

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.458/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 7 maart 2007 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 uitvoering van artikel 3, § 1, eerste lid, 2/, van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982 tot vaststelling van de voorwaarden waaraan de laboratoria moeten voldoen voor de tegemoetkoming van de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging voor verstrekkingen van klinische biologie", heeft op 27 maart 2007 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich in hoofdzaak toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Artikel 3, § 1, 2/, van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982 tot vaststelling van de voorwaarden waaraan de laboratoria moeten voldoen voor de tegemoetkoming van de ziekteverzekering voor verstrekkingen van klinische biologie, zoals vervangen en hernummerd bij de wet van 24 mei 2005, luidt:

"Het laboratorium moet worden uitgebaat:

(...);

2/ hetzij door een rechtspersoon die behoort tot de categorieën die zijn bepaald door de Koning bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad;

(...)".

Deze wetsbepaling wordt in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp aangeduid als rechtsgrond voor de ontworpen regeling. In dat verband dienen de volgende opmerkingen te worden gemaakt.

2. De aangehaalde wetsbepaling kan worden geacht rechtsgrond te bieden voor artikel 1, eerste lid, van het ontwerp, maar niet voor artikel 1, tweede lid. Artikel 3, § 1, 2/, van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982 machtigt de Koning immers niet om bijkomende voorwaarden te stellen waaraan de betrokken rechtspersonen moeten voldoen, maar enkel om de categorieën van rechtspersonen te bepalen die een laboratorium mogen uitbaten waarvan de prestaties in aanmerking komen voor de tegemoetkoming van de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging.

Aangezien geen andere bepaling van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982 de Koning bevoegd maakt om bijkomende voorwaarden op te leggen, als vermeld in artikel 1, tweede lid, van het ontwerp, ontbeert deze laatste bepaling de vereiste rechtsgrond en moet het betrokken lid uit het ontwerp worden weggelaten.

3. De vervanging en hernummering van artikel 3, § 1, 2/, van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982, bij artikel 5, 3/, van de wet van 24 mei 2005, treden pas in werking op een datum die door de Koning moet worden bepaald bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad ¹.

Uit het ontwerp van koninklijk besluit waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, heden het advies 42.478/1 uitbrengt ², valt af te leiden dat het de bedoeling is om het voornoemde artikel 5, 3/, van de wet van 24 mei 2005 in werking te laten treden op de eerste dag van de vierde maand die volgt op de bekendmaking van het koninklijk besluit dat, in ontwerpvorm, het voorwerp is van de adviesaanvraag 42.478/1.

Rekening houdende met de vaststelling dat ook de regeling die is vervat in het voorliggende ontwerp 42.458/1 in werking treedt op de eerste dag van de vierde maand die volgt op de bekendmaking, dient ervoor te worden gewaakt dat de regeling die is opgenomen in het laatstgenoemde ontwerp niet eerder wordt bekendgemaakt dan de regeling van het ontwerp 42.478/1. Indien dat het geval zou zijn, zou er voor het ontwerp 42.458/1 geen (al in werking getreden) rechtsgrond zijn.

(1) Zie artikel 12, § 2, van de wet van 24 mei 2005 tot wijziging van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982 tot vaststelling van de voorwaarden waaraan de laboratoria moeten voldoen voor de tegemoetkoming van de ziekteverzekering voor verstrekkingen van klinische biologie.

(2) Ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de datum van inwerkingtreding van artikel 5, 3/ van de wet van 24 mei 2005 tot wijziging van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982 tot vaststelling van de voorwaarden waaraan de laboratoria moeten voldoen voor de tegemoetkoming van de ziekteverzekering voor verstrekkingen van klinische biologie".

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

In het opschrift van het ontwerp moet melding worden gemaakt van "artikel 3, § 1, 2/" van het koninklijk besluit nr. 143 van 30 december 1982, en niet van "artikel 3, § 1, eerste lid, 2/" van dat koninklijk besluit.

Deze opmerking geldt ook voor het eerste lid van de aanhef en artikel 1, eerste lid, van het ontwerp.

Aanhef

1. Aan het einde van het eerste lid van de aanhef kan worden geschreven "..., inzonderheid op artikel 3, § 1, 2/, vervangen en hernummerd bij de wet van 24 mei 2005;".

2. Het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State redigere men als volgt:

"Gelet op advies 42.458/1 van de Raad van State, gegeven op 27 maart 2007, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Artikel 1

In artikel 1, eerste lid, van het ontwerp worden, benevens de rechtspersonen zonder winstoogmerk, drie categorieën van burgerlijke vennootschappen vermeld die een laboratorium mogen uitbaten waarvan de prestaties in aanmerking komen voor de tegemoetkoming van de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging. Uit de toelichting die door de gemachtigde van de regering daaromtrent werd gegeven, blijkt dat uitsluitend vennootschappen worden beoogd ten aanzien waarvan het mogelijk is om de identiteit van de vennoten te kennen.

Vraag is of, in plaats van te opteren voor een opsomming van Belgische vennootschapsvormen, niet beter een meer algemene omschrijving wordt gebruikt die aansluit op de bedoeling van de stellers van het ontwerp en die van aard is te vermijden dat bijvoorbeeld bepaalde rechtspersonen die zijn gevestigd in een andere lidstaat van de Europese Unie, zonder evenwel te beantwoorden aan één van de vennootschapsvormen, opgesomd in artikel 1, eerste lid, van het ontwerp, worden uitgesloten van de mogelijkheid om een laboratorium uit te baten, hetgeen problematisch zou kunnen zijn op het vlak van het beginsel van vrije vestiging.

Artikel 2

In de motivering die is opgenomen in het zevende lid van de aanhef wordt vermeld "dat alle effecten van (de) regeling uiterlijk eind 2009 dienen te worden geëvalueerd alvorens desgevallend tot een verlenging over te gaan". Vraag is derhalve of het wenselijk is om in artikel 2 van het ontwerp te bepalen dat het ontworpen besluit op 31 december 2009 ophoudt uitwerking te hebben en of op die wijze niet dreigt een juridisch vacuüm te ontstaan indien de evaluatie effectief pas tegen het einde van 2009 plaats vindt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 42.458/1

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 7 mars 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "exécutant l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, de l'arrêté royal n/ 143 du 30 décembre 1982 fixant les conditions auxquelles les laboratoires doivent répondre en vue de l'intervention de l'assurance obligatoire soins de santé pour les prestations de biologie clinique", a donné le 27 mars 2007 l'avis suivant:

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. L'article 3, § 1^{er}, 2/, de l'arrêté royal n/ 143 du 30 décembre 1982 fixant les conditions auxquelles les laboratoires doivent répondre en vue de l'intervention de l'assurance obligatoire soins de santé pour les prestations de biologie clinique, tel qu'il a été remplacé et renuméroté par la loi du 24 mai 2005, s'énonce comme suit:

"Le laboratoire doit être exploité:

(...);

2/ soit par une personne morale qui relève des catégories qui ont été déterminées par le Roi par arrêté délibéré en Conseil des ministres;

(...)".

Cette disposition législative est désignée dans le premier alinéa du préambule du projet comme le fondement juridique de la réglementation en projet. À ce propos, il convient de formuler les observations suivantes.

2. On peut considérer que la disposition législative citée procure un fondement juridique à l'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, du projet mais non à l'article 1^{er}, alinéa 2. En effet, l'article 3, § 1^{er}, 2/, de l'arrêté royal n/ 143 du 30 décembre 1982 n'autorise pas le Roi à fixer des conditions complémentaires auxquelles doivent satisfaire les personnes morales concernées, mais uniquement à déterminer les catégories de personnes morales qui peuvent exploiter un laboratoire dont les prestations peuvent bénéficier de l'intervention de l'assurance obligatoire soins de santé.

.../...

Dès lors qu'aucune autre disposition de l'arrêté royal n° 143 du 30 décembre 1982 n'habilite le Roi à imposer des conditions complémentaires, comme le prévoit l'article 1^{er}, alinéa 2, du projet, cette dernière disposition est dépourvue du fondement juridique requis et l'alinéa concerné doit être omis du projet.

3. Le remplacement et la renumérotation de l'article 3, § 1^{er}, 2/, de l'arrêté royal n° 143 du 30 décembre 1982, par l'article 5, 3/, de la loi du 24 mai 2005, n'entrent en vigueur qu'à une date à fixer par le Roi, par un arrêté délibéré en Conseil des ministres ¹.

Il se déduit du projet d'arrêté royal sur lequel le Conseil d'État, section de législation, rend ce jour l'avis 42.478/1 ², que l'intention est de fixer la date d'entrée en vigueur de l'article 5, 3/, précité, de la loi du 24 mai 2005 le premier jour du quatrième mois qui suit la publication de l'arrêté royal dont le projet fait l'objet de la demande d'avis 42.478/1.

Compte tenu de la circonstance que les dispositions du projet 42.458/1, à l'examen, entreraient également en vigueur le premier jour du quatrième mois qui suit leur publication, il faudra veiller à ce que les dispositions de ce dernier projet ne soient pas publiées avant celles du projet 42.478/1. Si tel devait être le cas, le projet 42.458/1 serait dépourvu de fondement juridique (déjà entré en vigueur).

(1) Voir l'article 12, § 2, de la loi du 24 mai 2005 modifiant l'arrêté royal n° 143 du 30 décembre 1982 fixant les conditions auxquelles les laboratoires doivent répondre en vue de l'intervention de l'assurance obligatoire soins de santé pour les prestations de biologie clinique.

(2) Projet d'arrêté royal "fixant la date d'entrée en vigueur de l'article 5, 3/, de la loi du 24 mai 2005 modifiant l'arrêté royal n° 143 du 30 décembre 1982 fixant les conditions auxquelles les laboratoires doivent répondre en vue de l'intervention de l'assurance maladie pour les prestations de biologie clinique".

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

L'intitulé du projet doit faire mention de "l'article 3, § 1^{er}, 2/" de l'arrêté royal n/ 143 du 30 décembre 1982, et non de "l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/" de cet arrêté royal.

Cette observation s'applique également au premier alinéa du préambule et à l'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, du projet.

Préambule

1. À la fin de l'alinéa 1^{er} du préambule, on peut écrire "..., notamment l'article 3, § 1^{er}, 2/, remplacé et renuméroté par la loi du 24 mai 2005;".

2. On rédigera l'alinéa du préambule faisant référence à l'avis du Conseil d'État comme suit:

"Vu l'avis 42.458/1 du Conseil d'État, donné le 27 mars 2007, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État;".

Article 1^{er}

L'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, du projet, mentionne, outre les personnes morales sans but lucratif, trois catégories de sociétés civiles qui peuvent exploiter un laboratoire dont les prestations bénéficient de l'intervention de l'assurance obligatoire soins de santé. Il ressort des précisions que le délégué du gouvernement a données à ce sujet que seules sont visées les sociétés dont l'identité des associés peut être connue.

La question est de savoir s'il ne vaudrait pas mieux, plutôt que d'opter pour une énumération de formes de sociétés belges, utiliser une définition plus générale qui soit conforme à l'intention des auteurs du projet et qui permette d'éviter, par exemple, que certaines personnes morales établies dans un autre État membre de l'Union européenne, dont la forme ne correspond toutefois pas à une des formes de société énumérées à l'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, du projet, soient exclues de la possibilité d'exploiter un laboratoire, ce qui pourrait faire problème au regard du principe de la liberté d'établissement.

Article 2

La motivation du septième alinéa du préambule mentionne "que tous les effets de la (...) réglementation devront être évalués au plus tard fin 2009 avant de procéder, le cas échéant, à une prolongation". La question est de savoir, dès lors, s'il est opportun que l'article 2 du projet prévoie que l'arrêté en projet cesse de produire ses effets le 31 décembre 2009 et si un vide juridique ne risque pas ainsi d'être créé dans l'hypothèse où l'évaluation n'interviendrait effectivement qu'à la fin de 2009.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT,	assesseur de la section de législation,
Madame	M. VERSCHRAEGHEN,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Mme R. THIELEMANS, premier 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,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME