



OPGROEIEN REGIE
GESCHILLENCOMMISSIE GROEIPAKKET

BESLISSING

NR. 2020/010

17 april 2020

REPERTORIUMNR. GC/20/A0007

INZAKE : (verzoekende partij)

TEGEN : (verwerende partij)

1. Over het procedureverloop

Gelet op het verzoekschrift dat door verzoekende partij werd ingediend per e-mail van 10 januari 2020 gericht tegen de beslissing van d.d. 10 januari 2020 waarbij het recht op de selectieve participatietoeslag (schooltoeslag) voor de kinderen (° 2009) en (° 2010) werd geweigerd.

Gelet op de beslissing van 27 januari 2020 van de Geschillencommissie betreffende de ontvankelijkheid waarbij aan verzoekende partij werd meegedeeld dat voorliggende zaak ontvankelijk is.

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 verzoekende partij niet gevraagd heeft gehoord te worden;

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

Verwerende partij betaalt kinderbijslag in het Groeipakket aan de verzoekende partij voor de kinderen , (geb. : 2004), I (geb. : 2009) en (geb. : 2010), die net als hun ouders allen de Poolse nationaliteit hebben.

De vader van de kinderen, de heer , beschikt over een geldige E+ -kaart; de verzoekende partij en het oudste kind , .. beschikken beiden over een geldige E-kaart.

De twee jongste kinderen, , die beiden jonger dan 12 jaar zijn, beschikken daarentegen niet over een dergelijk verblijfsdocument, maar enkel over een identiteitsbewijs. Kinderen onder de 12 jaar met een vreemde nationaliteit krijgen immers geen verblijfskaart, maar enkel een identiteitsbewijs.

Voor een kind dat gekend is in het Groeipakket wordt het recht op de schooltoeslag voor kleuter-, lager - en secundair onderwijs automatisch onderzocht en toegekend.

Voor het kind werd er op 19 december 2019 door de verwerende partij een selectieve participatietoeslag toegekend.

Voor de andere twee kinderen, , werd er door de verwerende partij geconcludeerd dat niet aan alle voorwaarden was voldaan en werd er derhalve geen recht op de selectieve participatietoeslag vastgesteld.

Naar aanleiding van een telefonische vraag van de verzoekende partij betreffende de selectieve participatietoeslag voor deze twee kinderen, deelde de verwerende partij per e-mail van 10 januari 2020 aan de verzoekende partij het volgende mee:

‘Volgens de gegevens in uw dossier hebben de kinderen niet de Belgische nationaliteit en voldoen zij niet met de verblijfskaart die zij hebben niet aan de nationaliteitsvoorwaarden om recht te hebben op een studietoelage. Wij kunnen dus geen betaling studietoelage doen. Mochten wij andere instructies van de overheid ontvangen, dan kijken wij het dossier opnieuw na en brengen wij u op de hoogte.’

3. Standpunten van de partijen

De verzoekster gaat niet akkoord met het feit dat er enkel voor het oudste kind en niet voor de twee jongste kinderen een schooltoeslag werd toegekend hoewel zij allen de Poolse nationaliteit hebben. Volgens de verzoekster werden de jongste kinderen dan ook discriminerend behandeld.

Verwerende partij verklaarde dienaangaande dat er voor de kinderen niet was voldaan aan de nationaliteitsvoorwaarde zoals bleek op de op dat ogenblik gekende gegevens en verduidelijkte dit op 28 januari 2020 als volgt:

‘Deze kinderen hebben een identiteitsbewijs van het Type ‘Identiteitsbewijs voor kinderen jonger dan 12 jaar’. Dit Type van identiteitsbewijs kan recht geven op een schooltoeslag als

we ook de ‘reden van wettelijk verblijf’ kennen. Deze ‘reden van wettelijk verblijf’ is niet gekend voor deze kinderen omdat ze nog geen verblijfskaart hebben. Het recht op een schooltoeslag kan bijgevolg niet vastgesteld worden op basis van een verblijfskaart.

Een kind voldoet ook aan de nationaliteitsvoorwaarden als het ingeschreven is in het Bevolkingsregister. Deze kinderen zijn ingeschreven in het Vreemdelingenregister. Het recht op een schooltoeslag kan bijgevolg ook niet vastgesteld worden op basis van de inschrijving in het Bevolkingsregister.

Een kind kan ook voldoen aan de Nationaliteitsvoorwaarden als het in België geboren is. Deze kinderen zijn niet in België geboren. Het recht op een schooltoeslag kan bijgevolg ook niet vastgesteld worden op basis van deze mogelijkheid.’

Op 10 maart 2020 deelde verwerende partij aan het secretariaat van de Geschillencommissie mee dat de gemeente op 2 maart 2020 in het Rijksregister de code betreffende de reden van wettig verblijf heeft aangevuld op basis waarvan verwerende partij kon vaststellen dat beide kinderen uiteindelijk toch bleken te voldoen aan de nationaliteitsvoorwaarde.

Verwerende partij heeft dientengevolge alsnog de selectieve participatietoelagen voor beide kinderen kunnen toekennen.

4. Beoordeling ten gronde

De selectieve participatietoeslag, ook schooltoeslag genoemd, kan vanaf het schooljaar 2019-2020 toegekend worden op basis van het Groeipakketdecreet¹. Het betreft een overheveling van de schooltoelagen vanuit het departement Onderwijs.

Conform de bepalingen van artikel 24 Groeipakketdecreet wordt “een jaarlijkse selectieve participatietoeslag leerling, waarvan het bedrag is bepaald in hoofdstuk 4 van deze titel, 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.”

De bepalingen van artikel 2 van het BVR van 17 mei 2019 betreffende de selectieve participatietoelagen² stellen aangaande voormelde nationaliteitsvoorwaarde dat:

¹ Decreet van 27 april 2018 tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid, BS 31 juli 2018.

² Besluit van 17 mei 2019 van de Vlaamse Regering betreffende de selectieve participatietoelagen leerling, BS 15 juli 2019.

“In afwijking van artikel 24, eerste lid, 1°, van het decreet van 27 april 2018 hebben de volgende leerlingen recht op een selectieve participatietoeslag:

1° de slachtoffers van mensenhandel- of smokkel, geattesteerd door een door de federale overheid erkend centrum dat gespecialiseerd is in het onthaal van slachtoffers van mensenhandel of van slachtoffers van mensensmokkel die op het grondgebied verblijven met een attest van immatriculatie;

2° een niet-begeleide minderjarige die op het grondgebied verblijft met een attest van immatriculatie;

3° een pleegkind of pleegvast als vermeld in artikel 2, 8° en 10°, van het decreet van 29 juni 2012 houdende de organisatie van pleegzorg, op voorwaarde dat het pleegkind of de pleegvast langer dan een jaar onafgebroken bij hetzelfde pleeggezin verblijft.”

De jongste kinderen, , vallen niet onder de bij artikel 2 van voormeld BVR opgesomde uitzonderingen en beschikken enkel over een identiteitsbewijs.

In de Toelichtingsnota nr. 2bis, punt 6 van 18 april 2019 van het Agentschap Uitbetaling Groeipakket betreffende de voorwaarde toelating/machtiging om in België te verblijven voor kinderen die niet de Belgische nationaliteit hebben, wordt gesteld dat een identiteitsbewijs geen document is dat het bewijs van een verblijfsrecht levert.

Daarbij wordt vermeld dat wanneer het kind in het kader van gezinshereniging een verblijfsrecht verkreeg, het verblijfsrecht van het kind wordt gecontroleerd via de persoon die het recht op gezinshereniging opent (gezinshereniger). Heeft die persoon een verblijfsrecht dan voldoet het kind aan de verblijfsvoorwaarde.

Deze richtlijn is evenwel gebaseerd op de bepalingen van artikel 2, derde lid van het BVR van 5 oktober 2018 Rechtgevend Kind³ waarbij wordt gesteld dat:

“Als voor het rechtgevend kind zelf niet aangetoond kan worden dat het de toelating heeft of dat het gemachtigd is in België te verblijven of er zich te vestigen conform de voormelde wet, wordt die voorwaarde gecontroleerd via de persoon die het verblijfsrecht van het kind opent als vermeld in het Rijksregister.”

Vermits een dergelijke bepaling niet is opgenomen in het BVR van 17 mei 2019 betreffende de selectieve participatietoeslagen, werd in de Toelichtingsnota nr. 13 van 3 december 2019 (Agentschap Uitbetaling Groeipakket) betreffende de vaststelling en betaling van de selectieve participatietoeslag (schooltoeslag) voor het schooljaar 2019-2020, daaruit geconcludeerd dat *“de uitbreiding die geldt om het verblijfsrecht te ontlenen aan één van de ouders die geldt voor de vaststelling voor het recht op gezinsbijslag, kleutertoeslag en kinderopvangtoeslag niet van toepassing is voor de schooltoeslag 2019/2020”*.

Het is op basis van deze richtlijnen dat de verwerende partij in eerste instantie geen selectieve participatietoeslag voor de kinderen heeft toegekend.

De Mededeling A/11 van 11 februari 2020 (Agentschap Uitbetaling Groeipakket) geeft m.b.t. de selectieve participatietoeslagen verduidelijking voor een correcte toepassing van de verblijfsvoorwaarden voor kinderen jonger dan 12 jaar.

³ 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 participatietoeslagen, BS 18 december 2018.

Daarbij werd er onder meer een opsomming gegeven van de codes die in het Rijksregister in het veld 'wettig verblijf' door de gemeente worden aangebracht en die als bewijs van verblijfsrecht kunnen worden beschouwd.

Hoewel er in eerste instantie in het Rijksregister noch voor [redacted] noch voor [redacted] een code was vermeld, heeft de gemeente op vraag van hun ouders op 2 maart 2020 alsnog het desbetreffende veld ingevuld waarbij voor beiden de code [redacted] met als omschrijving 'Gezinshereniging met een Europeaan (behalve een Belg) of met een Zwitser – Descendant' werd ingebracht.

Vermits deze code als een bewijs van verblijfsrecht kan worden beschouwd heeft verwerende partij alsnog het recht op een selectieve participatietoeslag voor de kinderen [redacted] kunnen vaststellen. De selectieve participatietoeslag werd betaalbaar gesteld omstreeks 12 maart 2020.

Verwerende partij heeft de verzoekende partij hiervan in kennis gesteld op 5 maart 2020.

De Geschillencommissie stelt vast dat verwerende partij steeds de op elk ogenblik geldende richtlijnen ter zake correct heeft toegepast en terecht haar initiële beslissing heeft herzien in de mate dat voor de kinderen [redacted] alsnog een selectieve participatietoeslag werd toegekend en volledig werd voldaan aan het verzoek van verzoekende partij.

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, oordeelt de Geschillencommissie dat de vordering van de verzoekende partij **zonder voorwerp** is geworden.

Aldus uitgesproken te Brussel op 17 april 2020.

De commissie was samengesteld uit :

- De heer Herman Verlinden, voorzitter;
- De heer Ignace Lambert en mevrouw May-Li Marchand, 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, 1e lid van het Decreet van 27 april 2018⁴ en art. 22, 3e lid van het Besluit van de Vlaamse Regering van 29 juni 2018⁵).

De voorzitter

De secretaris

H. Verlinden

M. Serlippens

⁴ Tot regeling van de toelagen in het kader van het gezinsbeleid.

⁵ 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.