

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 246.960 van 6 februari 2020
in de zaak A. 229.279/VII-40.654**

In zake: de VZW ALGEMEEN ZIEKENHUIS WEST
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaten Bert Beelen en Sarah Brouwers
kantoor houdend te 3000 Leuven
Justus Lipsiusstraat 24
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

de VLAAMSE GEMEENSCHAP
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Bart Staelens
kantoor houdend te 8000 Brugge
Gerard Davidstraat 46, bus 1
bij wie woonplaats wordt gekozen

Tussenkommende partijen:

1. de VZW O.L.V. VAN LOURDES ZIEKENHUIS
WAREGEM
2. de VZW SINT-VINCENTIUSZIEKENHUIS DEINZE
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaten Frederik Vandendriessche, Leen De Vuyst en
Alexandre Peytchev
kantoor houdend te 1000 Brussel
Loksumstraat 25
bij wie woonplaats wordt gekozen
3. de VZW AZ OUDENAARDE
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Ann Dierickx
kantoor houdend te 3000 Leuven
Mechelsestraat 107-109
bij wie woonplaats wordt gekozen
4. de VZW AZ RIVIERENLAND

5. de VZW EMMAÜS
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaten Stefaan Callens, Paulien Beelen en
Pomelien Vancaudenberg
kantoor houdend te 1040 Brussel
Tervurenlaan 40
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 4 oktober 2019, strekt tot de nietigverklaring en de schorsing van de tenuitvoerlegging van:

“- de beslissing namens de administrateur-generaal van het Agentschap Zorg en Gezondheid van 5 augustus 2019 tot weigering van een planningsvergunning voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld in het Algemeen Ziekenhuis West te Veurne (E.310), in associatie met het Sint-Rembertziekenhuis te Torhout (E.378, sinds 20 april 2018 gefusioneerd met AZ Delta, Roeselare E.117);

- de beslissing namens de administrateur-generaal van het Agentschap Zorg en Gezondheid van 5 augustus 2019 tot weigering van een planningsvergunning voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld in het Algemeen Ziekenhuis West te Veurne (E.310);

- alsook van de beslissingen van de Minister of van/namens de administrateur-generaal van onbekende datum waarbij een planningsvergunning voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld, wordt toegekend aan zeven andere ziekenhuizen, in het bijzonder aan het AZ Oudenaarde, het Onze-Lieve-Vrouw van Lourdes Ziekenhuis Waregem in associatie met Sint Vincentius Deinze, het AZ Heilige Familie Rumst in associatie met Sint-Jozefkliniek Bornem-Willebroek (ondertussen gefusioneerd tot AZ Rivierenland), het AZ Sint-Jozef Malle, het Sint-Fransiscusziekenhuis Heusen-Zolder, het AZ Glorieux Ronse en het Regionaal Ziekenhuis Heilig Hart Leuven in associatie met AZ Diest.”

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Auditeur Ines Martens heeft een verslag opgesteld over het beroep tot nietigverklaring met toepassing van artikel 93, eerste lid, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State, en over de vordering tot schorsing met toepassing van artikel 12 van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 30 januari 2020.

Kamervoorzitter Eric Brewaeys heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Thomas Beelen, die *loco* advocaat Bert Beelen verschijnt voor de verzoekende partij, advocaat Bart Staelens, die verschijnt voor de verwerende partij, advocaat Alexandre Peytchev, die verschijnt voor de eerste en tweede tussenkomende partij, advocaat Philip Vanstapel, die *loco* advocaat Ann Dierickx verschijnt voor de derde tussenkomende partij, en advocaat Paulien Beelen, die verschijnt voor de vierde en vijfde tussenkomende partij zijn gehoord.

Auditeur Ines Martens heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Juridisch kader

3.1. Op grond van artikel 5, § 1, I, c, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen blijft de federale wetgever inzake gezondheidsbeleid bevoegd voor de basisregelen betreffende de programmatie inzake het beleid betreffende de zorgverstrekkingen in en buiten de verplegingsinrichtingen.

Artikel 54 van de gecoördineerde wet van 10 juli 2008 op de ziekenhuizen en andere verzorgingsinrichtingen (hierna: gecoördineerde wet van 10 juli 2008) luidt:

“Toestellen en uitrustingen die met toepassing van artikel 52 door de Koning als zware medische apparatuur zijn aangemerkt, mogen noch worden opgesteld, noch uitgebaat zonder voorafgaande toestemming van de overheid als bedoeld in de artikelen 128, 130 of 135 van de Grondwet. Die toestemming is vereist, zelfs wanneer de initiatiefnemer geen beroep doet op de tegemoetkoming, bedoeld in artikel 63 en zelfs wanneer de investering plaatsvindt buiten een ziekenhuis of een medisch-sociale instelling”.

Artikel 55, eerste en tweede lid van dezelfde wet luidt:

“De Koning kan, per toestel vermeld in de in artikel 52 bedoelde lijst van zware medische apparatuur, nadere regelen bepalen inzake het maximum aantal dat in gebruik mag worden genomen en uitgebaat
Hij kan, onverminderd het eerste lid, de in artikel 54 bedoelde toelating, alsmede de ingebruikneming en uitbating, onderwerpen aan de door Hem bepaalde programmatiecriteria of maximumaantal”.

Artikel 58 van dezelfde wet luidt:

“De Koning kan, de Nationale Raad voor Ziekenhuisvoorzieningen gehoord, de in de artikelen 52 tot 56 en 63 voorziene regelen inzake de zware medisch apparatuur geheel of gedeeltelijk, en met de aanpassingen die nodig mochten blijken, uitbreiden tot medische diensten en medisch-technische diensten, ongeacht of deze al dan niet in ziekenhuisverband zijn opgericht.

De Koning bepaalt, na advies van de Nationale Raad voor Ziekenhuisvoorzieningen, de normen waaraan de diensten moeten beantwoorden om als medische dienst en medisch-technische dienst te worden erkend”.

Artikel 60 van de gecoördineerde wet van 10 juli 2008, zoals dit gold voorafgaand aan de wijziging bij wet van 11 augustus 2017 houdende diverse bepalingen inzake gezondheid, luidde:

“De Koning kan, bij in Ministerraad overlegd besluit, per soort van dienst bedoeld in artikel 58, andere dan deze bedoeld in artikel 59, nadere regelen bepalen inzake het maximum aantal diensten dat uitgebaat mag worden of programmatiecriteria vaststellen.
De in het eerste lid bedoelde programmatiecriteria zijn deze bedoeld in de artikelen 36 en 37”.

Op grond van het koninklijk besluit van 25 april 2014 tot vaststelling van het maximum aantal toestellen voor magnetische resonantie tomografie dat uitgebaat mag worden (hierna: koninklijk besluit van 25 april 2014) is dat maximaal aantal toestellen voor het Vlaamse Gewest vastgesteld op 65 toestellen. Op grond van het koninklijk besluit van 25 oktober 2006 houdende vaststelling van het maximum aantal diensten waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld dat uitgebaat mag worden, is het aantal diensten voor het Vlaamse Gewest, sedert de wijziging bij koninklijk besluit van 25 april 2014, vastgesteld op 55. Dit betekent dat er vanaf 1 januari 2015 in Vlaanderen nog 7 bijkomende diensten konden worden erkend voor de exploitatie van een NMR-toestel.

3.2. Krachtens artikel 4 van het decreet van 23 mei 2003 betreffende de indeling in zorgregio's en betreffende de samenwerking en programmatie van gezondheidsvoorzieningen en welzijnsvoorzieningen is de Vlaamse regering bevoegd voor het bepalen van bijkomende programmatiecriteria met betrekking tot programmatie. Bij besluit van de Vlaamse regering van 9 maart 2018 tot bepaling van aanvullende programmatienormen voor bijkomende diensten waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld wordt bepaald:

“ Art. 2. In dit artikel wordt verstaan onder:

1° NMR-ratio: het aantal toestellen per 100.000 inwoners in een provincie;

2° NMR-index: de NMR-ratio van een provincie, gedeeld door het gemiddelde aantal toestellen per 100.000 inwoners voor Vlaanderen.

De diensten worden geografisch verspreid over de provincies door het aantal diensten per provincie toe te wijzen op basis van de officiële bevolkingscijfers op 1 januari 2017. Daarbij wordt rekening gehouden met de toestellen die per provincie zijn erkend, de NMR-ratio en de NMR-index. Er wordt opeenvolgend een bijkomende dienst toegewezen aan de provincie met de laagste NMR-index. Na elke toewijzing van een toestel worden de NMR-index en NMR-ratio herberekend.

Als aan een bepaalde provincie geen bijkomende dienst kan worden toegewezen, wordt haar NMR-index buiten beschouwing gelaten en worden de diensten geografisch verspreid over de overige provincies door opeenvolgend een bijkomende dienst toe te wijzen aan de provincie met de laagste NMR-index.

Art. 3. Een dienst wordt toegewezen binnen een provincie volgens de activiteit en de capaciteit van het ziekenhuis, op basis van het aantal verantwoorde en erkende bedden. Bij die toewijzing worden de volgende criteria toegepast:

1° als er binnen dezelfde provincie verschillende ziekenhuizen zijn die een rechtsgeldige aanvraag indienen, wordt rekening gehouden met de gevalideerde gegevens over de activiteit en capaciteit van het ziekenhuis, namelijk:

a) het aantal verantwoorde bedden C/D/E/G/M/NIC, zoals berekend op 1 juli 2017 in het budget van financiële middelen;

b) het aantal erkende bedden Sp, A/a, K/k op 1 juli 2017;

c) het aantal verantwoorde bedden in chirurgische dagziekenhuisopname, zoals berekend op 1 juli 2017 in het budget van financiële middelen;

2° voor aanvragen vanuit een associatie worden alleen de activiteit en capaciteit geteld van het ziekenhuis of de ziekenhuizen waar nog geen magnetische resonantie tomograaf is opgesteld;

3° er wordt voorrang gegeven aan de ziekenhuizen en associaties met het hoogste aantal samengetelde bedden”.

3.3. Voorliggend geschil heeft betrekking op de toewijzing van de 7 bijkomende medische diensten voor de uitbating van een NMR-toestel in Vlaanderen op basis van de programmatiecriteria opgenomen in het voormelde besluit van de Vlaamse regering.

IV. Feiten

4.1. Nadat de zeven planningsvergunningen voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld, die in de loop van 2015 werden toegekend bij beslissingen van de minister of van/namens de administrateur-generaal, door de Raad van State werden vernietigd bij arrest nr. 238.707 van 29 juni 2017, waaronder een planningsvergunning verleend aan het A.Z. Sint-Augustinus, Veurne (nu AZ WEST) in associatie met het Sint-Rembertziekenhuis Torhout, doet de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin bij brief van 7 mei 2018 een nieuwe oproep tot het indienen van aanvragen tot oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een NMR wordt opgesteld.

4.2. Volgens de gegevens opgenomen in het administratief dossier werden voor de provincie West-Vlaanderen in de loop van de maand juni 2018 vijf nieuwe aanvragen ingediend, waaronder een individuele aanvraag door de verzoekende partij, het AZ West (met erkenningsnummer E.310) en daarnaast een aanvraag door de verzoekende partij in associatie met het Sint-Rembertziekenhuis te Torhout (met erkenningsnummer E.378) voor de exploitatie van een NMR te Veurne.

4.3. Bij besluit van de administrateur-generaal van het Agentschap Zorg en Gezondheid van 30 oktober 2018 werd een eerder verleende erkenning van de fusie, met ingang vanaf 1 juli 2018, tussen het ziekenhuis Sint-Rembert te Torhout en het Algemeen ziekenhuis Delta te Roeselare ingetrokken en werd de fusie retroactief erkend met ingang vanaf 20 april 2018.

4.4. Met een brief van 27 februari 2019 deelt de administrateur-generaal van het Agentschap Zorg en Gezondheid aan de verzoekende partij het voornemen mee tot weigering van een planningsvergunning voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld in het Algemeen Ziekenhuis West te Veurne, in associatie met het Sint-Rembertziekenhuis te Torhout en voor de

VII-40.654-7/16

oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld in het Algemeen Ziekenhuis West te Veurne. Daarin wordt onder meer overwogen:

“ 1. De programmatie

[...]

2. Toewijzingsprincipes

Zoals hierboven vermeld, kunnen nieuwe diensten enkel erkend worden in ziekenhuizen waar op datum van 01.01.2015 nog geen magnetische resonantie tomograaf is opgesteld.

Teneinde deze doelstelling maximaal te garanderen werden overeenkomstig de brief van de minister van 7 mei 2018 de volgende principes in acht genomen:

- de toewijzing van een dienst NMR gebeurt op niveau ziekenhuis (erkeningsnummer);
- aan ziekenhuizen die binnen hun erkeningsnummer een NMR hebben opgesteld kan geen bijkomende NMR worden toegekend;
- in het kader van het stimuleren van netwerken en samenwerkingsverbanden tussen de ziekenhuizen kan de bijkomende NMR toegekend worden aan een associatie;
- enkel associaties tussen algemene ziekenhuizen worden in aanmerking genomen voor het toewijzen van een NMR-toestel;
- ziekenhuizen waar geen NMR opgesteld staat op een campus van het eigen erkeningsnummer en die enkel een NMR ter beschikking hebben op een campus van een ander lid van de associatie, komen wel nog in aanmerking voor een toekenning van een NRM toestel;
- een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld, kan slechts het voorwerp uitmaken van één associatie. Een ziekenhuis kan ook slechts deel uitmaken van één associatie m.b.t. de gemeenschappelijke exploitatie van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld;
- indien een erkende associatie m.b.t. de gemeenschappelijke exploitatie van een dienst waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld, niet rechtsgeldig is opgezegd, moet de aanvraag voor een NMR op de campus van het partnerziekenhuis, waar nog geen NMR staat opgesteld, vanuit die bestaande associatie worden ingediend;
- de NMR toestellen dienen vast te worden opgesteld, mobiele NMR toestellen worden niet weerhouden.

Vier aanvragen beantwoorden niet aan al deze principes en worden derhalve niet verder weerhouden voor het toekennen van een planningsvergunning.

- [...]

- Door de fusie van A.Z. Sint Rembert Torhout met A.Z. Delta op 20 april 2018, en het opheffen van het erkeningsnummer E 378, maakt het ziekenhuis A.Z. Delta deel uit van twee associaties m.b.t. de gemeenschappelijke exploitatie van een NMR-dienst, met name enerzijds de associatie tussen de ziekenhuizen van Veurne en Torhout en anderzijds

tussen de ziekenhuizen A.Z. Delta, Sint-Jozefskliniek Izegem en Sint-Andriesziekenhuis Tielt”.

4.5. Op 26 maart 2019 dient de verzoekende partij, middels een brief ondertekend door de Algemeen directeur en de Voorzitter van de raad van bestuur van de verzoekende partij, een bezwaarschrift in tegen het voornemen tot weigering van een planningsvergunning.

De verzoekende partij wordt op 14 mei 2019 gehoord door de Adviescommissie Voorzieningen WVG.

4.6. Op 5 juni 2019 deelt de Adviescommissie Voorzieningen WVG haar advies met betrekking tot de dossiers voor de planningsvergunningen NMR mee aan de verwerende partij. Daarin overweegt de adviescommissie onder meer:

“De adviescommissie dient vast te stellen dat de administratie van het Agentschap Zorg & Gezondheid de vooropgestelde wettelijke criteria op correcte en voor iedereen gelijke wijze heeft toegepast. Ze dient zich dan ook akkoord te verklaren met de argumentatie en de daaruit voortvloeiende voornemens van toekenning/weigering van planningsvergunningen die het Agentschap Zorg & Gezondheid op 27 februari 2019 aan de aanvragers heeft betekend”.

4.7. Met een brief van 5 augustus 2019 deelt het Afdelingshoofd Preventie van het Agentschap Zorg & Gezondheid, bij afwezigheid van de administrateur-generaal, aan de verzoekende partij mee dat de weigering van planningsvergunning voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld in het Algemeen Ziekenhuis West te Veurne, in associatie met het Sint-Rembertziekenhuis te Torhout en voor de oprichting van een dienst medische beeldvorming waarin een magnetische resonantie tomograaf wordt opgesteld in het Algemeen Ziekenhuis West te Veurne wordt bevestigd.

Dit zijn de eerste en tweede bestreden beslissing.

4.8. Met een brief van 5 augustus 2019 deelt het Afdelingshoofd Vlaamse Sociale bescherming van het Agentschap Zorg & Gezondheid, bij afwezigheid van de administrateur-generaal, aan zeven andere ziekenhuizen mee dat hen een planningsvergunning wordt toegekend.

Dit zijn de derde tot en met de negende bestreden beslissing.

V. Tussenkoms

5. Met op 5 november 2019 ingediende verzoekschriften vragen de vzw O.L.V. Van Lourdes Ziekenhuis Waregem, de vzw Sint-Vincentiusziekenhuis Deinze en de vzw AZ Oudenaarde om in het geding te mogen tussenkomen. Er is grond om die verzoeken in te willigen.

Met op 6 november 2019 ingediende verzoekschriften vragen de vzw AZ Rivierenland en de vzw Emmaüs om in het geding te mogen tussenkomen. Er is grond om die verzoeken in te willigen.

VI. Herinnering aan de schorsingsvoorwaarden

6. Krachtens artikel 17, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan de schorsing van de tenuitvoerlegging slechts worden bevolen onder de dubbele voorwaarde dat de zaak te spoedeisend is voor een behandeling ervan in een beroep tot nietigverklaring en indien minstens één ernstig middel wordt aangevoerd dat de nietigverklaring van de akte of het reglement prima facie kan verantwoorden.

VII. Spoedeisendheid

Standpunt van de verzoekende partij

7. De verzoekende partij zet daaromtrent het volgende uiteen:

“ Uit de uiteenzetting van het feitelijk kader volgt dat de schorsing van de tenuitvoerlegging van de weigering van de planningsvergunning noodzakelijk is. Hoewel het Agentschap Zorg en Gezondheid in afwachting van de beslissing van minister De Block een akkoord heeft verleend voor de verdere exploitatie van het NMR-toestel, is dit akkoord slechts voorwaardelijk. Dit gedoogbeleid vervalt namelijk op het moment dat een dienst medische beeldvorming met magnetische resonantie tomograaf in het AZ Oudenaarde of het OLV Lourdes ziekenhuis Waregem erkend wordt in uitvoering van de nieuwe vergunningen. Hieruit vloeit voort dat het aangevoerde nadeel volgt uit de bestreden beslissingen.

De noodzaak voor een NMR-dienst in ziekenhuizen is alom aanvaard. AZ Oudenaarde en OLV Lourdes ziekenhuis Waregem zullen dan ook niet aarzelen om deze dienst op te richten. Dit heeft tot gevolg dat AZ West genoodzaakt zal zijn om zijn dienst te sluiten voor de uitspraak ten gronde, aangezien de gemiddelde doorlooptijd van een procedure tot vernietiging bij de Raad van State twee jaar bedraagt. Hoewel de spoedeisendheid niet verantwoord kan worden door het enkele feit dat de beslissing ten gronde te lang op zich zou laten wachten, is dit een element, aangevuld met andere elementen om de spoedeisendheid aan te tonen[...], waar rekening mee gehouden dient te worden.

Hieruit volgt dat de dienst in AZ West, waar sinds 16 mei 2016 ononderbroken een magnetische resonantie tomograaf actief is, gesloten zal moeten worden. Dit brengt verschillende onherroepelijke schadelijke gevolgen met zich mee.

Ten eerste is de sluiting van de NMR-dienst in AZ West nadelig voor de continuïteit van de dienstverlening. De sluiting van de dienst in AZ West zou een grote impact hebben op de patiënten in de regio Westhoek. AZ West beschikt over 224 erkende bedden en heeft een specifieke geografische ligging. Hoewel AZ West een klein regionaal ziekenhuis is, is het een van de sterkst groeiende ziekenhuizen van Vlaanderen, ten gevolge van de demografische evolutie. Gezien de grotendeels oudere bevolking en de afstand tot omliggende ziekenhuizen is een zorgaanbod van een NMR-toestel binnen deze regio absoluut onontbeerlijk.

AZ West beschikt over een compleet dienstaanbod. Indien deze NMR-dienst gesloten zou moeten worden zou dit dan ook zeer nadelig zijn voor het ziekenhuis, zowel wat betreft de kwaliteit van het aan te bieden dienstaanbod als het imago van het ziekenhuis.

Het AZ West te Veurne is een regionaal ziekenhuis met een centrumfunctie in het midden van de Westhoek. Het beschikt over een belangrijke ligging in

functie van de Belgische kust, waarbij 40 procent van de Belgische kust binnen de actieradius van het ziekenhuis valt.

Daarnaast wordt het gekenmerkt door de geïsoleerde ligging ten opzichte van andere ziekenhuizen waarbij de afstand tot andere ziekenhuizen minimaal 30 km bedraagt [...].

[...]

Door de huidige spreiding van NMR-toestellen in West-Vlaanderen, zoals deze vastgelegd is door de bestreden beslissingen van de Vlaamse minister, is er een belangrijke blinde vlek aanwezig, met name de bedieningsregio van AZ West. Het feit dat - in de meeste gevallen - een verplaatsing van 40 km vereist is over secundaire wegen om bij de meest nabijgelegen NMR-infrastructuur te geraken, is onverzoenbaar met de toegankelijkheid van de zorg. Deze visie wordt bijgetreden door de Vlaamse adviescommissie, deze pleit in zijn advies van 5 juni 2019 namelijk voor een evenwichtige geografische toegankelijkheid tot NMR-onderzoek [...].

Voor de opstelling en ingebruikname van het NMR-toestel in AZ West, verwees men ruim 80 patiënten per week naar een externe NMR-dienst, waar de wachttijd voor een onderzoek ruim 21 dagen bedraagt. Vanaf de ingebruikname van het NMR-toestel op basis van de voorgaande erkenning, gebeurden er 9572 onderzoeken per jaar op dit 3T-toestel (extrapolatie voor 2018 op basis van de gegevens januari-maart 2018). De verwijzingen komen van beide ziekenhuizen en veroorzaken een daling van de overbelasting van de omliggende ziekenhuizen, waardoor nachtelijke onderzoeken werden teruggeschroefd in Brugge en Ieper [...]. Dit zijn belangrijke argumenten die objectief de nood aan een NMR-dienst in het AZ West aantonen.

Op basis van de erkenning die werd verleend door de Vlaamse overheid wordt momenteel een toestel uitgebaat. Dit toestel met een capaciteit van 3 Tesla verzekert onderzoeken bij 9572 patiënten. Daartoe werd een investering verricht van 2.736.300 euro in bouwwerken, aankoop 3 T-toestel, materialen en IT applicaties. Tevens verzekert dit toestel werk aan drie voltijdse werknemers en hebben 6 artsen zich geëngageerd in dit project. Wanneer AZ West zijn dienst zal moeten sluiten zal dit niet alleen een grote impact hebben op het tewerkgesteld personeel maar zouden ook de gemaakte investeringen verloren gaan.

Indien de exploitatie van dit toestel niet zal kunnen worden gecontinueerd, zal dit een enorme impact hebben op de overbezetting van de NMR-toestellen in de omliggende ziekenhuizen, op de tewerkstelling, op de gemaakte investeringen, op de vervoerskosten van de patiënten, op de zorgtoegankelijkheid in de meest geïsoleerde regio van Vlaanderen en op de mortaliteit, indien zou blijken dat de dienst neurologie in het gedrang komt in AZ West, waar een zeer hoge incidentie van neurologische pathologie zich aandient door de hoogverouderde demografische opbouw van de bevolking [...].

Daarnaast is het belangrijk op te merken dat ook de Vlaamse adviescommissie aandringt op een gedoogbeleid ten aanzien van de NMR eenheden in AZ West en Sint-Andries Tielt totdat de intenties in het kader van de aanvulling van 5 november 2018 op het protocolakkoord van 24 februari 2014 zouden zijn ingevuld en elk ziekenhuis dus over een NMR eenheid zou beschikken [...]. Dit toont aan dat de Vlaamse adviescommissie

VII-40.654-12/16

het belang van een gecontinueerde dienstverlening inzielt en onderkent dat de stopzetting van deze diensten onherroepelijke nadelen met zich zouden meebrengen”.

Beoordeling

8. Naar eis van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moet het verzoekschrift “een uiteenzetting van de feiten [bevatten] die, volgens de indiener ervan, de spoedeisendheid verantwoorden die ter ondersteuning van dit verzoekschrift wordt ingeroepen”. Hetzelfde is te lezen in artikel 8, eerste lid, 4°, van het koninklijk besluit van 5 december 1991 ‘tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State’.

Een verzoekende partij die de schorsing van de tenuitvoerlegging van een bestreden beslissing beoogt te verkrijgen, is er aldus toe gehouden in haar verzoekschrift een op de omstandigheden van haar zaak betrokken uiteenzetting op te nemen omtrent de voorwaarde van de spoedeisendheid waarin zij aan de hand van concrete, precieze en dienstige gegevens uitlegt in welke mate zij schadelijke gevolgen zou ondergaan ten gevolge van een -voortdurende- tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing die ertoe nopen dat het resultaat van het beroep tot nietigverklaring niet kan worden afgewacht. De voormelde gegevens moeten door de verzoekende partij worden onderbouwd op een wijze die de rechter toelaat om ze te verifiëren, zodat hij kan afdrukken of ze de beweerdde spoedeisendheid inderdaad verantwoorden. De spoedeisendheid van de zaak wordt niet vermoed, welke ook de aard van de bestreden beslissing is. Er kan niet worden volstaan met te stellen dat de doorlooptijd van een annulatieperiode te lang duurt of dat het resultaat van een annulatieberoep niet kan worden afgewacht.

9. Uit de uiteenzetting van de verzoekende partij blijkt niet welke onherroepelijke schadelijke gevolgen zij lijdt ten gevolge van de bestreden beslissingen.

Zij geeft aan dat uit het niet beschikken over een planningsvergunning voor haar de verplichting volgt om haar dienst waarin een NMR staat opgesteld, te sluiten. Het niet langer beschikken over een geldige planningsvergunning terwijl zij wel reeds een NMR-dienst exploiteert, is echter het gevolg van arrest nr. 238.707 van 29 juni 2017 van de Raad van State waarbij de planningsvergunning van de verzoekende partij werd vernietigd. In die zin heeft de bestreden beslissing de rechtstoestand van de verzoekende partij niet gewijzigd aangezien zij voorafgaand aan die beslissing niet beschikte over een geldige planningsvergunning voor de uitbating van een NMR, eventueel in associatie met het Sint-Rembertziekenhuis te Torhout en na de bestreden beslissing evenmin. De schorsing van de tenuitvoerlegging van een bestreden beslissing moet een nuttig effect hebben en moet de verzoekende partij behoeden voor de gevreesde schade. Wanneer de schorsing van de bestreden beslissing het aangevoerde nadeel niet meer kan verhinderen of ongedaan maken, is de vordering niet spoedeisend. Er valt niet in te zien hoe een schorsing van de bestreden beslissingen tot onmiddellijk gevolg heeft dat de verzoekende partij wel op wettige wijze haar NMR-dienst verder kan exploiteren in het bezit van een planningsvergunning. In de mate de verzoekende partij de schorsing van de tenuitvoerlegging van de eerste en tweede bestreden beslissing nastreeft, moet immers worden vastgesteld dat een gebeurlijke schorsing van de tenuitvoerlegging van de weigering tot het verlenen van een planningsvergunning niet inhoudt dat de verzoekende partij bijgevolg terug over een planningsvergunning zal beschikken. Dit volgt evenmin uit de schorsing van de derde tot en met de negende bestreden beslissing.

In de mate de verzoekende partij de schorsing van de tenuitvoerlegging vordert van de derde tot en met de negende bestreden beslissing, is deze vordering er bovendien eigenlijk op gericht te voorkomen dat de NMR-diensten in andere ziekenhuizen zouden worden geëxploiteerd omdat vanaf dat moment de onwettige exploitatie van de NMR-dienst door de verzoekende partij niet meer zou worden gedoogd door de Vlaamse overheid. Zij streeft aldus het verder gedogen van de onwettige exploitatie van de NMR-dienst binnen de associatie na in afwachting van het verkrijgen van een nieuwe

planningsvergunning. Het nastreven van een dergelijk onwettig belang is echter niet dienend ter onderbouwing van het spoedeisend karakter van haar vordering.

Er wordt dan ook geen spoedeisendheid aangetoond.

Aangezien niet is voldaan aan één van de voorwaarden om over te gaan tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissingen, dient het schorsingsberoep te worden afgewezen, zonder dat het nodig is, in de huidige stand van de rechtspleging, de door de verwerende en tussenkomende partijen opgeworpen ontvankelijkheidsexceptie te beoordelen.

BESLISSING

- 1. Het verzoek van de vzw O.L.V. Van Lourdes Ziekenhuis Waregem, de vzw Sint-Vincentiusziekenhuis Deinze, de vzw AZ Oudenaarde, vzw AZ Rivierenland en de vzw Emmaüs tot tussenkomst wordt ingewilligd.**
- 2. De Raad van State verwerpt de vordering tot schorsing.**
- 3. De Raad van State heropent het debat in het beroep tot nietigverklaring.**
- 4. De zaak wordt verwezen naar de gewone rechtspleging.**

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van zes februari tweeduizend twintig, door de Raad van State, VIIe kamer, samengesteld uit:

Eric Brewaeys,	kamervoorzitter,
bijgestaan door	
Bart Tettelin,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Bart Tettelin

Eric Brewaeys