

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 31 mei 1995 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 2 september 1980 tot vaststelling van de voorwaarden waaronder de verplichte ziekte- en invaliditeitsverzekering tegemoetkomt in de kosten van de farmaceutische specialiteiten en daarmee gelijkgestelde produkten", heeft op 22 juni 1995 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 31 mai 1995, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 2 septembre 1980 fixant les conditions dans lesquelles l'assurance obligatoire contre la maladie et l'invalidité intervient dans le coût des spécialités pharmaceutiques et produits assimilés", a donné le 22 juin 1995 l'avis suivant :

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit herneemt de bepalingen van een koninklijk besluit van 3 september 1992 welke door de Raad van State, afdeling administratie, bij het arrest nr. 50.781 van 16 december 1994 zijn vernietigd wegens het niet vervuld zijn van een vormvereiste. De ontworpen regeling heeft uitwerking met ingang van 1 oktober 1992 zijnde de datum van inwerking-treding van het voornoemde koninklijk besluit.

Volgens een vaste rechtspraak van de Raad van State, afdeling administratie, is een essentiële voorwaarde voor de retroactieve wederinvoering van een vernietigde handeling dat er voor de retroactiviteit een grondslag gevonden kan worden, hetzij in een wetsbepaling die zelf terugwerkt, of daartoe machtiging verleent, hetzij in de noodzaak van de retroactiviteit voor de goede werking of de continuïteit van de dienst (1). Daarbij dient er evenwel mee rekening te worden gehouden dat, zelfs als er een wettelijke machtiging is om een regeling retroactief weder in te voeren of als de retroactiviteit in beginsel noodzakelijk zou kunnen worden geacht voor de goede werking van de openbare dienst, die retroactiviteit geen afbreuk mag doen aan eventueel verworven rechten (2).

---

(1) Zie onder meer Raad van State, 17 september 1987, DE RIJCK, nr. 28.466; Raad van State, 1 maart 1988, OTTE, nr. 29.459.

(2) Raadpleeg, benevens de in de vorige noot geciteerde arresten, onder meer ook Raad van State, 22 maart 1989, N.V. ORBETRA, nr. 32.269; Raad van State, 2 oktober 1991, FERVAIL, nr. 37.796.

Aangezien geen wetsbepaling wordt aangewezen welke een rechtsgrond biedt voor de met het ontwerp beoogde retro-activiteit en het beoordelen van de toelaatbaarheid van de terugwerking steeds in concreto - met inachtneming van alle relevante feitelijke gegevens ter zake - dient te geschieden aan de hand van complexe noties zoals het begrip "verworven rechten", zou de Regering er goed aan doen om het ontworpen besluit door de wetgever te laten bekrachtigen. Een dergelijke handelwijze zou alvast een meer rechtszekere oplossing bieden voor de toch wel delicate problematiek van het retroactief wederinvoeren van vernietigde besluiten.

2. De redactie van artikel 2 van het ontwerp moet worden aangepast als volgt :

"Art. 2. In bijlage II van hetzelfde besluit wordt het criterium Cx-4, vermeld onder de rubriek VI.2.3., geschrapt".

-----

1. Le projet d'arrêté soumis pour avis reproduit les dispositions d'un arrêté royal du 3 septembre 1992 que le Conseil d'Etat, section d'administration, a annulé en son arrêt n° 50.781 du 16 décembre 1994 pour l'inaccomplissement d'une formalité. Le texte en projet produit ses effets le 1er octobre 1992, soit la date d'entrée en vigueur de l'arrêté royal précité.

Selon une jurisprudence constante du Conseil d'Etat, section d'administration, une condition essentielle au rétablissement rétroactif d'un acte annulé tient en ce que la rétroactivité trouve un fondement, soit dans une disposition législative qui elle-même rétroagit, ou autorise la rétroactivité, soit dans la nécessité de la rétroactivité pour le bon fonctionnement ou la continuité du service (1). A cet égard, il y a toutefois lieu de tenir compte du fait que, même s'il existe une autorisation légale de rétablir une réglementation avec effet rétroactif, ou si la rétroactivité pouvait en principe être considérée comme nécessaire au bon fonctionnement du service public, cette rétroactivité ne peut porter atteinte à d'éventuels droits acquis (2).

Etant donné que n'est indiquée aucune disposition législative procurant un fondement légal à la rétroactivité visée au projet et que c'est concrètement - en tenant compte

---

(1) Voir notamment Conseil d'Etat, 17 septembre 1987, DE RIJCK, n° 28.466; Conseil d'Etat, 1er mars 1988, OTTE, n° 29.459.

(2) Consulter notamment, outre les arrêts cités dans la note précédente, Conseil d'Etat, 22 mars 1989, S.A. ORBETRA, n° 32.269; Conseil d'Etat, 2 octobre 1991, FERVAIL, n° 37.796.

de tous les éléments de fait pertinents en l'espèce - qu'il faudra apprécier si cette rétroactivité est admissible, à l'appui de notions complexes telles que le concept des "droits acquis", le Gouvernement aurait intérêt à faire sanctionner l'arrêté en projet par le législateur. Un tel procédé constituerait déjà une solution juridiquement plus sûre de la problématique relativement délicate du rétablissement d'arrêtés annulés avec effet rétroactif.

2. La rédaction de l'article 2 du projet doit être adaptée comme suit :

"Art. 2. A l'annexe II du même arrêté, le critère Cx-4, mentionné à la rubrique VI.2.3., est supprimé".

-----

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

Mevrouw : S. VANDERHAEGEN,  
Madame :

kamervoorzitter,  
président de chambre,

de Heren : M. VAN DAMME,  
Messieurs : D. ALBRECHT,

staatsraden,  
conseillers d'Etat,

G. SCHRANS,  
E. WYMEERSCH,

assessoren van de  
afdeling wetgeving,  
assesseurs de la  
section de législation,

Mevrouw : A. BECKERS,  
Madame :

griffier,  
greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. M. VAN DAMME.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. M.-C. CEULE, eerste referendaris.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. M. VAN DAMME.

Le rapport a été présenté par M. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par Mme M.-C. CEULE, premier référendaire.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

A. BECKERS.

S. VANDERHAEGEN.