KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 38.678/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 30 juni 2005 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van artikel 35*ter* van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994", heeft op 12 juli 2005 het volgende advies gegeven:

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 38.678/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 30 juin 2005, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant modification de l'article 35*ter* de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994", a donné le 12 juillet 2005 l'avis suivant:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot de wijziging van artikel 35*ter* van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994. Er wordt beoogd een bevoegdheidsdelegatie te verlenen aan de minister bevoegd voor sociale zaken om de lijst van terugbetaalbare farmaceutische specialiteiten te wijzigen teneinde het bedrag van het persoonlijk aandeel bedoeld in artikel 37, § 2, van de gecoördineerde wet aan te passen, zonder rekening te houden met de in die wet vastgestelde procedurevoorschriften, maar mits de door de Koning bepaalde voorwaarden worden nageleefd.

2. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit dient te worden gezocht in artikel 58, § 2, tweede lid, 8°, van de wet van 27 april 2005 betreffende de beheersing van de begroting van de gezondheidszorg en houdende diverse bepalingen inzake gezondheid. Die bepaling verleent de Koning de bevoegdheid om, teneinde de erin omschreven doelstellingen te bereiken, de procedures voor het wijzigen van de lijsten bedoeld in de artikelen 35*bis* en 35*ter* van de gecoördineerde wet te vereenvoudigen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Het is vanuit wetgevingstechnisch opzicht gebruikelijk dat de bepalingen die de rechtsgrond aan het besluit verlenen in chronologische volgorde worden vermeld. Het eerste lid van de aanhef dient derhalve te worden geplaatst na het tweede lid. In dit lid moeten alle nog van kracht zijnde wetten worden vermeld.

2. In het vijfde lid schrijve men "inspecteur van financiën" in plaats van "Inspectie van Financiën".

3. Het zevende lid van de aanhef late men aanvangen als volgt:

"Gelet op advies 38.678/1 van de Raad van State, gegeven op 12 juli 2005, ...".

Artikel 1

1. In de inleidende zin van artikel 1 dient de wetshistoriek van artikel 35*ter* van de gecoördineerde wet te worden vermeld.

Tevens schrijve men "wordt tussen het vijfde en het zesde lid het volgende lid ingevoegd:".

2. De verordenende macht berust grondwettelijk gezien bij de Koning. Afwijkingen van die principiële regeling, waarbij de Koning verordenende bevoegdheid opdraagt aan een minister, worden slechts bestaanbaar geacht met de Grondwet voor zover de toegestane delegaties betrekking hebben op het vaststellen van uitvoeringsmaatregelen van bijkomstige of detailmatige aard.

In dit geval wordt de delegatie toegestaan teneinde de lijst van vergoedbare farmaceutische specialiteiten aan te passen wanneer er wijzigingen worden aangebracht betreffende het remgeld. Aldus beschikt de minister slechts over een gebonden bevoegdheid aangezien hij de genoemde lijst enkel kan aanpassen in het licht van de percentages van de remgelden die voorheen door de Koning werden vastgesteld. Gelet hierop doet de delegatie aan de minister geen probleem rijzen ten aanzien van de hiervoren in herinnering gebrachte grondwettelijke beginselen. Wel zou de draagwijdte van de delegatie duidelijker tot uiting dienen te komen in de tekst van de ontworpen bepaling en in het Verslag aan de Koning [1].

---

(1) Zo wordt in het verslag aan de Koning verkeerdelijk gewag gemaakt van een wijziging aan het koninklijk besluit van 7 mei 1991, waar het koninklijk besluit van 21 december 2001 wordt beoogd.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté soumis pour avis tend à modifier l'article 35*ter* de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994. Il prévoit de déléguer au ministre qui a les affaires sociales dans ses attributions le pouvoir de modifier la liste des spécialités pharmaceutiques remboursables afin d'adapter le montant de l'intervention personnelle visée à l'article 37, § 2, de la loi coordonnée, sans devoir tenir compte des règles de procédure qui y sont fixées, mais dans le respect des conditions fixées par le Roi.

2. Le fondement juridique de l'arrêté en projet doit se rechercher à l'article 58, § 2, alinéa 2, 8°, de la loi du 27 avril 2005 relative à la maîtrise du budget des soins de santé et portant diverses dispositions en matière de santé. Cette disposition habilite le Roi, afin de concrétiser les objectifs qu'elle définit, à simplifier les procédures de modification des listes visées à l'article 35*bis* et à l'article 35*ter* de la loi coordonnée.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. En légistique, il est d'usage de citer dans l'ordre chronologique les dispositions qui constituent le fondement juridique de l'arrêté. Il y a dès lors lieu de transférer le premier alinéa du préambule à la suite du deuxième alinéa et d'y citer toutes les lois encore en vigueur.

2. Dans le cinquième alinéa, on écrira "l'inspecteur des finances" au lieu de "l'Inspection des Finances".

3. On rédigera comme suit le début du septième alinéa du préambule:

"Vu l'avis 38.678/1 du Conseil d'État, donné le 12 juillet 2005, ...".

Article 1er

1. La phrase liminaire de l'article 1er devrait retracer la genèse de l'article 35*ter* de la loi coordonnée.

On écrira en outre "l'alinéa suivant est inséré entre les alinéas 5 et 6:".

2. Conformément à la Constitution, le pouvoir réglementaire appartient au Roi. Des dérogations à ce principe, par lesquelles le Roi délègue un pouvoir réglementaire à un ministre, ne sont réputées compatibles avec la Constitution que pour autant que les délégations consenties consistent à attribuer le pouvoir de déterminer les mesures d'exécution d'ordre secondaire ou relatives à des points de détail.

En l'occurrence, la délégation est accordée dans le but d'adapter la liste des spécialités pharmaceutiques remboursables en cas de modification du ticket modérateur. Le ministre ne dispose ainsi que d'une compétence liée : il peut uniquement adapter la liste en fonction des taux des tickets modérateurs préalablement fixés par le Roi. Au vu de ces éléments, la délégation de pouvoir au ministre ne soulève pas de problème au regard des principes constitutionnels qui viennent d'être rappelés. Néanmoins, le texte de la disposition en projet et le Rapport au Roi devraient mieux préciser la portée de cette délégation [1].

---

(1) Le Rapport au Roi fait ainsi erronément état d'une modification de l'arrêté royal du 7 mai 1991, alors qu'il s'agit de l'arrêté royal du 21 décembre 2001.

De kamer was samengesteld uit

de Heren Messieurs	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter, président de chambre,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden, conseillers d'État,
	A. SPRUYT, M. RIGAUX,	assessoren van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,
Mevrouw Madame	A. BECKERS,	griffier, greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. BAERT.

Het verslag werd uitgebracht door de H. L. VAN CALENBERGH, auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

A. BECKERS

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

Le rapport a été présenté par M. L. VAN CALENBERGH, auditeur.

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT,

M. VAN DAMME