

Kind & Gezin

GESCHILLENCOMMISSIE

BESLISSING

NR. 2019/002

5 APRIL 2019

REPERTORIUMNR. GC/19/A0003

INZAKE :, wonende, Griekenland en
woonstkeuze doend op het adres, Griekenland
(verzoekende partij)

TEGEN : uitbetalingsactor (verwerende partij)

1. Over het procedureverloop

Gelet op het verzoekschrift dat door verzoekende partij werd ingediend per e-mail van 12 februari 2019, waarbij verzoekende partij opnieuw kinderbijslag voor, zo mogelijk retroactief vanaf september 2018, vordert.

Gelet op de beslissing betreffende de ontvankelijkheid van de Geschillencommissie van 25 februari 2019 waarbij aan verzoekende partij werd meegedeeld dat voorliggende zaak slechts ontvankelijk is wat betreft de kinderbijslag vanaf 1 januari 2019.

Gelet op het feit dat beide partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen op deze zitting van 5 april 2019 kunnen komen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen.

Noch verzoekende partij, noch verwerende partij op de zitting zijn verschenen of hebben zich laten vertegenwoordigen.

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak

Verzoekende partij werkt voor de FOD Buitenlandse Zaken op de Belgische ambassade te Griekenland en ontving Belgische kinderbijslag voor haar zoon

In juli 2018 is hij als arts afgestudeerd. Met ingang van september 2018 vervult hij echter zijn militaire dienstplicht in Griekenland die duurt tot en met juni 2019 en waarbij hij een soldij van € 8, 62 per maand ontvangt.

Nadien zou hij een vervolgopleiding/specialisatie geneeskunde in België willen volgen.

In deze omstandigheden is hij volgens verzoekende partij dan ook niet in België als werkzoekende schoolverlater ingeschreven. Verwerende partij stelt echter dat de inschrijving als werkzoekende schoolverlater niet kon worden weerhouden gezien verwerende partij tijdens zijn legerdienst niet beschikbaar was voor de Belgische arbeidsmarkt.

Verwerende partij heeft, als antwoord op de aanvraag van verzoekende partij d.d. 9 januari 2019 om de kinderbijslag opnieuw te bekomen, bij e-mail van 11 februari 2019 enkel verwezen naar de mogelijkheid om beroep aan te tekenen bij de Geschillencommissie of een klacht in te dienen bij de Vlaamse Ombudsdienst.

3. Standpunten van de partijen

In haar argumentatie verwijst verzoekende partij naar het feit dat verplicht zijn dienstplicht in Griekenland dient te vervullen vooraleer zijn specialisatie aan te vatten en dat hij daarbij slechts een beperkt soldij (van € 8,62 per maand naar blijkt) ontvangt.

Verwerende partij stelt dat het recht op kinderbijslag voor werd stopgezet na het einde van zijn studies en er nadien geen recht op kinderbijslag meer kon worden vastgesteld vermits de inschrijving als werkzoekende schoolverlater niet kon worden weerhouden. was tijdens zijn legerdienst niet beschikbaar voor de Belgische arbeidsmarkt zodat er derhalve niet was voldaan aan de voorwaarden van artikel 62, § 5 Algemene Kinderbijslagwet.

Verwerende partij heeft daarbij opgemerkt dat op basis van de aanknopingsfactoren zoals bepaald in het Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017, het dossier ten laste is van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en de diensten van Iriscare-Famiris bevoegd zijn inzake het recht op kinderbijslag voor

4. Beoordeling in rechte

- Betreffende de bevoegde deeleentiteit

4.1. Uit de raadpleging van de gegevens van het Rijksregister blijkt dat het kind in Griekenland is gedomicilieerd. Gelet op het feit dat hij er vanaf 17 september 2018 zijn militaire dienstplicht vervult, verblijft hij er vanaf deze datum ook effectief.

4.2. *Conform de bepalingen van artikel 67 van de Verordening (EG) nr. 883/2004 heeft een persoon recht op gezinsbijslag overeenkomstig de wetgeving van de bevoegde lidstaat, ook voor de gezinsleden die in een andere lidstaat wonen, alsof deze in eerstbedoelde lidstaat woonden.*

Gelet op het feit dat verzoekende partij voor een Belgische werkgever (FOD Buitenlandse Zaken) is tewerkgesteld, kan er desgevallend toch kinderbijslag in België worden toegekend voor zover er effectief een recht op basis van de van toepassing zijnde wetgeving zou kunnen worden vastgesteld daar tijdens zijn militaire dienstplicht binnen de Europese Unie verblijft.

4.3. In het kader van de splitsing van de kinderbijslagregeling met ingang van 1 januari 2019 werden er in het samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 tussen de Vlaamse Gemeenschap, het Waalse Gewest, de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en de Duitstalige Gemeenschap aanknopingsfactoren bepaald voor de verdeling van de bevoegdheden tussen deze entiteiten.

Deze aanknopingsfactoren zoals bepaald bij artikel 2 van voormeld akkoord zijn:

1. *de wettelijke woonplaats van het kind;*
2. *de verblijfplaats van het kind;*
3. *de lokalisatie van de vestigingseenheid of, wanneer dat gegeven niet beschikbaar is, van de exploitatiezetel van de huidige werkgever of van de laatste werkgever van de sociaal verzekerde in België;*
4. *de wettelijke woonplaats of de laatste wettelijke woonplaats van de sociaal verzekerde in de entiteit;*
5. *de lokalisatie van het sociaalverzekeringsfonds waarbij de sociaal verzekerde is aangesloten als zelfstandige;*
6. *de lokalisatie van de laatst gekende kinderbijslaginstelling die de gezinsbijslag toekende.*

4.4. Vermits het kind tijdens de kwestieuze periode met ingang van 1 januari 2019 in Griekenland is gedomiciëerd en er gelet op zijn militaire dienstplicht ook effectief verblijft, geven de eerste 2 aanknopingsfactoren geen uitsluitel welke deelentiteit effectief bevoegd is.

4.5. Voor de toepassing van de 3e aanknopingsfactor dient in eerste instantie de lokalisatie van de vestigingseenheid te worden nagegaan.

In de bepalingen van artikel 1, 6° van het samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 wordt 'vestigingseenheid' gedefinieerd als: 'de plaats die men geografisch gezien kan identificeren via een adres, waar ten minste een activiteit van de onderneming wordt uitgeoefend of van waaruit de activiteit wordt uitgeoefend, zoals gedefinieerd in artikel 2, 6° van de wet van 16 januari 2003 tot oprichting van een Kruispuntbank van Ondernemingen, tot modernisering van het handelsregister, tot oprichting van erkende ondernemingsloketten en houdende diverse bepalingen'.

In deze bepalingen van het samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 wordt niet verwezen naar andere bepalingen van de wet van 16 januari 2003.

Artikel 4 van de wet van 16 januari 2003 stelt dat in de Kruispuntbank van Ondernemingen gegevens worden opgenomen betreffende:

1. *de rechtspersonen naar Belgisch recht;*
2. *de rechtspersonen naar buitenlands of internationaal recht die in België beschikken over een zetel of zich dienen te registreren in uitvoering van een door de Belgische wetgeving opgelegde verplichting;*
3. *iedere natuurlijke persoon, rechtspersoon of vereniging die in België:*
 - *hetzij een handels- of ambachtsonderneming voert;*
 - *hetzij als werkgever aan de sociale zekerheid is onderworpen;*
 - *hetzij aan de belasting over de toegevoegde waarde onderworpen is;*
 - *hetzij als zelfstandige een intellectueel, vrij of dienstverlenend beroep uitoefent;*

4. *evenals de vestigingseenheden van de personen bedoeld in 1°, 2° en 3°, in zoverre de registratie van deze vestigingseenheid nodig is voor de uitvoering van de Belgische wetgeving.*

Uit de bepalingen van artikel 4, 4° van deze wet volgt dat ook een vestigingseenheid die niet in de Kruispuntbank van Ondernemingen is opgenomen of ooit is opgenomen geweest, wel degelijk aan de definitie van vestigingseenheid zoals bepaald bij artikel 2, 6° van dezelfde wet kan voldoen.

4.6. In casu blijkt dat verzoekende partij is tewerkgesteld op de ambassade van België te Athene.

Gezien de ambassade van België te Athene een plaats is die men geografisch kan identificeren via een adres waar of van waaruit een activiteit van de onderneming (FOD Buitenlandse Zaken) wordt uitgeoefend, dient deze plaats van tewerkstelling als een vestigingseenheid in de zin van de 3e aanknopingsfactor zoals bepaald bij artikel 2 van het samenwerkingsakkoord van 6 september 2017, te worden beschouwd.

Deze lokalisatie geeft echter nog steeds geen uitsluitel vermits dit adres evenmin onder één van de 4 deelentiteiten valt.

4.7. In de 3° aanknopingsfactor wordt er eveneens verwezen naar de exploitatiezetel van de huidige of laatste werkgever, maar enkel wanneer er geen vestigingseenheid beschikbaar is.

Daar er in casu wel degelijk een vestigingseenheid beschikbaar is, dient de volgende aanknopingsfactor in aanmerking te worden genomen, zijnde 'de wettelijke woonplaats of laatste wettelijke woonplaats van de sociaal verzekerde in de entiteit'.

4.8. Uit de raadpleging van de historiek van de adressen van verzoekende partij, blijkt dat zij in België voor het laatst was gedomicilieerd op het adres te Brugge.

Gelet op het feit dat verzoekende partij derhalve haar laatste wettelijke adres in België had in de deelentiteit Vlaanderen, dient te worden geconcludeerd dat in toepassing van de bepalingen van artikel 2 van het samenwerkingsakkoord van 6 september 2017, Vlaanderen (in casu verwerende partij) wel degelijk bevoegd is om de kinderbijslag te betalen.

4.9. Ingevolge een vraag tot verduidelijking van het standpunt van verwerende partij in het licht van deze redenering, deze laatste bij e-mail van 29 maart 2019 het volgende heeft geantwoord: *'De theorie is inderdaad zoals jij deze beschrijft In de praktijk gaan wij uit van de gegevens van de DmfA om te bepalen in welke vestigingseenheid dan wel exploitatiezetel iemand tewerkgesteld is. Ander gekwalificeerde gegevens hebben we namelijk niet. In dit geval is er geen vestigingseenheid gedefinieerd in de DmfA (volgens de KBO heeft de FOD BuZa geen vestigingseenheden in het buitenland). Dus vallen we terug op de exploitatiezetel (Plaats of vestiging waar er een direct sociaal verband is tussen werkgever en werknemer. Op deze plaats zal de werkgever orders en opdrachten geven aan de werknemer. Vaak zal de exploitatiezetel samenvallen met de maatschappelijke zetel) . In dit geval is de exploitatiezetel in Brussel gevestigd, en is dus de GGC bevoegd'.*

4.10. Verwerende partij bevestigt derhalve hierbij dat hierboven ontwikkelde redenering correct is maar dat zij in de praktijk niet wordt toegepast.

Het is begrijpelijk dat er bij een massamigratie van de elektronische dossiers, zoals het geval was bij de splitsing van de kinderbijslagregeling, in de praktijk enkel wordt uitgegaan van de gegevens die elektronisch beschikbaar zijn (in het kader van voorliggende discussie de inschrijving in de

Kruispuntbank van Ondernemingen) vermits het niet werkbaar is om in elk dossier individueel na te gaan of er een vestigingseenheid kan worden bepaald die niet in de Kruispuntbank van Ondernemingen werd ingeschreven of diende te worden ingeschreven.

Deze overweging mag echter niets af doen aan de individuele rechten die verzoekende partij kan doen gelden indien de aanknopingspunten correct worden toegepast zoals hierboven beschreven, m.a.w. dat zij derhalve wel degelijk kinderbijslag in het Groeipakket kan aanvragen vermits Vlaanderen niet kan stellen dat zij niet bevoegd kan zijn.

4.11. Er dient concluderend dus te worden gesteld dat Vlaanderen bevoegd is de eventuele kinderbijslag te betalen vermits:

- het 1^e en 2^e aanknopingspunt betreffende de aanduiding van de bevoegde deelentiteit geen uitsluitel geven gezien het kind in Griekenland is gedomicilieerd en er effectief verblijft;
- het 3^e aanknopingspunt evenmin uitsluitel geeft vermits er wel degelijk een vestigingseenheid kan worden vastgesteld, ook al is deze niet in de Kruispuntbank van Ondernemingen geregistreerd, die zich echter eveneens in het buitenland bevindt;
- het 4^e aanknopingspunt wél uitsluitel geeft vermits het laatst gekende wettelijke adres van de sociaal verzekerde zich op het grondgebied van Vlaanderen bevond.

- **Betreffende het recht op kinderbijslag op basis van het Groeipakket vanaf 1 januari 2019**

4.12. *Conform de bepalingen van artikel 8, § 1, 1^e lid, 1^o van het Decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (verder Decreet Groeipakket genoemd) heeft een kind recht op gezinsbijslagen als het zijn woonplaats heeft in het Nederlandse taalgebied.*

Gelet op het feit dat de deelentiteit Vlaanderen bevoegd is om de kinderbijslag te betalen en rekening gehouden met de bepalingen van artikel 67 van de Verordening (EG) nr. 883/2004, dient te worden aangenomen dat aan de voorwaarde van artikel 8, § 1, 1^e lid, 1^o van het Decreet Groeipakket is voldaan hoewel het kind zijn domicilie in Griekenland heeft en er ook tijdens zijn militaire dienstplicht verblijft.

4.13. *Conform de bepalingen van artikel 8, § 2, 1^e lid, 3^o Decreet Groeipakket geeft het kind vermeld in § 1, 1^e lid, recht op gezinsbijslagen tot en met de maand waarin het kind 25 jaar wordt als het leerling, student, stagiair of schoolverlater is, overeenkomstig de door de Vlaamse Regering bepaalde voorwaarden en met behoud van de toepassing van punt 1^o en 2^o.*

Vermits het kind zijn studies op het einde van het academiejaar 2017-2018 heeft beëindigd en uit geen enkele bepaling van het Decreet Groeipakket noch van de uitvoeringsbesluiten blijkt dat het om een gebeurtenis dient te gaan die plaats heeft gevonden nà 31 december 2018, kan hij als een schoolverlater in de zin van de bepalingen van artikel 8, § 2, 1^e lid, 3^o van het Decreet Groeipakket worden beschouwd.

4.14. Gezien het kind echter op 7 maart 2019 de leeftijd van 25 jaar heeft bereikt, kan een eventueel recht op gezinsbijslag op grond van de bepalingen van artikel 8, § 2, 1^e lid, 3^o Decreet Groeipakket hoogstens worden toegekend tot en met maart 2019.

4.15. *Conform de bepalingen van artikel 40, 1^e lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 5 oktober 2018¹ worden de gezinsbijslagen toegekend aan de schoolverlater voor een periode van in totaal twaalf maanden nadat het kind niet meer voldoet aan de voorwaarden, behalve deze inzake schoolverlaters, vermeld in artikel 8, §2, 1^e lid, van het decreet van 27 april 2018.*

In toepassing van de bepalingen van artikel 40, 2^e lid, 4^o van hetzelfde Besluit start deze termijn van twaalf maanden de maand na het einde van alle activiteiten opgelegd door het studieprogramma of de maand na het einde van de leertijd of de vorming.

Gezien het kind zijn studies tijdens het academiejaar 2017-2018 heeft afgerond, dient te worden vastgesteld dat de termijn van 12 maanden zoals bepaald bij artikel 40, 1^e en 2^e lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 5 oktober 2018 tijdens de periode van 1 januari 2019 tot en met 31 maart 2019 nog niet was verstreken.

4.16. *Er dient voor een schoolverlater tot slot eveneens te zijn voldaan aan de voorwaarden van artikel 41 van hetzelfde Besluit, in casu in het bijzonder van het 1^e lid dat stelt dat een winstgevende activiteit van het kind leidt tot de schorsing van de gezinsbijslagen die worden toegekend gedurende de periode vermeld in artikel 40, tenzij die activiteit:*

1^o gedurende maximaal 475 uur uitgeoefend wordt, waarvoor een verminderde sociale bijdrage verschuldigd is, in het kader van een arbeidsovereenkomst voor studenten als vermeld in titel VII van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten;

2^o in een maand gedurende niet meer dan tachtig uur uitgeoefend wordt in het kader van elke tewerkstelling, die geen tewerkstelling is als vermeld in punt 1^o;

3^o door een kind als zelfstandige uitgeoefend wordt en daarbij geen bijdragen verschuldigd is als een zelfstandige in hoofdberoep.

Uit zowel de verklaring van verzoekende partij als uit het attest afgeleverd door het Departement Soldijuitkeringen van het Bataljon Generale Staf waar op heden zijn dienstplicht vervuld, blijkt dat deze laatste een soldij ontvangt.

Ongeacht het bedrag van de soldij, lijkt de militaire dienstplicht ingevolge het ontvangen ervan als een winstgevende activiteit te moeten worden beschouwd. Deze dienstplicht leidt tot schorsing van de gezinsbijslagen op grond van art. 41, eerste lid, 1^o, 2^o of 3^o van hetzelfde Besluit van de Vlaamse Regering. Bijgevolg leidt de winstgevende activiteit tot de schorsing van de gezinsbijslagen.

¹ 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.

5. Beslissing

Om alle hierboven aangehaalde redenen stelt de Geschillencommissie vast dat de vordering van verzoekende partij gedeeltelijk ontvankelijk doch **ongegrond** is.

Aldus uitgesproken te Brussel op 5 april 2019.

De commissie was samengesteld uit :

- De heer Herman Verlinden, voorzitter;
- De heer Ignace Lambert en de heer Pol Pirard, 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 Arbeidsrechtbank² te

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

De voorzitter

H. Verlinden

De secretaris

M. Serlippens

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 uitbetalingsactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan.