

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE

BESLISSING

NR. 2019/006

28 JUNI 2019

REPERTORIUMNR. GC/19/A0031

INZAKE : _____, wonende te _____ (verzoekende partij),
aanwezig t r zitting

TEGEN : _____
(verwerende partij)

1. Over het procedureverloop

Gelet op het verzoekschrift dat door de heer _____ werd ingediend per brief van 20 mei 2019, waarbij de kinderbijslag wordt gevorderd vanaf 1 januari 2019 voor zijn dochter die in Nederland studeert.

Gelet op de beslissing van de Geschillencommissie van 4 juni 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 op de zitting van 28 juni 2019 aanwezig was en zijn standpunt mondeling toelichtte.

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

In zijn brief vermeldt verzoekende partij dat zijn dochter tijdelijk sinds 31 mei 2016 in Nederland studeert en er ook haar domicilie heeft sinds haar uitschrijving in België vanaf 31 mei 2016. Hij legt uit dat zijn dochter op kamers woont in Nederland en het volgens de Nederlandse wet Basis Registratie Personen, verplicht is om je te laten inschrijven bij de gemeente waar je een kamer huurt.

Tot 31 mei 2016 was de dochter van verzoekende partij gedomicilieerd bij haar ouders in België

De uitbetalingsactor betaalde kinderbijslag voor de dochter van verzoekende partij tot 31 december 2018 overeenkomstig de bijzondere regeling voor grensarbeiders (cf. artikel 102, §1, eerste lid AKBW en de uitvoeringsbesluiten).

Per brief van 19 maart 2019 liet de uitbetalingsactor aan de verzoekende partij weten dat er vanaf 1 januari 2019 geen recht op kinderbijslag meer is voor zijn dochter ingevolge de inwerkingtreding van het Groeipakketdecreet.

3. Standpunten van de partijen

De verzoekende partij is het niet eens met de beslissing van de uitbetalingsactor om vanaf 1 januari 2019 geen kinderbijslag meer toe te kennen voor zijn in Nederland studerende dochter.

Hij motiveert zijn standpunt als volgt:

- Vooreerst verwijst hij naar de Nederlandse wet Basis Registratie Personen op grond waarvan men in Nederland verplicht is zich te laten inschrijven in de basis administratie bij de gemeente waar je een kamer huurt, ingeval het aannemelijk is dat je in de komende 6 maanden minimaal 2/3 van de tijd in Nederland zult gaan verblijven (art. 2.38, §5 BRP). Hij legt uit dat je voor de inschrijving in Nederland een bewijs van uitschrijving dient voor te leggen van de laatste gemeente waar je verbleef. Hij vermeldt dat zijn dochter in concreto vanaf 31 mei 2016 is uitgeschreven in België en ingeschreven in Nederland in de wetenschap dat haar studie langer dan 4 maanden zou gaan duren en ze meer dan 2/3 van haar tijd in Nederland verblijft. Hij voegt hieraan toe dat de Nederlandse wet BRP daarmee in algemene zin de richtlijn nr. 95/46/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 24 oktober 1995 volgt, betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer.

- Daarnaast geeft hij aan dat zijn dochter nog steeds ten laste valt van haar ouders en om die reden volgens hem recht heeft op kinderbijslag. Aldus verwijst hij naar het fiscaal recht om te stellen dat zijn dochter in beginsel niet ingeschreven hoeft te staan bij haar ouders om ten laste te vallen van de ouders; of zij deel uitmaakt en ten laste valt, dient aan de hand van de praktijk aangetoond te worden; de belastingdienst van Vlaanderen erkent dat zijn dochter studeert en ten laste valt van haar ouders.

- Verzoekende partij meent dat er rechtsongelijkheid ontstaat doordat de uitbetalingsactor het recht op kinderbijslag heeft afgenomen.

- Ten slotte vat verzoekende partij samen dat zijn dochter vrij is om te kiezen waar zij wil studeren; zij staat niet boven de wet in Nederland en is derhalve verplicht om zich uit te schrijven in België; ze is financieel niet onafhankelijk (ten laste van haar ouders).

Ter zitting bevestigt de verzoekende partij de argumenten die reeds eerder schriftelijk werden meegedeeld.

De verwerende partij argumenteert dat tot 31 december 2018 kinderbijslag kon betaald worden overeenkomstig de regeling voor de grensarbeiders maar dat deze regeling als gevolg van de overgang naar het Groeipakket niet meer van toepassing is. De uitbetalingsactor oordeelt dat vanaf 1 januari 2019 voor de dochter van verzoekende partij geen Groeipakket kan worden toegekend aangezien niet voldaan is aan artikel 8 van het Groeipakketdecreet (*cf. Decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid*). Voorts stelt de uitbetalingsactor dat op basis van de gegevens in het dossier, ook de Europese Verordening niet kan toegepast worden (geen prestaties in België). De uitbetalingsactor vermeldt ten slotte dat volgens de beschikbare gegevens de verzoekende partij sinds 1 januari 2019 nog steeds werkzaam is als grensarbeider.

4. Beoordeling in rechte

- **Betreffende de bevoegde deelentiteit**

4.1. In het kader van de regionalisering van de kinderbijslagregeling werden er met ingang van 1 januari 2019 in het Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 aanknopingsfactoren vastgelegd om de bevoegde deelentiteit met betrekking tot gezinsbijslag in Belgische en internationale context aan te duiden (*cf. Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 tussen de Vlaamse Gemeenschap, het Waalse Gewest, de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en de Duitstalige Gemeenschap betreffende de aanknopingsfactoren, het beheer van de lasten van het verleden, de gegevensuitwisseling inzake de gezinsbijslagen en de praktische regels betreffende de bevoegdheidsoverdracht tussen de kinderbijslagfondsen, BS 26.1.2018*).

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

1. de wettelijke woonplaats van het kind in de entiteit;
2. de verblijfplaats van het kind in de entiteit;
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 het bureau van de laatst gekende kinderbijslaginstelling die de gezinsbijslagen toekende.

Aangezien in casu het kind niet gelokaliseerd is in België (uitsluiting van factor 1 en 2), en bij gebreke van de uitoefening van een activiteit als werknemer in België, is het de wettelijke woonplaats van de sociaal verzekerde (in casu) die de bevoegde deelentiteit bepaalt, zodat de deelentiteit Vlaanderen wel degelijk bevoegd is om het recht op kinderbijslag voor de dochter van verzoekende partij te onderzoeken.

- **Betreffende de toepassing van de Verordening (EG) nr. 883/2004 – Export van rechten op gezinsuitkeringen**

4.2. Gelet op het feit dat de dochter van verzoekende partij verblijft binnen de Europese Unie in het kader van haar studies, 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.

Met name kan een persoon die overeenkomstig de wetgeving van de bevoegde lidstaat recht heeft op gezinsbijslag, ook recht hebben voor de kinderen die in een andere lidstaat wonen.

Aldus bepaalt artikel 67 Verordening (EG) nr. 883/2004:

“Een persoon heeft recht op gezinsbijslag overeenkomstig de wetgeving van de bevoegde lidstaat, ook voor de gezinsleden die in een andere lidstaat wonen, alsof deze in eerstbedoelde lidstaat woonden. (...)”.

4.3. Voormeld Samenwerkingsakkoord bepaalt wiens situatie in aanmerking kan worden genomen voor de toepassing van de Europese Verordeningen (met mogelijke export van Vlaamse gezinsbijslagen tot gevolg).

Aldus bepaalt artikel 3 van het Samenwerkingsakkoord:

“Voor de toepassing van Europese verordeningen wordt het personeel toepassingsgebied met betrekking tot de sociaal verzekerde die het recht verkrijgt in het kader van de gezinsbijslagen beperkt tot de ouder, tot de persoon die geen bloed- of aanverwant is tot en met de derde graad van die ouder en met wie de ouder feitelijk of wettelijk samenwoont en tot de echtgeno(o)t(e) van de ouder met betrekking tot hun eigen of gemeenschappelijke kinderen.

Voor de toepassing van verordening 883/2004 zijn de socio-professionele situaties waarmee rekening wordt gehouden om een recht op gezinsbijslagen te verkrijgen in de bijgevoegde tabel opgenomen. Die tabel kan door de regering van de bevoegde deelentiteiten gezamenlijk worden gewijzigd via een samenwerkingsakkoord.”

De voormelde tabel, gevoegd als bijlage bij het Samenwerkingsakkoord, bepaalt:

CATEGORIEËN VAN RECHTEN:	Op basis van arbeid verkregen recht	Op basis van een pensioen verkregen recht	Op basis van de woonplaats verkregen recht	Wezenbijslag
Socio-professionele situaties	-Rechten verkregen op grond van in loondienst verrichte werkzaamheden (art. 51, §1, AKBW) of daarmee gelijkgestelde werkzaamheden (art. 53 AKBW);	Rechten verkregen op grond van een situatie van toekenning beoogd in de artikelen 56, §§ 2 en 3 (behalve art. 56, §2, 3°),	Andere verzekeraarstoestanden dan werk, pensioen of wezenstatuut	Alle op basis van het wezenstatuut van het rechtgevend kind toegekende bijslag.

	-Rechten verkregen op grond van een situatie van toekenning beoogd in de artikelen 56, §1, 56octies, 56novies, 1°, en 56undecies AKBW.	56quater en 57 AKBW.		
--	--	----------------------	--	--

De in de kolom opgesomde categorieën van rechten, zijn de vier categorieën rechten vermeld in artikel 68 van de Verordening (EG) nr. 883/2004 (nl. rechten verkregen op grond van werkzaamheden, rechten verkregen op grond van een pensioen, rechten verkregen op grond van de woonplaats, rechten op wezenbijslag), waarin de voorrangregels zijn bepaald voor de gevallen van samenloop van rechten op kinderbijslag waarin de wetgeving van meerdere lidstaten voorziet: de volgorde van voorrang wordt vastgesteld op basis van categorieën rechten.

De Toelichtingsnota nr. 3 van 21 december 2018 van het Vlaams Agentschap Uitbetaling Groeipakket (*beschikbaar via <https://gpedia.groeipakket.be/>*) verduidelijkt dat de socio-professionele situaties van de betrokken sociaal verzekerden die moeten onderzocht worden in het licht van de artikelen 67, 68 en 69 van de Europese Verordening nr. 883/2004, identiek zijn aan diegene waarmee rekening werd gehouden onder de Algemene Kinderbijslagwet (van toepassing tot 31 december 2018) ingevolge de ministeriële richtlijnen in de MO 613 van 2 februari 2011 en de CO 1383 van 11 mei 2010 en de bijlagen.

In de ministeriële omzendbrief MO 613 van 2 februari 2011 (*beschikbaar via <https://gpedia.groeipakket.be/>*) worden de categorieën rechten gedetailleerd omschreven met verwijzing naar de wetsartikels van de Algemene Kinderbijslagwet. Zo wordt voor de categorie 'rechten verkregen op grond van de woonplaats' uitdrukkelijk verwezen naar onder meer het artikel 102 AKBW (= rechtsbasis voor de bijzondere kinderbijslagregeling ten voordele van grensarbeiders).

Aldus preciseert de MO 613 de 'rechten verkregen op grond van de woonplaats' als volgt: *rechten verkregen op grond van artikelen 55, 56quinquies, 56, §2, 3°, 56sexies, 56septies, 56novies, 2°, 56decies, 56duodecies en 102, evenals de gewaarborgde gezinsbijslag (behalve rechten voor wezen).*

Hoewel de tabel gevoegd als bijlage bij het Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017, derhalve voor de categorie 'op basis van de woonplaats verkregen recht' op vrij algemene wijze verwijst naar 'Andere verzekeraarstoestanden dan werk, pensioen of wezenstatuut', volgt uit de verwijzing van de Vlaamse Toelichtingsnota nr. 3 naar de Ministeriële omzendbrief nr. MO 613, zeer duidelijk dat de regeling voor grensarbeiders zoals bepaald in artikel 102 AKBW, wel degelijk beoogd werd.

4.4. Aangezien tot 31 december 2018 in het voorliggende dossier kinderbijslag betaald werd voor de dochter van verzoekende partij op grond van de bijzondere regeling voor grensarbeiders (cf. art. 102, §1 AKBW: residuair recht op kinderbijslag in België, op basis van de woonplaats van het gezin in België), dient de verzoekende partij te worden beschouwd als 'sociaal verzekerde' binnen België voor de toepassing van de Europese Verordening nr. 883/2004 met een socio-professioneel statuut in de vorm van een recht op basis van zijn woonplaats in België, gelinkt aan zijn statuut als grensarbeider in Nederland (cf. art. 3 Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 tussen de Vlaamse

Gemeenschap, het Waalse Gewest, de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en de Duitstalige Gemeenschap betreffende de aanknopingsfactoren, het beheer van de lasten van het verleden, de gegevensuitwisseling inzake de gezinsbijslagen en de praktische regels betreffende de bevoegdheidsoverdracht tussen de kinderbijslagfondsen).

4.5. In die zin kan voor de dochter van verzoekende partij in Nederland, Vlaamse gezinsbijslag worden toegekend, weliswaar op voorwaarde dat:

- Vlaanderen op basis van de aanknopingsfactoren bepaald in het Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 tussen de Vlaamse Gemeenschap, het Waalse Gewest, de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en de Duitstalige Gemeenschap, de bevoegde deelentiteit blijft;
- er in Nederland geen recht op kinderbijslag bestaat voor de dochter van verzoekende partij;
- er voldaan is aan de toekenningsvoorwaarden van het Vlaamse Groeipakketdecreet, meer bepaald de leeftijds- en andere toekenningsvoorwaarden bepaald in artikel 8, §2, Groeipakketdecreet en 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.

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 **gegrond** is in die zin dat ten voordele van de dochter van verzoekende partij vanaf 1 januari 2019 gezinstoelagen kunnen worden toegekend mits aan de volgende voorwaarden voldaan is:

- Vlaanderen op basis van de aanknopingsfactoren bepaald in het Samenwerkingsakkoord van 6 september 2017 tussen de Vlaamse Gemeenschap, het Waalse Gewest, de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en de Duitstalige Gemeenschap, de bevoegde deelentiteit blijft;
- er in Nederland geen recht op kinderbijslag bestaat voor de dochter van verzoekende partij;
- er voldaan is aan de overige toekenningsvoorwaarden van het Vlaamse Groeipakketdecreet, meer bepaald de leeftijds- en andere toekenningsvoorwaarden bepaald in artikel 8, §2, Groeipakketdecreet en 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.

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