

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.557/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 21 maart 2007 door de Minister van Volksgezondheid verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende uitvoering van artikel 4 van de wet van 26 maart 2003 houdende regeling van de autopsie na het onverwachte en medisch onverklaarde overlijden van een kind van minder dan achttien maanden", heeft op 11 april 2007 het volgende advies gegeven:

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

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. De wet van 26 maart 2003 houdende regeling van de autopsie na het onverwachte en medisch onverklaarde overlijden van een kind van minder dan achttien maanden bepaalt dat bij elk onverwacht en om medisch onverklaarbare redenen overlijden van een kind dat de volle leeftijd van achttien maanden niet heeft bereikt, een autopsie wordt uitgevoerd om de doodsoorzaak op te sporen, tenzij één van de ouders zich daartegen verzet. De autopsie wordt uitgevoerd door een patholoog-anatoom (lees: geneesheer-specialist in de pathologische anatomie ¹⁾) van het centrum voor wiegendood, waarnaar het lichaam van het kind werd overgebracht. Het betreft een centrum voor wiegendood van een algemeen ziekenhuis dat over een erkende dienst voor kindergeneeskunde, een erkende functie voor lokale neonatale zorg en een dienst voor anatomopathologie beschikt; het centrum moet een specifieke expertise hebben voor opvang van ouders en familieleden van de overleden kinderen. De wet machtigt de Koning onder andere om deze laatste specifieke expertise nader te omschrijven, om de nadere voorwaarden te bepalen met betrekking tot het transport, de autopsie en de psychologische ondersteuning van de ouders en het gezin, en om te bepalen wat voor de toepassing van de wet dient te worden beschouwd als centrum voor wiegendood en als dienst voor anatomopathologie.

Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe uitvoering te geven aan de voornoemde machtigingen ².

⁽¹⁾ Zie artikel 1 van het koninklijk besluit van 25 november 1991 houdende de lijst van bijzondere beroepstitels voorbehouden aan de beoefenaars van de geneeskunde, met inbegrip van de tandheelkunde.

⁽²⁾ Het ontworpen koninklijk besluit vindt meer bepaald rechtsgrond in artikel 4 van de voornoemde wet van 26 maart 2003.

ONDERZOEK VAN TEKST

Aanhef

3. Het vierde lid van de aanhef redigere men als volgt:

"Gelet op advies 42.557/3 van de Raad van State, gegeven op 11 april 2007, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;"

Artikel 5

4. Wat betreft de psychologische ondersteuning van de ouders en het gezin van het overleden kind bepaalt artikel 5 van het ontwerp dat het centrum voor wiegendood in het ziekenhuis een beroep moet kunnen doen op "een pluridisciplinair psychosociaal supportteam" bestaande uit een klinisch psycholoog en een maatschappelijk werker of een gegradueerde verpleegkundige in de sociale gezondheidszorg (lees: een verpleegkundige gespecialiseerd in de sociale gezondheidszorg ³). Er kan een beroep worden gedaan op de leden van het pluridisciplinair team "dat ook de palliatieve functie in het ziekenhuis waarneemt" ⁴.

⁽³⁾ Zie artikel 1 van het koninklijk besluit van 27 september 2006 houdende de lijst van bijzondere beroepstitels en bijzondere beroepsbekwaamheden voor de beoefenaars van de verpleegkunde.

⁽⁴⁾ Luidens artikel 2 van het koninklijk besluit van 15 juli 1997 waarbij sommige bepalingen van de wet op de ziekenhuizen, gecoördineerd op 7 augustus 1987, toepasselijk worden verklaard op de functie van palliatieve zorg, wordt de functie waargenomen door een pluridisciplinair team waarvan de leden afkomstig zijn uit het medisch departement, het verpleegkundig departement en de paramedische diensten van het ziekenhuis. Het team wordt aangevuld met een psycholoog en een maatschappelijk assistent of een sociale verpleger/verpleegster (en eventueel de ziekenhuisapotheker). Het pluridisciplinaire team wordt in zijn opdracht bijgestaan door een mobiele equipe. Zie ook het koninklijk besluit van 15 juli 1997 houdende vaststelling van de normen waaraan een ziekenhuisfunctie van palliatieve zorg moet voldoen om te worden erkend.

De psychologische ondersteuning van de ouders en het gezin behoort op zich niet tot de uitoefening van de geneeskunde. De ouders en andere gezinsleden zijn immers geen patiënten.

Men zou weliswaar de bedoelde ondersteuning kunnen beschouwen als behorend tot de bijstand aan personen, meer bepaald het gezinsbeleid, dat op grond van artikel 5, § 1, II, 1/, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen behoort tot de bevoegdheid van de gemeenschappen ⁵.

Echter, de psychologische ondersteuning kan ook worden beschouwd als een aspect dat nauw verbonden is met het uitvoeren van de autopsie. Het mag dan uiteraard niet gaan om begeleiding van de ouders en gezinsleden in het rouwproces in het algemeen, maar om informatie en begeleiding inzake de uitvoering van de autopsie, dus als randvoorwaarden voor het uitoefenen van de autopsie als handeling van uitoefening van de geneeskunde, welke een aangelegenheid is die is blijven behoren tot de residuaire bevoegdheid van de federale overheid.

In die optiek kan artikel 5 van het ontwerp behouden blijven. De beperkte draagwijdte van de psychologische ondersteuning zoals hiervoor omschreven, dient dan wel uit de ontworpen bepaling zelf te blijken. Om artikel 5 van het ontwerp bevoegdheidsconform te maken, dient deze bepaling te worden herwerkt.

⁽⁵⁾ Vgl. advies 18.016/VR van 20 mei 1987 over een voorstel dat heeft geleid tot de wet van 3 april 1990 betreffende de zwangerschapsafbreking, tot wijziging van de artikelen 348, 350, 351 en 352 van het Strafwetboek en tot opheffing van artikel 353 van hetzelfde Wetboek (*Parl. St.*, Senaat, 1985-1986, nr. 189/2), advies 38.623/VR/V van 19 juli 2005 over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 19 april 2006 houdende instemming met het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap, de Duitstalige Gemeenschap en de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie inzake de tenuitvoerlegging van de wet van 24 april 2003 tot hervorming van de adoptie (*Parl. St.*, Kamer, DOC 51 2157/001) en advies 39.474/AV-39.475/AV-39.476/AV-39.477/AV-39.478/AV-39.525/AV van 24 januari 2006 over verscheidene voorstellen van wet inzake het draagmoederschap en een voorstel van wet inzake de medisch begeleide voortplanting en de bestemming van boventallige embryo's en gameten (*Parl. St.*, Senaat, 2003-2004, nr. 3-417/3).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter, voorzitter,
	D. ALBRECHT,	kamervoorzitter,
	B. SEUTIN,	staatsraad,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 42.557/3

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre de la Santé publique, le 21 mars 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant exécution de l'article 4 de la loi du 26 mars 2003 réglementant la pratique de l'autopsie après le décès inopiné et médicalement inexpliqué d'un enfant de moins de dix-huit mois", a donné le 11 avril 2007 l'avis suivant:

1. 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

2. La loi du 26 mars 2003 réglementant la pratique de l'autopsie après le décès inopiné et médicalement inexpliqué d'un enfant de moins de dix-huit mois dispose que tout décès inopiné et médicalement inexpliqué d'un enfant n'ayant pas atteint l'âge de dix-huit mois accomplis donne lieu à une autopsie permettant d'en rechercher les causes, à moins que l'un des deux parents ne s'y oppose. L'autopsie est réalisée par un médecin anatomopathologiste (lire: médecin spécialiste en anatomie pathologique ¹⁾) du centre de la mort subite du nourrisson, auquel le corps de l'enfant a été transféré. Il s'agit d'un centre pour mort subite du nourrisson d'un hôpital général disposant d'un service agréé de pédiatrie, d'une fonction agréée en soins néonataux locaux et d'un service d'anatomopathologie; l'hôpital doit disposer d'une expertise particulière pour l'accueil des parents et des membres de la famille des enfants décédés. La loi habilite le Roi, notamment, à spécifier cette expertise particulière, à déterminer les conditions précises relatives au transport, à l'autopsie et au soutien psychologique des parents et de la famille et à arrêter ce qu'il y a lieu de considérer, pour l'application de la loi, comme centre de mort subite du nourrisson et comme service d'anatomopathologie.

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise à pourvoir à l'exécution des délégations précitées ²⁾.

(1) Voir l'article 1^{er} de l'arrêté royal du 25 novembre 1991 établissant la liste des titres professionnels particuliers réservés aux praticiens de l'art médical, en ce compris l'art dentaire.

(2) L'arrêté royal en projet trouve plus particulièrement un fondement juridique dans l'article 4 de la loi du 26 mars 2003, précitée.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

3. On rédigera le quatrième alinéa du préambule comme suit:

"Vu l'avis 42.557/3 du Conseil d'État, donné le 11 avril 2007, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État;"

Article 5

4. En ce qui concerne le soutien psychologique des parents et de la famille de l'enfant décédé, l'article 5 du projet prévoit que le centre de prévention de la mort subite du nourrisson doit pouvoir faire appel, au sein de l'hôpital, à "une équipe pluridisciplinaire de soutien psychosocial" composée d'un psychologue clinique et d'un travailleur social ou d'un infirmier gradué en santé publique (lire: infirmier spécialisé en santé publique ³). Il peut être fait appel aux membres de l'équipe pluridisciplinaire "qui assure également la fonction palliative au sein de l'hôpital" ⁴.

Le soutien psychologique des parents et de la famille ne relève pas par lui-même de l'exercice de la médecine, puisque les parents et les autres membres de la famille ne sont pas des patients.

Certes, le soutien visé pourrait être considéré comme relevant de l'aide aux personnes, plus particulièrement de la politique familiale, qui en vertu de l'article 5, § 1^{er},

(3) Voir l'article 1^{er} de l'arrêté royal du 27 septembre 2006 établissant la liste des titres professionnels particuliers et des qualifications professionnelles particulières pour les praticiens de l'art infirmier.

(4) Selon l'article 2 de l'arrêté royal du 15 juillet 1997 rendant certaines dispositions de la loi sur les hôpitaux, coordonnée le 7 août 1987, applicables à la fonction de soins palliatifs, la fonction est assurée par une équipe pluridisciplinaire dont les membres sont issus du département médical, du département infirmier et des services paramédicaux de l'hôpital. Sont associés à l'équipe un psychologue et un assistant social ou un infirmier social (et éventuellement le pharmacien hospitalier). Dans le cadre de sa mission, l'équipe pluridisciplinaire est assistée par une équipe mobile. Voir également l'arrêté royal du 15 juillet 1997 fixant les normes auxquelles une fonction hospitalière de soins palliatifs doit répondre pour être agréée.

II, 1/, de la loi spéciale de réformes institutionnelles est de la compétence des communautés ⁵.

Toutefois, le soutien psychologique peut également être regardé comme un aspect étroitement lié à l'exécution de l'autopsie. Il ne peut s'agir bien entendu de l'encadrement des parents et des membres de la famille dans le processus de deuil en général, mais de l'information et de l'encadrement relatifs à l'exécution de l'autopsie, c'est-à-dire comme conditions accessoires à la pratique de l'autopsie considéré comme acte d'exercice de la médecine, qui est une matière restée de la compétence résiduelle de l'autorité fédérale.

Dans cette optique, l'article 5 du projet peut être maintenu. La portée restreinte du soutien psychologique, telle qu'elle vient d'être décrite ci-dessus, devra cependant ressortir de la disposition même en projet. L'article 5 du projet devra être remanié afin de le conformer aux règles répartitrices de compétences.

⁽⁵⁾ Comp. avis 18.016/VR du 20 mai 1987 sur une proposition devenue la loi du 3 avril 1990 relative à l'interruption de grossesse, modifiant les articles 348, 350, 351 et 352 du Code pénal et abrogeant l'article 353 du même Code (*Doc. parl.*, Sénat, 1985-1986, n/ 189/2), avis 38.623/VR/V du 19 juillet 2005 sur un avant-projet devenu la loi du 19 avril 2006 portant assentiment à l'accord de coopération entre l'État fédéral, la Communauté flamande, la Communauté française, la Communauté germanophone et la Commission communautaire commune relatif à la mise en oeuvre de la loi du 24 avril 2003 reformant l'adoption (*Doc. parl.*, Chambre, DOC 51 2157/001) et avis 39.474/AG-39.475/AG-39.476/AG-39.477/AG-39.478/AG-39.525/AG du 24 janvier 2006 sur plusieurs propositions de loi relatives aux mères porteuses et sur une proposition de loi relative à la procréation médicalement assistée et à la destination des embryons surnuméraires et des gamètes (*Doc. parl.*, Sénat, 2003-2004-, n/ 3-417/3).

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre, président,
	D. ALBRECHT,	président de chambre,
	B. SEUTIN,	conseiller d'État,
Madame	A.-M. GOOSSENS,	greffier.

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. D. ALBRECHT.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A.-M. GOOSSENS

M. VAN DAMME