

Bijlage 1

Handhavingsinstrumenten

Bijlage 1: Handhavinginstrumenten

Aanwijzing:

Wettelijke basis: art. 1.65, lid 1 Wet kinderopvang en kwaliteitseisen peuterspeelzalen
Grond: het niet voldoen aan de voorschriften van afdeling 3, § 2 en 3 Wkcp
Vorm: schriftelijk besluit
Bevoegd: het College
Object: kindercentrum, voorziening voor gastouderopvang of een gastouderbureau

In de beschikking tot aanwijzing vermeldt het college:

- de wettelijke basis waarop de aanwijzing berust (art. 1.65 in combinatie met het overtreden voorschrift);
- een beschrijving van de geconstateerde overtredingen, op welke punten niet of onvoldoende wordt voldaan aan de voorschriften;
- een beschrijving van de te nemen maatregelen in verband met de geconstateerde overtredingen;
- de termijn waarbinnen de maatregelen genomen moeten zijn, eventuele aankondiging van een (onverwachte) herinspectie;
- de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
- de waarschuwing dat de aanwijzing kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van art.125 Gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van art. 1.72 lid 1 Wkcp)

Bevel:

Wettelijke basis: art. 1.65, lid 3 Wkcp
Grond: indien de kwaliteit van de kinderopvang bij een kindercentrum zodanig tekortschiet dat het nemen van maatregelen redelijkerwijs geen uitstel kan lijden. Een aanwijzing kan in een dergelijke situatie niet worden afgewacht.
Vorm: schriftelijk besluit
Geldigheidsduur: zeven dagen
Bevoegd: toezichthouder GGD, verlenging door college
Object: kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

In het bevel beschrijft de toezichthouder:

- de wettelijke basis waarop het bevel berust (art. 1.65 lid 3 Wkcp in combinatie met overtreden voorschrift);
- de geconstateerde overtredingen, op welke punten niet of onvoldoende wordt voldaan aan de voorschriften;
- de maatregelen die genomen moeten worden in verband met geconstateerde overtredingen;
- de termijn waarbinnen de maatregelen genomen moeten zijn en hoe dit vervolgens wordt gecontroleerd;
- de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
- de waarschuwing dat het bevel kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van art. 125 Gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van art. 1.72 lid 1 Wkcp)

Verbod exploitatie voort te zetten:

Wettelijke basis: art. 1.66 lid 1 Wkcp
Grond: zolang de houder een bevel of een aanwijzing niet opvolgt en het toepassen van bestuursdwang (praktisch) niet mogelijk is
Vorm: schriftelijk besluit
Bevoegd: het college
Object: kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

In het exploitatieverbod beschrijft het college:

- de wettelijke basis waarop het verbod berust (art. 1.66 lid 1 Wkcp en de constatering met uitleg dat bestuursdwang niet mogelijk is)
- de gegeven en niet opgevolgde aanwijzingen en bevelen;
- de mogelijkheden voor de houder om het exploitatieverbod te laten opheffen;
- de termijnen waarbinnen de exploitatie gestaakt moet zijn;
- de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
- de waarschuwing dat het verbod kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van art. 125 gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van art. 1.72 lid 1 Wkcp)

Verbod om in exploitatie te gaan:

Wettelijke basis: art. 1.66 lid 2 Wkcp
Grond: niet voldoen aan de voorschriften van afdeling 3, § 2 van de Wkcp
Vorm: schriftelijk besluit
Bevoegd: het college
Object: kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

In het exploitatieverbod beschrijft het college:

- de wettelijke basis waarop het verbod berust (art. 1.66 lid 2 Wkcp);
- de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
- de geconstateerde tekortkomingen op welke punten niet wordt voldaan aan de voorschriften;
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
- de waarschuwing dat het verbod kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van art. 125 gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van art. 1.72 lid 1 Wkcp)

Dit sanctie-instrument is toepasbaar om bij gemelde kinderopvang de exploitatie uit te stellen of tegen te gaan, indien men niet aan de kwaliteitseisen in afdeling 3 § 2 voldoet. Het ligt in de rede om vervolgens ofwel houder uit het register te schrappen, ofwel afspraken te maken over een verbetertraject en over de termijn waarbinnen een dergelijk traject moet plaatsvinden.

Verwijdering uit het register:

Wettelijke basis: art. 1.46 Wkcp en art. 9 lid 2 Regeling Wet Kinderopvang en kwaliteitseisen peuterspeelzalen (RWkcp)
Grond: indien op basis van een onderzoek –als bedoeld in art. 1.62 Wkcp- is gebleken dat de houder naar verwachting niet dan wel niet langer voldoet aan de bij en krachtens afdeling 3 § 2 en 3 van de wet gegeven voorschriften
Vorm: schriftelijk besluit; extra verplichting in de regeling om publicatie in een lokaal dag-, nieuws-, of huis-aan-huisblad
Bevoegd: het college, op basis van rapport van de toezichthouder
Object: kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

Op grond van art. 4:8 Awb moet de houder in de gelegenheid worden gesteld zijn zienswijze bekend te maken voordat de registratie wordt verwijderd. De houder mag dit mondeling of schriftelijke doen, art. 4:9 Awb. In bepaalde gevallen mag worden afgeweken van de verplichting tot het geven van een zienswijze. Zoals in het geval van spoed (zie de art. 4:11 en 4:12 Awb). Gelet op de impact van een dergelijke beslissing ligt het voor de hand dit besluit zeer zorgvuldig voor te bereiden. Verwijdering op termijn is ook mogelijk.

In het besluit vermeldt het college:

- de wettelijke basis waarop het besluit berust (art. 1.46 Wkcp en art. 9 lid 2 RWkcp)
- de termijn waarop verwijdering plaatsvindt;
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep.

Bestuursdwang:

Wettelijke basis: art. 125 Gemeentewet

Grond: het niet opvolgen van een bevel of aanwijzing als bedoeld in art. 1.65 van de Wkcp

Vorm: schriftelijk besluit

Bevoegd: het college

Object: kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

Bestuursdwang is de herstelsanctie, inhoudende een last tot geheel of gedeeltelijk herstel van de overtreding en de verplichting om toe te staan dat het bestuursorgaan de last door feitelijk handelen ten uitvoer legt, indien de last niet of niet tijdig wordt uitgevoerd. Onder feitelijk handelen kan onder meer worden verstaan het wegnemen, ontruimen, beletten en in de vorige toestand herstellen.

In het besluit vermeldt het college:

- de wettelijke basis waarop het besluit berust (art. 5:24 Awb)
- de termijn waarbinnen de overtreder zelf de illegale situatie kan opheffen
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep
- de kosten van het uitvoeren van de sanctie indien de illegale situatie niet wordt opgeheven worden verhaald op de overtreder (art. 5:25 Awb)

Dwangsom:

Wettelijke basis: art. 125 Gemeentewet , art. 5:32, lid 1 Awb

Grond: het niet opvolgen van een bevel of aanwijzing als bedoeld art. 1.65 van de Wkcp

Vorm: schriftelijk besluit

Bevoegd: het college

Object: kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

Een last onder dwangsom is een herstelsanctie, de overtreding moet dus hersteld worden. Gebeurt dit niet of niet tijdig dan moet een geldsom worden betaald. De dwangsom kan op diverse manieren worden vastgesteld. Er kan gekozen worden voor een bedrag ineens, een bedrag per tijdseenheid waarin de last niet is uitgevoerd en een bedrag per overtreding van de last. Het bedrag dient in verhouding te staan tot de zwaarte van het geschonden belang, de beoogde werking van de dwangsomoplegging en de hoogte van de kosten die het treffen van voorzieningen met zich meebrengt in relatie tot het voordeel dat de overtreder heeft bij voortzetting van de overtreding.

In het besluit vermeldt het college:

- de wettelijke basis waarop het besluit berust (art. 125 gemeentewet, art. 5:32 lid 1 Awb)
- de termijnen waarbinnen de overtreder zelf de illegale situatie kan opheffen
- de mogelijkheid van bezwaar en beroep
- de hoogte van de dwangsom bij niet opheffen illegale situatie

Bestuurlijke boete houder:

Wettelijke basis: art. 1.72 Wkcp

Grond: het niet nakomen van een verplichting als bedoeld bij of krachtens afdeling 3, een aanwijzing of bevel als bedoeld in art. 1.65 Wkcp of art. 5:20 van de Awb dan wel bij handelen in strijd met verbod van art. 1.66 Wkcp

Vorm: schriftelijk besluit

Bevoegd: het college

Object: houder van een kindercentrum, gastouderbureau of voorziening voor gastouderopvang

Bijzonder: geen mandaat voor opleggen boete mogelijk aan de opsteller van rapport. De hoogte van de boete moet worden afgestemd op de ernst van de overtreding, de mate waarin de overtreding de persoon verweten kan worden en de omstandigheden waarin die persoon verkeerd.

Er dient te allen tijde een rapport van de overtreding te worden opgemaakt. Dit kan zowel door het college als door de toezichthouder worden gedaan.

Er dient in ieder geval in te staan:

- naam van de overtreder;
- overtreding;
- het overtreden voorschrift;
- aanduiding van de plaats waar en het tijdstip waarop de overtreding heeft plaatsgevonden;
- feiten en omstandigheden op grond waarvan is vastgesteld dat een overtreding is begaan;
- verklaring van de overtreder, indien een verklaring is afgelegd.

In het besluit vermeldt het college:

- de naam van de overtreder;
- de te betalen geldsom;
- de overtreding ter zake waarvan zij is gegeven, onder verwijzing naar een wettelijk voorschrift.

Strafrechtelijke mogelijkheden:

De Wkcp kent in artikel 1.71 een bepaling die kan leiden tot strafrechtelijke vervolging.

Wettelijke basis: art. 225 t/m 227b, 447c en 447d van het Wetboek van Strafrecht, voor zover de feiten betrekking hebben op een bevel, vordering of handeling, gedaan of ondernomen door de bijzondere opsporingsambtenaren zelf

Grond: valsheid in geschrifte, opgave van onware gegevens en schending van verplichting om gegevens te verstrekken, en twee specifieke overtredingen betreffende het openbaar gezag en bepaalde misdrijven tegen het openbaar gezag

Bevoegd: OM en politie, opsporingsambtenaren

Object: houder en ouder

Aandachtspunt: overgang tussen toezicht en opsporing