

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 januari 1997 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 18 maart 1971 tot instelling van een regeling van sociale voordelen voor sommige apothekers", heeft op 4 februari 1997 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires Sociales, le 31 janvier 1997, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 18 mars 1971 instituant un régime d'avantages sociaux pour certains pharmaciens", a donné le 4 février 1997 l'avis suivant :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 4 augustus 1996, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden aangegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt die motivering als volgt :

"Cette urgence est motivée par le fait que les pharmaciens doivent savoir au plus tôt que le présent arrêté les dispense désormais de cotisation personnelle et dans le but d'éviter qu'ils ne paient entre-temps celle-ci".

Alhoewel de Raad van State, afdeling wetgeving, niet over alle nodige gegevens beschikt om zich een nauwkeurig oordeel te vormen omtrent de aangehaalde motivering, meent hij er niettemin op te moeten wijzen dat, ingeval toepassing wordt gemaakt van het bepaalde in artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, de in de aanhef op te nemen motivering naderhand op haar deugdelijkheid zal kunnen worden getoetst door zowel de Raad van State, afdeling administratie, als de justitiële rechter.

*

* *

.../...

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP.

1. Met toepassing van het bepaalde in artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, gewijzigd bij de wet van 4 augustus 1996, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot "het onderzoek van de rechtsgrond, van de bevoegdheid van de steller van de handeling, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan".

Dat onderzoek noopt tot het maken van de volgende opmerkingen.

2. De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit beoogt aan te brengen in het koninklijk besluit van 18 maart 1971 tot instelling van een regeling van sociale voordelen voor sommige apothekers, zijn van tweeërlei aard.

In de eerste plaats wordt een einde gemaakt aan het vereiste volgens hetwelk de apothekers in het kader van het sociaal statuut een persoonlijke bijdrage tot vestiging van een rente of een pensioen in geval van invaliditeit, rust of overlijden dienen te betalen, opdat zij in aanmerking zouden kunnen komen voor de tussenkomst van de verzekering voor geneeskundige verzorging in de premies of bijdragen tot vestiging van de rente of het pensioen. De wijzigingen welke zijn vervat in de artikelen 1, 2, 1^o en 3 van het ontwerp hebben op de afschaffing van het vereiste van de persoonlijke bijdrage van de apothekers betrekking.

.../...

Voorts wordt bepaald dat, indien de apothekers het bedrag van de tussenkomst van de verzekering voor geneeskundige verzorging in de voornoemde premies of bijdragen aanwenden voor het sluiten van een overeenkomst voor rust- of overlijdensverzekering, welke het mogelijk maakt dat die overeenkomst wordt afgekocht of dat er een voorschot wordt verkregen, deze rechten geen betrekking hebben op de op basis van dat bedrag gekapitaliseerde som. Tevens wordt bepaald dat die som evenmin tot waarborg zal mogen strekken (artikel 2, 2°, van het ontwerp).

3.1. De Koning kan, wat de afschaffing van het vereiste van de persoonlijke bijdrage betreft, worden geacht een voldoende rechtsgrond te putten uit artikel 54, § 1, eerste lid, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, welke bepaling Hem de bevoegdheid verleent om een regeling van sociale voordelen in te voeren "voor de apothekers die tot de hen betreffende overeenkomst toetreden en die, volgens de door de Bestendige commissie voorgestelde modaliteiten, het genot ervan vragen".

De Koning put uit artikel 54, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wet, evenwel niet de bevoegdheid om de apotheker-verzekeringnemer het recht te ontnemen om de verzekeringsovereenkomst af te kopen of een voorschot te verkrijgen, temeer daar het hier gaat om rechten welke aan de verzekeringnemer worden gewaarborgd door respectievelijk

.../...

de artikelen 114 en 116 van de wet van 25 juni 1992 op de landverzekeringsovereenkomst (1).

3.2. Het ontwerp kan evenmin worden geacht een voldoende rechtsgrond te vinden in artikel 54, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wet, waar het bepaalt dat het op basis van de bijdrage van de verzekering voor geneeskundige verzorging gekapitaliseerd bedrag niet als waarborg mag dienen. Er valt trouwens niet goed in te zien hoe een bepaling van die aard moet worden begrepen in het licht van artikel 117 van de voornoemde wet van 25 juni 1992, waaruit lijkt te volgen dat, wil het gekapitaliseerd bedrag tot waarborg kunnen strekken, zulks door middel van de inpandgeving van de uit de verzekeringsovereenkomst voortvloeiende rechten moet gebeuren.

3.3. Op basis van de opmerkingen sub 3.1 en 3.2. moet worden geconcludeerd dat er geen rechtsgrond voorhanden is voor de bepaling onder artikel 2, 2°, van het ontwerp, zodat deze moet worden weggelaten.

4.1. In de Franse tekst van het eerste lid van de aanhef dient de gecoördineerde wet met haar juist opschrift te worden vermeld.

(1) De betrokken bepalingen van de wet van 25 juni 1992 delegeren weliswaar bepaalde bevoegdheden aan de Koning, doch die delegatie kan bezwaarlijk zo worden begrepen dat de Koning erdoor afbreuk zou kunnen doen aan de door de wetgever zelf gewaarborgde rechten van afkoop en voorschot.

4.2. Het vijfde, zesde en zevende lid van de aanhef kunnen in twee leden worden samengebracht, te redigeren als volgt :

"Gelet op de dringende noodzakelijkheid, gemotiveerd door de omstandigheid dat ... (letterlijk overnemen van de motivering die is opgenomen in de adviesaanvraag);

Gelet op het advies van de Raad van State, gegeven op 4 februari 1997, met toepassing van artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Conformément à l'article 84, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, inséré par la loi du 4 août 1996, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, cette motivation est la suivante :

"Cette urgence est motivée par le fait que les pharmaciens doivent savoir au plus tôt que le présent arrêté les dispense désormais de cotisation personnelle et dans le but d'éviter qu'ils ne paient entre-temps celle-ci".

Bien que le Conseil d'Etat, section de législation, ne dispose pas de tous les éléments voulus pour apprécier avec précision la motivation citée, il estime néanmoins devoir souligner qu'au cas où il est fait application de l'article 84, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, l'adéquation de la motivation à reproduire dans le préambule pourra être vérifiée ensuite, tant par le Conseil d'Etat, section d'administration, que par les juridictions ordinaires.

*

* *

.../...

EXAMEN DU PROJET.

1. En application de l'article 84, alinéa 2, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, modifié par la loi du 4 août 1996, la section de législation s'est limitée à "l'examen du fondement juridique, de la compétence de l'auteur de l'acte ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites".

Cet examen requiert de faire les observations suivantes.

2. Les modifications que le projet d'arrêté royal soumis pour avis tend à apporter à l'arrêté royal du 18 mars 1971 instituant un régime d'avantages sociaux pour certains pharmaciens sont d'une double nature.

En premier lieu, il est mis fin à l'exigence selon laquelle les pharmaciens doivent, dans le cadre du statut social, payer une cotisation personnelle en vue de la constitution d'une rente ou d'une pension en cas d'invalidité, de retraite ou de décès, pour pouvoir prétendre à l'intervention de l'assurance de soins de santé dans les primes ou cotisations en vue de la constitution de la rente ou de la pension. Les modifications contenues aux articles 1er, 2, 1^o et 3 du projet portent sur la suppression de l'exigence de la cotisation personnelle des pharmaciens.

.../...

Il est disposé en outre que, si les pharmaciens affectent le montant de l'intervention de l'assurance soins de santé dans les primes ou cotisations susvisées à la conclusion d'un contrat d'assurance retraite ou décès, qui prévoit le droit de racheter le contrat ou d'obtenir une avance, ces droits ne portent pas sur la somme capitalisée sur la base de ce montant. Il est prévu également que cette somme ne peut pas non plus servir de garantie (article 2, 2°, du projet).

3.1. En ce qui concerne la suppression de l'exigence de la cotisation personnelle, le Roi peut être réputé tirer un fondement légal suffisant de l'article 54, § 1er, alinéa 1er, de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, disposition qui L'autorise à instituer un régime d'avantages sociaux "pour les pharmaciens qui adhèrent à la convention qui les concerne et qui en demandent le bénéfice selon des modalités proposées par la Commission permanente".

Toutefois, le Roi ne tient pas de l'article 54, § 1er, alinéa 1er, de la loi coordonnée, le pouvoir d'enlever au pharmacien-preneur d'assurance le droit de racheter le contrat d'assurance ou d'obtenir une avance, d'autant qu'il s'agit en l'espèce de droits qui sont garantis au preneur d'assurance, respectivement par les articles 114 et

.../...

116 de la loi du 25 juin 1992 sur le contrat d'assurance terrestre (1).

3.2. Le projet ne peut pas davantage être réputé trouver un fondement légal suffisant à l'article 54, § 1er, alinéa 1er, de la loi coordonnée, en tant qu'il dispose que le montant capitalisé sur la base de la cotisation de l'assurance soins de santé ne peut servir de garantie. L'on n'aperçoit d'ailleurs guère comment une disposition de cette nature doit être interprétée à la lumière de l'article 117 de la loi précitée du 25 juin 1992, dont il semble résulter que, si le montant capitalisé doit pouvoir servir de garantie, il faudra que cela se fasse par la voie de la mise en gage des droits résultant du contrat d'assurance.

3.3. Sur la base des observations faites sous les points 3.1. et 3.2., force est de conclure à l'absence de fondement légal pour l'article 2, 2°, du projet, de sorte qu'il y a lieu d'omettre cette disposition.

4.1. Il faudra mentionner l'intitulé correct de la loi coordonnée dans le texte français du premier alinéa du préambule.

(1) Il est vrai que les dispositions concernées de la loi du 25 juin 1992 délèguent certains pouvoirs au Roi, mais cette délégation ne peut guère être interprétée en ce sens que le Roi pourrait ainsi déroger aux droits de rachat et d'avance, garantis par le législateur même.

4.2. Les cinquième, sixième et septième alinéas du préambule peuvent être fusionnés en deux alinéas, à rédiger comme suit :

"Vu l'urgence motivée par la circonstance que ...
(reproduire littéralement la motivation figurant dans la demande d'avis);

Vu l'avis du Conseil d'Etat, donné le 4 février 1997, en application de l'article 84, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat;".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : J. DE BRABANDERE,
Messieurs :

M. VAN DAMME,
D. ALBRECHT,

Mevrouw : A. BECKERS,
Madame :

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 de H. P. BARRA, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

A. BECKERS.

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

griffier,
greffier.

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 M. P. BARRA, référendaire adjoint.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

J. DE BRABANDERE.