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. 94.177 van 21 maart 2001

A. 75.108/VI-13.998

In zake : **de Algemene Pharmaceutische Bond, Nationale Federatie van Belgische Apothekersverenigingen,**

Archimedesstraat 11
1040 Brussel,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van Volksgezondheid,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Eric MARON, advocaat,
Kapitein Crespelstraat 2-4
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 25 juli 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij de Algemene Pharmaceutische Bond de nietigverklaring vordert van het koninklijk besluit van 3 april 1997 tot wijziging van het koninklijk besluit van 25 september 1974 betreffende de opening, de overbrenging en de fusie van voor het publiek opengestelde apotheken, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 31 mei 1997;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

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

Gelet op de beschikking van 7 maart 2000 waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gezien het verzoek tot voortzetting van de procedure, ingediend door de verzoekende partij;

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

Gelet op de beschikking van 20 februari 2001, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 14 maart 2001;

Gehoord het verslag van de heer LEWALLE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. DE RIDDER, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, en van Mr. JASPAR, loco Mr. MARON, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer NIHOUL, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feitelijke en juridische gegevens dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Artikel 4, § 3, van koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de geneeskunst, de verpleegkunde, de paramedische beroepen en de geneeskundige commissies bepaalt onder meer het volgende :

> "§ 3. 1° (...) Voor de opening, de overbrenging of de fusie van voor het publiek opengestelde apotheken is een voorafgaande vergunning vereist, toegestaan aan één natuurlijk of één rechtspersoon die de aanvraag doet.
>
> De vergunning is persoonlijk.
>
> (...)
>
> De Koning bepaalt, na het advies te hebben ingewonnen van de meest representatieve farmaceutische beroepsorganisaties en voor zover dit advies Hem binnen zestig dagen na de aanvraag wordt verstrekt, de criteria die erop zijn gericht een spreiding van de apotheken te organiseren ten einde ter bescherming van de volksgezondheid in alle streken van het land een adequate, doeltreffende en regelmatige geneesmiddelen-voorziening te verzekeren, met inachtneming van de verschillende vormen van terhandstelling.

(...)

2° Onverminderd de bepalingen van artikel 5 van de wet van 12 april 1958 betreffende de medisch-farmaceutische cumulatie, beslist de Minister die de volksgezondheid onder zijn bevoegdheid heeft, over het toekennen van de vergunning, na gemotiveerd advies van een vestigingscommissie, waartegen beroep kan worden ingesteld bij een commissie van beroep waarvan het advies eveneens gemotiveerd is.

De Minister neemt zijn gemotiveerde beslissing binnen de drie maanden die volgen op het definitief advies.

3° De Koning bepaalt de procedure betreffende het onderzoek van de aanvragen; dit onderzoek kan afhankelijk gesteld worden van het betalen van een bedrag bestemd om bij te dragen tot de kosten voor het onderzoek van de aanvragen en waarvan de Koning het bedrag en de inningsmodaliteiten vaststelt.

4° Er worden twee vestigingscommissies opgericht, de ene Nederlandstalig, de andere Franstalig, die belast zijn met het onderzoek van de aanvragen die respectievelijk betrekking hebben op het Nederlandstalig en het Franstalig gebied; de aanvragen betreffende het administratief arrondissement Brussel-Hoofdstad worden onderzocht door de commissie die bevoegd is op grond van de taal waarin zij worden ingediend.

Er wordt een commissie van beroep opgericht waarvan de samenstelling toelaat de beroepen te behandelen in de taal waarin het advies van de vestigingscommissie werd verstrekt.

De vestigingscommissies en de commissie van beroep zijn ieder samengesteld uit drie magistraten behorende enerzijds tot een rechtbank van eerste aanleg of tot een arbeidsrechtbank en anderzijds tot een hof van beroep of een arbeidshof.

Voor elk effectief lid worden een of meerdere plaatsvervangers aangewezen die dezelfde vereisten vervullen. Al de leden worden voor een termijn van zes jaar door de Koning benoemd.

De Koning regelt de organisatie en de werking van deze commissies evenals de procedure voor het onderzoek van de aanvragen betreffende het Duitstalig gebied. Hij bepaalt eveneens de termijnen, de procedureregels en de wijze waarop de beslissingen worden betekend.

5° De Koning is gemachtigd, bij een in Ministerraad overlegd besluit, in het belang van de volksgezondheid en op advies van de meest representatieve farmaceutische beroepsorganisaties, regelen te bepalen op grond waarvan, vooraleer tot de overname of de fusie van apotheken kan worden overgegaan, de Minister die de volksgezondheid onder zijn bevoegdheid heeft, na advies van de vestigingscommissie of, in voorkomend geval, van de commissie van beroep, tot de definitieve stopzetting van de werking van een over te laten apotheek kan beslissen.

6° De Koning bepaalt, na het advies te hebben ingewonnen van de meest representatieve farmaceutische beroepsorganisaties en bij een in Ministerraad overlegd besluit, de regelen voor het vaststellen en beoordelen van de waarde van overdracht van de lichamelijke en onlichamelijke elementen van de apotheken, evenals de regelen betreffende het toezicht op deze overdracht.

De Koning bepaalt volgens dezelfde modaliteiten de regelen betreffende de fusie van apotheken.

(...)";

2. Met toepassing van artikel 4, § 3, van het voornoemde koninklijk besluit van 10 november 1967 heeft de Koning het koninklijk besluit van 25 september 1974 betreffende de opening, de overbrenging en de fusie van voor het publiek opengestelde apotheken vastgesteld. De artikelen 4 tot 15 van dat koninklijk besluit regelen de procedure van onderzoek van de aanvragen.

3. Het koninklijk besluit van 3 april 1997, dat de bestreden handeling vormt, wijzigt de artikelen 4, § 4, 10 en 12 van het koninklijk besluit van 25 september 1974; het is als volgt gesteld :

"Artikel 1. Artikel 4, § 4, van het koninklijk besluit van 25 september 1974 betreffende de opening, de overbrenging en de fusie van voor het publiek opengestelde apotheken, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 19 april 1977, wordt vervangen door de volgende bepaling :

"Wegens duidelijk gebleken dwingende redenen en tot acht dagen vóór de eerste zitting waarop de aanvraag door de vestigingscommissie wordt behandeld, kan het oorspronkelijke adres waarvoor de vergunning wordt aangevraagd worden gewijzigd, voor zover deze in de onmiddellijke nabijheid blijft."

Art. 2. In artikel 10 van hetzelfde besluit worden de woorden "de termijn vaststellen" vervangen door "een termijn van maximum zes maanden vaststellen".

Art. 3. Artikel 12 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met de volgende leden :

"Ter zitting kan de vestigingscommissie, op gemotiveerd verzoek, een uitstel van maximum zes maanden verlenen aan de aanvrager. Na deze termijn wordt het dossier terug opgeroepen op de eerst nuttige zitting en wordt de zaak in beraad genomen door de vestigingscommissie.

Slechts in uitzonderlijke gevallen kan de vestigingscommissie een tweede uitstel van maximum zes maanden verlenen. Na deze termijn wordt het dossier terug opgeroepen op de eerst nuttige zitting en wordt de zaak in beraad genomen door de vestigingscommissie.

Art. 4. Dit besluit treedt in werking de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.".

Uit de aanhef van het bestreden besluit blijkt dat het vastgesteld is zonder dat het advies van de meest representatieve farmaceutische beroepsorganisaties is ingewonnen.

Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat het beroep niet-ontvankelijk is; dat ze aanvoert dat de Algemene Pharmaceutische Bond zich ten onrechte beroept op de omstandigheid dat haar functioneel belang geschaad is

doordat bij de totstandkoming van de bestreden handeling haar advies niet ingewonnen is;

Overwegende dat volgens artikel 19, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, het beroep alleen ontvankelijk is als de verzoekende partij doet blijken van een benadeling of van een belang;

Overwegende dat uit de notulen van de bondsraad van de verzoekende partij d.d. 17 juni 1997, die bij het verzoekschrift gevoegd zijn, blijkt dat de raad beslist heeft het beroep in te stellen op de grond dat "wij, ondanks de wettelijke verplichting, niet geraadpleegd zijn"; dat de verzoekende partij zich aldus uitsluitend heeft willen beroepen op de omstandigheid dat haar functioneel belang geschaad was; dat ze derhalve dient aan te tonen dat de bestreden handeling afbreuk doet aan één van de prerogatieven die de wetgever of de Koning haar garanderen;

Overwegende dat in casu de verzoekende partij niet aantoont dat het bestreden koninklijk besluit afbreuk doet aan een van die prerogatieven; dat immers niet blijkt dat bij de totstandkoming van dit besluit voorbijgegaan is aan de verplichte voorafgaande raadpleging die opgelegd wordt in de gevallen bepaald bij artikel 4, § 3, van het voornoemde koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967, daar geen enkele bepaling van het bestreden koninklijk besluit tot doel heeft de criteria voor de spreiding van de apotheken, de na te leven verplichtingen in geval van sluiting van apotheken of de waarde van overdracht van de materiële en niet-materiële elementen van de apotheken te bepalen; dat de exceptie van niet-ontvankelijkheid moet worden aangenomen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op eenentwintig maart tweeduizend en één 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.**