

KONINKRIJK BELGIË  
-----

ADVIES 47.142/1/V  
VAN 8 SEPTEMBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE  
-----

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 13 augustus 2009 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "waarbij de datum en de nadere regels van inwerkingtreding van artikel 70, 3/, van de wet van 1 maart 2007 houdende diverse bepalingen (III) worden vastgesteld", 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 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.

\*  
\*   \*

### STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Bij artikel 70, 3/, van de wet van 1 maart 2007 houdende diverse bepalingen (III), wordt artikel 42, § 2, van de wet van 13 december 2006 houdende diverse bepalingen betreffende gezondheid aangevuld met een 3/ die de afdeling gezondheid van het sectoraal comité van de sociale zekerheid en de gezondheid <sup>(1)</sup> bevoegd maakt voor het verlenen van een principiële machtiging voor elke mededeling van persoonsgegevens die de gezondheid betreffen in de zin van de wet van 8 december 1992 tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens, behalve in een aantal in die bepaling opgesomde gevallen.

Luidens artikel 71 van de wet van 1 maart 2007 bepaalt "de Koning [...] de datum en de nadere regels van inwerkingtreding van artikel 70, 3/" van dezelfde wet.

Het ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe uitvoering te geven aan het voormelde artikel 71.

3.1. In artikel 1 van het ontworpen besluit wordt bepaald dat artikel 70, 3/, van de voornoemde wet van 1 maart 2007 in werking treedt op de dag van bekendmaking in het Belgisch Staatsblad van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt. De rechtsgrond voor die bepaling wordt geboden door artikel 71 van de voornoemde wet van 1 maart 2007.

---

<sup>(1)</sup> Bedoeld in artikel 37 van de wet van 15 januari 1990 houdende oprichting en organisatie van een Kruispuntbank van de sociale zekerheid.

3.2.1. In artikel 2 van het ontwerp wordt bepaald dat ten aanzien van mededelingen van persoonsgegevens waarvoor met toepassing van artikel 42, § 2, 3/, van de wet van 13 december 2006 een principiële machtiging van de afdeling gezondheid van het sectoraal comité van de sociale zekerheid en de gezondheid is vereist, en die reeds plaatsvinden op het ogenblik van de inwerkingtreding van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, de afdeling gezondheid zijn principiële machtiging verleent binnen twee jaar die volgen op de inwerkingtreding van dit besluit. De betrokken mededeling wordt stopgezet indien binnen die termijn geen machtiging wordt verleend of zodra de afdeling gezondheid uitdrukkelijk verklaart geen machtiging te verlenen. Tevens wordt vermeld dat bij het verrichten van de mededeling de voorwaarden en nadere regels die in voorkomend geval door de afdeling gezondheid werden bepaald, dienen te worden nageleefd.

De vraag rijst of het genoemde artikel 71 ook rechtsgrond kan bieden voor artikel 2, eerste lid en tweede lid, eerste zin, van het ontworpen besluit.

3.2.2. Zoals artikel 2, eerste lid en tweede lid, eerste zin, van het ontworpen besluit is geredigeerd, regelt het de overgang van de bestaande toestand naar de door artikel 42, § 2, 3/, van de voornoemde wet van 13 december 2006 in het leven geroepen nieuwe toestand. Dat artikel 2 dient dan ook als een overgangsbepaling te worden beschouwd.

Artikel 71 van de voornoemde wet van 1 maart 2007 bevat echter geen uitdrukkelijke opdracht aan de Koning om in een overgangsmaatregel te voorzien wat betreft de inwerkingtreding van artikel 70, 3/, van dezelfde wet. Aan de Koning wordt enkel opgedragen "de datum en de nadere regels van inwerkingtreding van artikel 70, 3/" van de voornoemde wet van 1 maart 2007 te bepalen.

De wet van 1 maart 2007 bevat dienaangaande enkel een overgangsmaatregel "in afwachting van de instelling van het sectoraal comité van de sociale zekerheid en van de gezondheid en van de benoeming van zijn leden" (artikel 72). Die overgangsmaatregel is echter uitgewerkt nu, volgens de gemachtigde, de afdeling gezondheid van het sectoraal comité van de sociale zekerheid en van de gezondheid actief is sinds begin januari 2009.

Evenmin kan beroep worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid welke de Koning ontleent aan artikel 108 van de Grondwet, gelezen in samenhang met de artikelen 70, 3/, en 71 van de wet van 1 maart 2007, om in een overgangsmaatregel te voorzien. Zowel de ongenueanceerde formulering van de bevoegdheid tot verlenen van een machtiging in artikel 42, § 2, 3/, van de wet van 13 december 2006, als het legaliteitsbeginsel vervat in artikel 22 van de Grondwet, verhinderen dit.

Uit het voorgaande volgt dat artikel 2 van het ontworpen besluit de nodige rechtsgrond ontbeert.

#### ONDERZOEK VAN DE TEKST

##### Aanhef

4. Het eerste lid van de aanhef dient te worden weggelaten. Artikel 42, § 2, van de aldaar vermelde wet van 13 december 2006 biedt immers geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

5. In het tweede lid van de aanhef dient de verwijzing naar artikel 72 van de aldaar bedoelde wet te worden weggelaten. Dat artikel biedt immers geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

##### Artikelen 1 en 3

6. Luidens artikel 1 van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, treedt artikel 70, 3/, van de wet van 1 maart 2007 in werking op de dag van de bekendmaking van het ontworpen besluit in het Belgisch Staatsblad. In artikel 3 van hetzelfde besluit wordt bepaald dat het in werking treedt op de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

Volgens de gemachtigde zijn er geen bijzondere redenen om af te wijken van de gewone regel van inwerkingtreding van koninklijke besluiten (tien dagen na bekendmaking) en mag artikel 3 van het ontwerp daarom vervallen. Hij verklaarde tevens dat de inwerkingtreding van artikel 70, 3/, van de wet van 1 maart 2007 dan kan worden vastgelegd op de datum van inwerkingtreding van het ontworpen besluit.

Bijgevolg dient artikel 1 te worden aangepast en artikel 3 te worden weggelaten.

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |                   |                                     |
|----------|-------------------|-------------------------------------|
| de Heren | J. SMETS,         | staatsraad, voorzitter,             |
|          | E. BREWAEYS,      |                                     |
|          | B. SEUTIN,        | staatsraden,                        |
|          | H. COUSY,         | assessor van de afdeling Wetgeving, |
| Mevrouw  | M. VERSCHRAEGHEN, | toegevoegd griffier.                |

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

J. SMETS

ROYAUME DE BELGIQUE

-----

AVIS 47.142/1/V  
DU 8 SEPTEMBRE 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION  
DU CONSEIL D'ÉTAT

-----

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par la Ministre des Affaires sociales, le 13 août 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant la date et les modalités d'entrée en vigueur de l'article 70, 3/, de la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007 portant des dispositions diverses (III)", a donné l'avis suivant:

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1<sup>er</sup>, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, 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

2. L'article 70, 3/, de la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007 portant des dispositions diverses (III), complète l'article 42, § 2, de la loi du 13 décembre 2006 portant dispositions diverses en matière de santé par un 3/ qui habilite la section santé du comité sectoriel de la sécurité sociale et de la santé <sup>(1)</sup> à accorder une autorisation de principe pour toute communication de données à caractère personnel relatives à la santé au sens de la loi du 8 décembre 1992 relative à la protection de la vie privée à l'égard des traitements de données à caractère personnel, sauf dans un certain nombre de cas énumérés dans cette disposition.

Aux termes de l'article 71 de la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007, "le Roi détermine la date et les modalités d'entrée en vigueur de l'article 70, 3/" de la même loi.

Le projet d'arrêté royal entend pourvoir à l'exécution à l'article 71 précité.

3.1. L'article 1<sup>er</sup> de l'arrêté en projet prévoit que l'article 70, 3/, de la loi susvisée du 1<sup>er</sup> mars 2007 entre en vigueur le jour de la publication au Moniteur belge de l'arrêté dont le projet est à l'examen. L'article 71 de la loi susvisée du 1<sup>er</sup> mars 2007 procure le fondement juridique de cette disposition.

---

<sup>(1)</sup> Visée à l'article 37 de la loi du 15 janvier 1990 relative à l'institution et à l'organisation d'une Banque-Carrefour de la sécurité sociale.

3.2.1. L'article 2 du projet dispose qu'en ce qui concerne les communications de données à caractère personnel qui, en application de l'article 42, § 2, 3/, de la loi du 13 décembre 2006, requièrent une autorisation de principe de la section santé du comité sectoriel de la sécurité sociale et de la santé et qui ont déjà lieu au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté dont le projet est à l'examen, la section santé accorde son autorisation de principe dans les deux ans qui suivent l'entrée en vigueur de cet arrêté. La communication en question est arrêtée si l'autorisation n'est pas accordée dans ce délai ou si la section santé déclare explicitement qu'elle n'accorde pas d'autorisation. Il est également indiqué que lors de l'exécution de la communication, les modalités et les règles déterminées le cas échéant par la section santé doivent être respectées.

La question se pose de savoir si l'article 71 susvisé peut également constituer un fondement juridique pour l'article 2, alinéas 1<sup>er</sup> et 2, première phrase, de l'arrêté en projet.

3.2.2. Tel qu'il est rédigé, l'article 2, alinéas 1<sup>er</sup> et 2, première phrase, de l'arrêté en projet règle le passage du régime existant à la nouvelle situation créée par l'article 42, § 2, 3/, de la loi susvisée du 13 décembre 2006. Cet article 2 doit dès lors être regardé comme une disposition transitoire.

L'article 71 de la loi susvisée du 1<sup>er</sup> mars 2007 ne comporte toutefois pas de délégation expresse au Roi pour prévoir une mesure transitoire en ce qui concerne l'entrée en vigueur de l'article 70, 3/, de la même loi. Le Roi est uniquement chargé de déterminer "la date et les modalités d'entrée en vigueur de l'article 70, 3/" de la loi susvisée du 1<sup>er</sup> mars 2007.

À cet égard, la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007 comprend uniquement une mesure transitoire "dans l'attente de l'institution du comité sectoriel de la sécurité sociale et de la santé et de la nomination de ses membres" (article 72). Cette mesure transitoire a toutefois épuisé ses effets dès lors que, selon le délégué, la section santé du comité sectoriel de la sécurité sociale et de la santé est active depuis le début du mois de janvier 2009.

Il ne peut davantage être recouru au pouvoir général d'exécution, conféré au Roi par l'article 108 de la Constitution en combinaison avec les articles 70, 3/, et 71 de la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007, pour prévoir une mesure transitoire. Tant la formulation sans nuance de l'habilitation à accorder une autorisation dans l'article 42, § 2, 3/, de la loi du 13 décembre 2006 que le principe de légalité, inscrit à l'article 22 de la Constitution y font obstacle.

Il résulte de ce qui précède que l'article 2 de l'arrêté en projet est dépourvu du fondement juridique nécessaire.

### EXAMEN DU TEXTE

#### Préambule

4. Le premier alinéa du préambule doit être omis. L'article 42, § 2, de la loi du 13 décembre 2006, qui y est mentionnée, ne procure en effet aucun fondement juridique à l'arrêté en projet.

5. Au deuxième alinéa du préambule, il convient d'omettre la référence à l'article 72 de la loi qui y est mentionnée. Cet article ne procure en effet aucun fondement juridique à l'arrêté en projet.

#### Articles 1<sup>er</sup> et 3

6. Aux termes de l'article 1<sup>er</sup> de l'arrêté dont le projet est à l'examen, l'article 70, 3/, de la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007 entre en vigueur le jour de la publication de l'arrêté en projet au Moniteur belge. L'article 3 du même arrêté prévoit qu'il entre en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

Selon le fonctionnaire délégué, aucun motif particulier ne justifie de déroger au régime habituel d'entrée en vigueur des arrêtés royaux (dix jours après leur publication) et l'article 3 peut dès lors être omis. Il a également déclaré que l'entrée en vigueur de l'article 70, 3/, de la loi du 1<sup>er</sup> mars 2007 peut alors être fixée à la date de l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet.

.../...

L'article 1<sup>er</sup> doit par conséquent être adapté et l'article 3 doit être omis.

-----

La chambre était composée de

|           |                            |                                         |
|-----------|----------------------------|-----------------------------------------|
| Messieurs | J. SMETS,                  | conseiller d'État, président,           |
|           | E. BREWAEYS,<br>B. SEUTIN, | conseillers d'État,                     |
|           | H. COUSY,                  | assesseur de la section de législation, |
| Madame    | M. VERSCHRAEGHEN,          | greffier assumé.                        |

Le rapport a été présenté par Mme R. THIELEMANS, premier auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. B. SEUTIN.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

M. VERSCHRAEGHEN

J. SMETS