

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.685/3
VAN 6 JANUARI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 17 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 9 juni 2006 houdende regeling van het beheer en de werking van het Vlaams Zorgfonds", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe de uitoefening van de controle van het Vlaams Zorgfonds op de zorgkassen over te dragen van ambtenaren van het intern verzelfstandigd agentschap Zorg en Gezondheid naar ambtenaren van het intern verzelfstandigd agentschap Inspectie Welzijn, Volksgezondheid en Gezin (hierna: IVA Inspectie) en voorziet daarbij onder meer ook in het sluiten van een samenwerkingsakkoord tussen het IVA Inspectie en het Vlaams Zorgfonds. Ook wordt een wijziging aangebracht in de bepaling betreffende het beroepsgeheim van de betrokken ambtenaren.

Daartoe worden de artikelen 3 en 4 van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 juni 2006 houdende regeling van het beheer en de werking van het Vlaams Zorgfonds, respectievelijk vervangen en gewijzigd.

2.1. Voor zover het ontworpen artikel 3 (artikel 1 van het ontwerp) betrekking heeft op de werking van het Vlaams Zorgfonds, kan ervoor rechtsgrond worden gevonden in artikel 9 van het decreet van 7 mei 2004 tot omvorming van het "Vlaams Zorgfonds" tot een intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid en tot wijziging van het decreet van 30 maart 1999 houdende de organisatie van de zorgverzekering.

2.2. Voor zover het ontworpen artikel 3 betrekking heeft op de werking en de taken van het IVA Inspectie en op de taken van de personeelsleden van dat agentschap, kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 87, § 1, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en, bijkomend, in de artikelen 5 en 6, § 2, van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

2.3. Daargelaten de vraag of de in artikel 4 van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 juni 2006 beoogde personen niet reeds vallen onder het toepassingsgebied van artikel 458 van het Strafwetboek, kan gelet op de strafbaarheid van de schending van het beroepsgeheim geen van de zo-even aangehaalde rechtsgrond biedende bepalingen worden ingeroepen als rechtsgrond voor artikel 2 van het ontworpen besluit, waarmee de wijziging van dat artikel 4 wordt beoogd ⁽¹⁾.

⁽¹⁾ Hieruit volgt dat niet alleen rechtsgrond ontbreekt voor de ontworpen wijziging, maar ook voor het huidige artikel 4 van het te wijzigen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Gelet op hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dienen aan de aanhef twee leden te worden toegevoegd (die het eerste en het tweede lid worden) waarin wordt verwezen naar, respectievelijk, artikel 87, § 1, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en de artikelen 5 en 6, § 2, van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

4. Gelet op de meest recente wetgevingstechnische voorschriften, redigere men het huidige vierde lid van de aanhef (dat het zesde lid wordt) als volgt:

"Gelet op advies 45.685/3 van de Raad van State, gegeven op 6 januari 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;" ⁽²⁾.

Artikel 1

5. Uit de nota van de Vlaamse Regering blijkt dat beoogd wordt om de uitoefening van het toezicht op de zorgkassen over te dragen aan het IVA Inspectie. Zulks blijkt echter niet uit het ontworpen artikel 3, § 1. Integendeel, in die bepaling wordt die opdracht nog steeds toegewezen aan het "bevoegde agentschap", dit is het intern verzelfstandigd agentschap Zorg en Gezondheid (zie artikel 1, 4/, van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 juni 2006).

⁽²⁾ *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 36.1, formule F 3-5-2, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

De gemachtigde is het ermee eens dat in het ontworpen artikel 3, § 1, het IVA Inspectie wordt bedoeld. Men vervange derhalve de woorden "van het bevoegde agentschap" door de woorden "van het intern verzelfstandigd agentschap Inspectie Welzijn, Volksgezondheid en Gezin" ⁽³⁾.

6. Het komt de Raad van State voor dat het huidige tweede lid van artikel 3, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 juni 2006, dat niet voorkomt in het ontworpen artikel 3, § 1, behouden dient te blijven ⁽⁴⁾.

7. Luidens het ontworpen artikel 3, § 2, stelt het Vlaams Zorgfonds "alle gevraagde gegevens" ter beschikking van het IVA Inspectie, waarmee een samenwerkingsovereenkomst wordt gesloten. Op het eerste gezicht heeft de genoemde samenwerkingsovereenkomst betrekking op deze gegevensuitwisseling. Uit de nota aan de Vlaamse Regering en ook uit het ontwerp van samenwerkingsovereenkomst dat door de gemachtigde werd bezorgd, kan evenwel worden afgeleid dat die overeenkomst een ruimere draagwijdte heeft, aangezien eruit blijkt dat het Vlaams Zorgfonds en het IVA Inspectie via de genoemde samenwerkingsovereenkomst de inspectieopdracht verder uitwerken. Zulks dient tot uiting te komen in het ontworpen artikel 3, § 2. Tevens dient erop te worden gewezen dat de genoemde samenwerkingsovereenkomst geen normatieve bepalingen kan bevatten.

8. In het ontworpen artikel 3, § 2, wordt duidelijkheidshalve beter geschreven "Tussen het Fonds en het intern verzelfstandigd agentschap Inspectie Welzijn, Volksgezondheid en Gezin" in plaats van "Tussen beide agentschappen".

⁽³⁾ Aangezien artikel 4 uit het besluit van de Vlaamse Regering van 9 juni 2006 dient te worden weggelaten (zie voetnoot 1) en nergens anders in dat besluit nog gewag zal worden gemaakt van "het bevoegde agentschap", dient ook artikel 1, 4/, van dat besluit te worden weggelaten.

⁽⁴⁾ De toezichtstaken worden uitgeoefend in opdracht van het Vlaams Zorgfonds. Zie overigens punt 7 van bijlage 2 van het ontwerp van samenwerkingsovereenkomst tussen het IVA Inspectie en het Vlaams Zorgfonds.

Artikel 3

9. Indien de in artikel 4 van het ontwerp vermelde datum zou behouden blijven, zou aan het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, retroactiviteit worden verleend.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk 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 erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Gezien de weerslag van de ontworpen bepalingen op de rechtsgeldigheid van de betrokken controles, zou die retroactiviteit gelet op wat voorafgaat niet toelaatbaar zijn ⁽⁵⁾.

Artikel 3 van het ontwerp dient derhalve te vervallen of te worden vervangen door een andere bepaling van inwerkingtreding.

⁽⁵⁾ Hetzelfde zou gelden voor artikel 2, maar voor dat artikel bestaat er geen rechtsgrond.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS