

Bijlage 3

Toelichting en procedures sanctiemiddelen

1. Aanwijzing

Grond	:	het niet voldoen aan de voorschriften van hoofdstuk 3, paragrafen 2 en 3 van de Wet Kinderopvang.
Wettelijke basis:	:	artikel 65, eerste lid Wet Kinderopvang. Een aanwijzing is een beschikking in de zin van de Algemene Wet Bestuursrecht.
Vorm	:	schriftelijk besluit
Bevoegheid	:	college
Object	:	kindercentrum of gastouderbureau

Procedure aanwijzing

1. Op grond van artikel 4:8 is het college verplicht om de houder in de gelegenheid te stellen zijn zienswijze bekend te maken alvorens de definitieve aanwijzing te versturen. De houder mag dit mondeling of schriftelijk doen (artikel 4:9 Awb). In bepaalde gevallen mag worden afgeweken van de verplichting tot zienswijze geven, zoals in het geval van spoed (zie de artikelen 4:11 en 4:12). In dergelijke gevallen ligt het echter voor de hand om een bevel te geven in plaats van een aanwijzing.
2. In de beschikking tot aanwijzing wordt vermeld:
 - a. de wettelijke basis waarop de aanwijzing berust (artikel 65 in combinatie met het overtreden voorschrift)
 - b. een beschrijving van de geconstateerde overtredingen, op welke punten niet of onvoldoende wordt voldaan aan de voorschriften
 - c. een beschrijving van de te nemen maatregelen in verband met de geconstateerde overtreding
 - d. de termijn waarbinnen de maatregelen genomen moet zijn, eventuele aankondiging van een herinspectie. De termijn moet in verhouding staan tot de geconstateerde overtreding.
 - e. de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld
 - f. de mogelijkheid van bezwaar en beroep
 - g. de waarschuwing dat de aanwijzing kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van artikel 125 gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van artikel 72, eerste lid Wet Kinderopvang)
3. Als de overtreding binnen de gestelde termijn niet is verholpen, moet een nieuwe procedure gestart worden. Het college kan kiezen uit : bestuursdwang, dwangsom, bestuurlijke boete, strafrechtelijk ingrijpen, stopzetting exploitatie en verwijdering uit het register.

2. Bevel

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.
Wettelijke basis	:	artikel 65, derde lid Wet kinderopvang. Een bevel is een beschikking in de zin van de Algemene wet bestuursrecht.
Vorm	:	schriftelijk besluit.
Geldigheidsduur	:	zeven dagen
Bevoegd	:	toezichthouder GGD, verlenging door het college
Object	:	kindercentrum

Procedure bevel

1. De toezichthouder GGD is verplicht om de houder in de gelegenheid te stellen zijn zienswijze bekend te maken, alvorens het definitieve bevel te geven (artikel 4:8 Awb). De houder mag dit mondeling of schriftelijk doen (artikel 4:9 Awb). In bepaalde gevallen mag worden afgeweken van de verplichting tot zienswijze geven, zoals in het geval van spoed (zie de artikelen 4:11 en 4:12). In het geval van een bevel kan dit voorkomen, maar gelet op de zwaarte van een dergelijk middel zal getracht moeten worden de zienswijze van de houder te vernemen. Dat kan via een telefoongesprek met de houder of door de houder ter plaatse zijn visie te vragen. Van deze visie moeten notities gemaakt worden die in het latere bevel verwerkt worden. Hetzelfde geldt voor de verlenging van de termijn.

De toezichthouder geeft een redelijke termijn voor het uitvoeren van het bevel. Gelet op de aard van de bevoegdheid kan dit variëren van enkele uren tot enkele dagen. Nakoming moet redelijkerwijs mogelijk zijn.

2. In het bevel beschrijft de toezichthouder:
 - a. de wettelijke basis waarop het bevel berust (artikel 65, derde lid in combinatie met het overtreden voorschrift);
 - b. de geconstateerde overtredingen, op welke punten niet of onvoldoende wordt voldaan aan de voorschriften;
 - c. de maatregelen die genomen moeten worden in verband met de geconstateerde overtredingen;
 - d. de termijn waarbinnen de maatregelen genomen moeten zijn en hoe dit vervolgens wordt gecontroleerd;
 - e. de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
 - f. de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
 - g. de waarschuwing dat het bevel kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van artikel 125 Gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van artikel 72, eerste lid W)
3. Het bevel heeft een geldigheidsduur van zeven dagen. Na deze zeven dagen kan het college het bevel verlengen conform de procedure verlenging bevel. De verlenging geldt zo lang als noodzakelijk. De toezichthouder adviseert het college over de verlenging en geeft daarbij aan waarom het bevel verlengd moet worden.

3. Verbod exploitatie voort te zetten

Grond	:	zolang de houder een bevel of aanwijzing niet opvolgt en het toepassen van bestuursdwang (praktisch) niet mogelijk is.
Wettelijke basis	:	artikel 66, eerste lid Wet kinderopvang. Het geven van een verbod tot exploitatie is een beschikking in de zin van de Awb.
Vorm	:	schriftelijk besluit
Bevoegd	:	het college
Object	:	kindercentrum of gastouderbureau

Procedure

1. De toezichthouder geeft een redelijke termijn voor ingaan van een exploitatieverbod. Houd rekening met het informeren van ouders en het afsluiten van de zaak zelf. Indien de houder geen gehoor geeft, kan het exploitatieverbod worden gehandhaafd met behulp van bestuursdwang, de zaak kan dichtgezet worden, of met behulp van een dwangsom. Het niet nakomen van het verbod kan tevens leiden tot het opleggen van een bestuurlijke boete in de zin van artikel 72, eerste lid en onder a van de Wet kinderopvang.
2. In het exploitatieverbod beschrijft het college:
 - a. de wettelijke basis waarop het verbod berust (artikel 66, eerste lid en de constatering met uitleg dat bestuursdwang niet mogelijk is);
 - b. de gegevens en niet opgevolgde aanwijzingen en bevelen;
 - c. de mogelijkheden voor de houder om het exploitatieverbod te laten opheffen;
 - d. de termijn waarbinnen de exploitatie gestaakt moet zijn;
 - e. de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
 - f. de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
 - g. de waarschuwing dat het verbod kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van artikel 125 Gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van artikel 72, eerste lid Wet kinderopvang).

4. Verbod om in exploitatie te gaan

Grond	:	niet voldoen aan de voorschriften van hoofdstuk 3, paragraaf 2 van de Wet kinderopvang
Wettelijke basis	:	artikel 66, tweede lid Wet kinderopvang
Vorm	:	schriftelijk besluit
Bevoegd	:	het college
Object	:	kindercentrum of gastouderbureau

Procedure

1. In het exploitatieverbod beschrijft het college:
 - a. de wettelijke basis waarop het verbod berust (artikel 66, tweede lid);
 - b. de wijze waarop een eventuele zienswijze is beoordeeld;
 - c. de geconstateerde tekortkomingen op welke punten niet wordt voldaan aan de voorschriften;
 - d. de mogelijkheid van bezwaar en beroep;
 - e. de waarschuwing dat het verbod kan worden afgedwongen met bestuursdwang, dwangsom (op basis van artikel 125 Gemeentewet) of kan leiden tot een bestuurlijke boete (op basis van artikel 72, eerste lid Wet kinderopvang).
2. De houder uit het register schrappen of afspraken maken over een verbetertraject en over de termijn waarbinnen zo'n traject moet plaatsvinden.

5. Verwijdering uit het register

Grond	:	indien op basis van een onderzoek – als bedoeld in artikel 62 van de Wet kinderopvang – is gebleken dat de houder naar verwachting niet dan wel niet langer voldoet aan de bij en krachtens hoofdstuk 3, paragrafen 2 en 3 van de wet gegeven voorschriften
Wettelijke basis	:	artikel 46 Wet kinderopvang en artikel 9, tweede lid Regeling Wet kinderopvang
Vorm	:	schriftelijk besluit; extra verplichting in de regeling om publicatie in een lokaal verspreid dag-, nieuws- of huis-aan-huisblad
Bevoegd	:	het college, op basis van rapport van de toezichthouder
Object	:	kindercentrum of gastouderbureau

Procedure

1. Op grond van artikel 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 schriftelijk doen, artikel 4:9 Awb. In bepaalde gevallen mag worden afgeweken van de verplichting tot zienswijze geven, zoals in het geval van spoed (zie de artikelen 4:11 en 4:12). 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.
2. In het besluit vermeldt het college:
 - a. de wettelijke basis waarop het besluit berust (artikel 46 Wet kinderopvang en artikel 9, tweede lid Regeling Wet kinderopvang);
 - b. de termijn waarop verwijdering plaatsvindt;
 - c. de mogelijkheid van bezwaar en beroep.

6. Bestuursdwang

Wettelijke basis	:	artikel 125 Gemeentewet
Grond	:	het niet opvolgen van een bevel of aanwijzing als bedoeld in artikel 65 van de Wet kinderopvang
Vorm	:	schriftelijk besluit
Bevoegd	:	het college
Object	:	kindercentrum of gastouderbureau

7. Dwangsom

Wettelijke basis	:	artikel 125 Gemeentewet juncto artikel 5:32, eerste lid van de Awb
Grond	:	het niet opvolgen van een bevel of aanwijzing als bedoeld in artikel 65 van de Wet kinderopvang
Vorm	:	schriftelijk besluit
Bevoegd	:	het college
Object	:	kindercentrum of gastouderbureau

8. Bestuurlijke boete houder

Wettelijke basis	: artikel 72 Wet kinderopvang
Grond	: het niet nakomen van een verplichting als bedoeld bij of krachtens hoofdstuk 3, een aanwijzing of bevel als bedoeld in artikel 65 van de Wet of artikel 5:20 van de Awb dan wel bij handelen in strijd met het verbod van artikel 66
Vorm	: schriftelijk besluit
Bevoegd	: het college
Object	: houder van een kindercentrum of gastouderbureau
Bijzonder	: geen mandaat voor opleggen boete mogelijk aan de opsteller 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 verkeert.

Procedure

In de Wet kinderopvang wordt het college of de toezichthouder de keuze gelaten rapport op te maken van de overtreding in artikel 77, eerste lid. Uit het oogpunt van behoorlijk bestuur en vooruitlopend op een wetswijziging in de Awb verdient het de voorkeur altijd een rapport op te maken.

In het rapport van de overtreding vermeldt het college of de toezichthouder in ieder geval:

- 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 in ieder geval:

- de naam van de overtreder;
- de te betalen geldsom;
- de overtreding terzake waarvan zij is gegeven, onder verwijzing naar het wettelijke voorschrift.

Toelichting procedure bestuurlijke boete houder

Voordat het college een boete kan opleggen, moet een aantal vragen worden beantwoord.

Vraag	Artikel	Ja?
1. Is de overtreder overleden?	73,1	geen boete toegestaan
2. Heeft de overtreding plaatsgevonden zonder dat er sprake is van verwijtbaarheid?	72,2	geen boete toegestaan
3. Is de overtreding opzettelijk of roekeloos gebeurd en heeft het direct gevaar voor de gezondheid of de veiligheid van personen tot gevolg?	72,3	geen boete toegestaan
4. Is voor dezelfde gedraging al eerder een bestuurlijke boete opgelegd of kennisgeving gedaan?	74	geen boete toegestaan
5. Is strafvervolg ingesteld en het onderzoek ter terechtzitting begonnen wegens dezelfde gedraging?	75,1 a	geen boete toegestaan
6. Is het recht op strafvervolg vervallen op grond van voldoening aan de voorwaarden die zijn gesteld door de officier (artikel 74 en 74c WvSr)?	75,1 b	geen boete toegestaan
7. Is het een strafbaar feit?	75,2	voorlegging aan OM, tenzij anders met OM is afgesproken boete toegestaan
a. Heeft het OM na voorlegging meegedeeld af te zien van strafvervolg?		
b. Heeft het OM niet binnen 13 weken na voorlegging gereageerd?		boete toegestaan
8. Heeft de gedraging langer dan vijf jaar geleden, rekening houdend met eventuele opschorting, plaatsgevonden?	76	geen boete toegestaan

9. Strafrechtelijke mogelijkheden

- Grond : valsheid in geschrifte, opgave van onware gegevens en schending van de verplichting om gegevens te verstrekken, en twee specifieke overtredingen betreffende het openbaar gezag en bepaalde misdrijven tegen het openbaar gezag
- Wettelijke basis : artikelen 225 tot en met 227b, 447c en 447d van het Wetboek van Strafrecht, en de artikelen 179 tot en met 182 en artikel 184 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
- Bevoegd : OM en politie, opsporingsambtenaren
- Object : houder en ouder
- Aandachtspunt : overgang tussen toezicht en opsporing