

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.479/1/V
VAN 19 JULI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 29 juni 2010 door de Minister van Sociale Zaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 oktober 2000 tot uitvoering van artikelen 2, §§ 2 en 3, tweede lid, 14, § 3, en 19, derde en vierde lid, van de wet van 6 augustus 1990 betreffende de ziekenfondsen en de landsbonden van ziekenfondsen, wat de maatschappijen van onderlinge bijstand bedoeld in artikel 43bis van dezelfde wet betreft", 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 te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

VOORAFGAANDE OPMERKING

2. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe enkele wijzigingen aan te brengen in het koninklijk besluit van 5 oktober 2000 tot uitvoering van artikel 2, §§ 2 en 3, tweede lid, 14, § 3, en 19, derde en vierde lid, van de wet van 6 augustus 1990 betreffende de ziekenfondsen en de landsbonden van ziekenfondsen, wat de maatschappijen van onderlinge bijstand bedoeld in artikel 43bis van dezelfde wet, betreft. Deze wijzigingen hebben in hoofdzaak betrekking op het lidmaatschap van die maatschappijen van onderlinge bijstand en de samenstelling en de organisatie ervan.

4.1. De rechtsgrond voor het merendeel van de bepalingen van het ontworpen besluit wordt geboden door de artikelen 2, §§ 2 en 3, tweede lid, 14, § 3, 19, derde en vierde lid, en 70, § 4, van de wet van 6 augustus 1990 betreffende de ziekenfondsen en de landsbonden van ziekenfondsen.

.../...

4.2. Voor de artikelen 5 en 6 kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 108 van de Grondwet, op grond waarvan de Koning over een algemene bevoegdheid tot uitvoering van de wetten beschikt, gelezen in samenhang met de artikelen 52, eerste lid, 2/ en 10/, van de voornoemde wet van 6 augustus 1990.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Conform hetgeen betreffende de rechtsgrond is opgemerkt (opmerking 4.2), dient voor het huidige eerste lid een nieuw eerste lid te worden ingevoegd waarin wordt verwezen naar artikel 108 van de Grondwet.

6. Rekening houdend met de opmerkingen 4.1 en 4.2 dient in het huidige eerste lid van de aanhef ook te worden verwezen naar de artikelen 52, eerste lid, 2/ en 10/, en 70, § 4, van de voornoemde wet van 6 augustus 1990. De verwijzing naar artikel 43*bis*, § 1, van dezelfde wet dient de te worden weggelaten nu dit artikel geen rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit.

Artikel 7

7. Luidens het ontworpen artikel 13*bis* van het voornoemde koninklijk besluit van 5 oktober 2000 bepalen de statuten van de maatschappijen van onderlinge bijstand het maximum aantal mandaten dat kan worden toegekend aan personen van hetzelfde geslacht.

Met die ontworpen bepaling wordt beoogd dat beide geslachten in de raad van bestuur vertegenwoordigd zijn. Die bedoeling blijkt onvoldoende uit de tekst. Zoals het ontworpen artikel 13*bis* is geredigeerd, sluit het niet uit dat alle mandaten aan personen van hetzelfde geslacht kunnen worden toegekend.

Het verdient dan ook aanbeveling het ontworpen artikel 13*bis* te preciseren opdat de bedoeling van de stellers van het ontwerp beter tot uiting zou komen.

Artikel 8

8. Luidens artikel 8 heeft het besluit, dat thans in ontwerpvorm voorligt, in beginsel uitwerking met ingang van 1 maart 2010.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is slechts 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 continuïteit of de goede werking van het bestuur en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	B. SEUTIN,	staatsraad, voorzitter,
	P. BARRA,	
	P. SOURBRON,	staatsraden,
	L. DENYS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. F. VANNESTE, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A. BECKERS

B. SEUTIN

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 48.479/1/V
DU 19 JUILLET 2010

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 29 juin 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant modification de l'arrêté royal du 5 octobre 2000 portant exécution des articles 2, §§ 2 et 3, alinéa 2, 14, § 3, et 19, alinéas 3 et 4, de la loi du 6 août 1990 relative aux mutualités et aux unions nationales de mutualités en ce qui concerne les sociétés mutualistes visées à l'article 43bis de cette même loi", a donné l'avis suivant:

1. 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 et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

* *

OBSERVATION PRÉLIMINAIRE

2. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet soumis pour avis a pour objet d'apporter quelques modifications à l'arrêté royal du 5 octobre 2000 portant exécution des articles 2, §§ 2 et 3, alinéa 2, 14, § 3, et 19, alinéas 3 et 4, de la loi du 6 août 1990 relative aux mutualités et aux unions nationales de mutualités, en ce qui concerne les sociétés mutualistes visées à l'article 43bis de cette même loi. Ces modifications concernent principalement l'affiliation à ces sociétés mutualistes ainsi que la composition et l'organisation de celles-ci.

4.1. La plupart des dispositions de l'arrêté en projet trouvent un fondement juridique dans les articles 2, §§ 2 et 3, alinéa 2, 14, § 3, 19, alinéas 3 et 4, et 70, § 4, de la loi du 6 août 1990 relative aux mutualités et aux unions nationales de mutualités.

.../...

4.2. Les articles 5 et 6 peuvent trouver un fondement juridique dans l'article 108 de la Constitution, qui investit le Roi d'un pouvoir général d'exécution des lois, combiné avec l'article 52, alinéa 1^{er}, 2/ et 10/, de la loi précitée du 6 août 1990.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

5. Conformément à l'observation relative au fondement juridique (observation 4.2), on insérera après le premier alinéa actuel un nouveau premier alinéa visant l'article 108 de la Constitution.

6. Compte tenu des observations 4.1 et 4.2, le premier alinéa actuel du préambule doit également viser les articles 52, alinéa 1^{er}, 2/ et 10/, et 70, § 4, de la loi précitée du 6 août 1990. On omettra la référence à l'article 43bis, § 1^{er}, de la même loi, dès lors que cet article ne procure pas de fondement juridique à l'arrêté en projet.

Article 7

7. Selon l'article 13bis en projet de l'arrêté royal précité du 5 octobre 2000, les statuts des sociétés mutualistes fixent le nombre maximum de mandats pouvant être attribués aux personnes du même sexe.

Cette disposition en projet vise à assurer la représentation des deux sexes au conseil d'administration. Cette intention ne ressort pas suffisamment du texte. Tel que l'article 13bis en projet est rédigé, il n'est pas exclu que tous les mandats puissent être attribués à des personnes du même sexe.

Il est dès lors recommandé de préciser l'article 13bis en projet afin de mieux exprimer l'intention des auteurs du projet.

Article 8

8. Selon l'article 8, l'arrêté dont le projet est à l'examen produit en principe ses effets le 1^{er} mars 2010.

L'attribution d'un effet rétroactif aux arrêtés n'est admissible que lorsqu'il existe un fondement légal à cet effet, lorsque la rétroactivité se rapporte à des dispositions qui accordent des avantages, dans le respect du principe de l'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer la continuité ou le bon fonctionnement de l'administration et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

La rétroactivité ne peut se justifier que si les dispositions en projet se concilient avec l'une des hypothèses énumérées.

La chambre était composée de

Messieurs	B. SEUTIN,	conseiller d'État, président
	P. BARRA, P. SOURBRON,	conseillers d'État,
	L. DENYS,	assesseur de la section de législation,
Madame	A. BECKERS,	greffier.

Le rapport a été présenté par Monsieur F. VANNESTE, auditeur.

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

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

A. BECKERS

B. SEUTIN