

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 250.611 van 17 mei 2021
in de zaak A. 211.518/VII-41.009**

In zake : de BVBA TANDARTSPRAKTIJK LUK DANEELS
woonplaats kiezend te 2340 Beerse
den Abt 43

tegen :

de BELGISCHE STAAT, vertegenwoordigd door
de minister van Werk
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Ivan Fischer
kantoor houdend te 1030 Brussel
A. Reyerslaan 110
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 27 januari 2014, strekt tot de nietigverklaring van “de beslissing van 14/10/2013 genomen door paritair comité 330 voor de gezondheidsinrichtingen en -diensten betreffende de toetredingsakte en toekenningsplan in het raam van de regelgeving met betrekking tot niet-recurrente resultaatsgebonden voordelen, opgesteld op 13/6/2013 in de onderneming tandartspraktijk Luk Daneels bvba, neergelegd onder het nummer 2013-007035”.

II. Verloop van de rechtspleging

2. Bij arrest nr. 238.088 van 4 mei 2017 wordt het beroep verworpen omdat “de Raad van State rechtsmacht ontbeert om van het voorliggende annulatieberoep kennis te nemen”.

Bij arrest nr. C.17.0303.N van 27 november 2020 vernietigt het Hof van Cassatie dit arrest en verwijst het de zaak “naar de anders samengestelde afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State die zich zal gedragen naar de beslissing van het Hof over het beslechte rechtspunt”.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 29 april 2021.

Kamervoorzitter Eric Brewaeys heeft verslag uitgebracht.

Luk Daneels, die in persoon verschijnt, en advocaat Ivan Ficher, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Auditeur Frederic Eggermont 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. Feiten

3.1. Op 13 juni 2013 stelt de verzoekende partij een toetredingsakte en toekenningsplan op tot invoering van niet-recurrente resultaatsgebonden voordelen. Deze luiden als volgt:

“Artikel 1: Onderneming, groep van ondernemingen of welomschreven groep van werknemers waarvoor het voordeel wordt ingevoerd op basis van objectieve criteria en aantal betrokken werknemers op het ogenblik van de opmaak van het plan: Voor al de tandartsassistenten van Tandartspraktijk Daneels Luk BVBA: aantal tandartsassistenten is 2.

Artikel 2: Doelstelling(en):

1. Nu gebruiken we voor elke behandeling instrumenten die bij elkaar gezocht moeten worden in de lades van het kabinet. De eerste doelstelling is een traysysteem op poten te zetten. Deze doelstelling is bereikt als alle herbruikbare instrumenten voor een wortelkanaalbehandeling, endodontische microchirurgie, een controle afspraak of een

composietvulling samengebracht worden in de daartoe bestemde trays. De trays staan zo klaar voor gebruik. Dit systeem moet op het einde van de referte-periode beschikbaar zijn en vanaf dat moment effectief toegepast kunnen worden in de praktijk.

2. De tweede doelstelling is om naar een werkwijze te zoeken om zowel de tray als de instrumenten in de tray schoon te maken en op het vereiste niveau van desinfectie en/of sterilisatie te brengen. Hiervoor hanteren we de Hygiëne Richtlijnen voor tandartspraktijken van de Hoge Raad van gezondheid.

Vereiste niveau volgens de richtlijnen van de Hoge raad van gezondheid:

- Wortelkanaalbehandeling: thermodesinfectie
- Controle afspraak: thermodesinfectie
- Composietvulling: thermodesinfectie
- Endodontische microchirurgie: sterilisatie

Er moeten tijdens de werkdag steeds voldoende trays (volgens werkschema) in de vereiste staat van desinfectie zijn zodat de tandarts zijn werk volgens de voorgeschreven hygiënische normen kan uitvoeren. Dit systeem moet op het einde van de referteperiode beschikbaar zijn en vanaf dan toepasbaar zijn in de praktijk.

3. De derde doelstelling is het uitwerken van een controlesysteem zodat men op elk moment weet in welke stap van het desinfectieproces (vuil, gereinigd, thermodesinfectie, sterilisatie) een tray zich bevindt. Dit controlesysteem moet simpel en eenduidig zijn en beschikbaar op het einde van de referteperiode. Het moet vanaf dat moment beschikbaar zijn en permanent gebruikt kunnen worden in de praktijk.

4. De vierde doelstelling is het opzetten van een systeem om de correcte werking van de apparaten te controleren. Voor elk toestel moet een test gezocht worden. Aan de hand van de Hygiëne Richtlijnen voor tandartspraktijken van de Hoge Raad van gezondheid en overleg met de tandarts moet vastgelegd worden hoe vaak de test wordt uitgevoerd. Op een systematische manier moeten de werknemers het resultaat registreren. Dit moet het afgesproken stramien volgen. Dit systeem moet op het einde van de referteperiode beschikbaar zijn en vanaf dat moment permanent in de praktijk kunnen worden toegepast.

Artikel 3: Referteperiode:

van 1 juli 2013 tot en met 31 december 2013.

Artikel 4: Methode van follow-up en controle om na te gaan of de doelstellingen bereikt zijn:

Methode van Follow-up. Op de zeswekelijkse werkvergadering geven de werknemers een stand van zaken over de vorderingen van de doelstellingen. De gemaakte vooruitgang als ook de pijnpunten worden genoteerd in het verslag van deze vergadering, zodat de werknemers op de hoogte zijn van de reeds bereikte doelstellingen en de hiaten waar nog aan gewerkt moet worden.

Gezien de tandarts en de werknemers de hele dag samenwerken, zullen vragen en problemen snel besproken kunnen worden.

Controle van de doelstellingen:

1. Er moet een tray zijn voor wortelkanaalbehandeling, controle afspraken, composietvulling en endodontische microchirurgie. Alle herbruikbare instrumenten voor deze behandelingen moeten in de tray aanwezig zijn.

2. Op het einde van de referteperiode moet een systeem voorhanden zijn die [lees: dat] ervoor zorgt [dat] de trays en instrumenten visueel schoon zijn na het doorlopen van het desinfectiecyclus. Er wordt extra gecontroleerd op bloed- en cementresten. Bovendien moet het systeem toelaten dat er op elk moment tijdens de werkdag voldoende trays (volgens werkschema) in de vereiste staat van desinfectie zijn.

3. Er is een systeem voorhanden dat toelaat te controleren in welke fase van het desinfectieproces een tray zich op een bepaald moment bevindt. Het systeem is voor iedereen duidelijk en er zijn afspraken omtrent het gebruik van het controlesysteem aanwezig in de praktijk. Al de afspraken worden nageleefd.

4. Er is een systeem aanwezig dat toelaat voor elk apparaat te controleren of het apparaat correct werkt en er is bepaald hoe vaak een controle nodig is en met welke test. De controles worden uitgevoerd volgens de afspraken.

In de eerste week van januari wordt een volledige controle gedaan.

Artikel 5: Eigen werkbare procedure die van toepassing is in geval van betwisting over de evaluatie van de resultaten.

Op 6/1/2014 deelt de tandarts mee of de doelstelling bereikt is via een gemotiveerd schrijven.

Bij betwisting van de resultaten delen de werknemers dit mee met een gemotiveerd schrijven ten laatste op 13/1/2014. In dit geval zal op 16 januari 2014 [...] tandarts [...] een bezoek brengen aan de praktijk om de controle uit te voeren. Na de controle krijgt ze de gemotiveerde meningen mee en zal een gemotiveerd verslag schrijven of de doelstellingen al dan niet bereikt zijn, dit tegen 20 januari 2014.

Artikel 6: Voordelen die in het kader van het plan kunnen worden toegekend:

Bij het behalen van de 4 doelstellingen is er een voordeel van 1600euro/34u week en 1176 euro voor 25u/week. De bedragen zijn bruto bedragen.

Artikel 7: Wijze van berekening van die voordelen:

- Indien de werknemer tijdens de hele referteperiode in dienst is geweest heeft hij recht op een pro rata temporis van de in artikel 6 bepaalde resultaatspremie in functie van de effectieve arbeidsprestaties tijdens de referteperiode. $34u/week = 100\%$.

- Indien de werknemer niet tijdens de hele referteperiode in dienst is geweest heeft hij recht op een pro rata temporis van de in artikel 6 bepaalde resultaatspremie in functie van enerzijds de tijd dat [lees: die] de werknemer in dienst was tijdens de referteperiode en anderzijds de effectieve arbeidsprestaties tijdens deze periode op voorwaarde dat hij niet ontslagen werd om een dringende reden tijdens de referteperiode, noch dat hij zelf ontslag nam en zijn arbeidsovereenkomst effectief een einde heeft genomen tijdens de referteperiode.

- Volgende periodes worden gelijkgesteld met effectieve arbeidsprestaties: moederschapsrust, wettelijke vakantiedagen, feestdagen, inhaalrustdagen, arbeidsduurverminderingdagen, ziektedagen, arbeidsongeval, klein verlet....

- Alle andere schorsingen van de arbeidsovereenkomst worden niet gelijkgesteld.

Artikel 8: Tijdstip en wijze van betaling van die voordelen:

28 januari 2014, via overschrijving op bankrekening

Artikel 9: Geldigheidsduur van het plan:
6 maanden van 1 juli 2013 tot 31 december 2013”.

3.2. Op 20 juni 2013 meldt de directie van de griffie en de dienst van de algemeen verbindend verklaring van de cao's van de algemene directie Collectieve Arbeidsbetrekkingen van de FOD Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg ontvangst van het dossier houdende toetredingsakte.

3.3. Op 16 september 2013 meldt de directie van de griffie en de dienst van de algemeenverbindendverklaring van de cao's dat het dossier ontvankelijk werd verklaard en dat het “in overeenstemming met de in rubriek vermelde wetgeving (lees: de wet van 21 december 2007 ‘betreffende de uitvoering van het interprofessioneel akkoord 2007-2008’)” werd overgemaakt aan het bevoegde paritair comité “met het oog op de uitoefening van de vorm - en marginale controle waarin voorzien is door de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 90”.

3.4. Op 14 oktober 2013 keurt het paritair comité voor de Gezondheidsinrichtingen en -diensten de toetredingsakte en het toekenningsplan af:

“Beslissing

Het PARITAIR COMITÉ VOOR DE GEZONDHEIDSINRICHTINGEN EN -DIENSTEN keurt de toetredingsakte en toekenningsplan, opgesteld op 13/06/2013, in de onderneming TANDARTSPRAKTIJK LUC DAN(N)EELS, gekend op het nummer [...], te Beerse in het raam van de regelgeving met betrekking tot niet recurrente resultaatsgebonden voordelen af wegens:

de doelstellingen: deze moeten pas gehaald worden op het einde van de referteperiode. Er is bovendien geen follow-up voorzien.

Overeenkomstig de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan beroep worden ingediend binnen de zestig dagen na deze bekendmaking. Het verzoekschrift hiertoe dient bij ter post aangetekende brief aan de Raad van State, Wetenschapstraat 33, te 1040 Brussel, te worden toegezonden.”

Dit is de bestreden beslissing.

3.5. Na een vraag van de verzoekende partij van 16 december 2013 deelt de voorzitter van het paritair comité 330 haar op 15 januari 2014 onder meer mee dat de vertegenwoordigers van de vakorganisaties niet wensten in te gaan op haar vraag tot herziening.

IV. Ontvankelijkheid

Standpunt van de verwerende partij

4. De verwerende partij werpt in haar memorie van antwoord als eerste exceptie op dat uit het verzoekschrift tot nietigverklaring niet blijkt welke rechtsregel de verzoekende partij geschonden acht en al evenmin welk rechtsbeginsel of beginsel van behoorlijk bestuur zij inroept. De verzoekende partij levert in haar verzoekschrift volgens de verwerende partij dan ook geen middel aan in de zin van artikel 2, § 1, 3°, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Het beroep is volgens haar onontvankelijk.

De verwerende partij werpt als tweede exceptie op dat de verzoekende partij geen rechtstreeks belang heeft bij de vernietiging van de bestreden beslissing. In het verzoekschrift toont zij immers niet aan dat de resultaten waarvan de toekenning van de voordelen aan haar werknemers afhangt, op 31 december 2013, dit is het einde van de referteperiode volgens artikel 3 van het toekenningsplan, worden bereikt. Indien de resultaten op 31 december 2013 niet worden bereikt, hebben de werknemers van de verzoekende partij geen recht op de voordelen zoals voorzien in artikel 6 van het toekenningsplan, zodat de kwestie van de goedkeuring van de toetredingsakte door het paritair comité zonder belang wordt. De goedkeuring van de toetredingsakte, met inbegrip van het toekenningsplan, heeft immers enkel belang als de werkgever effectief de niet-recurrente resultaatsgebonden voordelen toekent op basis van resultaten die worden bereikt, zodat hij kan genieten van de bijzondere sociaalrechtelijke en fiscale behandeling van deze voordelen.

Beoordeling

5. De verzoekende partij stelt dat “er voor de aangehaalde redenen om het plan af te keuren absoluut geen grond te vinden is in het plan”, wat wordt beargumenteerd in het verzoekschrift. Er blijkt aldus dat een schending van de materiële motiveringsplicht werd ingeroepen. De exceptie dat de verzoekende partij in haar verzoekschrift geen middel inroept, kan niet worden bijgetreden.

6. Wie een exceptie opwerpt draagt de bewijslast daarvan. Het komt dan ook toe aan de verwerende partij om te bewijzen dat de verzoekende partij niet op 31 december 2013 de resultaten waarvan de toekenning van de voordelen aan haar werknemers afhangt, zou hebben bereikt. De verzoekende partij repliceert alvast dat bij het indienen van het verzoekschrift reeds was geweten dat de doelstellingen van het plan werden behaald.

Nu de verwerende partij in haar exceptie opwerpt dat “indien de resultaten op 31 december 2013 niet worden bereikt, [...] de werknemers van verzoekende partij geen recht [hebben] op de voordelen” - wat neerkomt op een loutere hypothese - brengt de verwerende partij geen concrete feitelijke en juridische gegevens aan die haar exceptie ondersteunen.

Een gebeurlijke vernietiging van de bestreden beslissing zou er zowel voor de werkgever als voor de werknemers kunnen toe leiden dat zij het fiscale voordeel van 2013 verbonden aan de toekenningsakte en het toekenningsplan kunnen genieten.

De excepties zijn ongegrond.

V. Onderzoek van het middel

Standpunt van de verzoekende partij

7. De verzoekende partij betoogt:

“Het paritair comité (...) heeft de bevoegdheid om de vorm- en marginale controle te doen van de toetredingsakte en toekenningsplan. Het lijkt mij logisch en rechtvaardig dat het afkeuren van het plan gebeurt op basis van tekorten en fouten of misschien zelfs ideologische kwesties. Er is in mijn geval echter geen grond te vinden voor de aangehaalde redenen van afkeuring in de toetredingsakte en toekenningsplan.

Men keurt af omwille van : ‘Doelstellingen: deze moeten pas gehaald worden op het einde van de referteperiode’. Echter staat er duidelijke vermeld bij elke doelstelling in artikel 2 dat ze op het einde van de referteperiode behaald moet zijn.

‘1. Nu gebruiken we voor elke behandeling instrumenten die bij elkaar gezocht moeten worden in de lades van het kabinet. De eerste doelstelling is een traysysteem op poten te zetten. Deze doelstelling is bereikt als alle herbruikbare instrumenten voor een wortelkanaalbehandeling endodontische microchirurgie, een controle afspraak of een compositievulling samengebracht worden in de daartoe bestemde trays. De trays staan zo klaar voor gebruik. Dit systeem moet op het einde van de referteperiode beschikbaar zijn en vanaf dat moment effectief toegepast kunnen worden in de praktijk.

2. De tweede doelstelling is om naar een werkwijze te zoeken om zowel de tray als de instrumenten in de tray schoon te maken en op het vereiste niveau van desinfectie en/of sterilisatie te brengen. Hiervoor hanteren we de Hygiëne Richtlijnen voor tandartspraktijken van de Hoge Raad van gezondheid

Vereiste niveau volgens de richtlijnen van de Hoge raad van gezondheid:

- Wortelkanaalbehandeling: thermodesinfectie
- Controle afspraak: thermodesinfectie
- Composietvulling: thermodesinfectie
- Endodontische microchirurgie: sterilisatie

Er moeten tijdens de werkdag steeds voldoende trays (volgens werkschema) in de vereiste staat van desinfectie zijn zodat de tandarts zijn werk volgens de voorgeschreven hygiënische normen kan uitvoeren. Dit systeem moet op het einde van de referteperiode beschikbaar zijn en vanaf dan toepasbaar zijn in de praktijk.

3. De derde doelstelling is het uitwerken van een controlesysteem zodat men op elk moment weet in welke stap van het desinfectieproces (vuil, gereinigd, thermodesinfectie, sterilisatie) een tray zich bevindt. Dit controlesysteem moet simpel en eenduidig zijn en beschikbaar op het einde

van de referteperiode. Het moet vanaf dat moment beschikbaar zijn en permanent gebruikt kunnen worden in de praktijk.

4. De vierde doelstelling is het opzetten van een systeem om de correcte werking van de apparaten te controleren. Voor elk toestel moet een test gezocht worden. Aan de hand van de Hygiëne Richtlijnen voor tandartspraktijken van de Hoge Raad van gezondheid en overleg met de tandarts moet vastgelegd worden hoe vaak de test wordt uitgevoerd. Op een systematisch manier moeten de werknemers het resultaat registreren. Dit moet het afgesproken stramien volgen. Dit systeem moet op het einde van de referteperiode beschikbaar zijn en vanaf dat moment permanent in de praktijk kunnen worden toegepast.’

In artikel 4 staat ook duidelijk dat de controle gebeurt in januari. Dit is na 31/12/2013, de laatste dag van de referteperiode.

Men keurt ook af wegens gebrek aan follow-up. Immers stelt de beslissing ‘....Er is bovendien geen follow-up voorzien.’

Als ik de toekenningsakte erbij neem, lees ik echter in artikel 4:

‘Methode van Follow-up. Op de zeswekelijkse werkvergadering geven de werknemers een stand van zaken over de vorderingen van de doelstellingen. De gemaakte vooruitgang als ook de pijnpunten worden genoteerd in het verslag van deze vergadering, zodat de werknemers op de hoogte zijn van de reeds bereikte doelstellingen en de hiaten waar nog aan gewerkt moet worden.

Gezien de tandarts en de werknemers de hele dag samenwerken, zullen vragen en problemen snel besproken kunnen worden.

Controle van de doelstellingen:

1. Er moet een tray zijn voor wortelkanaalbehandeling, controle afspraken, composietvulling en endodontische microchirurgie. Alle herbruikbare instrumenten voor deze behandelingen moet in de tray aanwezig zijn.

2. Op het einde van de referteperiode moet een systeem voorhanden zijn die ervoor zorgt de trays en instrumenten visueel schoon zijn na het doorlopen van het desinfectiecyclus. Er wordt extra gecontroleerd op bloed- en cementresten. Bovendien moet het systeem toelaten dat er op elk moment tijdens de werkdag voldoende trays (volgens werkschema) in de vereiste staat van desinfectie zijn.

3. Er is een systeem voorhanden dat toelaat te controleren in welke fase van het desinfectieproces een tray zich op een bepaald moment bevindt. Het systeem is voor iedereen duidelijk en er zijn afspraken omtrent het gebruik van het controlesysteem aanwezig in de praktijk. Al de afspraken worden nageleefd.

4. Er is een systeem aanwezig dat toelaat voor elk apparaat te controleren of het apparaat correct werkt en er is bepaald hoe vaak een controle nodig is en met welke test. De controles worden uitgevoerd volgens de afspraken.

In de eerste week van januari wordt een volledige controle gedaan.’

De doelstelling van het ingediende plan moeten pas op het einde gehaald worden. Dat wordt duidelijk vermeld in het plan. Bovendien is er een methode van follow-up aanwezig. Omdat er voor de aangehaalde redenen om het plan af te keuren absoluut geen grond te vinden is in het plan, vraag ik u om de beslissing te vernietigen”.

8. De verwerende partij betwist in haar memorie van antwoord enkel de ontvankelijkheid van het beroep.

Beoordeling

9. Uit de omschrijving in het verzoekschrift volgt dat de verzoekende partij een schending van de materiële motiveringsplicht inroept.

De materiële motiveringsplicht houdt in dat er voor elke administratieve beslissing rechtens aanvaardbare motieven moeten bestaan. Dit betekent onder meer dat die motieven steunen op werkelijke bestaande en concrete feiten die relevant zijn en met de vereiste zorgvuldigheid werden vastgesteld. Een beslissing schendt de materiële motiveringsplicht wanneer de motieven waarop ze steunt onjuist of onwettig zijn of de beslissing niet kunnen dragen.

In de bestreden beslissing wordt uitdrukkelijk bepaald dat er geen follow-up is voorzien, hoewel artikel 4 van de toetredingsakte en het toekenningsplan tot invoering van niet-recurrente resultaatsgebonden voordelen dat door de verzoekende partij werd opgesteld uitdrukkelijk betrekking heeft op de follow-up.

Er wordt eveneens vermeld bij elke doelstelling in artikel 2 dat deze pas op het einde van de referentieperiode behaald moet zijn. De bestreden beslissing stelt dan ook ten onrechte: “Doelstellingen: deze moeten pas gehaald worden op het einde van de referentieperiode”.

. Het middel is gegrond.

BESLISSING

1. De Raad van State vernietigt “de beslissing van 14/10/2013 genomen door paritair comité 330 voor de gezondheidsinrichtingen en -diensten betreffende de toetredingsakte en toekenningsplan in het raam van de regelgeving met betrekking tot niet-recurrente resultaatsgebonden voordelen, opgesteld op 13/6/2013 in de onderneming tandartspraktijk Luk Daneels bvba, neergelegd onder het nummer 2013-007035”.

2. Dit arrest dient bij uittreksel te worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

3. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op 175 euro.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van zeventien mei tweeduizend eenentwintig, door de Raad van State, VIIe kamer, samengesteld uit:

Eric Brewaeys,	kamervoorzitter,
Pierre Lefranc,	staatsraad,
Peter Sourbron,	staatsraad,
bijgestaan door	
Bart Tettelin,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Bart Tettelin

Eric Brewaeys