

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.788/4
DU 1^{ER} MARS 2010

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Affaires étrangères, le 1^{er} février 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi "portant assentiment à l'Échange de lettres entre le Royaume de Belgique et l'Organisation du Traité de l'Atlantique Nord concernant l'ouverture et l'exploitation d'une pharmacie sur le siège permanent de l'Organisation du Traité de l'Atlantique Nord, signées à Bruxelles le 3 février 2009 et le 3 mars 2009", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique de l'avant-projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, l'avant-projet appelle les observations ci-après.

1. Selon son article 1^{er}, la loi en projet règle une matière visée à l'article 77 de la Constitution.

Tel est effectivement le cas de l'article 2, qui porte sur une matière visée à l'article 77, alinéa 1^{er}, 6/, de la Constitution.

Par contre, les autres dispositions de la loi en projet règlent des matières qui relèvent de l'article 78 de la Constitution.

En l'espèce, l'on peut considérer que les dispositions de l'avant-projet constituent un ensemble à ce point indissociable que celui-ci ne saurait être scindé en deux textes.

Mais il conviendrait de revoir l'article 1^{er} en indiquant que l'article 2 relève de l'article 77 de la Constitution et que les autres articles relèvent de l'article 78 de celle-ci.

2. La question se pose de savoir si, après qu'aura été accordée l'autorisation de transfert visée par l'avant-projet de loi, la pharmacie exploitée dans l'enceinte du siège permanent de l'Organisation du traité de l'Atlantique Nord (ci-après : l'"OTAN") est ou non appelée à être prise en compte pour l'application, d'une part, des critères visant à

organiser une répartition des officines pharmaceutiques, fixés en application de l'article 4, § 3, 1/, alinéa 4, de l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'exercice des professions des soins de santé et, d'autre part, du nombre maximum d'officines ouvertes au public fixé par le Roi en application de l'article 4, § 3, 1/, alinéa 6, du même arrêté ⁽¹⁾.

Dans l'affirmative, il est permis de se demander s'il ne risque pas d'en résulter une atteinte au principe constitutionnel de l'égalité devant la loi, dès lors que, contrairement à l'ensemble des autres pharmacies, celle qui serait exploitée dans l'enceinte du siège permanent de l'OTAN n'est appelée à être accessible qu'à une catégorie limitée de personnes ⁽²⁾.

L'avant-projet sera réexaminé et, le cas échéant, revu sur ce point.

3. Dans l'article 6, alinéa 1^{er}, il y a lieu de remplacer les mots "il ne sera pas donné connaissance du transfert" par les mots "il ne sera pas donné connaissance de la demande à des tiers".

⁽¹⁾ Certes l'article 3, alinéa 3, de l'avant-projet prévoit que :
"L'autorisation de transfert est accordée à condition que selon les critères en vigueur qui visent à organiser la répartition des pharmacies, il n'y ait pas de possibilité d'ouvrir une pharmacie dans la commune d'où provient la demande de transfert".

Il n'en demeure pas moins que la question se pose de savoir si dans la commune dont une pharmacie a été transférée, celle-ci pourra y être remplacée par application de la législation et de la réglementation en vigueur.

⁽²⁾ En l'occurrence, conformément au point 2 de l'échange de lettres auquel il est envisagé de donner assentiment, les personnes qui ont accès au siège permanent de l'OTAN.

La chambre était composée de

Messieurs	P. LIÉNARDY,	président de chambre,
	J. JAUMOTTE,	conseillers d'État,
	L. DETROUX,	
Madame	C. GIGOT,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. B. JADOT, premier auditeur-chef de section.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

C. GIGOT

P. LIÉNARDY

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.788/4
VAN 1 MAART 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, vierde kamer, op 1 februari 2010 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Buitenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "houdende instemming met de Uitwisseling van brieven tussen het Koninkrijk België en de Noord-Atlantische Verdragsorganisatie betreffende de opening en de uitbating van een apotheek in de zetel van de Noord-Atlantische Verdragsorganisatie, ondertekend te Brussel op 3 februari 2009 en 3 maart 2009", heeft het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het vervangen is bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voormelde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het voorontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

1. Volgens artikel 1 van de ontworpen wet regelt deze een aangelegenheid als bedoeld in artikel 77 van de Grondwet.

Dat is inderdaad het geval wat betreft artikel 2, dat betrekking heeft op een aangelegenheid als bedoeld in artikel 77, eerste lid, 6/, van de Grondwet.

De overige bepalingen van de ontworpen wet regelen daarentegen aangelegenheden die vallen onder de werkingssfeer van artikel 78 van de Grondwet.

In casu kan ervan worden uitgegaan dat de bepalingen van het voorontwerp een geheel vormen dat dermate onscheidbaar is dat het niet in twee teksten kan worden opgesplitst.

Het verdient evenwel aanbeveling artikel 1 te herzien en daarin te bepalen dat artikel 2 een aangelegenheid betreft als bedoeld in artikel 77 van de Grondwet en dat de overige artikelen aangelegenheden betreffen als bedoeld in artikel 78 van die Grondwet.

2. De vraag rijst of, nadat de vergunning tot overbrenging, bedoeld in het voorontwerp van wet, zal zijn toegestaan, de apotheek die wordt uitgebaat in de zetel van de Noord-Atlantische Verdragsorganisatie (hierna : de NAVO) al dan niet mee in aanmerking genomen moet worden wat betreft de toepassing van, enerzijds, de criteria die erop zijn gericht een spreiding van de apotheken te organiseren, vastgelegd met

.../...

toepassing van artikel 4, § 3, 1/, vierde lid, van koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de gezondheidszorgberoepen en van, anderzijds, het maximum aantal voor het publiek opengestelde apotheken vastgelegd door de Koning met toepassing van artikel 4, § 3, 1/, zesde lid, van hetzelfde besluit ⁽¹⁾.

In bevestigend geval, is het zeer de vraag of daarmee het grondwettelijk beginsel van de gelijkheid voor de wet niet dreigt te worden geschonden, aangezien, in tegenstelling tot alle andere apotheken, de apotheek die uitgebaat wordt in de zetel van de NAVO enkel toegankelijk is voor een beperkte categorie van personen ⁽²⁾.

Het voorontwerp dient opnieuw te worden onderzocht en, in voorkomend geval, te worden herzien wat dat aspect betreft.

3. In artikel 6, eerste lid, behoren de woorden "aan derden" te worden ingevoegd tussen de woorden "er wordt echter" en de woorden "geen kennis gegeven".

⁽¹⁾ Artikel 3, derde lid, van het voorontwerp luidt weliswaar als volgt :
"De vergunning tot overbrenging wordt toegestaan op voorwaarde dat onder de geldende criteria die erop zijn gericht een spreiding van de apotheken te organiseren, er geen mogelijkheid is tot opening van een apotheek in de gemeente van waaruit de overbrenging wordt gevraagd."
Niettemin rijst de vraag of in de gemeente waar een apotheek elders is overgebracht, deze vervangen kan worden met toepassing van de geldende wetgeving en regelgeving.

⁽²⁾ In casu, overeenkomstig punt 2 van de uitwisseling van brieven waarmee instemming beoogt te worden gegeven, de personen die toegang hebben tot de zetel van de NAVO.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LIÉNARDY,	kamervoorzitter,
	J. JAUMOTTE,	staatsraden,
	L. DETROUX,	
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. JADOT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. LIÉNARDY.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

C. GIGOT

P. LIÉNARDY