

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIES 45.635/3
VAN 30 DECEMBER 2008VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 11 december 2008 door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 28 september 2001 houdende de erkenning, de registratie en de machtiging, en houdende de aansluiting, de aanvraag en de tenlasteneming in het kader van de zorgverzekering, tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 1 september 2006 houdende de voorwaarden van de vaststelling, de uitbetaling en de terugvordering van de subsidies van de zorgkassen, en tot opheffing van het ministerieel besluit van 30 januari 2004 houdende de bepaling van de formulieren in verband met de zorgverzekering", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

Dat onderzoek leidt tot het maken van de volgende opmerkingen.

*

* *

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt er in hoofdzaak toe om het besluit van de Vlaamse Regering van 28 september 2001 houdende de erkenning, de registratie en de machtiging, en houdende de aansluiting, de aanvraag en de tenlasteneming in het kader van de zorgverzekering aan te passen aan de wijzigingen die zullen worden aangebracht bij het decreet tot wijziging van het decreet van 30 maart 1999 houdende organisatie van de zorgverzekering ⁽¹⁾. Het spreekt voor zich dat het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt niet zal kunnen worden genomen vóór de bekrachtiging en de afkondiging van dat decreet en niet kan worden bekendgemaakt vóór de bekendmaking van dat decreet.

3. Het ontworpen besluit bevat een aantal delegaties aan de Vlaamse minister, bevoegd voor de bijstand aan personen. In dit verband dient te worden opgemerkt dat delegaties aan ministers beperkt dienen te blijven tot aangelegenheden van louter bijkomstige of detailmatige aard. Van met name de delegaties die zijn vervat in de ontworpen artikelen 17*ter*, § 1, tweede lid (artikel 5 van het ontwerp), en 21, § 1, vierde lid (artikel 10, 2/ van het ontwerp) is het, omwille van de vage omschrijving ervan, niet duidelijk of ze aan dit criterium beantwoorden. In die gevallen dient de verleende delegatie gelet op wat voorafgaat te worden gepreciseerd. Ook de in de ontworpen

⁽¹⁾ In ontwerpvorm is dat decreet aangenomen door de plenaire vergadering van het Vlaams Parlement op 16 december 2008. Het is de Raad van State niet bekend of dat decreet reeds is bekrachtigd en afgekondigd.

artikelen 15 en 16 (artikelen 1 en 2 van het ontwerp) vervatte delegaties zouden best nader worden omschreven.

4. Er dient te worden herinnerd aan het arrest dat het Hof van Justitie op 1 april 2008 heeft gewezen in de zaak C-212/06, en waarin werd geoordeeld dat "de artikelen 39 EG en 43 EG (aldus) moeten (...) worden uitgelegd dat zij in de weg staan aan een regeling van een gefedereerde eenheid van een lidstaat, zoals de zorgverzekering die door de Vlaamse Gemeenschap is ingesteld bij bovengenoemd decreet van 30 maart 1999 in de versie voortvloeiend uit het decreet van het Vlaams Parlement van 30 april 2004, die de aansluiting bij een socialezekerheidsstelsel en de uitkeringen waarin dat stelsel voorziet, beperkt tot personen die hetzij wonen op het grondgebied waarbinnen die gefedereerde eenheid bevoegd is, hetzij een beroepsactiviteit uitoefenen op dat grondgebied maar in een andere lidstaat wonen, voor zover door die beperking staatsburgers van andere lidstaten of eigen staatsburgers die gebruik hebben gemaakt van hun recht van vrij verkeer binnen de Europese Gemeenschap, minder gunstig worden behandeld".

In dat licht kunnen de ontworpen artikelen 15 en 16 van het besluit van de Vlaamse Regering van 28 september 2001 (artikelen 1 en 2 van het ontwerp) problemen doen rijzen. Al kan de Vlaamse Regering niet anders dan uitvoering te geven aan het decreet van 30 maart 1999 zoals het thans luidt, dient toch te worden nagegaan welke wijzigingen aan dat decreet moeten worden aangebracht teneinde het in overeenstemming te brengen met het Europese Gemeenschapsrecht, waarna de nodige aanpassingen op reglementair vlak kunnen worden aangebracht.

5. Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag 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.

Indien de in artikel 19 vermelde datum van 1 januari 2009 gehandhaafd blijft, dienen de stellers van het ontwerp bepalingen die niet kunnen worden ingepast in één van de aangehaalde gevallen, uit te zonderen van de retroactiviteit.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

J. SMETS