CONSEIL D'ETAT - RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
L - 1
14-03-1988
Transmis à M.
Overgemaakt aan de H. Coordinatie

LV. L. 18.491/1.

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 17 februari 1988 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 21 december 1971 houdende uitvoering van sommige bepalingen van de arbeidsongevallenwet van 10 april 1971", heeft op 3 maart 1988 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 17 février 1988, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 21 décembre 1971 portant exécution de certaines dispositions de la loi du 10 avril 1971 sur les accidents du travail", a donné le 3 mars 1988 l'avis suivant :

I.

Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies wordt gegeven, vestigt de Raad van State er de aandacht op dat, wegens het ontslag van de Regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

II.

Het ontwerp heeft tot doel de tot nu toe voor onbepaalde tijd verleende erkenning van de medische, farmaceutische en verplegingsdiensten, bedoeld in artikel 40 van het koninklijk besluit van 21 december 1971 houdende uitvoering van sommige bepalingen van de arbeidsongevallenwet van 10 april 1971, te beperken tot een periode van vijf jaar, welke echter telkens met een nieuwe termijn van vijf jaar zal worden verlengd, mits de betrokken dienst daartoe uiterlijk drie maanden voor het verstrijken van die termijn een aanvraag aan de Minister richt.

Die vijfjarige periodes zouden ingaan op 1 januari 1990; nieuwe diensten die ofwel vóór die datum ofwel in de loop van een vijfjarige periode een erkenning vragen, zullen die eerst krijgen ofwel tot 31 december 1989 ofwel tot het einde van de lopende periode, naar gelang van het geval.

Aan de Raad van State is uiteengezet dat het Fonds voor Arbeidsongevallen op die manier een duidelijker overzicht van de erkende diensten zal hebben. De lijst van die diensten zal na het verstrijken van elke vijfjarige periode in het Belgisch Staatsblad worden gepubliceerd.

III.

Het komt de Raad van State voor dat het voor advies overgelegde ontwerp voor ernstige kritiek vatbaar is.

In de eerste plaats zou, blijkens het nieuwe vierde lid van artikel 40 van het koninklijk besluit van 21 december 1971, de bedoelde aanvraag tot verlenging van erkenning, ingediend uiterlijk drie maanden vóór het verstrijken van een vijfjarige periode, "van rechtswege een verlenging van de erkenning voor een nieuwe termijn van vijf jaar tot gevolg hebben".

Welnu, een dergelijk automatisme doet afbreuk aan de aard zelf van het procédé van de erkenning. De erkenning houdt vanwege de erkennende overheid immers de bevestiging in dat aan de bij wet of reglement gestelde vereisten is voldaan. Een zodanige bevestiging moet uiteraard door een onderzoek worden voorafgegaan.

.../...

Voorts lijkt de maatregel vervat in het nieuwe lid van artikel 41 van voormeld koninklijk besluit, volgens welke "de erkenning van rechtswege wordt ingetrokken indien de verzekeraar of de werkgever geen aanvraag tot verlenging van de erkenning ... indient" al te draconisch, rekening gehouden met het nagestreefde doel.

Deze intrekking zou, zoals in de andere door artikel 41 bedoelde gevallen, bij koninklijk besluit moeten gebeuren en pas nadat de betrokken werkgever of verzekeraar de gelegenheid is geboden zijn standpunt mee te delen.

Ten slotte komt de bedoeling om de vijfjarige periodes voor alle betrokkenen op dezelfde dag te doen ingaan, niet expliciet in het ontwerp tot uiting; ook de regeling van de eerste erkenning in de loop van een vijfjarige periode ontbreekt.

Het ontwerp is derhalve aan een grondige herwerking toe, waarbij kan worden uitgegaan van de hierna volgende principes :

1° na de erkenning, verleend overeenkomstig artikel 40, eerste en tweede lid, moet de dienst, die erkend wenst te blijven, zulks om de vijf jaar aan de Minister meedelen.

Deze vijfjarige periodes gaan voor alle betrokken diensten op dezelfde datum in en de eerste op 1 januari 1990;

2° onverminderd de gevallen van intrekking bedoeld in artikel 41, eerste lid, wordt de erkenning eveneens ingetrokken wanneer de dienst nagelaten heeft de hierboven onder 1° vermelde formaliteiten te vervullen.

Tot deze maatregel - te nemen bij koninklijk besluit - kan slechts worden overgegaan nadat de betrokken werkgever of verzekeraar in de gelegenheid werd gesteld zijn standpunt mee te delen;

3° de overgangsmaatregel vervat in artikel 3 van het ontwerp wordt aangevuld met een bepaling betreffende de erkenning van nieuwe diensten in de periode tot 31 december 1989 en in de loop van een vijfjarige periode.

I.

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'Etat attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du Gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

II.

Le projet a pour but de limiter à une période de cinq ans l'agrément, accordé jusqu'à présent pour une durée indéterminée, dont les services médicaux, pharmaceutiques et hospitaliers, doivent faire l'objet conformément à l'article 40 de l'arrêté royal du 21 décembre 1971 portant exécution de certaines dispositions de la loi du 10 avril 1971 sur les accidents du travail, étant entendu que cette période sera prorogée chaque fois d'un nouveau terme de cinq ans, à condition que le service intéressé adresse à cette fin une demande au Ministre, au plus tard trois mois avant l'expiration du terme en cours.

.../...

Ces périodes de cinq ans prendraient cours le 1er janvier 1990; les nouveaux services qui demandent l'agrément soit avant cette date soit au cours d'une période de cinq ans, ne l'obtiendront, d'abord que jusqu'au 31 décembre 1989 ou jusqu'à la fin de la période de cinq ans en cours, suivant le cas.

Il a été expliqué au Conseil d'Etat que le Fonds des accidents du travail aura ainsi une meilleure vue d'ensemble des services agréés. La liste de ces services sera publiée au Moniteur belge après l'expiration de chaque période de cinq ans.

III.

Il apparaît au Conseil d'Etat que le projet soumis pour avis donne prise à de sérieuses critiques.

Tout d'abord, il se dégage du nouvel alinéa 4 de l'article 40 de l'arrêté royal du 21 décembre 1971 que la demande visée de prorogation d'agrément, introduite au plus tard trois mois avant l'expiration d'une période de cinq ans, emporterait "de plein droit la prorogation de l'agrément pour un nouveau délai de cinq ans".

Or, un tel automatisme porte atteinte à la nature même du procédé de l'agrément. L'agrément implique en effet, de la part de l'autorité qui l'accorde, la confirmation qu'il est satisfait aux conditions légales ou réglementaires prévues. Une telle confirmation requiert évidemment un examen préalable.

Par ailleurs, la mesure contenue dans le nouvel alinéa de l'article 41 de l'arrêté royal précité et selon laquelle "l'agrément est retiré de plein droit si l'assureur ou l'employeur n'introduit pas la demande de prorogation d'agrément ...", paraît trop draconienne, au regard du but poursuivi.

Ce retrait devrait intervenir, commme dans les autres cas prévus à l'article 41, par arrêté royal et seulement après que l'employeur ou l'assureur concerné ait eu la possibilité de communiquer son point de vue.

Enfin, l'intention de faire courir les périodes de cinq ans à partir du même jour pour tous les intéressés, n'est pas traduite explicitement dans le projet; une réglementation relative au premier agrément accordé au cours d'une période de cinq ans, fait également défaut.

Le projet nécessite dès lors un remaniement fondamental, qui pourrait s'inspirer des principes suivants :

1° après l'agrément, accordé conformément à l'article 40, alinéas 1er et 2, le service désireux de rester agréé doit en informer le Ministre tous les cinq ans.

Ces périodes de cinq ans prennent cours à la même date pour tous les services concernés, la première période commençant le 1er janvier 1990;

.../...

2° indépendamment des cas de retrait prévus par l'article 41, alinéa 1er, l'agrément est également retiré si le service a omis de remplir les formalités mentionnées ci-avant au 1°.

Cette mesure - à prendre par arrêté royal - ne peut être décidée qu'après que l'employeur ou l'assureur concerné ait eu la possibilité de communiquer son point de vue;

3° la mesure transitoire portée par l'article 3 du projet sera complétée par une disposition relative à l'agrément de nouveaux services au cours de la période s'étendant jusqu'au 31 décembre 1989 et au cours d'une période de cinq ans.

De kamer was samengesteld uit		La chambre était composée de
de Heer Monsieur :	H. COREMANS,	kamervoorzitter, président de chambre,
de Heer Monsieur : Mevrouw Madame :	J. VERMEIRE, S. VANDERHAEGEN,	staatsraden, conseillers d'Etat,
de Heren Messieurs :	F. DE KEMPENEER, G. SCHRANS,	assessoren van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,
Mevrouw Madame :	A. BECKERS,	toegevoegd griffier, greffier assumé.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van Mevr. S. VANDERHAEGEN.

Het verslag werd uitgebracht door de H. M. VAN DAMME, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de Mme S. VANDERHAEGEN.

Le rapport a été présenté par M. M. VAN DAMME, auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

A. BECKERS

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. COREMANS.