

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.655/1
VAN 19 JUNI 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 2 juni 2008 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot uitvoering van artikel 37^{quater}, § 1, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, voor de zorgverleners bedoeld in artikel 34, eerste lid, 11/ en 12/, van dezelfde wet", 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 in hoofdzaak beperkt tot 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

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in het toezichts- en sanctiesysteem dat ten aanzien van de in het ontwerp omschreven instellingen wordt vastgesteld met toepassing van artikel 37*quater*, § 1, van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, in geval het in die wetsbepaling bedoelde evaluatie-instrument "op significante wijze verkeerd wordt toegepast".

De ontworpen wijzigingen worden opgenomen in een regeling die in de plaats komt van die van het koninklijk besluit van 4 april 2003 ¹, waarvan artikel 8 van het ontwerp de opheffing beoogt.

2. De ontworpen regeling vindt in beginsel ² rechtsgrond in artikel 37*quater*, § 1, van de gecoördineerde wet, alsmede in artikel 153 van dezelfde wet, dat de Koning onder meer opdraagt om, op voorstel van het Verzekeringscomité, de samenstelling, de werking en de opdrachten van het Nationaal College en de lokale colleges te bepalen.

⁽¹⁾ Koninklijk besluit van 4 april 2003 tot uitvoering van artikel 37*quater* van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, voor de zorgverleners bedoeld in artikel 34, eerste lid, 11/ en 12/, van dezelfde wet.

⁽²⁾ Zie evenwel hierna onder 3.

3. In artikel 37*quater*, § 1, van de gecoördineerde wet worden een aantal elementen opgesomd waarmee de Koning rekening dient te houden bij het nemen van de nodige uitvoeringsmaatregelen. In de mate dat niet of in onvoldoende mate rekening wordt gehouden met die elementen dreigt dit onvermijdelijk repercussies te hebben voor de deugdelijkheid van de rechtsgrond.

Zo bepaalt artikel 37*quater*, § 1, derde lid, van de gecoördineerde wet dat "de vermindering van de tegemoetkomingen en honoraria groter (dient te zijn) dan het berekende of geschatte financiële voordeel dat voortvloeit uit de verkeerde toepassing van het evaluatie-instrument". Vraag is evenwel of bepaalde onderdelen van artikel 6, derde lid, 1/, van het ontwerp, gelezen in samenhang met artikel 5, laatste lid, van het ontwerp, hiermee in overeenstemming kunnen worden geacht in de mate dat met een waarschuwing wordt volstaan of met een vermindering die in voorkomend geval niet groter zal zijn dan "het berekende of geschatte financiële voordeel dat voortvloeit uit de verkeerde toepassing van het evaluatie-instrument".

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Rekening houdende met hetgeen over de rechtsgrond van het ontwerp is opgemerkt, schrijf men aan het einde van het eerste lid van de aanhef "..., gecoördineerd op 14 juli 1994, artikel 37*quater*, § 1, ingevoegd bij de wet van 30 december 2001 en gewijzigd bij de wetten van 22 augustus 2002 en 22 december 2003, en artikel 153, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 25 april 1997 en bij de wetten van 24 december 1999, 22 augustus 2002 en 24 december 2002;".

2. Volgens de nieuwe richtlijnen van de wetgevingstechniek is het niet zinvol om in de aanhef de eventuele vroegere wijzigingen te vermelden van de regeling die wordt gewijzigd of opgeheven³. Het volstaat derhalve om in het tweede lid van de aanhef te schrijven:

⁽³⁾ *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 30, formule F 3-3, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

"Gelet op het koninklijk besluit van 4 april 2003 tot uitvoering van artikel 37^{quater} van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, voor de zorgverleners bedoeld in artikel 34, eerste lid, 11/ en 12/, van dezelfde wet;"

3. Men redigere het vijfde lid van de aanhef als volgt:

"Gelet op de akkoordbevinding van de Staatssecretaris voor Begroting van 22 mei 2008;"

4. Het zesde lid van de aanhef dient te worden aangepast als volgt:

"Gelet op advies 44.655/1 van de Raad van State, gegeven op 19 juni 2008, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 1

1. In artikel 1, 2/ en 3/, van het ontwerp schrappen men de woorden "ingevoegd bij de wet van 22 augustus 2002,".

2. In artikel 1, 4/, van het ontwerp wordt het begrip "instelling" omschreven. Zoals in de Franse tekst het geval is, dient ook in de Nederlandse tekst van het ontwerp een consequent gebruik van dat begrip te worden gemaakt. Dat is nu niet steeds het geval. Zo worden in de Nederlandse tekst van de artikelen 2 en 3 van het ontwerp ook de termen "inrichtingen" en "inrichting" gebruikt.

Artikel 2

Aan het einde van artikel 2, eerste lid, van het ontwerp stemmen de woorden "zij worden daarvan verwittigd via een aangetekende brief", in de Nederlandse tekst, niet overeen met de woorden "après les avoir averties de la date de sa visite par lettre recommandée", in de Franse tekst. Deze discordantie dient te worden weggewerkt.

Artikel 9

Overeenkomstig artikel 9 van het ontwerp treedt de ontworpen regeling in werking "op de eerste dag van de maand volgend op (de) bekendmaking (van het besluit) in het Belgisch Staatsblad". Dergelijke regeling van inwerkingtreding houdt het risico in dat, in geval de bekendmaking aan het einde van de maand gebeurt, het besluit in werking treedt binnen een kortere periode dan de gangbare termijn van inwerkingtreding van besluiten, zijnde een termijn van tien dagen na de dag van de bekendmaking. Om dat te voorkomen, kan bijvoorbeeld worden overwogen om het ontworpen besluit in werking te laten treden op de eerste dag van de tweede maand volgend op de bekendmaking ervan.

De stellers van het ontwerp dienen eveneens te overwegen of, ter wille van de rechtszekerheid, in het ontwerp niet best wordt geëxpliciteerd op welke controles de ontworpen regeling precies van toepassing is ⁴.

⁽⁴⁾ Uitsluitend op de na de inwerkingtreding van het ontworpen besluit georganiseerde controles of bijvoorbeeld eveneens op de vóór die datum opgestarte controles die evenwel nog niet tot het bepalen van een concordantiepercentage (kappa) hebben geleid.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. D. VAN EECKHOUTTE, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 44.655/1
DU 19 JUIN 2008

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre des Affaires sociales, le 2 juin 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant exécution de l'article 37^{quater}, § 1^{er}, de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, pour les dispensateurs de soins visés à l'article 34, alinéa 1^{er}, 11/ et 12/, de la même loi", a donné 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. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend apporter un certain nombre de modifications au système de contrôle et de sanctions auquel les institutions que le projet définit sont soumises en application de l'article 37^{quater}, § 1^{er}, de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, dans le cas où l'instrument d'évaluation visé dans cette disposition de loi "est appliqué à mauvais escient de manière significative".

Les modifications en projet font l'objet d'une réglementation qui se substitue à celle de l'arrêté royal du 4 avril 2003 ¹, que l'article 8 du projet entend abroger.

2. Les mesures en projet trouvent en principe ² un fondement juridique à l'article 37^{quater}, § 1^{er}, de la loi coordonnée, ainsi qu'à l'article 153 de la même loi, qui habilite notamment le Roi à déterminer, sur la proposition du Comité de l'assurance, la composition, le fonctionnement et les missions du Collège national et des collèges locaux.

3. L'article 37^{quater}, § 1^{er}, de la loi coordonnée énumère un certain nombre d'éléments dont le Roi doit tenir compte pour adopter les mesures d'exécution nécessaires.

(1) Arrêté royal du 4 avril 2003 portant exécution de l'article 37^{quater} de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, pour les dispensateurs de soins visés à l'article 34, alinéa 1^{er}, 11/ et 12/, de la même loi.

(2) Voir cependant ci-après sous 3.

Dans la mesure où ces éléments ne sont pas pris en compte ou le sont insuffisamment, la validité du fondement juridique risque inévitablement d'être affectée.

Ainsi, l'article 37*quater*, § 1^{er}, alinéa 3, de la loi coordonnée énonce que "la réduction des interventions et des honoraires dépassera l'avantage financier calculé ou estimé qui découle de la mauvaise application de l'instrument d'évaluation". On peut toutefois se demander si certains éléments de l'article 6, alinéa 3, 1/, du projet, lus en combinaison avec l'article 5, dernier alinéa, du projet, sont conciliables avec cette règle, dans la mesure où un avertissement ou une réduction qui, le cas échéant, ne dépassera pas "l'avantage financier calculé ou estimé qui découle de la mauvaise application de l'instrument d'évaluation" peuvent suffire.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Eu égard à l'observation relative au fondement juridique du projet, la fin du premier alinéa du préambule sera rédigée comme suit: "..., coordonnée le 14 juillet 1994, l'article 37*quater*, § 1^{er}, inséré par la loi du 30 décembre 2001 et modifié par les lois des 22 août 2002 et 22 décembre 2003, et l'article 153, modifié par l'arrêté royal du 25 avril 1997 et par les lois des 24 décembre 1999, 22 août 2002 et 24 décembre 2002;".

2. Conformément aux nouvelles directives en matière de légistique, il n'est pas judicieux de mentionner dans le préambule les modifications éventuelles subies antérieurement par l'acte modifié ou abrogé³. Au deuxième alinéa du préambule, il suffit par conséquent d'écrire:

"Vu l'arrêté royal du 4 avril 2003 portant exécution de l'article 37*quater* de la loi relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités, coordonnée le 14 juillet 1994, pour les dispensateurs de soins visés à l'article 34, alinéa 1^{er}, 11/ et 12/, de la même loi;".

⁽³⁾ *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d'Etat, 2008, n/ 30, formule F 3-3, à consulter sur le site Internet du Conseil d'Etat (www.raadvst-consetat.be).

3. Le cinquième alinéa du préambule sera rédigé ainsi qu'il suit:

"Vu l'accord du Secrétaire d'État au Budget, donné le 22 mai 2008;".

4. Le sixième alinéa du préambule sera adapté comme suit:

"Vu l'avis 44.655/1 du Conseil d'État, donné le 19 juin 2008, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973;".

Article 1^{er}

1. À l'article 1^{er}, 2/ et 3/, du projet, on supprimera les mots "inséré par la loi du 22 août 2002;".

2. L'article 1^{er}, 4/, du projet, définit la notion d'"institution". Il convient de faire un usage conséquent de ce terme dans le texte néerlandais, comme dans le texte français. Ce n'est, pour l'heure, pas toujours le cas. Ainsi le texte néerlandais des articles 2 et 3 du projet utilise également les termes "inrichtingen" et "inrichting".

Article 2

À la fin de l'article 2, alinéa 1^{er}, du projet, les mots "après les avoir averties de la date de sa visite par lettre recommandée", figurant dans le texte français, ne correspondent pas aux mots "zij worden daarvan verwittigd via een aangetekende brief", figurant dans le texte néerlandais. Cette discordance doit être éliminée.

Article 9

Conformément à son article 9, le texte en projet entre en vigueur "le premier jour du mois qui suit celui de (la) publication (de l'arrêté) au Moniteur belge". Pareille modalité d'entrée en vigueur implique le risque que, si la publication intervient à la fin du mois, l'arrêté entre en vigueur dans un délai plus court que le délai usuel d'entrée en vigueur des arrêtés, à savoir dix jours après sa publication. Pour éviter ce problème, il peut être envisagé, par exemple, de faire entrer l'arrêté en projet en vigueur le premier jour du deuxième mois qui suit celui au cours duquel il aura été publié.

Les auteurs du projet doivent également examiner si, dans un souci de sécurité juridique, il ne serait pas préférable d'explicitier à quels contrôles s'applique précisément le régime en projet ⁴.

⁽⁴⁾ Exclusivement aux contrôles organisés après l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet ou, par exemple, également aux contrôles commencés avant cette date, mais qui n'ont pas encore abouti à la détermination d'un taux de concordance (kappa).

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	A. BECKERS,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. D. VAN EECKHOUTTE, auditeur adjoint.

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,

A. BECKERS

M. VAN DAMME