

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.975/3
VAN 14 JULI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 29 juni 2009 door de Minister van Volksgezondheid verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot vaststelling van de medische activiteiten van de kandidaat-huisarts, tijdens de stageperiodes bij een erkende stagemeester, in het kader van de specifieke opleiding in de huisartsgeneeskunde", heeft het volgende advies gegeven:

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 en van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe een kader te creëren voor de medische activiteiten van de kandidaat-huisartsen tijdens de stageperiodes bij een erkende stagemeester in het raam van de specifieke opleiding in de huisartsgeneeskunde. De kandidaat-huisarts dient tijdens de duur van zijn opleiding zijn medische activiteiten te beperken tot de in het ontwerp bepaalde activiteiten.

2.1. Uit het eerste lid van de aanhef van het ontwerp dient te worden afgeleid dat de stellers ervan voor de ontworpen regeling rechtsgrond beogen te vinden in artikel 35^{sexies} van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de gezondheidsberoepen, dat luidt:

"De erkenning bepaald in artikel 35^{quater} wordt toegekend overeenkomstig de door de Koning vastgestelde procedure en voor zover is voldaan aan de erkenningscriteria die zijn vastgesteld door de Minister tot wiens bevoegdheden de Volksgezondheid behoort, op advies, wanneer zij bestaan, van de Raden waaraan deze bevoegdheid is toegewezen."

2.2. Op grond van voornoemd artikel 35^{sexies} is de minister tot wiens bevoegdheid de volksgezondheid behoort bevoegd om erkenningscriteria vast te stellen voor het bekomen van de bijzondere beroepstitel van huisarts ¹. Die bevoegdheid kan evenwel niet worden aangewend om de gehele medische activiteit van de kandidaat-huisarts tijdens de stageperiodes bij een erkende stagemeester in het kader van de opleiding te regelen, tenzij kan worden aangetoond dat er een rechtstreeks verband

⁽¹⁾ Zie in dat verband het ministerieel besluit van 3 mei 1999 tot vaststelling van de erkenningscriteria voor huisartsen.

bestaat tussen die regeling en de beoogde erkenning als huisarts. Zo het vaststellen van bepaalde minima op het vlak van de medische activiteit ontegensprekelijk als het bepalen van een erkenningscriterium in de zin van voornoemd artikel 35sexies kan worden beschouwd, lijkt deze conclusie problematischer wat betreft het vaststellen van maxima op dit vlak ² of het in beperkende zin regelen van activiteiten die zich als zodanig buiten de huisartsenpraktijk bevinden, in het ontwerp "specifieke medische activiteiten" genoemd ³. Die conclusie lijkt eveneens problematisch wat betreft het toekennen van bepaalde arbeidsrechtelijke rechten aan de kandidaat-huisarts, zoals bijvoorbeeld het geval is in artikel 4, § 2, van het ontwerp.

2.3. Uit hetgeen voorafgaat volgt dat het ontwerp geheel dient te worden herzien, inzonderheid wat betreft de hiervoor genoemde bepalingen die als zodanig niet meteen een rechtstreeks verband vertonen met de erkenning als huisarts. Voor die bepalingen lijkt immers geen rechtsgrond voorhanden in voornoemd artikel 35sexies van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967.

Gelet hierop, onthoudt de Raad van State, afdeling Wetgeving, zich van een nader onderzoek van het ontwerp.

⁽²⁾ Zie bijvoorbeeld artikel 2 van het ontwerp (maximaal 48 uren per week).

⁽³⁾ Zie artikel 3 van het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. TISON, L. DENYS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.975/3
DU 14 JUILLET 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par la Ministre de la Santé publique, le 29 juin 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel "fixant les activités médicale du candidat médecin généraliste, durant les périodes de stage auprès d'un maître de stage agréé, dans le cadre de la formation spécifique en médecine générale", a donné l'avis suivant:

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté ministériel soumis pour avis a pour objet de déterminer les activités médicales que les candidats médecins généralistes peuvent exercer durant les périodes de stage auprès d'un maître de stage agréé, dans le cadre de la formation spécifique de la médecine générale. Pendant la durée de sa formation, le candidat médecin généraliste doit limiter son activité médicale aux activités visées dans le projet.

2.1. Il se déduit du premier alinéa du préambule du projet que ses auteurs recherchent le fondement juridique du régime en projet dans l'article 35sexies de l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'exercice des professions des soins de santé, qui s'énonce comme suit:

"L'agrération visée à l'article 35quater est accordée conformément à la procédure fixée par le Roi et pour autant qu'il soit satisfait aux critères d'agrération fixés par le Ministre ayant la Santé publique dans ses attributions, sur avis, lorsqu'ils existent, des Conseils auxquels cette compétence est attribuée."

2.2. Sur la base de l'article 35sexies précité, le ministre ayant la santé publique dans ses attributions est compétent pour fixer les critères d'agrément pour l'obtention du titre professionnel particulier de médecin généraliste ¹. Cette compétence ne peut cependant être utilisée pour régler l'ensemble des activités médicales du candidat médecin généraliste durant les périodes de stage auprès d'un maître de stage agréé dans le cadre de la formation, à moins que la preuve puisse être apportée qu'il existe un lien direct entre cette mesure et l'agrément de médecin généraliste visé. Si la détermination d'un certain

⁽¹⁾ Voir à ce sujet l'arrêté ministériel du 3 mai 1999 fixant les critères d'agrément des médecins généralistes.

minimum d'activités médicales peut indéniablement être considérée comme la fixation d'un critère d'agrément au sens de l'article 35*sexies* précité, cette conclusion semble plus problématique en ce qui concerne la détermination d'un maximum d'activités médicales² ou la limitation des activités qui n'entrent pas, en tant que telles, dans le cadre de la pratique de la médecine générale, et que le projet appelle "activités médicales spécifiques"³. Cette conclusion semble également faire problème en ce qui concerne l'attribution aux candidats médecins généralistes de droits dans le domaine de la législation sur le travail, comme c'est par exemple le cas à l'article 4, § 2, du projet.

2.3. Il ressort de ce qui précède que le projet doit être entièrement revu, notamment les dispositions précitées qui comme telles, ne présentent pas d'emblée un lien direct avec l'agrément comme médecin généraliste. Ces dispositions ne semblent en effet pas trouver de fondement juridique dans l'article 35*sexies* précité de l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967.

En conséquence, le Conseil d'État, section de législation, s'abstient d'examiner le projet de manière plus approfondie.

(2) Voir par exemple l'article 2 du projet (maximum 48 heures par semaine).

(3) Voir l'article 3 du projet.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	M. TISON, L. DENYS,	assesseurs de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	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. W. VAN VAERENBERGH.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME