

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE

BESLISSING

NR. 2019/008

28 JUNI 2019

REPERTORIUMNR. GC/19/A0026

INZAKE : mevrouw [redacted] wonende te [redacted] (verzoekende partij),
tijdens de procedure vertegenwoordigd door het OCMW Deinze

TEGEN : [redacted]

(verwerende partij)

1. Over het procedureverloop

Gelet op het verzoekschrift dat door het OCMW Deinze ten behoeve van mevrouw [redacted] werd ingediend per brief van 9 mei 2019.

Gelet op het bij het verzoekschrift gevoegde vonnis van 15 februari 2019 van de Arbeidsrechtbank te Gent (AR 18/750/A) inzake verzoekende partij t. / het Federaal Agentschap voor de opvang van asielzoekers (FEDASIL) waarnaar wordt verwezen ter staving van het verzoekschrift.

Gelet op de e-mail van 17 mei 2019 waarin het OCMW Deinze bevestigde op te treden als vertegenwoordiger van mevrouw [redacted] tijdens de bezwaarprocedure voor de Geschillencommissie.

Gelet op het aanvullend stuk dat via het OCMW Deinze werd verstrekt per e-mail van 17 mei 2019 en waaruit blijkt dat het beroep gericht is tegen een beslissing van de uitbetalingsactor [redacted] van 28 maart 2019 waarbij het Groelpakket geweigerd wordt voor de kinderen [redacted].

Gelet op de beslissing van de Geschillencommissie van 28 mei 2019 waarbij aan verzoekende partij de ontvankelijkheid van het verzoek werd meegedeeld.

Gelet op het feit dat beide partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen op deze zitting van 28 juni 2019 kunnen komen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen.

Gelet op het feit dat verzoekende partij niet op de zitting is verschenen of zich heeft laten vertegenwoordigen.

Gelet op het feit dat verwerende partij niet op de zitting is verschenen of zich heeft laten vertegenwoordigen.

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak

Verzoekende partij is samen met haar kinderen

sinds 31 januari 2011 gedomicilieerd in België (Deinze).

Verzoekende partij en haar kinderen hebben de Russische nationaliteit (Russische Federatie).

Verzoekende partij geniet het equivalent leefloon sinds 15 februari 2019.

Uit het verzoekschrift en de aanvullende informatie verstrekt per e-mail van 25 juni 2019 door de vertegenwoordiger van verzoekende partij, blijkt dat de asielaanvraag van verzoekende partij om eventueel erkend te worden en mogelijks een beperkt of onbeperkt verblijf in België te verkrijgen, nog lopende is. Tevens werd bevestigd dat het niet gaat om een asielaanvraag in het kader van artikel 9ter Vreemdelingenwet. Verzoekende partij beschikt actueel over een attest van immatriculatie.

3. Standpunten van de partijen

Het verzoekschrift is gericht tegen de beslissing van de uitbetalingsactor van 28 maart 2019 waarbij het Groeipakket wordt geweigerd voor de kinderen van verzoekende partij.

Verzoekende partij argumenteert dit standpunt door te verwijzen naar een vonnis van 15 februari 2019 van de Arbeidsrechtbank te Gent (AR 18/750/A) inzake verzoekende partij t./ het Federaal Agentschap voor de opvang van asielzoekers (FEDASIL): uit dit vonnis blijkt volgens de vertegenwoordiger van verzoekende partij dat deze laatste zich vrij mag vestigen en intussen ook het equivalent leefloon kan genieten. Volgens de vertegenwoordiger kan verzoekende partij op basis van dit vonnis tevens het Groeipakket (of de 'gewaARBorgde gezinsbijslag' als voorheen gekend), genieten.

De verwerende partij motiveerde haar beslissing om geen kinderbijslag toe te kennen aan de kinderen van verzoekende partij door te verwijzen naar de voorwaarde dat het kind toegelaten of gemachtigd moet zijn om in België te verblijven, overeenkomstig de wet van 15 december 1980 om recht te hebben op het Groeipakket (art. 8 Groeipakketdecreet). Dit betekent dat het kind ten minste een verblijfsrecht van 3 maanden moet hebben, aldus de uitbetalingsactor. Tot bewijs van het tegendeel besloot de uitbetalingsactor dat er geen recht is op het Groeipakket aangezien uit onderzoek gebleken was dat niet aan de voorwaarden voldaan was. De uitbetalingsactor vermeldde in de brief dat de verzoekende partij een nieuwe aanvraag kon indienen zodra voor de kinderen of één van de ouders een positieve beslissing wordt genomen betreffende het verblijfsrecht.

Bij e-mail van 7 juni 2019 heeft de uitbetalingsactor op vraag van het secretariaat van de Geschillencommissie een toelichting bezorgd betreffende de weigeringsbeslissing en geantwoord op de bijkomende vragen van het secretariaat. Zo antwoordde de uitbetalingsactor dat de weigeringsbeslissing werd genomen zonder kennis van het vonnis van 15 februari 2019 van de Arbeidsrechtbank te Gent dat de uitbetalingsactor via het secretariaat van de Geschillencommissie ontving. De uitbetalingsactor deelde evenwel mee dat dit vonnis niet leidt tot een wijziging van het ingenomen standpunt aangezien een toelating of machtiging om in België te verblijven niet valt af te leiden uit dat vonnis. Daarnaast lichtte de uitbetalingsactor toe dat de aanvraag werd ontvangen op 15 maart 2019 en dat de datum vermeld in de weigeringsbrief berust op een tikfout.

De uitbetalingsactor licht verder toe dat de weigeringsbeslissing wel degelijk betrekking heeft op de vijf kinderen van verzoekende partij en erkent dat dit niet duidelijk verwoord werd in de brief. Ten slotte preciseert de uitbetalingsactor dat elke beslissing inzake verblijfsrecht waaruit blijkt dat de betrokkenen toegelaten of gemachtigd zijn om in het Rijk te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de wet van 15 december 1980 kan leiden tot een positieve beslissing inzake de toekenning van het Groeipakket.

4. Beoordeling in rechte

Aangezien de kinderen van verzoekende partij niet de Belgische nationaliteit hebben, is het om recht te hebben op gezinsbijslagen vereist dat de kinderen toegelaten of gemachtigd zijn 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' (hierna Vreemdelingenwet); zie artikel 8, §1, eerste lid, 1° decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (hierna Groeipakketdecreet).

Gelet op het feit dat voor de kinderen niet aangetoond wordt dat zij de toelating of de machtiging hebben om in België te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de Vreemdelingenwet, wordt die voorwaarde gecontroleerd via de persoon die het verblijfsrecht van het kind opent als vermeld in het Rijksregister (zie artikel 2 van het 'Besluit van 5 oktober 2018 van de Vlaamse Regering tot vaststelling van de diverse hoedanigheden van het rechtgevend kind en betreffende de vrijstellingen van de toekenningsvoorwaarden voor de gezinsbijslagen, de startbedragen geboorte en adoptie en de universele participatietoelagen').

Uit de beschikbare stukken blijkt dat de moeder van de kinderen beschikt over een attest van immatriculatie aangezien haar verzoek om internationale bescherming (cf. asielaanvraag) ontvankelijk werd verklaard en dat zij momenteel in afwachting is van een (gunstige of ongunstige) beslissing over haar verblijfsaanvraag.

In de actuele stand van de verblijfsaanvraagprocedure, kan enkel vastgesteld worden dat momenteel niet voldaan is aan de voorwaarde dat verzoekende partij toegelaten of gemachtigd is om in België te verblijven of er zich te vestigen overeenkomstig de Vreemdelingenwet, zijnde de voorwaarde om recht te hebben op gezinsbijslag. Voor deze begrippen dient volgens artikel 8, §1, eerste lid, 1° Groeipakketdecreet, volgens een meerderheidsrechtspraak (zie arrest van 12 januari 2017 van het Arbeidshof te Brussel, AR 2015/AB/867 en de diverse verwijzingen naar overeenstemmende rechtspraak, *Legifam 2017*) en volgens de administratieve instructies van het Vlaams Agentschap inzake de Uitbetaling van Toelagen in het kader van het Gezinsbeleid (zie Toelichtingsnota 2bis van 18 april 2019, beschikbaar via <https://gpedia.groeipakket.be/>) te worden teruggegrepen naar de inhoud die aan deze begrippen gegeven wordt in de artikelen 9 en 14 van de Vreemdelingenwet,

d.w.z. de vreemdelingen die toegelaten zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden ingevolge een uitzonderlijke machtiging door de minister, en de vreemdelingen die gemachtigd worden om zich op het grondgebied te vestigen voor onbepaalde duur. Deze personen moeten onderscheiden worden van de personen die in het bezit zijn van een attest van immatriculatie in afwachting van een beslissing omtrent de ingediende verblijfsaanvraag.

Daarnaast stelt de Geschillencommissie vast dat evenmin blijkt dat in het voorliggende dossier sprake is van één van de specifieke situaties waarin het kind wordt geacht te voldoen aan de voorwaarde van toegelaten of gemachtigd verblijf, nl. kinderen die het slachtoffer zijn van mensenhandel of -smokkel, niet-begeleide minderjarigen, of de situatie waarin één van de ouders Belg is of toegelaten of gemachtigd om in België te verblijven of er zich te vestigen (zie 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").

5. 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,

stelt de Geschillencommissie vast dat de vordering van verzoekende partij ontvankelijk is en **ongegrond**, in die zin dat de Geschillencommissie de beslissing van de uitbetalingsactor bevestigt aangezien in de actuele stand van de verblijfsprocedure van verzoekende partij, niet voldaan is aan de voorwaarden om gezinsbijslag te kunnen toekennen aan de kinderen van verzoekende partij, wat niet wegneemt dat verzoekende partij een nieuwe aanvraag om gezinsbijslag kan indienen zodra er een positieve beslissing werd genomen inzake haar verblijfsrecht.

Aldus uitgesproken te Brussel op 28 juni 2019.

De commissie was samengesteld uit :

- De heer Herman Verlinden, voorzitter;
- De heer Ignace Lambert en de heer Maarten Vankeersbilck, effectieve leden.

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

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

De partijen beschikken hiervoor over een termijn van 3 maanden te rekenen vanaf de derde dag na de datum van dit aangetekend schrijven (art. 115, § 1, eerste lid van het Decreet van 27 april 2018¹ en art. 22, derde lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 29 juni 2018²).

De voorzitter

De secretaris

H. Verlinden

M. Serlippens

Door toepassing van het Decreet van 1 maart 2019 tot ontbinding van het Fonds Jongerenwelzijn en tot wijziging van het decreet van 30 april 2004 tot oprichting van het Intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin en het decreet van 12 juli 2013 betreffende de integrale jeugdhulp wijzigt vanaf 18 april 2019 de naam van 'Kind en Gezin' in 'Opgroeien regie'.

De taken en opdrachten van het agentschap Kind en Gezin worden integraal overgenomen.

Vanaf de inwerkingtreding van het vermelde decreet van 1 maart 2019 wordt op alle officiële documenten de benaming 'Opgroeien regie' gebruikt.

De benaming Kind en Gezin wordt nog behouden in communicatie naar de ouders en voorzieningen om de herkenbaarheid en continuïteit van de dienstverlening te behouden.

¹ Tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid.

² Betreffende de oprichting van een commissie van beroep tegen de beslissing van de uitbetalingsfactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan.