

OPGROEIEN REGIE GESCHILLENCOMMISSIE GROEIPAKKET

BESLISSING

NR. 2020/008

3 april 2020

REPERTORIUMNR. GC/19/A0110

INZAKE

- Verzoekers -

TEGEN :

- Verweerder -

1. Over het procedureverloop:

Gelet op het verzoekschrift dat door de verzoekers werd ingediend per e-mail d.d. 19 december 2019 bij de Geschillencommissie, gericht tegen de beslissing van verwerende partij d.d. 6 september 2019;

Gelet op de aanvullingen door verzoekers d.d. 30 december 2019, naar aanleiding van de vragen van het secretariaat van de Geschillencommissie;

Gelet op de beslissing van de Geschillencommissie d.d. 16 januari 2020 waarbij aan de verzoekers de ontvankelijkheid van het verzoek werd meegedeeld;

Gelet op het feit dat met inachtneming van de door de overheid opgelegde maatregelen in het kader van de bestrijding van het Coronavirus (Covid-19), de zitting van de Geschillencommissie niet in fysieke aanwezigheid van de betrokkenen kan doorgaan;

Gelet op het feit dat beide partijen behoorlijk in kennis werden gesteld dat zij hun belangen niettemin mondeling kunnen verdedigen of zich daarbij door een raadsman of een gemachtigde kunnen laten vertegenwoordigen;

Gelet op het feit dat de verzoeker op zijn vraag telefonisch werd gehoord op 3 april 2020 door de voorzitter van de Geschillencommissie die daarvan verslag uitbracht aan de leden van de Commissie;

Gelet op het feit dat de verwerende partij niet gevraagd heeft gehoord te worden;

Er werden geen leden van de Geschillencommissie gewraakt.

2. Over de feiten van de zaak:

De verzoekers hebben samen drie kinderen:

-
-
-

Uit het Rijksregister blijkt het volgende:

- De vader, _____ werd afgeschreven uit het Rijksregister vanaf 30 augustus 2016. In het Rijksregister is melding van verblijf in het buitenland (Mozambique, Zambia, Ghana). Vanaf 14 oktober 2019 is hij opnieuw gedomicilieerd in België (Vlaanderen).
- De moeder, mevrouw _____, werd afgeschreven uit het Rijksregister vanaf 16 april 2018. In het Rijksregister is melding van verblijf in het buitenland (Mozambique, Zambia, Ghana). Vanaf 19 augustus 2019 is zij opnieuw gedomicilieerd in België (Vlaanderen).
- De drie kinderen zijn afgeschreven uit het Rijksregister vanaf 16 april 2018. In het Rijksregister is melding van verblijf in het buitenland (Mozambique, Zambia). Vanaf 19 augustus 2019 zijn de kinderen opnieuw gedomicilieerd bij hun ouders (Vlaanderen).

Uit het verzoek blijkt dat de vader, de heer _____
verbleef in opdracht van zijn werkgever, de firma _____
waterzuiveringsprojecten.

_____ tijdelijk in het buitenland (Afrika)
voor de opvolging van _____

Tot 31 december 2017 betaalde het kinderbijslagfonds _____
de drie kinderen.

_____ de kinderbijslag voor _____

Vanaf 1 januari 2018 was er een dossier opgestart bij FAMIFED (dienst gewaarborgde gezinsbijslag) om het recht op gewaarborgde gezinsbijslag te onderzoeken. De moeder zou niet gereageerd hebben op een schrijven van FAMIFED betreffende haar bestaansmiddelen; ook zou niet voldaan zijn aan de voorwaarde van feitelijk verblijf in België; bijgevolg heeft ze geen kinderbijslag meer ontvangen sinds 1 januari 2018.

Op 28 augustus 2019 deed de moeder, bij haar terugkeer naar België, een aanvraag om Groeipakket. Op de vraag 'Werkt één van de aanvragers in het buitenland of krijgt hij/zij een buitenlandse uitkering?' antwoordde de moeder 'nee'. Onderaan het formulier voegde de moeder het volgende toe: "Ik verklaar hierbij vanaf 1/1/2018 geen kinderbijslag ontvangen noch in België noch in het buitenland."

De verwerende partij kende met ingang van 1 januari 2019 gezinsbijslag toe op grond van het artikel 48 BVR Rechtgevend kind (recht op kinderbijslag voor kinderen van gedetacheerde werknemers)¹ voor de drie kinderen (cf. e-mail dd. 6.9.2019 van [redacted], aan de verzoekers).

3. Standpunt van de verzoekers:

De verzoekers reageren met hun verzoek op de beslissing dd. 6 september 2019 van de verwerende partij (e-mails dd. 6, 9 en 11 september 2019) alsook op het (voor hen ongunstig) advies dd. 29 november 2019 van de Klachten- en bemiddelingsdienst (Agentschap Uitbetaling Groeipakket).

- e-mails dd. 6 en 9 september 2019 gericht aan de verwerende partij:

In hun e-mails dd. 6 en 9 september 2019 gericht aan de verwerende partij uitten de verzoekers hun onbegrip betreffende de beslissing van de uitbetalingsactor om hun kinderen (allen geboren vóór 1 januari 2019) in te kantelen in het Groeipakket en hen de bedragen van het Groeipakket uit te betalen en niet de bedragen waarop zij recht hadden onder de Algemene Kinderbijslagwet die van toepassing was tot 31 december 2018:

Cf. e-mail dd. 6 september 2019:

"Betekent dit dat we in het nieuwe systeem vallen? Of wordt er nog onderzocht of wij de oude kinderbijslag behouden aangezien onze kinderen alle drie geboren zijn voor 2019."

Cf. e-mail dd. 9 september 2019:

"Is dit het kenniscentrum van [redacted] of is dit een overheidsdienst die deze beslissing heeft genomen. Wat kunnen we doen als we niet akkoord gaan met deze beslissing?"

- e-mail dd. 2 oktober 2019 van de heer [redacted]

"(...) Mijn zoon [redacted] werd door zijn firma gestuurd naar het buitenland (Ghana, Zambia en Mozambique) teneinde een aantal projecten te begeleiden. [redacted] namens zijn zoon (Agentschap Uitbetaling Groeipakket): wonende te [redacted] gedurende de laatste jaren [redacted]"

¹ Artikel 48 BVR Rechtgevend kind bepaalt: "Een algemene vrijstelling van de toekenningsvoorwaarden voor de gezinsbijslagen, vermeld in artikel 8, §3, eerste lid, van het decreet van 27 april 2018, geldt gedurende maximaal één jaar voor de kinderen van de werknemer die buiten België gedetacheerd is, die de werknemer vergezellen naar het land van detachering, of voor de kinderen die tijdens die periode van detachering in het gezin van de werknemer geboren zijn.

Hij heeft 3 kinderen. (geboren 2011), (geboren 2013) en (geboren 1915).

De kinderbijslag werd sinds augustus 2016 uitbetaald aan zijn echtgenote

Aangezien zijn echtgenote en kinderen hem gedurende meer dan 6 maanden gevolgd zijn naar het buitenland werd het betalen van de kinderbijslag stopgezet en werden ze op 16 april 2018 uitgeschreven als Belg. Tijdens de volgende periode ontvingen zij geen kinderbijslag meer.

Op 19 augustus 2019 (bij hun terugkeer uit het buitenland) werden zij terug ingeschreven en werd een aanvraag ingediend voor het opnieuw bekomen van de kinderbijslag.

Zij waren volledig onwetend over het feit dat de kinderbijslag werd overgeheveld naar Vlaanderen, waar ondertussen het "groepakket" van toepassing is.

Groot was hun verwondering dat de Vlaamse administratie (ondanks alle kinderen geboren zijn voor 1 januari 2019) besliste dat ze vielen onder de nieuwe regeling en er dus financieel op achteruit gaan. Zij worden nu blijkbaar beschouwd als nieuwe inwoners, hetgeen geenszins het geval is.

Had de werkgever hun hiervan op de hoogte gesteld, dan hadden ze andere maatregelen kunnen treffen, maar dit is spijtig genoeg nooit gebeurd.

Hij is nu wel op de hoogte voor de toekomstige naar het buitenland gestuurde werknemers.

Is het mogelijk, Mijnheer de Gedelegeerd Bestuurder, na te laten kijken of ze opnieuw onder de regeling kunnen vallen zoals vroeger steeds het geval was of worden ze verplicht hiervoor de juridische stappen te ondernemen? (...)."

- e-mail dd. 19 december 2019 van de verzoekers:

"(...) Op 29/11/19 ontvingen wij een antwoord per mail van de klachtencoördinator, dat we volgens het nieuw decreet op de 'kinderbijslag' in het nieuwe systeem van 'Groepakket' vallen doordat ons gezin op 31 december 2018 geen 'recht' had op kinderbijslag. Na telefonisch onderhoud is gesteld dat we ons in een volgende stap dienen te richten tot jullie, Leden van de Geschillencommissie.

Ons gezin bestaat uit 3 kinderen:

De ouders:

Van september 2016 tot oktober 2019 ben ik, door mijn werkgever, , uitgezonden naar Zambia en Mozambique om er waterzuiveringsprojecten op te volgen. Mijn vrouw, is me later (november 2016) gevolgd met het volledige gezin van 3 kinderen die op dat ogenblik ten hare laste waren. Op dat moment kregen wij nog de normale kinderbijslag voor 3 kinderen, namelijk EUR 516.88.

In augustus 2019 zijn mijn vrouw en kinderen teruggekeerd naar België om terug op 1 september 2019 een nieuw schooljaar te starten.

Groot was onze verbazing en ongeloof dat ons opgebouwd recht op 'kinderbijslag' ons is ontnomen door toedoen van het nieuwe decreet terwijl onze kinderen in het buitenland naar school gingen.

Zowel wij als gezin, als onze werkgever, zijn op geen enkel moment op de hoogte gebracht door de Belgische Ambassades van de gevolgen van dit nieuwe decreet.

Dit voelt aan als een grote ongelijkheid en ik kan me niet van de indruk ontdoen dat de wetgever de bedoeling had een normaal 'Vlaams' gezin met opgebouwde rechten te willen benadelen. (...)"

- **telefonisch gesprek dd. 3 april 2020:**

Op 3 april 2020 wees de heer ... in een telefonisch gesprek met de voorzitter van de Geschillencommissie op de volgende elementen als onderdeel van zijn verweer:

- Er werd via verschillende media steeds herhaald dat de nieuwe regeling niet nadelig zou zijn voor de kinderen geboren voor 1 januari 2019;
- De verzoeker betreurt dat hij niet op de hoogte werd gebracht dat er een nieuwe regeling op komst was. Expats die bijvoorbeeld in december 2018 een maand terug naar huis zouden gekeerd zijn, zouden dan wel een recht blijven hebben op de oude regeling;
- De verzoeker betwist het nieuwe systeem niet als dusdanig waar het kinderen betreft die geboren zijn vanaf 1 januari 2019, omdat de gezinnen dan weten waar ze aan toe zijn. Hij ervaart het als onrechtvaardig dat zij als hardwerkend Vlaams middenklassegezin, te goeder trouw en geen profiteurs, er "uitgebonjourd" werden ook al waren de kinderen geboren voor 1 januari 2019;
- De verzoeker heeft voor zijn gezin een simulatie gemaakt en hieruit blijkt dat als de kinderen tot hun 25 jaar rechtgevend zouden blijven, het gezin 40.000€ zou moeten inleveren;
- De verzoeker stelt vast dat indien zijn gezin pas vandaag naar het buitenland zou vertrokken zijn, er bij terugkomst geen inkanteling in het groeipakket zou volgen, vermits op 31 december 2018 het gezin nog onder de oude regeling viel. Hij gaat er dan ook vanuit dat de regelgever, door de snelheid waarmee het decreet er moest doorgeraken, wellicht niet op de hoogte was van de negatieve gevolgen voor zijn specifieke situatie;
- De verzoeker begrijpt wel dat de uitbetalingsactor de opgelegde regels wellicht correct heeft toegepast.

De Geschillencommissie begrijpt uit de door de verzoeker aangehaalde elementen dat de verzoekende partij een gevoel van onrechtvaardigheid ervaart vanuit de specifieke situatie van het gezin.

4. Standpunt van de verweerder:

- **e-mails dd. 6, 9 en 11 september 2019 van de verwerende partij aan de verzoekers.**

De verwerende partij motiveerde haar beslissing per e-mails dd. 6, 9 en 11 september 2019 aan de verzoekers als volgt:

Cf. e-mail dd. 6 september 2019:

"U heeft recht op het Groeipakket (art. 48 BVR) vanaf de maand 01/2019 voor uw drie kinderen. Op 12/09/2019 zal u voor de periode 01/2019 – 08/2019 een bedrag van 4008,60 euro ontvangen voor uw drie kinderen."

Cf. e-mail dd. 9 september 2019:

"De aanvraag is reeds onderzocht door onze dienst Kenniscentrum."

geldt gedurende maximaal één jaar voor de kinderen van de werknemer die buiten België gedetacheerd is en die de werknemer vergezellen naar het land van detachering) het recht op Groeipakket kunnen vaststellen vanaf 01/01/2019.

Naast het maandelijks basisbedrag voorziet het Groeipakket ook in een aantal toeslagen:

- Een jaarlijkse universele participatietoelage (ook wel schoolbonus genoemd). De hoogte van het bedrag hangt af van de leeftijd van het kind:
 - 0 - 4 jaar: 20,40 EUR
 - 5 - 11 jaar: 35,70 EUR
 - 12 - 17 jaar: 51 EUR
 - 18 - 24 jaar: 61,20 EUR
- Een kleutertoeslag (132,60 EUR/jaar) wanneer je kindje naar een Nederlandstalige school gaat (op 3 en 4 jaar)
 - ev. een sociale toeslag, afhankelijk van jullie gezinsgrootte en gezinsinkomen en
 - ev. ook voor een schooltoelage, afhankelijk van de studies, gezinsgrootte en jullie gezinsinkomen. (...)"

6. Antwoord van minister Beke

Op 4 maart 2020 gaf minister Wouter Beke, Vlaams minister van Welzijn, Volksgezondheid, Gezin en Armoedebestrijding het volgende antwoord aan de heer (vader van de verzoekende partij):

"(...) Wij willen hierbij niet vooruitlopen op het onderzoek en de beslissing van de Geschillencommissie voor het dossier van uw kleinkinderen, maar louter een beleidskeuze toelichten.

Bij de invoering van het Groeipakket zijn er keuzes gemaakt. Enerzijds is er expliciet de keuze gemaakt om de bestaande gezinnen zo maximaal mogelijk verworven rechten te garanderen en ervoor te zorgen dat geen enkel kind minder krijgt op het moment van de transitie op 1 januari 2019.

Anderzijds is er ook expliciet de keuze gemaakt om gezinnen van bij de start meer te ondersteunen en voor elk kind eenzelfde basisbedrag te voorzien. Dit betekent dat niet elk kind geboren voor 2019 evenveel krijgt als een kind geboren vanaf 2019. De toekomst van het systeem is waar de nood het grootst is, zal het meer zijn.

Uw kleinkinderen zijn allen geboren voor 1/1/2019, dus wij begrijpen dat u de oude basisbedragen verwachtte. Echter, op het moment van de verhuis werd het kinderbijslagdossier vermoedelijk afgesloten en was er bijgevolg geen dossier op 31/12/2018, het moment van de hervorming. De keuze om rechten van de bestaande gezinnen maximaal te garanderen kan enkel toegepast worden op de kinderbijslagdossiers die bestonden op dat moment. Er kon onmogelijk rekening gehouden worden met gezinnen die naar het buitenland zijn verhuisd. Het was evenmin mogelijk om alle in het verleden naar het buitenland verhuisde gezinnen op de hoogte te brengen gezien er geen reden is om contact te onderhouden na afsluiting van het dossier.

Gezinnen met kinderen die nieuw instromen (met andere woorden zij die geen dossier hadden in België op 31/12/2018) ontvangen daarom de nieuwe basis bedragen uit het Groeipakket.

De Geschillencommissie zal nagaan of er elementen zijn die aangeven dat het kinderbijslagdossier van uw kleinkinderen terecht of onterecht werd afgesloten op het moment van de verhuis. Indien het dossier onterecht werd afgesloten, bestaan de mogelijkheid dat uw kleinkinderen toch recht hebben op de oude basisbedragen in het Groeipakket. (...)

7. Beoordeling in rechte:

7.1. Overgangsregeling Groeipakketdecreet

7.1.1. Toepasselijke regelgevende bepalingen

Aangezien alle betrokken kinderen geboren zijn vóór 1 januari 2019, zijn de specifieke overgangsmaatregelen bepaald in het Groeipakketdecreet² van toepassing voor het bepalen van het bedrag van de gezinsbijslag dat aan de kinderen kan worden toegekend.

- *Cf. Art. 209, §2 Groeipakketdecreet: 'De artikelen van de kinderbijslagreglementering die zijn opgenomen in boek 5, deel 2, zijn van toepassing op rechtgevende kinderen die geboren zijn vóór 1 januari 2019.'*

In voormeld Boek 5, deel 2, wordt bij deze overgangsbepalingen een onderscheid gemaakt tussen de basisbedragen (titel 1), de kinderbijslag voor wezen (titel 2), de zorgtoeslagen (titel 3), de sociale toeslagen (titel 4), de begunstigen (titel 5) en de keuze van de uitbetalingsactor (titel 6).

In het voorliggende dossier is de overgangsbepaling vervat in het artikel 210 van voormelde titel 1 (basisbedragen) van toepassing.

- Aldus bepaalt artikel 210, §§ 1 en 2 Groeipakketdecreet:

"§1. Een rechtgevend kind dat geboren is vóór 1 januari 2019 en voor wie het recht op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering is geopend op 31 december 2018, blijft recht geven op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering als aan de voorwaarden, vermeld in artikel 8, is voldaan.

Het bedrag van de kinderbijslag waarop het kind, vermeld in het eerste lid, recht geeft, wordt vastgesteld in paragraaf 2.

Onder de opening van het recht op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering op 31 december 2018 wordt verstaan het op dat tijdstip voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering. Het is niet relevant of de effectieve aanvraag tot toekenning van de kinderbijslag op 31 december 2018 al effectief is ingediend.

"§2. Een rechtgevend kind dat recht geeft op kinderbijslag overeenkomstig paragraaf 1, blijft recht geven op de kinderbijslag, zoals die bestond binnen de groepering rond de bijslagtrekkende op 31 december 2018, overeenkomstig artikel 42 van de Algemene kinderbijslagwet.

² Decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid, BS 31.7.2018 (hierna Groeipakketdecreet).

In afwijking van het eerste lid, als verschillende rechtgevendende kinderen als vermeld in paragraaf 1, behoren tot de groepering rond de bijslagtrekkende, zoals die bestond op 31 december 2018, wordt het bedrag van de kinderbijslag waarop die kinderen recht geven, in aflopende wijze aangepast in functie van de leeftijd van de rechtgevendende kinderen binnen die groepering. Het jongste kind krijgt daardoor de laagste kinderbijslag, het tweede jongste kind de tweede laagste kinderbijslag en het derde jongste en oudere kinderen de hoogste kinderbijslag. Die aanpassing wordt doorgevoerd vanaf 1 januari 2019."

- Aangezien de kinderen op 31 december 2018 in het buitenland (Afrika, d.w.z. buiten de Europese Unie en niet in een land met bilateraal verdrag) verbleven, kan ook het artikel 211 Groeipakketdecreet, dat deel uitmaakt van Titel 1, relevant zijn, aldus:

"Een rechtgevend kind dat valt onder de toepassing van individuele en algemene afwijkingen van de kinderbijslag, die op 31 december 2018 zijn toegekend in overeenstemming met de kinderbijslagreglementering, blijft recht geven op kinderbijslag overeenkomstig artikel 210, in afwijking van artikel 8, telkens voor de duur en met naleving van de uitvoeringsregels die nader bepaald zijn door de Vlaamse Regering.

Als het kind aansluitend op het einde van de individuele of algemene afwijking recht geeft overeenkomstig artikel 8, behoudt het de bedragen die toegekend zijn overeenkomstig artikel 210."

- Tenslotte bepaalt artikel 228 Groeipakketdecreet (inwerkingtredingsbepaling):

"Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2019.

Een rechtgevend kind dat geboren is na 31 december 2018, geeft recht op gezinsbijslagen als vermeld in boek 2, deel 1.

Een rechtgevend kind dat geboren is vóór 1 januari 2019 en voor wie op 31 december 2018 geen recht op kinderbijslag is geopend overeenkomstig de kinderbijslagreglementering, geeft recht op de gezinsbijslagen, vermeld in boek 2, deel 1.

In afwijking van het eerste lid treden de bepalingen over de selectieve participatietoelagen in boek 2, deel 2, in werking op 1 september 2019.

In afwijking van het eerste lid treedt artikel 10 in werking op 1 oktober 2018."

Cf. Boek 2, deel 1 betreft de nieuwe bedragen van het Groeipakket.

7.1.2. Memorie van toelichting

De volgende passages uit de Memorie van toelichting betreffende het Groeipakketdecreet geven toelichting bij de voormelde decretale bepalingen.

- Overgangsbepalingen (p. 135):

"Artikel 210, §1 bepaalt dat kinderen die reeds voor de datum van inwerkingtreding van het decreet, met name op 31 december 2018 om 23u59, recht geven op kinderbijslag op grond van de kinderbijslagreglementering en die voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 (waardoor ze bijgevolg kwalificeren als rechtgevend kind), ook vanaf 1 januari 2019, recht blijven geven op kinderbijslag en dit, in beginsel, totdat deze kinderen

niet langer voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 en uitstromen uit de gezinsbijslagen.

Om recht te blijven geven op kinderbijslag van de kinderbijslagreglementering zijn er dus drie cumulatieve voorwaarden:

- (1) het kind is geboren vóór 1 januari 2019;
- (2) ten aanzien van dit kind is op 31 december 2018 een recht geopend op kinderbijslag, op grond van de (toenmalige) toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering; en
- (3) het gaat om een "rechtgevend kind", dat voldoet aan de toepassingsvoorwaarden, bedoeld in artikel 8.

(...) Het begrip "recht geopend hebben" op de kinderbijslagreglementering op 31 december 2018 wordt verduidelijkt in die zin dat het volstaat dat op datum van 31 december 2018 ten aanzien van het kind de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering zijn vervuld.

Voor de vraag of de bedragen van de kinderbijslag van de overgangsbepalingen, dan wel de bedragen van de gezinsbijslagen van het decreet toepassing vinden is het dus niet relevant of op 31 december 2018 de aanvraag tot toekenning op grond van de kinderbijslagreglementering effectief reeds is geformaliseerd. (...)

Onder de toepassing van artikel 210, §1 worden ook de kinderen inbegrepen die geboren zijn vóór 1 januari 2019 en voor wie, op grond van hun woonplaats in het Franse of Duitse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad, een recht op kinderbijslag is geopend op 31 december 2018 overeenkomstig de kinderbijslagreglementering, en die na de inwerkingtreding van het decreet (vanaf 1 januari 2019 of op een later tijdstip) verhuizen naar het Nederlandse taalgebied (en dus voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8). Ze vallen dus onder het overgangsregime, waarbij ze recht blijven geven op de kinderbijslag, waarop ze op grond van de (Belgische) kinderbijslagreglementering recht hadden."

- Betreffende artikel 211 Groeipakketdecreet (p. 142):

"Artikel 211 heeft eerbiedigende werking voor de afwijkingen op de kinderbijslagreglementering zoals die golden op 31 december 2018. Het gaat bijvoorbeeld om algemene afwijkingen die zijn opgenomen in de Ministeriële omzendbrief 599 van 16 juli 2007 (Algemene afwijkingen in de samengeordende wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders en in de wet van 20 juli 1971). Deze afwijkingen volgen het mechanisme van artikel 210, met uitzondering van de verwijzing naar artikel 8.

Indien na het einde van deze afwijking het kind aansluitend recht geeft overeenkomstig artikel 8 behoudt het de bedragen overeenkomstig artikel 210."

- Betreffende artikel 228 Groeipakketdecreet (p. 156):

"Dit artikel regelt de inwerkingtreding van dit decreet.

Het tweede lid van dit artikel bevestigt het principe dat rechtgevende kinderen die geboren worden na 31 december 2018 recht geven op de gezinsbijslagen, zoals bedoeld in Boek 2, Deel 1.

Het derde lid van dit artikel bepaalt het regime dat van toepassing is op rechtgevendende kinderen die geboren zijn vóór 1 januari 2019, en voor wie op datum van 31 december 2018 geen recht is geopend op kinderbijslag overeenkomstig de kinderbijslagreglementering (bv. omdat voor deze kinderen op 31 december 2018 een recht op gezinsbijslag is geopend overeenkomstig de regelgeving van een ander land). Het preciseert dat deze rechtgevendende kinderen niet vallen onder het overgangsregime en dus, bij opening van een recht op gezinsbijslagen na 31 december 2018, integraal recht zullen geven op de gezinsbijslagen, zoals bedoeld in Boek 2, Deel 1."

7.1.3. Administratieve richtlijnen voor de uitbetalingsactoren

Hierna volgen de relevante passages uit de Toelichtingsnota nr. 1 dd. 19 december 2018 van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket betreffende de omkering van de rangen.

"Artikel 210, § 1 van het Groeipakketdecreet bepaalt dat kinderen die op 31 december 2018 om 23u59, recht geven op kinderbijslag op grond van de kinderbijslagreglementering (AKBW of gewaarborgde gezinsbijslag) en die voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 van het Groeipakketdecreet (waardoor ze zich bijgevolg kwalificeren als rechtgevend kind), vanaf 1 januari 2019, recht blijven geven op kinderbijslag aan de bedragen van de AKBW en dit, in beginsel, totdat deze kinderen niet langer voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8 en uitstromen uit de gezinsbijslagen.

Om recht te blijven geven op de bedragen van de AKBW zijn er drie cumulatieve voorwaarden:

- 1. Het kind is geboren vóór 1 januari 2019.*
- 2. Ten aanzien van dit kind is op 31 december 2018 een recht geopend op kinderbijslag op grond van de (toenmalige) toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering.*
- 3. En het gaat om een "rechtgevend kind", dat voldoet aan de toepassingsvoorwaarden, bedoeld in artikel 8 van het Groeipakketdecreet.*

Met "recht geopend" op basis de kinderbijslagreglementering op 31 december 2018 wordt bedoeld dat op 31 december 2018 ten aanzien van het kind de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering zijn vervuld, m.a.w. een statuut hebben in de zin van het artikel 62 of 63 AKBW. De schorsing van de betaling omwille van bijvoorbeeld de uitoefening van een niet-toegelaten winstgevendende activiteit of omdat in het buitenland een hoger bedrag verschuldigd is, doet daaraan geen afbreuk.

Onder de toepassing van artikel 210, § 1 worden ook de kinderen inbegrepen die geboren zijn vóór 1 januari 2019 en voor wie, op grond van hun woonplaats (domicilie of bij gebrek daaraan hun feitelijke verblijfplaats) in het Franse of Duitse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad, een recht op kinderbijslag is geopend op 31 december 2018 overeenkomstig de kinderbijslagreglementering, en die na de inwerkingtreding van het decreet (vanaf 1 januari 2019 of op een later tijdstip) verhuizen naar het Nederlandse taalgebied (en dus voldoen aan de toepassingsvoorwaarden van de gezinsbijslagen, bedoeld in artikel 8). Ze vallen dus onder het overgangsregime, waarbij ze recht blijven geven op de kinderbijslag, waarop ze op grond van de (Belgische) kinderbijslagreglementering recht hadden."

7.2. Onderzoek naar het recht op kinderbijslag op 31 december 2018

Uit de voormelde regelgeving en de Memorie van toelichting is gebleken dat voor kinderen geboren vóór 1 januari 2019, de overgangsregeling van het Groeipakketdecreet enkel kan toegepast worden wanneer het kind op de decretaal bepaalde scharnierdatum van 31 december 2018, een recht opende op kinderbijslag, d.i. dat op 31 december 2018 de toepassingsvoorwaarden van de kinderbijslagreglementering vervuld waren.

De verwerende partij liet weten dat er op datum van 31 december 2018 geen recht op kinderbijslag was voor de kinderen van de verzoekende partij.

Hoewel de Geschillencommissie enkel bevoegd is voor de periode vanaf 1 januari 2019, is zij wel bevoegd voor de toepassing van de overgangsregeling in het Groeipakketdecreet, waarbij het in het voorliggende dossier van groot belang is om met absolute zekerheid te kunnen uitmaken of er al dan niet op 31 december 2018 een recht op kinderbijslag bestond.

Daarom heeft het secretariaat de verwerende partij verder bevraagd om te kunnen nagaan of er al dan niet een recht op kinderbijslag kon vastgesteld worden op 31 december 2018 op basis van een algemene (of individuele) afwijking. In de Algemene Kinderbijslagwet (AKBW) die van toepassing was tot 31 december 2018, konden dergelijke afwijkingen immers toegestaan worden door de bevoegde minister of de daartoe aangestelde ambtenaar van de FOD Sociale Zekerheid wanneer niet voldaan was aan bepaalde toepassingsvoorwaarden van de AKBW.

Meer bepaald stelde het secretariaat aan de uitbetalingsactor de vraag of er werd onderzocht of al dan niet voldaan was aan de voorwaarden voor de toekenning van een algemene afwijking voor kinderen van werknemers die door hun werkgever naar het buitenland worden gedetacheerd (cf. Ministeriële omzendbrief MO 599 dd. 16 juli 2007 die verwijst naar de Ministeriële omzendbrief MO 312 dd. 14 januari 1975).

Aldus bevat de MO 312 de volgende bepaling voor werknemers die gedetacheerd werden naar een land buiten de EER, en waarmee geen bilaterale overeenkomst bestaat, zoals in het voorliggende dossier het geval is:

"(...) Ingeval een werknemer gedetacheerd wordt in een land waarmede geen overeenkomst is gesloten, is de duur van de detachering beperkt tot zes maanden en eventueel verlengbaar met een nieuwe periode van zes maanden, overeenkomstig het koninklijk besluit van 15 april 1965 genomen ter uitvoering van artikel 13 van de wet van 17 juli 1963 betreffende de overzeese sociale zekerheid, waarnaar verwezen wordt in artikel 3 van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders; gedurende die periode blijft de gedetacheerde onderworpen aan de Belgische wetgeving. Ook in dit geval is de beperking luidens dewelke de kinderen in België moeten worden opgevoed, opgeheven, voor de gezinsleden die de werknemer vergezellen naar het land van detachering, of voor de tijdens deze periode van detachering in dit gezin geboren kinderen."

Het secretariaat ontving het volgende antwoord van de verwerende partij per e-mail dd. 10 maart 2020:

"(...) Dit gezin werd tot 31/12/2017 betaald door kinderbijslagfonds _____ onder referte

Het dossier werd op 13/06/2019 bij _____ aangelegd op basis van het onderzoek naar gemiste Groeipakketten.

Voor zover ik kan nagaan is er door _____ geen onderzoek gevoerd naar eventuele rechten in het verleden. Wij gaan er van uit dat kinderbijslagfonds _____ bij het afsluiten van het dossier op 31/12/2017 de rechten volledig heeft uitgeput, inclusief mogelijke afwijkingen. (...)"

Daarop ondervroeg het secretariaat het voormalige bevoegde kinderbijslagfonds naar een mogelijk onderzoek van een recht op een algemene (of individuele) afwijking. Het secretariaat ontving per e-mail dd. 12 maart 2020 het volgende antwoord van de uitbetalingsfactor:

" (...), heeft het dossier overgenomen van / kinderbijslagfonds.

In het dossier is de vader de rechthebbende en de moeder de bijslagtrekkende. Op 30/08/2016 wordt de vader afgevoerd van ambtswege (naar Zambia) waar hij werkt. De moeder wordt op een ander adres ingeschreven met de 3 kinderen.

Zij ontvangt de brieven in verband met co ouderschap en er wordt nagekeken of de moeder nog prestaties in België heeft..
In dit dossier heeft mevrouw nooit meegedeeld dat zij met de kinderen naar Zambia zou vertrekken.

In maart 2017 wordt het dossier overgemaakt naar kinderbijslag.
De betalingen worden overgenomen vanaf 01/04/2017 tot 31/12/2017.

Mevrouw had een voltijdse loopbaanonderbreking tot 13/07/2017. In januari 2018 hebben we aan mevrouw meegedeeld dat er geen verder recht op kinderbijslag bestond bij onze dienst, aangezien niemand nog prestaties had in België. Aan mevrouw werd ook meegedeeld dat zij eventueel een aanvraag kon doen bij de gewaarborgde gezinsbijslag.

Op dit schrijven reageerde zij per mail dat zij vanaf juli 2017 full time huis moeder was en dat zij instond voor de opvoeding van haar kinderen.. In deze mail maakt zij geen melding van het feit dat zij de kinderen opvoedt in het buitenland.

Wij hebben op 09 april 2018 het dossier overgemaakt naar Famifed, dienst gewaarborgde gezinsbijslag. Om het recht op kinderbijslag te onderzoeken vanaf 01/10/2017. Indien het recht kon vastgesteld worden, hebben wij de periode van 01/10/2017 tot 31/12/2017 provisioneel betaald. Indien het recht op gewaarborgde gezinsbijslag niet kon vastgesteld worden, werd deze periode ten onrechte betaald. Wij hebben nog geen reactie ontvangen van de dienst gewaarborgde gezinsbijslag.

Het gezin heeft ons nooit meegedeeld dat zij in Zambia verbleven. Het is nu voor de eerste keer dat wij vernemen dat het gezin sedert november 2016 in het buitenland verblijft.

Bijgevolg hebben wij ten onrechte de kinderbijslag toegekend over de periode van 01/12/2016 tot 31/12/2017. (terugwerkende kracht van 5 jaar wegens onvolledige informatie meegedeeld aan het kinderbijslagfonds)."

Finaal ondervroeg het secretariaat van de Geschillencommissie de Directie Internationale Betrekkingen van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (RSZ) om te kunnen bepalen of er sprake was van een detachering in hoofde van de vader (verzoeker) op datum van 31 december 2018.

Op 19 maart 2020 ontving het secretariaat het volgende antwoord van de Directie Internationale Betrekkingen van de RSZ:

*“Voor de periode van 1 september 2016 tot 31 oktober 2019 werden door de directie Internationale Betrekkingen van de RSZ geen detacheringsdocumenten afgeleverd voor de heer
noch voor zijn echtgenote*

Aangegeven bij de RSZ door: tot 31/08/2016. Van 01/09/2016 tot 31/10/2019 aangegeven met DWD (Dimona aangifte maar zonder Dmfa-aangifte). Vanaf 01/11/2019 terug gewone aangifte.

De periode van DWD lijkt me correct; daar betrokkene gedetacheerd was naar Zambia en Mozambique, waarmee België geen bilateraal verdrag inzake sociale zekerheid heeft. Blijkbaar heeft de werkgever hem gedurende deze periode verzekerd via de Overzeese sociale zekerheid (DOSZ). Het contactcenter heeft op 18/03/2020 aan de dienst attesten van de RSZ gevraagd om hiervan de nodige attesten op te maken.

aangegeven bij de RSZ door ... tot 13/07/2017 en terug vanaf 01/10/2019.”

Op 19 maart 2020 bezorgde de Algemene Directie VII Overzeese Sociale Zekerheid, aan het secretariaat het volgende attest van aansluiting betreffende de heer ...

“ATTEST VAN AANSLUITING

*De Rijksdienst voor sociale zekerheid bevestigt dat de heer met
inschrijvingsnummer van 01/09/2016 tot 31/10/2019 verzekerd was onder het stelsel van de overzeese sociale zekerheid (opgericht door de Belgische wet van 17 juli 1963 voor de personen die hun beroepsactiviteit uitoefenen in landen buiten de Europese Economische Ruimte en Zwitserland).*

Deze verzekering omvat de volgende takken:

- 1. Artikel 12 van de wet*
 - verzekering ouderdom en overlijden*
 - verzekering ziekte-invaliditeit*
 - uitgestelde verzekering geneeskundige verzorging.*
- 2. Artikel 57 van de wet*
 - aanvullende verzekering geneeskundige verzorging. Deze verzekering was eveneens geldig voor*
 - aanvullende verzekering arbeidsongevallen.*
 - aanvullende verzekering ongevallen privéleven.”*

De Geschillencommissie stelt vast dat uit de bij de RSZ opgevraagde informatie is gebleken dat het – in tegenstelling tot wat aanvankelijk het geval leek te zijn op grond van de informatie van de verzoekende partij en de verwerende partij – het in het voorliggende dossier niet strikt gaat om een ‘detachering met onderworpenheid aan de RSZ (inclusief de kinderbijslag)’ maar wel om een onderworpenheid aan de overzeese sociale zekerheid die zelf niet in de tak kinderbijslag voorziet. Hieruit volgt dat de voormelde algemene afwijking voor gedetacheerde werknemers niet kan toegepast worden.

8. Beslissing:

Gelet op het Decreet van 27 juli 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid (BS 31 juli 2018), artikelen 104-114;

Gelet op het Besluit van 29 juni 2018 van de Vlaamse Regering betreffende de oprichting van een commissie van beroep tegen de beslissing van de uitbetalingsactor over de toelagen in het kader van het gezinsbeleid of tegen het uitblijven ervan;

Na beraadslaging en om al de voormelde elementen, oordeelt de Geschillencommissie dat de vordering van de verzoekende partij ontvankelijk maar **ongegrond** is, aangezien na onderzoek en op grond van de stavingsstukken van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (RSZ) is gebleken dat op de scharnierdatum van 31 december 2018 geen recht op kinderbijslag op basis van de Algemene Kinderbijslagwet kan vastgesteld worden en dat de verzoekers bijgevoel voor de betrokken kinderen recht geven op de nieuwe bedragen van het Groeipakket (cf. artikelen 209, §2, 210, §§ 1 en 2 en 228 Groeipakketdecreet).

Aldus uitgesproken te Brussel op 3 april 2020;

De commissie was samengesteld uit :

De heer Herman Verlinden, voorzitter;

De heer Ignace Lambert en de heer Peter Keustermans, leden.

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

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

De partijen beschikken hiervoor over een termijn van drie maanden te rekenen vanaf de derde dag na de datum van dit aangetekend schrijven (art. 115, § 1, eerste lid van het Decreet van 27 april 2018 en art. 22, derde lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 29 juni 2018).

De voorzitter

De secretaris

H. Verlinden

M. Serlippens

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 wijzig van 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.