

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.911/1
VAN 20 DECEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 10 december 2007 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot wijziging van het ministerieel besluit van 6 november 2003 tot vaststelling van het bedrag en de voorwaarden voor de toekenning van de tegemoetkoming, bedoeld in artikel 37, § 12, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, in de rust- en verzorgingstehuizen en in de rustoorden voor bejaarden", heeft 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 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.

*
* *

Aanhef

Het koninklijk besluit van 29 december 1997, waarnaar wordt verwezen in het tweede lid van de aanhef, is vanaf 1 januari 2008 opgeheven bij artikel 36 van de wet van 26 maart 2007 houdende diverse bepalingen met het oog op de integratie van de kleine risico's in de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging voor de zelfstandigen. Het tweede lid dient derhalve uit de aanhef te worden weggelaten.

Artikel 2

1. De wijzigingen die het ministerieel besluit van 28 februari 2005 heeft aangebracht in artikel 13, §§ 2 tot 5, van het ministerieel besluit van 6 november 2003, waarvan het om advies voorgelegde ontwerp de wijziging beoogt, zijn niet meer van kracht. Van het eerstgenoemde ministerieel besluit moet derhalve geen melding worden gemaakt in de inleidende zin van artikel 2, §§ 1 en 2, van het ontwerp.

2. Ter wille van de leesbaarheid schrijve men in het ontworpen artikel 13, § 2, a), van het ministerieel besluit van 6 november 2003, onder artikel 2, § 1, van het ontwerp "kleiner is dan 8 jaar: ..." ¹.

⁽¹⁾ Zie o.m. ook het ontworpen artikel 13, § 2, a), van het ministerieel besluit van 6 november 2003, onder artikel 2, § 2, van het ontwerp.

Dezelfde redactionele aanpassing dient telkens te gebeuren in a) van het ontworpen artikel 13, §§ 3 tot 5, van het ministerieel besluit van 6 november 2003, onder artikel 2, § 1, van het ontwerp.

Artikel 5

1. Op de artikelen 2, § 2, en 3 van het ontwerp na heeft de ontworpen regeling uitwerking met ingang van 1 januari 2007.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toegelaten 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 daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Sommige van de ontworpen wijzigingen zijn dermate technisch van aard dat het niet op het eerste gezicht duidelijk is of zij begunstigend zijn of niet en of, in samenhang hiermee, de terugwerkende kracht ervan als toelaatbaar kan worden beschouwd of niet. Zo worden bijvoorbeeld in artikel 1 van het ontwerp de onregelmatige prestaties van verpleegkundigen in aanmerking genomen als element van de te financieren loonkost. De bestaande regeling stelt deze onregelmatige prestaties vast op 14% van het bruto maandloon van de verpleegkundigen, terwijl het ontwerp deze onregelmatige prestaties inperkt tot 12,75% van het bruto maandloon. Hierdoor wordt, minstens, een klein gedeelte van de financiering van de personeelsnorm minder begunstigend voor de rust- en verzorgingstehuizen en voor de rustoorden voor bejaarden. De terugwerkende kracht van de ontworpen regeling lijkt derhalve op dat punt problematisch te kunnen zijn en verdient een bijkomend onderzoek door de stellers van het ontwerp.

2. De artikelen 2, § 2, en 3 van het ontwerp treden in werking "vanaf de eerste dag van de maand die volgt op de dag van publicatie (lees: bekendmaking) van dit besluit". Dergelijke regeling van inwerkingtreding houdt het risico in dat de betrokken bepalingen in werking zullen treden binnen een kortere termijn dan de gebruikelijke termijn van tien dagen na de datum van bekendmaking. Dat zal het geval zijn indien het ontworpen ministerieel besluit aan het einde van de maand wordt bekendgemaakt. Ten einde dat te vermijden wordt best in geen specifieke regeling van inwerkingtreding

voorzien met betrekking tot de artikelen 2, § 2, en 3 van het ontwerp, of wordt de datum van inwerkingtreding ervan vastgesteld op bijvoorbeeld de eerste dag van de tweede maand die volgt op de dag van de bekendmaking van het ministerieel besluit.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	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 43.911/1
DU 20 DÉCEMBRE 2007

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 10 décembre 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel "modifiant l'arrêté ministériel du 6 novembre 2003 fixant le montant et les conditions d'octroi de l'intervention visée à l'article 37, § 12, de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, dans les maisons de repos et de soins et dans les maisons de repos pour personnes âgées", a donné l'avis suivant:

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, 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.

*
* *

Préambule

L'arrêté royal du 29 décembre 1997, auquel il est fait référence dans le deuxième alinéa du préambule, a été abrogé à compter du 1^{er} janvier 2008 par l'article 36 de la loi du 26 mars 2007 portant des dispositions diverses en vue de la réalisation de l'intégration des petits risques dans l'assurance obligatoire soins de santé pour les travailleurs indépendants. Le deuxième alinéa doit dès lors être omis du préambule.

Article 2

1. Les modifications que l'arrêté ministériel du 28 février 2005 a apportées à l'article 13, §§ 2 à 5, de l'arrêté ministériel du 6 novembre 2003, dont le projet soumis pour avis vise la modification, ne sont plus en vigueur. Il ne faut dès lors pas faire état du premier arrêté ministériel mentionné dans la phrase liminaire de l'article 2, §§ 1^{er} et 2, du projet.

2. Par souci de lisibilité, on écrira dans l'article 13, § 2, a), de l'arrêté ministériel du 6 novembre 2003, en projet à l'article 2, § 1^{er}, du projet, "est inférieure à 8 ans: ..." ¹.

⁽¹⁾ Voir notamment aussi l'article 13, § 2, a), de l'arrêté ministériel du 6 novembre 2003, en projet à l'article 2, § 2, du projet.

La même adaptation rédactionnelle doit s'opérer chaque fois au a) de l'article 13, §§ 3 à 5, de l'arrêté ministériel du 6 novembre 2003, en projet, sous l'article 2, § 1^{er}, du projet.

Article 5

1. À l'exception des articles 2, § 2, et 3 du projet, les dispositions en projet produisent leurs effets le 1^{er} janvier 2007.

L'attribution d'un effet rétroactif aux arrêtés n'est admissible que s'il existe un fondement légal à la rétroactivité, si elle se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe de l'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services, sans porter atteinte, en principe, à des situations acquises.

Certaines dispositions en projet sont d'une nature à ce point technique qu'il n'est pas possible de déterminer d'emblée si elles instaurent un avantage ou non et, corrélativement, que leur rétroactivité peut être tenue pour admissible ou non. Ainsi, l'article 1^{er} du projet retient par exemple les prestations irrégulières des praticiens de l'art infirmier comme élément du salaire à financer. Le régime en vigueur fixe ces prestations irrégulières à 14 % du salaire mensuel brut des praticiens de l'art infirmier alors que le projet limite ces prestations irrégulières à 12,75 % du salaire mensuel brut. Cela rend à tout le moins une petite partie du financement de la norme de personnel moins avantageuse pour les maisons de repos et de soins et pour les maisons de repos pour personnes âgées. L'effet rétroactif du régime en projet paraît dès lors pouvoir être problématique sur ce point et mérite d'être réexaminé par les auteurs du projet.

2. Les articles 2, § 2, et 3 du projet entrent en vigueur "à partir du premier jour du mois qui suit la publication du présent arrêté". Une telle façon de régler l'entrée en vigueur emporte le risque de voir les dispositions concernées entrer en vigueur dans un délai plus bref que le délai usuel de dix jours suivant la date de publication. Tel sera le cas si l'arrêté ministériel en projet est publié à la fin du mois. Afin d'éviter cette situation, il vaut mieux prévoir un régime spécifique d'entrée en vigueur pour les articles 2, § 2, et 3 du projet ou fixer leur date d'entrée en vigueur, par exemple, au premier jour du second mois suivant le jour de la publication de l'arrêté ministériel.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	M. RIGAUX, M. TISON,	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