

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 88.545 van 30 juni 2000

A. 62.514/VI-14.049

In zake : **1. DAUM** Reuwen,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid "Orthopédie Lucas",

die woonplaats hebben gekozen bij
Mr. Pierre DEMOLIN en
Mr. Yves BRULARD, advocaten,
rue de la Station 52
7060 Zinnik,

tegen :

**het Rijksinstituut voor ziekte-
en invaliditeitsverzekering,**

dat woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Eric Chapelle
Louizalaan 212 bus 14
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 24 februari 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Reuwen DAUM en de B.V.B.A. Orthopédie LUCAS de nietigverklaring vorderen van "de beslissing van onbekende datum waarbij het Comité van de verzekering van het RIZIV artikel 29 van de nomenclatuur van de orthopedische verstrekkingen, dat als bijlage gaat bij het koninklijk besluit van 14 september 1984 tot vaststelling van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen inzake verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, interpreteert en

toepast op het DAUM-korset ter ondersteuning van de wervelkolom;

Gelet op arrest nr. 58.522 van 8 maart 1996 waarbij de debatten heropend worden;

Gelet op de kennisgeving van het arrest aan de partijen;

Gezien het verslag van de heer PAUL, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 9 september 1999 waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 22 mei 2000, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 28 juni 2000;

Gehoord het verslag van de heer LEWALLE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. TULKENS, loco Mr. DEMOLIN en Mr. BRULARD, advocaat, die voor de verzoekende partijen verschijnt, en van Mr. CHAPELLE, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer PAUL, auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. De feiten die zich in het verleden hebben afgespeeld en nodig zijn voor het onderzoek van deze zaak, worden vermeld in arrest 53.012 van 19 april 1995 en arrest 58.522 van 8 maart 1996.

Bij het genoemde arrest van 8 maart 1996 heeft de Raad van State, waarbij een beroep tot nietigverklaring van de thans bestreden beslissing was ingesteld, het tweede onderdeel van het enig middel afgewezen omdat het niet gegrond was en verklaard dat hij geen uitspraak kon doen over de gegrondheid van het eerste onderdeel van het genoemde middel zolang niet eerst de kwestie was beslecht of "het DAUM-korset ter ondersteuning van de wervelkolom getarifeerd moet worden onder verstrekkingnummer 645654 als lumbosacrale orthese (LSO) prefab ondersteunend passief corrigerend (type BOB), in plaats van onder verstrekkingnummer 645912 als thoracolumbosacrale orthese (T.L.S.O.) op maat, correctief met steunstok of/en drukkussentjes of/en regelbaar deel (Stagnara-Hessing enz. ...)".

Dientengevolge is er een college van experts aangewezen, bestaande uit dokter Ph. RENOIRTE (specialist ossale chirurgie-orthopedie), dokter L. CONVENT (orthopedist) en dokter A. SIMOENS (orthopedist), met als bijzondere opdracht "te bepalen of het omstreden korset kennelijk een lumbosacrale orthese (LSO) prefab ondersteunend passief corrigerend (type BOB) is, dan wel kennelijk een thoracolumbosacrale orthese (T.L.S.O.) op maat, correctief met steunstok of/en drukkussentjes of/en regelbaar deel (Stagnara-Hessing enz. ...)".

Bij een niet-gedagtekende circulaire, geregistreerd onder kenmerk 1260/HDB/95/HS, heeft de

dienst voor geneeskundige verzorging van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering de volgende informatie en aanbevelingen ter kennis gebracht van alle orthopedisten :

" (...) Met het arrest nr. 53.012 van 19 april 1995 van de Raad van State, wordt de uitvoering geschorst van de interpretatieregel die op 19 september 1994 is genomen door het Comité van de verzekering voor geneeskundige verzorging en volgens welke het korset van het type "DAUM" moet worden getarifeerd onder het verstrekkingnummer 645654 L.S.O., ondersteunend, passief gecorrigeerd (type B0B) T 325.27.

Concreet houdt zulks in dat vanaf 19 april 1995 de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging niet meer kan tussenkomen in de vergoeding van bedoeld korset te meer omdat het korset met geen enkele omschrijving van de verstrekkingen van artikel 29 van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen overeenstemt (...)."

Bij twee op 22 september 1995 ter post aangetekende verzoekschriften, hebben de verzoekende partijen bij de Raad van State een beroep tot nietigverklaring van de genoemde circulaire en een vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de genoemde circulaire ingesteld.

Op grond van de overweging dat het gezag van gewijsde van het genoemde arrest (dat wil zeggen schorsingsarrest nr. 53.012 van 19 april 1995) eraan in de weg stond dat de verwerende partij, aan de hand van een uitleggingscirculaire, inging tegen hetgeen in dat arrest was besloten, waarbij ze de verzoekende partijen in een nadeligere situatie bracht, is met arrest nr. 56.415 van 22 november 1995 de schorsing van de tenuitvoerlegging van de betwiste circulaire bevolen.

De bestreden circulaire is op dezelfde grond vernietigd bij arrest nr. 78.786 van 17 februari 1999.

2. Bij een op 22 januari 1997 gesloten overeenkomst hebben de verzoekende partijen en het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering in gemeen overleg beslist om, in plaats van de expertiseprocedure gelast bij het arrest van 8 maart 1996, een minnelijke expertise te laten uitvoeren door een onafhankelijk gerechtelijk deskundige, namelijk dokter Sabri EL BANNA.

3. Bij een brief van 4 juli 1997 heeft dokter EL BANNA aan alle betrokken partijen zijn expertiseverslag bezorgd, waarin de volgende conclusies staan :

" (...) - op de vraag of het DAUM-korset een handgemaakt toestel is, luidt het antwoord van de bemiddelaar ja.
- op de vraag of het DAUM-korset correctief is, is het antwoord van de bemiddelaar-expert ja.
- op de vraag of het mogelijk is een DAUM-korset te prefabriceren, is het antwoord nee.

In een brief die als bijlage is opgenomen, staat vermeld dat de partijen het eens zijn over die tekst."

4. De verzoekende partijen en het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering - hebben, bij een niet-gedagtekende brief die door hun respectieve advocaten is ondertekend en door de griffie op 22 september 1997 geregistreerd is, de Raad van State de conclusies meegedeeld van het expertiseverslag dat door dokter Sabri EL BANNA was neergelegd. Ze hebben verklaard dat met die conclusies "zeer nauwkeurig geantwoord werd op alle vragen die de Raad van State had gesteld in het kader van de taak die bij het tussenarrest was toevertrouwd aan het college van experts", en voorts gesteld dat : "Die antwoorden de Raad van State in staat stellen een uitspraak te doen".

In dezelfde brief heeft de raadsman van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering, het RIZIV, bevestigd "dat het Rijksinstituut van plan was

de bestreden beslissing in te trekken en zich aldus te schikken naar de technische vaststellingen van expert EL BANNA die tot juridische conclusies zouden leiden die nauw aansluiten bij het beroep tot nietigverklaring ingesteld door de B.V.B.A. LUCAS en de heer DAUM".

De partijen hebben gevraagd dat "de zaak voor onbepaalde tijd zou worden uitgesteld in afwachting ofwel van een verzoek van de B.V.B.A LUCAS en de heer DAUM om een rechtsdag te bepalen indien de administratieve intrekkingbeslissing op zich zou laten wachten, ofwel van die beslissing tot intrekking van de handeling, waardoor het beroep geheel doelloos zou worden".

5. Op de terechtzitting van 22 april 1998 is de zaak "voor onbepaalde tijd" uitgesteld.

6. Toen de zaken opgehelderd leken en op het eerste gezicht een minnelijke oplossing van de toestand mogelijk was, heeft de Koning, op 31 augustus 1998, op voorstel van de bevoegde diensten van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering, een besluit aangenomen om de lijst met geneeskundige verstrekkingen die opgesomd zijn in de rubriek "Hoofdgroep IV : Lumbosacrale orthese (L.S.O.) - maatwerk" in punt A. Hoofd-Hals-Romp, van paragraaf 1 van artikel 29 van de bijlage bij het koninklijk besluit van 14 september 1984 tot vaststelling van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen inzake verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, aan te vullen door de volgende verstrekking in te voegen :

" 653995

Therapeutische wervelzuilontspanner bestaande uit een craniaal en caudaal deel die elk minstens twee wervellichamen omvatten en onderling overspannen zijn met minstens twee druksystemen (pneumatisch of oleopneumatisch of hydropneumatisch of mechanisch) ongeacht het bijkomend toebehoren ... T 363,46".

Dat besluit, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 21 oktober 1998, is op 1 november 1998 in werking getreden.

7. Bij een arrest nr. 84.313 van 21 december 1999 heeft de Raad van State de schorsing bevolen van de tenuitvoerlegging van het genoemde koninklijk besluit van 31 augustus 1998.

8. Bij een brief van 2 februari 1999 hebben de raadslieden van de verzoekende partijen vastgesteld dat "het RIZIV een nieuwe beslissing (had) genomen waarbij ze de nomenclatuur heeft gewijzigd, maar tegelijkertijd heeft erkend dat het beroep gegrond was, aangezien ze heeft toegegeven dat het kennelijk om een handgemaakt product gaat".

Ze wilden dat de zaak op een eerstvolgende zittingsdag werd vastgesteld.

9. De partijen hebben op de terechtzitting bevestigd dat de bestreden handeling niet was ingetrokken.

Overwegende dat de verzoekende partijen belang blijven hebben bij het vorderen van de nietigverklaring van de bestreden handeling, ook al is die vervangen bij het genoemde koninklijk besluit van 31 augustus 1998, aangezien dat pas op 1 november 1998 in werking is getreden en geen terugwerkende kracht heeft;

Overwegende dat de verzoekende partijen een enig middel ontlenen aan de feitelijke dwaling die de verwerende partij zou hebben begaan bij de interpretatie van de nomenclatuur die van toepassing is op de orthopedische verstrekkings voor zover "de bestreden handeling de wervelkolomontspanner DAUM indeelt bij de categorie ondersteunende, stijf corrigerende

orthopedische toestellen (type B0B) - nr. 645654" terwijl "uit alle technische gegevens blijkt dat het niet gaat om een passief of stijf corrigerend toestel maar om een aangepast, actief corrigerend en soepel toestel, dat op iedere patiënt kan worden afgesteld, in de zin van verstrekking nr. 645912";

Overwegende dat de partijen het eens zijn geworden over een "verzoeningsprocedure" die kan leiden tot een "minnelijke regeling", waarbij ze dokter EL BANNA in een op 22 januari 1997 gesloten overeenkomst als expert aanwijzen, [de datum waarop de verwerende partij het exemplaar dat door de verzoekende partijen ondertekend is, heeft ontvangen, zoals ze in haar laatste memorie bevestigt], en waarbij ze het voorbehoud maken dat, indien er geen onderlinge overeenstemming wordt bereikt, ze de voortzetting van de expertise kunnen vragen, ofwel, indien ze het wel eens worden, kunnen vragen dat de zaak opnieuw vóór de Raad van State wordt gebracht "indien de maatregel ondertussen niet vernietigd is".

Overwegende dat dokter EL BANNA in zijn expertiseverslag zonder meer concludeert dat het DAUM-korset een handgemaakt toestel is, correctief is en niet geprefabriceerd kan worden; dat hij vermeldt dat "in de brief die gaat als bijlage is opgetekend dat de partijen akkoord gaan met deze tekst"; dat die instemming uitdrukkelijk bevestigd is op de terechtzitting;

Overwegende dat, rekening houdend met de conclusies van het genoemde expertiseverslag, blijkt dat de verwerende partij het DAUM-korset bij de bestreden beslissing ten onrechte heeft ingedeeld bij een nomenclatuurnummer waardoor het wordt voorgesteld als een prefabproduct; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat de Raad van State niet weet wat de uiteindelijke staat is van de kosten en honoraria van de experts die zijn aangewezen bij arrest nr. 58.522 van 8 maart 1996; dat er grond is om de beslissing over de kosten uit te stellen en te gelasten dat daarover een aanvullend verslag wordt neergelegd,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de uitleggingsbeslissing van het Comité van de verzekering van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering d.d. 19 september 1994, luidens welke het "DAUM"-korset getarifeerd moet worden onder nomenclatuurnummer 645654 als lumbosacrale orthese (LS0) prefab ondersteunend passief corrigerend (type BOB) ... T.325,27.

Artikel 2.

De beslissing over de kosten wordt uitgesteld.

Artikel 3.

De debatten worden heropend om de door de auditeur-generaal aangewezen auditeur in staat te stellen een aanvullend verslag neer te leggen over de staat van de kosten en honoraria van de experts die zijn aangewezen bij arrest nr. 58.522 van 8 maart 1996.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op dertig juni tweeduizend door :

de HH. CLOSSET, kamervoorzitter,
HANSE, staatsraad,
LEWALLE, staatsraad,
HARMEL, griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

P. HARMEL.

Ch.-L. CLOSSET.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.