RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 90.528 van 26 oktober 2000
in de zaak A. 92.918/VII-21.731.

In zake : Agnes DAELEMANS,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. VANDE MOORTEL,
kantoor houdende te GENT,
Groot-Brittanniëlaan 12

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van volksgezondheid,
die woonplaats kiest bij
advocaten E. GILLET en B. LAMBRECHT,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Brand Whitlocklaan 30.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Agnes DAELEMANS op 23 juni 2000 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van de beslissing van 25 april 2000 van de Nederlandstalige Geneeskundige Commissie van Brabant waarbij haar aanvraag tot het verkrijgen van verworven rechten overeenkomstig artikel 54bis van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 ongegrond wordt verklaard;

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur E. LANCKSWEERDT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 23 augustus 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 7 september 2000;

Gehoord het verslag van Staatsraad R. STEVENS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat K. COIGNEZ die, loco advocaat J. VANDE MOORTEL verschijnt voor de verzoekster, en van advocaat B. LAMBRECHT, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur E. LANCKSWEERDT;

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

1. <u>Feiten en wettelijk kader</u>

Overwegende dat de feitelijke toedracht van de zaak, gesitueerd binnen het op het ogenblik van het nemen van de bestreden beslissing toepasselijke wettelijk kader, als volgt kan worden samengevat :

1.1. De artikelen 21quater en 54bis van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de geneeskunst, de verpleegkunde, de paramedische beroepen en de geneeskundige commissies luiden als volgt :

Artikel 21quater :

"§ 1. Niemand mag de verpleegkunde zoals ze is bepaald in artikel 21quinquies uitoefenen die niet in het bezit is van het diploma of de titel van gegradueerde verpleger of verpleegster, van het brevet of de titel van verpleger of verpleegster, van het brevet of de titel van verpleegassistent of -assistente, en die bovendien de voorwaarden gesteld in artikel 21sexies niet vervult.

§ 2. Voor de uitoefening van de verpleegkunde wordt de persoon die in het bezit is van een diploma van vroedvrouw gelijkgesteld met de gegradueerde verpleger of verpleegster.

§ 3. De diploma's, brevetten of gelijkwaardige titels worden afgeleverd overeenkomstig de door de Koning vastgestelde bepalingen".

Artikel 54bis :

"§ 1. De personen die niet voldoen aan de in artikel 21quater gestelde bekwaamheidseisen, maar die op de datum van 1 september 1990 sinds minstens drie jaar tewerkgesteld geweest zijn in een verzorgingsinstelling of in een kabinet van een geneesheer of tandarts mogen dezelfde werkzaamheden blijven verrichten onder dezelfde voorwaarden als de beoefenaars van de verpleegkunde die zulke prestaties uitvoeren.

§ 2. Op straffe van verlies van het voordeel verleend bij de bepaling van § 1 van dit artikel, moeten zij zich bij de bevoegde geneeskundige commissie bekend maken binnen de termijn en op de wijze bepaald door de Koning; bij deze gelegenheid vermelden zij de werkzaamheden waarvoor zij het voordeel van verkregen rechten inroepen".

Ter uitvoering van deze bepaling werd het koninklijk besluit van 8 september 1993 genomen tot uitvoering van artikel 54bis van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de geneeskunst, de verpleegkunde, de paramedische beroepen en de geneeskundige commissies, gewijzigd door een koninklijk besluit van 9 januari 1995.

Ingevolge dit uitvoeringsbesluit, dat op 1 april 1994 in werking trad, moesten de niet gediplomeerde verpleegkundigen zich bij de bevoegde geneeskundige commissie bekend maken binnen een termijn

van één jaar volgend op de inwerkingtreding van het besluit, dit wil zeggen vóór 1 april 1995.

De wijziging bij koninklijk besluit van 9 januari 1995 brengt de termijn van één jaar op twee jaar, zodat de bekendmaking moest geschieden vóór 1 april 1996.

1.2. De verzoekster dient begin juni 1995 een "dossier Regularisering verpleegkundige werkzaamheden" in. Daarin verklaart zij sedert 13 november 1989 tewerkgesteld te zijn geweest in de Sint-Jozefkliniek te Vilvoorde. Bij de "duur uitgedrukt in full time equivalenten" vermeldt zij : "0,53 FTE = 20/38". In bijlage voegt zij een uitgebreide "lijst van regelmatig uitgevoerde verpleegkundige handelingen".

Zij diende daarnaast nog een "verklaring voor de toepassing van artikel 54bis van het Koninklijk Besluit nr. 78 (...)" in. Daaruit blijkt dat zij ook nog in het centrum voor geriatrische geneeskunde van de v.z.w. WERK DER ARMEN VAN SINT-FRANCISCUS te Brussel was tewerkgesteld. Van 1 februari 1979 tot 31 maart 1986 werkte zij aldaar voltijds, vanaf 1 april 1986 tot 11 november 1989 deeltijds (50 %).

De verzoekster was in het centrum voor geriatrische geneeskunde tewerkgesteld als gezins- en sanitaire hulp.

1.3. Op 28 juni 1995 antwoordt het Ministerie van volksgezondheid en leefmilieu, Nederlandstalige Geneeskundige Commissie van Brabant, aan de verzoekster :

> "Hierbij melden wij u de ontvangst van uw schrijven waarbij u aanspraak wenst te maken op de toepassing van artikel 54bis van het koninklijk besluit nr 78 van 10 november 1967.
>
> Om aanspraak te maken op de toepassing van artikel 54bis dient u drie jaar voltijds gewerkt te hebben voor 01.09.90. Mag ik u dan ook vragen om voor een eventuele vorige tewerkstellingsperiode een bijkomend formulier in te vullen en op te sturen".

1.4. Met een schrijven van 21 mei 1996, uitgaande van het Ministerie van sociale zaken, volksgezondheid en leefmilieu, Nederlandstalige Geneeskundige Commissie van Brabant, wordt aan de verzoekster medegedeeld wat volgt :

> "Om aanspraak te maken op de toepassing van artikel 54bis dient u gedurende minimum drie jaar voltijds verpleegkundige activiteiten gesteld te hebben voor 01.09.90. Aan deze voorwaarde wordt volgens de beschikbare gegevens niet voldaan (cfr. kopie van mijn schrijven van 28.05.95 (lees : 28.06.95) in bijlage).
> Mag ik u daarom verzoeken om voor een eventuele vorige tewerkstellingsperiode in de verzorgingssector een bijkomend formulier in te vullen en aangetekend op te sturen (met vermelding van de verpleegkundige handelingen, de plaats, de periode, voor waar en oprecht verklaard en getekend door het hoofd van het verpleegkundig departement of de verantwoordelijke verpleegkundige).
> Tevens houd ik eraan u (te) mee te delen dat er bij ontstentenis van uw antwoord geen verder gevolg kan gegeven worden aan uw aanvraag".

1.5. Met een brief van 25 april 2000 wordt de bestreden beslissing van de Nederlandstalige Genees-kundige Commissie van Brabant, bijeengekomen in een speciale vergadering "verpleegkunde" op 26 mei 1997, aan de verzoekster betekend.

Door die beslissing wordt verzoeksters aanvraag afgewezen :

> "Overwegende dat de verpleegkundige activiteiten werden uitgeoefend gedurende een periode korter dan drie jaar op voltijdse basis vóór 1 september 1990";

2. <u>Ontvankelijkheid van de vordering</u>

Overwegende dat de verzoekster niet betwist dat om van de betrokken gelijkschakeling te kunnen genieten, zij voorafgaand aan 1 september 1990 minstens drie jaar moest tewerkgesteld zijn als beoefenaar van de geneeskunde; dat prestaties als gezinshelpster of

sanitair helpster geen prestaties in de geneeskunde lijken te zijn, en de verzoekster dit ook niet betwist; dat de in aanmerking komende, deeltijdse, prestaties die zij zelf in haar aanvraag heeft opgegeven, minder dan de vereiste drie jaar omvatten; dat zij in geen van haar middelen die voorwaarde als dusdanig in vraag stelt of aanvoert dat zij eraan voldoet, maar enkel argumenteert dat ook deeltijdse prestaties in aanmerking komen; dat dit evenwel geen afbreuk doet aan de vaststelling dat zij in ieder geval op grond van haar eigen aanvraag, ook rekening houdend met haar deeltijdse prestaties in de geneeskunde, niet aan de betrokken voorwaarde voldoet; dat bijgevolg zelfs na een gebeurlijke vernietiging door de Raad van State, de verwerende partij de voorliggende aanvraag van de verzoekster alleen maar opnieuw zou kunnen verwerpen; dat derhalve ambtshalve moet vastgesteld worden dat de verzoekster geen belang heeft bij haar vordering,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zesentwintig oktober tweeduizend, door :

de H. R. STEVENS, wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
Mevr. A.-M. GOOSSENS, toegevoegd griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

A.-M. GOOSSENS. **R. STEVENS.**