inkomen van de onroerende goederen die noch als eigen hoofdverblijfplaats, noch voor eigen beroepsdoeleinden worden gebruikt;”*

Artikel 38, eerste tot en met vierde lid, van het decreet betreffende de studiefinanciering van de Vlaamse Gemeenschap:

“Het kadastraal inkomen van de leefeenheid wordt gewogen om te bepalen of de student in aanmerking komt voor een toelage.

Indien het geïndexeerd kadastraal inkomen vreemd gebruik van de personen van wie het referentie-inkomen overeenkomstig artikel 34 als uitgangspunt wordt genomen voor de berekening van het referentie-inkomen hoger is dan 1250 euro, heeft een student geen recht op een toelage als het verdrievoudigd geïndexeerd kadastraal inkomen vreemd gebruik van de personen van wie het

⁵ Cf. *supra* en de bespreking van artikel 4 van het Besluit van de Vlaamse Regering van 21 september 2018 tot vaststelling van nadere regels voor het toekennen van een sociale toeslag waarbij wordt gesteld wat volgt: *“Dit artikel bepaalt met welke inkomsten rekening moet worden gehouden om het gezinsinkomen vast te stellen. Er wordt hierbij afstemming gezocht met het inkomensbegrip zoals gekend binnen de school – en studietoelagen. Om minder afhankelijk te zijn van wijzigingen in de federale fiscale regelgeving vertrekken we vanuit een bruto-inkomstenbegrip, waarbij men in de school- en studietoelagen werkt met een netto-inkomstenbegrip. Om daarmee rekening te houden wordt rekening gehouden met drie maal het geïndexeerd kadastraal inkomen vreemd gebruik. Zo wordt gelijke tred gehouden met de studietoelagen waar het KI vreemd gebruik eenmaal vervat zit in het gezamenlijk belastbaar (netto) inkomen en vervolgens nog twee maal wordt bij geteld.”*

referentie-inkomen overeenkomstig artikel 34 als uitgangspunt wordt genomen voor de berekening van het referentie-inkomen hoger is dan twintig procent van het referentie-inkomen, vermeld in artikel 35, verminderd met tweemaal het geïndexeerd kadastraal inkomen vreemd gebruik en eenmaal het geïndexeerd kadastraal inkomen dat voor eigen beroepsdoeleinden wordt aangewend, vermeld in artikel 35, eerste lid, 4°.

Het eerste en tweede lid zijn niet van toepassing als het referentie-inkomen van de leefeenheid geheel of gedeeltelijk is samengesteld uit leefloon of het equivalent van leefloon, of voor minstens zeventig procent bestaat uit alimentatiegelden, vervangingsinkomsten, een overlevingspensioen of een inkomensvervangende tegemoetkoming, toegekend in het raam van de wet van 27 februari 1987 betreffende de tegemoetkoming aan gehandicapten.

Het eerste en tweede lid zijn evenmin van toepassing op alleenstaande studenten, zoals bedoeld in artikel 34, §1, 5°.”

In de memorie van toelichting bij het decreet betreffende de studiefinanciering van de Vlaamse Gemeenschap wordt er aangaande de financiële voorwaarden uit Titel IV, en in het bijzonder aangaande het kadastraal inkomen vreemd gebruik, van dat decreet volgende verduidelijking gegeven (eigen onderlijning en arcering toegevoegd):

“Om te bepalen of een persoon recht heeft op studiefinanciering, geldt de financiële draagkracht van het gezin als referentie. De fiscaliteit en de gangbare definitie van het begrip gezin leveren echter steeds meer een vertekend beeld op van deze draagkracht.

(...)

Het systeem van studiefinanciering is geënt op de fiscale wetgeving: bij het bepalen van het referentie-inkomen wordt bijgevolg rekening gehouden met termen zoals het gezamenlijk en het afzonderlijk belastbaar inkomen en het kadastraal inkomen. Er worden voor de studiefinanciering evenwel corrigerende maatregelen toegepast aangezien de fiscaliteit niet steeds een correct beeld oplevert van de financiële draagkracht van een leefeenheid.

(...)

Naast het inkomen wordt het bezit van onroerende goederen als vermogensindicator in rekening gebracht voor de berekening van de studiefinanciering. Het kadastraal inkomen van de onroerende goederen voor vreemd gebruik, dus niet voor eigen woning of beroepsdoeleinden, wordt bijgevolg tweemaal in rekening gebracht om het referentie-inkomen te bepalen. Het kadastraal inkomen van de onroerende goederen die voor beroepsdoeleinden worden gebruikt, wordt eenmaal in rekening gebracht om het referentie-inkomen te bepalen.

De zogenaamde kadastraal-inkomenstest uit het decreet van 30 april 2004 blijft eveneens behouden. In het verleden werd vaak de kritiek geuit dat studiefinanciering terechtkomt bij fiscaal onderlegde inkomenscategorieën die door middel van aangifte van fictief lage inkomsten studiefinanciering genieten. Om hieraan tegemoet te komen werd reeds vóór het decreet van 30 april 2004 de KI-test ingevoerd waarbij een weging plaatsvindt van het KI ten aanzien van het inkomen. Deze KI-test bleek echter niet voldoende effectief om verschillende redenen: enerzijds werd de KI-test uitgehold door de mogelijkheid om het KI te wegen ten aanzien van het inkomen van een aansluitend kalenderjaar en door het invoeren van een bodem-KI, anderzijds trof de KI-test een aantal personen die men niet beoogde (namelijk de personen met een reëel laag inkomen, maar een hoog KI).

Om die reden werd de KI-test door het decreet van 30 april 2004 en het decreet van 18 november 2005 tot wijziging van het decreet van 30 april 2004 verder verfijnd. De huidige KI-test gaat uit van het recht op wonen en de noodzaak van het bezit van onroerende goederen voor beroepsdoeleinden. Enkel het KI vreemd gebruik (onroerende goederen die kunnen verhuurd worden en echt vermogen

***uitmaken)** wordt in de berekening opgenomen. Bovendien wordt de KI-test niet toegepast wanneer het referentie-inkomen samengesteld is uit het bestaansminimum (ingevolge de wet van 7 augustus 1974) of leefloon, of voor minstens 70% bestaat uit alimentatiegelden, vervangingsinkomsten of een gehandicapentegemoetkoming. Onderhavig decreet neemt deze aldus verfijnde KI-test over.*

(...).”

De Geschillencommissie meent op grond van deze duiding dat het kadastraal inkomen van een onroerend goed slechts als kadastraal inkomen vreemd gebruik kan worden aangemerkt indien blijkt dat het desbetreffende onroerend goed kan worden verhuurd (derhalve ongeacht of er al dan niet effectief sprake is van verhuur) voor zover het onroerend goed niet valt onder het recht op wonen of het bezit ervan noodzakelijk is voor beroepsdoeleinden.

6.2.4. Toepassing in casu

De Geschillencommissie stelt vast dat rekening dient te worden gehouden met de inkomsten van de personen die gedomicilieerd zijn op het adres waar de kleinkinderen hun domicilie hebben. In die zin heeft de verwerende partij rekening gehouden met de gezinsinkomsten van de verzoekers die op het adres ... gedomicilieerd zijn bij de kleinkinderen.

Uit de toelichting door de verwerende partij blijkt dat de gezinsinkomsten het grensbedrag om recht te hebben op een schooltoeslag voor de kinderen ... niet overschrijden. Er diende echter een KI-test te worden uitgevoerd vermits in hoofde van de grootouders een kadastraal inkomen vreemd gebruik werd vastgesteld dat hoger is dan 1.250 EUR; de KI-test is volgens de verwerende partij niet geslaagd waardoor er geen schooltoeslag kan worden toegekend voor de schooljaren 2021-2022 en 2022-2023:

“Wanneer de inkomsten het toegelaten bedrag niet overschrijden dient dus onderzocht te worden of de KI-test moet ingesteld worden teneinde te bepalen of er recht is op separ.

In toelichtingsnota 13 2020/2021 schooltoeslag lezen wij :

De KI-toets dient in principe te worden ingesteld als het geïndexeerde KI-vreemd gebruik van de inkomensverstrekkers hoger is dan 1250 EUR.

Bij de KI-toets wordt nagegaan of 3x het geïndexeerd kadastraal inkomen vreemd gebruik hoger ligt dan 20 % van de totale inkomsten, verminderd met dri keer het geïndexeerd inkomen vreemd gebruik en 1x het geïndexeerde kadastraal inkomen voor eigen beroepsdoeleinden. Is dit het geval, dan is er geen recht op separ, ook al liggen de inkomsten lager dan het toegelaten bedrag.

In GPA worden voor de heer ... de volgende eigendomstoestanden weergegeven voor het jaar 2019 (separ 2021/2022) en het jaar 2020 (separ 2022/2023) :

...

...

Voor mevrouw ... worden de volgende eigendomstoestanden weergegeven voor het jaar 2019 (separ 2021/2022) en het jaar 2020 (separ 2022/2023) :

...

...

De fluxen die wij ontvangen, vermelden gegevens uit de authentieke bron waarmee wij verplicht rekening moeten houden (art 7 GPD, art 3 BVR Gegevensverwerking en TN 13 punt 3.3.1). Deze fluxen geven voor beide grootouders een eigendom vreemd gebruik op van respectievelijk 2.223,15 euro (2019) en 2.255,10 euro (2020).

Er dient dus een KI-toets te gebeuren en deze valt negatief uit voor het gezin.

Deze toets wordt automatisch berekend door de GPA applicatie en dit gaf volgend resultaat voor het schooljaar 2021/2022 :

...

En voor het schooljaar 2022/2023 :

...

“

De Geschillencommissie besluit dat op grond van de definiëring in artikel 1, eerste lid, 4° BVR Selectieve Participatietoelagen voor de schooltoeslag rekening dient te worden gehouden met het kadastraal inkomen vreemd gebruik verbonden aan de woning in volle eigendom van de verzoekers gelegen te De woning gelegen te ... is vrijgesteld aangezien deze woning als eigen hoofdverblijfplaats wordt gebruikt.

De Geschillencommissie stelt derhalve vast dat de verwerende partij correct heeft vastgesteld dat er geen recht is op de schooltoeslag voor de kleinkinderen van de verzoekers, ..., vermits de KI-test niet geslaagd is. Enkel wanneer het domicilie van de verzoekers zou wijzigen of het eigendomsrecht zou wijzigen, kan dit een impact hebben voor het Groeipakket en kan het recht op de schooltoeslag opnieuw onderzocht worden door de verwerende partij.

Voorts stelt de Geschillencommissie vast dat er slechts één uitzondering voorzien is in de regelgeving voor woningen die omwille van bouwwerkzaamheden of verbouwingswerken niet kunnen betrokken worden:

Cf. artikel 1, eerste lid, 4° BVR Selectieve participatietoelagen:

“kadastraal inkomen vreemd gebruik: het kadastraal inkomen van de onroerende goederen die noch als eigen hoofdverblijfplaats, noch voor eigen beroepsdoeleinden worden gebruikt.

In dit besluit wordt het kadastraal inkomen van een onroerend goed niet beschouwd als kadastraal

inkomen vreemd gebruik als dat onroerend goed niet als eigen hoofdverblijfplaats wordt gebruikt door de stand van de bouwwerkzaamheden of van de verbouwingswerkzaamheden die het de begunstigen niet toelaten om de woning daadwerkelijk te betrekken, onder de voorwaarden, vermeld in artikel 145³⁸, §1, van het wetboek van de inkomstenbelastingen 1992.

De Toelichtingsnota A/32 d.d. 21.03.2022 van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket licht voormelde uitzondering toe als volgt:

“Het KI van een woning dat niet als hoofdverblijfplaats wordt gebruikt, wordt niet beschouwd als een KI vreemd gebruik indien de woning door de begunstigde(n) omwille van bouwwerkzaamheden of van de verbouwingswerkzaamheden niet kan betrokken worden.

Het moet gaan om de enige woning van de begunstigde(n) die in aanmerking komt voor een belastingvermindering volgens de voorwaarden van art. 145/38 §1 WIB.

Om in aanmerking te komen voor de belastingvermindering moet de woning op 31 december van het jaar waarin de leningsovereenkomst is afgesloten, de enige woning zijn van de belastingplichtige die hij zelf betreft. Daarbij wordt geen rekening gehouden met andere woningen waarvan hij, ingevolge erfenis, mede-eigenaar, naakte eigenaar of vruchtgebruiker is, of een andere woning die uiterlijk op 31 december van het jaar dat volgt op het jaar waarin de leningsovereenkomst is afgesloten, verkocht is.

De begunstigen kunnen aantonen dat zij in aanmerking komen voor de belastingvermindering voor het onroerend goed door middel van hun aanslagbiljet of het fiscaal attest van de bankinstelling waarbij ze hun lening hebben afgesloten, waarbij dan wel de controle moet gedaan worden dat dit hun enige onroerend goed is.

Deze bepaling treedt in werking op 1 januari 2019.”

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:

- 1) dat de vordering van de verzoekers onontvankelijk is wat betreft de vordering om achterstallen inzake de verhoogde wezenbijslag met terugwerkende kracht tot de datum van het overlijden van de moeder, nl. 01.08.2011; de verzoekers kunnen hiertoe een vordering indienen bij de bevoegde arbeidsrechtbank;
- 2) dat de vordering van de verzoekers inzake het recht op de schooltoeslag voor de kinderen ... onontvankelijk is doch ongegrond in de mate dat de verwerende partij terecht heeft beslist dat de KI-test niet geslaagd is waardoor er geen recht is op de schooltoeslag voor de schooljaren 2021-2022 en 2022-2023.

Aldus uitgesproken te Brussel op **7 april 2023**;

De commissie was samengesteld uit:

De heer Herman Verlinden, voorzitter;

Mevrouw Linda Aerts (Opgroeien regie) en mevrouw Nele De Blauwe (MyFamily), leden.

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

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

De partijen beschikken hiervoor over een termijn van drie maanden te rekenen vanaf de derde dag na de datum van de kennisgeving van deze beslissing (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