

KONINKRIJK BELGIE

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES 31.628/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

AVIS 31.628/3

DE LA SECTION DE LEGISLATION
DU CONSEIL D'ETAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 4 mei 2001 door de Minister van Volksgezondheid en de Minister van Sociale Zaken verzocht hun van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende omschrijving van de voorwaarden waaronder mag afgeweken worden van de blokkering van het aantal diensten voor chronische hemodialyse in een ziekenhuis", heeft op 10 juli 2001 het volgende advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, troisième chambre, saisi par la Ministre de la Santé publique et le Ministre des Affaires sociales, le 4 mai 2001, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "précisant les conditions dans lesquelles il peut être dérogé au blocage du nombre de services d'hémodialyse chronique dans un hôpital", a donné le 10 juillet 2001 l'avis suivant :

STREKKING VAN HET ONTWERP

Artikel 44bis van de wet op de ziekenhuizen, gecoördineerd op 7 augustus 1987, bepaalt dat o.m. het aantal diensten voor chronische hemodialyse in een ziekenhuis beperkt wordt tot het aantal dat erkend was op het ogenblik van de bekendmaking van de wet van 21 december 1994 houdende sociale en diverse bepalingen. Teneinde rekening te kunnen houden met de technische en wetenschappelijke evolutie terzake, kan de Koning evenwel, bij een in Ministerraad overlegd besluit, de voorwaarden en de modaliteiten bepalen waaronder mag worden afgeweken van die blokkering.

Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit beoogt te voorzien in de mogelijkheid tot afwijking, wat de bedoelde diensten betreft. Voor zover een gemeenschap of een gewest nog niet beschikt over een erkende ziekenhuisdienst voor chronische hemodialyse, mag in de betrokken gemeenschap of het betrokken gewest door de bevoegde overheid één ziekenhuisdienst van die aard erkend worden (1).

RECHTSGROND

-
- (1) Uit de aan de Raad van State meegedeelde stukken blijkt dat de afwijking de Duitstalige Gemeenschap ten goede zou komen.

.../...

De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 44bis, tweede lid, van de wet op de ziekenhuizen.

De aandacht moet er evenwel op gevestigd worden dat de Koning slechts van de daarin bedoelde bevoegdheid gebruik kan maken "teneinde rekening te ... houden met de technische en wetenschappelijke evolutie terzake". Die finaliteit is m.a.w. een voorwaarde voor de wettigheid van een afwijking van de door de wetgever opgelegde blokkering.

Uit de aan de Raad van State voorgelegde stukken kan niet afgeleid worden dat de ontworpen maatregel is ingegeven door redenen die verband houden met de technische en wetenschappelijke evolutie inzake diensten voor chronische hemodialyse. Het staat aan de stellers van het ontwerp om zich ervan te vergewissen dat zulke redenen wel degelijk voorhanden zijn. De Raad van State kan niet anders dan op dit punt een voorbehoud te maken.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Het vierde lid dient, overeenkomstig de regels van de wetgevingstechniek, te worden geredigeerd als volgt :

"Gelet op de beslissing van de Ministerraad over het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van een maand;".

.../...

2. In het vijfde lid kan het nummer van het voorliggende advies (31.628/3) vermeld worden.

Artikel 1

De tekst van dit artikel kan verlicht worden, met name door de verwijzing naar de artikelen van de Grondwet weg te laten.

De volgende tekst wordt voorgesteld :

"Artikel 1. In afwijking van artikel 44bis, eerste lid, van de wet op de ziekenhuizen, gecoördineerd op 7 augustus 1987, kan elke overheid, bevoegd voor de erkenning van medisch-technische diensten, een dienst voor chronische hemodialyse erkennen, indien er nog geen door haar erkende dienst van die aard bestaat."

Artikel 2

Volgens dit artikel heeft het ontworpen besluit uitwerking met ingang van 1 februari 2001.

De gemachtigde ambtenaar heeft verklaard dat ervan wordt afgezien om aan het ontworpen besluit terugwerkende kracht te verlenen, en dat ervoor wordt geopteerd om het besluit in werking te laten treden op de dag van de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

Zelfs als de tekst in die zin wordt aangepast, blijft de vaststelling dat er geen reden lijkt te zijn om af te wijken van de gewone regel inzake de inwerkingtreding van koninklijke besluiten (de tiende dag na de bekendmaking). Als geen reden gegeven kan worden, dient artikel 2 eenvoudig uit het ontwerp te worden weggelaten.

.../...

PORTEE DU PROJET

L'article 44bis de la loi sur les hôpitaux, coordonnée le 7 août 1987, prévoit notamment que le nombre de services d'hémodialyse chronique en milieu hospitalier est limité au nombre de services qui étaient agréés à la date de la publication de la loi du 21 décembre 1994 portant des dispositions sociales et diverses. Afin de tenir compte de l'évolution scientifique et technologique en la matière, le Roi peut toutefois, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, définir les conditions et les modalités selon lesquelles il peut être dérogé à ce blocage.

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis tend à instaurer une possibilité de dérogation en ce qui concerne les services précités. Pour autant qu'une communauté ou une région ne dispose pas encore d'un service hospitalier d'hémodialyse chronique agréé, l'autorité compétente est habilitée à agréer un seul service hospitalier de ce type dans la communauté ou la région concernée (2).

FONDEMENT LEGAL

L'arrêté en projet trouve son fondement légal dans l'article 44bis, alinéa 2, de la loi sur les hôpitaux.

(2) Les documents transmis au Conseil d'Etat indiquent que la dérogation profiterait à la Communauté germanophone.

Il y a néanmoins lieu de signaler que le Roi ne peut exercer la compétence qui y est visée que "(pour) tenir compte de l'évolution scientifique ou technologique en la matière". En d'autres termes, la légalité d'une dérogation à un blocage imposé par le législateur est subordonnée à cette finalité.

Les documents soumis au Conseil d'Etat ne montrent pas que la mesure en projet se justifie par l'évolution technologique ou scientifique en ce qui concerne les services d'hémodialyse chronique. Les auteurs du projet devront s'assurer que tel est effectivement le cas. Le Conseil d'Etat ne peut qu'émettre une réserve à cet égard.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Conformément aux règles légistiques, on rédigera comme suit le quatrième alinéa :

"Vu la délibération du Conseil des ministres sur la demande d'avis à donner par le Conseil d'Etat dans un délai ne dépassant pas un mois;".

2. Le cinquième alinéa peut mentionner le numéro du présent avis (31.628/3).

.../...

Article 1er

Le texte de cet article gagnerait à être allégé en supprimant la référence aux articles de la Constitution.

Le texte suivant est proposé :

"Article 1er. Par dérogation à l'article 44bis, alinéa 1er, de la loi sur les hôpitaux, coordonnée le 7 août 1987, toute autorité habilitée à agréer des services médico-techniques peut agréer un service d'hémodialyse chronique pour autant qu'il n'existe pas encore de service de ce type agréé par ses soins."

Article 2

Cet article prévoit que l'arrêté en projet produit ses effets à partir du 1er février 2001.

Le fonctionnaire délégué a indiqué que l'idée de faire rétroagir l'arrêté en projet est abandonnée au profit d'une entrée en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

A supposer même que le texte soit adapté en ce sens, il ne semble pas y avoir lieu de déroger à la règle habituelle d'entrée en vigueur des arrêtés royaux (le dixième jour suivant la publication). A défaut de pouvoir justifier pareille dérogation, l'article 2 doit simplement être omis du projet.

De kamer was samengesteld uit

de Heren
Messieurs

W. DEROOVER,

D. ALBRECHT,
P. LEMMENS,

H. COUSY,
A. SPRUYT,

Mevrouw
Madame

F. LIEVENS,

La chambre était composée de

eerste voorzitter,
premier président,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

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

griffier,
greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. LEMMENS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VAN NIEUWENHOVE, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. L. VAN CALENBERGH, adjunct-referendaris.

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

Le rapport a été présenté par M. J. VAN NIEUWENHOVE, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. L. VAN CALENBERGH, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER - LE
PREMIER PRESIDENT,

F. LIEVENS

W. DEROOVER