

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.012/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 8 maart 2006 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, betreffende de bepalingen van het artikel 2, A en D, van het koninklijk besluit van 14 september 1984 tot vaststelling van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen inzake verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen", heeft op 23 maart 2006 het volgende advies gegeven:

1. Artikel 35, § 1, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, werd ook gewijzigd bij de wetten van 27 april 2005 en 27 december 2005. In het eerste lid van de aanhef moet derhalve eveneens melding worden gemaakt van deze wijzigende wetten.

2. In het tweede lid van de aanhef moeten alle nog van kracht zijnde wijzigende teksten van artikel 2, A, worden vermeld. De stellers van het ontwerp dienen derhalve de lijst van wijzigende teksten van artikel 2, A, van de bijlage bij het koninklijk besluit van 14 september 1984, die voorkomt in de aanhef en in de inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp, te herzien aangezien deze deels niet correct en deels onvolledig is.

3. In het vierde en het zesde lid van de aanhef schrijve men telkens "gegeven op" in plaats van "uitgebracht op".

4. Ermee rekening houdende dat in het ontworpen artikel 2, D, a), van de bijlage bij het koninklijk besluit van 14 september 1984 (artikel 1, 2°, a), van het ontwerp) wel uitdrukkelijk wordt bepaald dat het recht om voorschriften op te stellen betrekking heeft op "farmaceutische produkten", is het niet duidelijk op welke aangelegenheden bedoeld recht slaat in het ontworpen artikel 2, D, b) ¹, van dezelfde bijlage (artikel 1, 2°, b), van het ontwerp), aangezien in die bepaling enkel wordt gesteld dat de geneesheer het recht behoudt om "voorschriften op te stellen". Vanuit het oogpunt van de rechtszekerheid verdient het aanbeveling om ook in laatstgenoemde bepaling te specificeren op welke aangelegenheden het recht om voorschriften op te stellen betrekking heeft.

5. Krachtens artikel 2 van het ontwerp treedt het besluit in werking op (lees: heeft het besluit uitwerking met ingang van) 1 januari 2005. Aldus wordt aan het besluit in ontwerp terugwerkende kracht verleend.

⁽¹⁾ In de Nederlandse tekst van die bepaling moet in het opschrift van het ministerieel besluit van 3 mei 1999 het woord "artsen" worden vervangen door "huisartsen".

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan deze worden gebillijkt.

In dat verband moet worden vastgesteld dat het ontwerp er mede toe strekt voor bepaalde geneesheren het recht te beperken om prestaties te verrichten en om voorschriften op te stellen (artikel 1, 2°, a) en b), van het ontwerp). Door aan het ontworpen besluit terugwerkende kracht te verlenen tot 1 januari 2005, wordt in hoofde van deze geneesheren afbreuk gedaan aan de gunstiger regeling waarop zij zich op basis van de thans van kracht zijnde bepalingen kunnen beroepen. De terugwerkende kracht van het ontworpen besluit kan bijgevolg, wat dit punt betreft, geen doorgang vinden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT, M. RIGAUX,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 40.012/1

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 8 mars 2006, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant, en ce qui concerne les dispositions de l'article 2, A et D, l'arrêté royal du 14 septembre 1984 établissant la nomenclature des prestations de santé en matière d'assurance obligatoire soins de santé et indemnités", a donné le 23 mars 2006 l'avis suivant:

1. L'article 35, § 1^{er}, de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, a encore été modifié par les lois des 27 avril 2005 et 27 décembre 2005. Dès lors, on mentionnera également ces lois modificatives au premier alinéa du préambule.

2. Au deuxième alinéa du préambule, on mentionnera tous les textes modificatifs encore en vigueur de l'article 2, A. Par conséquent, les auteurs du projet reverront la liste des textes modificatifs de l'article 2, A, de l'annexe de l'arrêté royal du 14 septembre 1984 qui figure dans le préambule et dans la phrase liminaire de l'article 1^{er} du projet, cette liste étant en partie incorrecte et en partie incomplète.

3. Aux quatrième et sixième alinéas du préambule, on écrira chaque fois "Vu l'avis du (de) ... donné le ..." au lieu, respectivement, de "Vu l'avis émis par ... en date du ..." et de "Vu l'avis de ... émis en date du ...".

4. Toutefois, compte tenu du fait que l'article 2, D, a), en projet, de l'annexe de l'arrêté royal du 14 septembre 1984 (article 1^{er}, 2°, a), du projet) dispose expressément que le droit de rédiger des prescriptions concerne les "produits pharmaceutiques", on n'aperçoit pas la portée du droit visé à l'article 2, D, b), en projet ¹, de la même annexe (article 1^{er}, 2°, b), du projet) dès lors que cette disposition énonce uniquement que le médecin conserve le droit de "faire des prescriptions". Du point de vue de la sécurité juridique, il est recommandé de préciser également dans cette dernière disposition la portée du droit de faire des prescriptions.

5. En vertu de l'article 2 du projet, l'arrêté entre en vigueur le 1^{er} janvier 2005 (lire: produit ses effets le 1^{er} janvier 2005). Le texte en projet est donc appelé à rétroagir.

(1) Dans le texte néerlandais de cette disposition, on remplacera le mot "artsen" par le mot "huisartsen" dans l'intitulé de l'arrêté ministériel du 3 mai 1999.

Or l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est permise que sous certaines conditions, à savoir lorsqu'il existe un fondement légal à cet effet, lorsque la rétroactivité se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises. La rétroactivité des dispositions en projet ne peut se justifier que si elle s'inscrit dans une des hypothèses énumérées.

Force est de constater à cet égard que le projet vise entre autres à limiter le droit de certains médecins d'effectuer des prestations et de rédiger des prescriptions (article 1^{er}, 2°, a) et b), du projet). En faisant rétroagir l'arrêté en projet au 1^{er} janvier 2005, il est porté atteinte au régime plus favorable dont ces médecins peuvent se prévaloir sur la base des dispositions actuellement en vigueur. Dès lors, la rétroactivité de l'arrêté en projet doit être abandonnée en ce qui concerne ce point.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT, M. RIGAUX,	assesseurs de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier.

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

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME