

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.174/3
VAN 1 FEBRUARI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 12 januari 2011 door de Minister van Volksgezondheid verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende wijziging van het koninklijk besluit van 12 januari 2006 tot vaststelling van de nadere regels om geregistreerd te worden als zorgkundige", 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.

*
* *

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. Overeenkomstig artikel 21*quinquiesdecies* van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de gezondheidszorgberoepen kan het beroep van zorgkundige enkel worden uitgeoefend door personen die geregistreerd zijn binnen de diensten van de regering, overeenkomstig de nadere regelen die door de Koning worden vastgesteld. Ter uitvoering van deze bepaling regelt het koninklijk besluit van 12 januari 2006 tot vaststelling van de nadere regels om geregistreerd te worden als zorgkundige, de voorwaarden en de procedure inzake de registratie. Het voornoemde besluit bevat eveneens een aantal overgangsmaatregelen voor personeelsleden die in een verzorgingsinstelling zijn tewerkgesteld als verzorgingspersoneel en die al dan niet over bepaalde diploma's, brevetten of getuigschriften en/of een voldoende professionele ervaring beschikken of die een bijzondere opleiding hebben gevolgd. Een aantal van deze overgangsmaatregelen betreft een definitieve registratie; een ander aantal betreft een voorlopige registratie die kon worden aangevraagd tot 31 december 2009 en die afloopt op 13 februari 2011.

Het voor advies voorgelegde ontwerp strekt tot de wijziging van deze overgangsmaatregelen. De geldingsduur van de voorlopige registratie wordt verlengd tot 30 juni 2016 (artikelen 1 en 2). De aanvragen voor een voorlopige registratie moeten vóór 1 juli 2012 worden ingediend (artikel 5). De bijzondere opleiding van 120 uur met het oog op het verkrijgen

van een definitieve registratie kan worden gevolgd tot 31 december 2015 (artikel 3). De aanvragen voor de omzetting van een voorlopige registratie in een definitieve registratie moeten uiterlijk op 31 december 2015 worden ingediend (artikel 4). Ten slotte voorziet het ontwerp in de mogelijkheid van een elektronische procedure voor de registratieaanvragen (artikel 6).

4. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 21^{quinquiesdecies} van het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de gezondheidszorgberoepen. Bij deze bepaling wordt de Koning gemachtigd tot het vaststellen van de nadere regels met betrekking tot de registratie als zorgkundige.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. De verantwoording in het derde tot het veertiende lid van de aanhef dient hetzij te worden weggelaten, hetzij te worden opgenomen in een verslag aan de Koning.

Artikelen 1 tot 4

6. De ontworpen wijzigingen van artikel 3 van het koninklijk besluit van 12 januari 2006 (artikelen 1 en 2 van het ontwerp) dienen in één enkel wijzigingsartikel te worden opgenomen¹. Hetzelfde geldt voor de ontworpen wijzigingen van artikel 4 van het koninklijk besluit van 12 januari 2006 (artikelen 3 en 4 van het ontwerp).

¹ Zie *Beginnelsen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 120 en F 4-2-9-1, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

Artikel 6

7. Overeenkomstig het ontworpen artikel 6, § 2, zal de door de minister, bevoegd voor de volksgezondheid (hierna: de minister), in te richten aanvraagprocedure via elektronische weg "in de plaats [...] komen" van de huidige schriftelijke procedure. Om te vermijden dat deze machtiging begrepen zou kunnen worden als een machtiging om de huidige schriftelijke procedure zoals die wordt geregeld in het koninklijk besluit van 12 januari 2006 formeel op te heffen, dient te worden gepreciseerd dat de elektronische procedure een alternatief vormt voor deze schriftelijke procedure.

8. De machtiging van de minister in het ontworpen artikel 6, § 2, kan enkel betrekking hebben op maatregelen van bijkomstige of detailmatige aard. De door de minister uit te werken regeling kan bijgevolg geen nieuwe inhoudelijke voorwaarden bevatten waaraan de aanvraag moet voldoen en moet strikt beperkt blijven tot het regelen van de te bezorgen documenten en de wijze waarop die documenten worden bezorgd langs elektronische weg. De delegatie aan de minister om "de voorwaarden" met betrekking tot de elektronische procedure vast te stellen dient in het licht van het voorgaande te worden gepreciseerd.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN,	
	J. VAN NIEUWENHOVE,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessoren van de
	J. VELAERS,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer T. CORTHAUT, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS

ROYAUME BELGIQUE

AVIS 49.174/3
DU 1^{ER} FÉVRIER 2011

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 12 janvier 2011, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 12 janvier 2006 fixant les modalités d'enregistrement comme aide-soignant", 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 a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

OBSERVATION PRÉALABLE

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. Conformément à l'article 21^{quinquiesdecies} de l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'exercice des professions des soins de santé, la profession d'aide soignant ne peut être exercée que par des personnes qui sont enregistrées dans les services du gouvernement, conformément aux modalités fixées par le Roi. En exécution de cette disposition, l'arrêté royal du 12 janvier 2006 fixant les modalités d'enregistrement comme aide-soignant, règle les conditions et la procédure en matière d'enregistrement. Par ailleurs, l'arrêté précité contient un certain nombre de mesures transitoires pour les membres du personnel employés comme personnel soignant dans un établissement de soins et qui disposent ou non de certains diplômes, brevets ou certificats et/ou d'une expérience professionnelle suffisante ou qui ont suivi une formation spéciale. Certaines de ces mesures transitoires portent sur un enregistrement définitif; d'autres concernent un enregistrement provisoire qui pouvait être demandé jusqu'au 31 décembre 2009 et qui prend fin le 13 février 2011.

Le projet soumis pour avis a pour objet de modifier ces mesures transitoires. La durée de validité de l'enregistrement provisoire est prolongée jusqu'au 30 juin 2016 (articles 1^{er} et 2). Les demandes d'enregistrement provisoire doivent être introduites avant le 1^{er} juillet 2012 (article 5). La formation spéciale de 120 heures en vue de l'obtention d'un enregistrement définitif peut être suivie jusqu'au 31 décembre 2015 (article 3). Les demandes de

conversion d'enregistrement provisoire en enregistrement définitif doivent être introduites au plus tard le 31 décembre 2015 (article 4). Enfin, le projet prévoit la possibilité d'une procédure électronique pour les demandes d'enregistrement (article 6).

4. L'arrêté en projet trouve son fondement juridique dans l'article 21^{quinq}iesdecies de l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'exercice des professions des soins de santé. Cette disposition habilite le Roi à fixer les modalités relatives à l'enregistrement comme aide-soignant.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

5. La justification mentionnée dans les troisième à quatorzième alinéas du préambule doit soit être omise, soit figurer dans un rapport au Roi.

Articles 1^{er} à 4

6. Les modifications en projet de l'article 3 de l'arrêté royal du 12 janvier 2006 (articles 1^{er} et 2 du projet) doivent être réunies dans un seul article modificatif¹. Il en est de même pour les modifications en projet de l'article 4 de l'arrêté royal du 12 janvier 2006 (articles 3 et 4 du projet).

Article 6

7. Conformément à l'article 6, § 2, en projet, la procédure de demande par voie électronique, à organiser par le ministre qui a la santé publique dans ses attributions (ci-après: le ministre), « se substituera » à la procédure écrite actuelle. Pour éviter que cette habilitation ne puisse être interprétée comme une habilitation en vue d'abroger formellement la procédure écrite actuelle, réglée dans l'arrêté royal du 12 janvier 2006, on précisera que la procédure électronique constitue une alternative à cette procédure écrite.

¹ Voir *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d'État, 2008, n° 120 et F 4-2-9-1, à consulter sur le site internet du Conseil d'État (www.raadvst-consetat.be).

8. L'habilitation que l'article 6, § 2, en projet, donne au ministre ne peut porter que sur des mesures d'ordre accessoire ou secondaire. Par conséquent, le régime à élaborer par le ministre ne peut comporter de nouvelles conditions de fond auxquelles doit satisfaire la demande et doit strictement se borner à régler les documents à transmettre ainsi que leur mode de transmission par voie électronique. La délégation au ministre en vue de fixer « les conditions » relatives à la procédure électronique devra être précisée compte tenu des considérations qui précèdent.

La chambre était composée de

Messieurs	J. SMETS,	conseiller d'État, président,
	B. SEUTIN, J. VAN NIEUWENHOVE,	conseillers d'État,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assesseurs de la section de législation,
Madame	A.-M. GOOSSENS,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. T. CORTHAUT, auditeur adjoint.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. J. VAN NIEUWENHOVE.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS