CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 57.652/2
du 6 juillet 2015

sur

un projet d'arrêté royal 'modifiant l'article 29 de l'annexe à l'arrêté royal du 14 septembre 1984 établissant la nomenclature des prestations de santé en matière d'assurance obligatoire soins de santé et indemnités'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 57.652/2
van 6 juli 2015

over

een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van artikel 29 van de bijlage bij het koninklijk van 14 september 1984 tot vaststelling van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen inzake verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen'

Le 9 juin 2015, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre des Affaires sociales à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'article 29 de l'annexe à l'arrêté royal du 14 septembre 1984 établissant la nomenclature des prestations de santé en matière d'assurance obligatoire soins de santé et indemnités'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 6 juillet 2015. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Martine BAGUET et Luc DETROUX, conseillers d'État, et Bernadette VIGNERON, greffier.

Le rapport a été présenté par Sébastien TELLIER, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Martine BAGUET.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 6 juillet 2015.

*

Op 9 juni 2015 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minster van Sociale Zaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van artikel 29 van de bijlage bij het koninklijk van 14 september 1984 tot vaststelling van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen inzake verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 6 juli 2015. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Martine BAGUET en Luc DETROUX, staatsraden, en Bernadette VIGNERON, griffier.

Het verslag is uitgebracht door 6 juli 2015.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Martine BAGUET.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 6 juli 2015.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation limite son examen au fondement juridique du 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, le projet appelle les observations suivantes.

EXAMEN DU PROJET

DISPOSITIF

Article 1er

1. L'article 1er, 1°, b., tend à modifier l'article 29, § 1er, J, 3.10, de l'annexe à l'arrêté royal du 14 septembre 1984 'établissant la nomenclature des prestations de santé en matière d'assurance obligatoire soins de santé et indemnités' en précisant une règle de non-cumul en ces termes : « pas de cumul avec un liner prefab 744516-744520 ».

Cette règle de non-cumul est également reproduite à l'article 1er, 2°, f., de l'arrêté en projet, qui tend cette fois à modifier l'article 29, § 12, 5.2, de l'annexe à l'arrêté royal précité du 14 septembre 1984.

Il paraît toutefois peu lisible de prévoir une même règle de non-cumul à deux paragraphes différents du même article, spécialement lorsqu'une sous-section de cet article, en l'espèce l'article 29, § 12, 5.2, est consacrée aux règles de non-cumul. Il apparait plus cohérent de ne formuler la règle qu'une seule fois, à savoir à l'article 29, § 12, 5.2, comme le prévoit l'article 1er, 2°, f., du texte en projet. Cette manière de procéder semble enfin souhaitable afin d'assurer, dans l'hypothèse où cette règle de non-cumul devait être modifiée ou abrogée à l'avenir, que seul le paragraphe 12, 5.2, de l'article 29 soit modifié, sans devoir rechercher dans ce dernier les différents paragraphes où cette règle serait posée.

L'article 1er, 1°, b., en projet doit être revu en prévoyant la suppression des mots « uniquement lorsqu'aucun liner ou qu'aucun fût intérieur souple n'a été fourni » sans les remplacer par les mots « pas de cumul avec un liner prefab 744516-744520 ».

Par ailleurs, le texte en projet à l'article 1er, 2°, f. serait mieux rédigé comme suit, en faisant écho à la rédaction actuelle du premier alinéa du point 5.2 modifié :

« Les prestations 744590-744601 et 744516-744520 ne sont pas cumulables entre elles ».

2. L'article 1er, 2°, d., tend à modifier l'article 29, § 12, 4.6, première phrase, de l'annexe à l'arrêté royal précité du 14 septembre 1984. Il convient d'adapter l'ensemble du point 4.6, y compris son intitulé, et ainsi ajouter chaque fois, avant les mots « liner sur mesure », le terme « premier ».

Article 2

L'article 2 du projet est rédigé comme suit :

« Art. 2. Le présent arrêté produit ses effets au 1er octobre 2014 ».

Il est rappelé qu'en vertu d'un principe général de droit, la non-rétroactivité des actes administratifs est de règle. Elle peut toutefois être justifiée si elle est autorisée par une disposition législative. En l'absence d'autorisation légale, la rétroactivité ne peut être admise qu'à titre exceptionnel, lorsqu'elle est nécessaire, notamment, à la continuité du service public ou à la régularisation d'une situation de fait ou de droit et pour autant qu'elle respecte les exigences de la sécurité juridique et les droits individuels.

Il appartient à l'auteur du projet de s'assurer que l'ensemble des modifications qu'il souhaite apporter à la nomenclature relative aux prothèses myoélectriques, sont admissibles au regard de ce principe.

*

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

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

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

DISPOSITIEF

Artikel 1

1. Artikel 1, 1°, b., strekt ertoe artikel 29, § 1, J, 3.10, van de bijlage bij het koninklijk besluit van 14 september 1984 'tot vaststelling van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen inzake verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen', te wijzigen door daarin een regel van niet-cumulatie te voorzien in de volgende bewoordingen: "geen cumul met prefabliner 744516-744520".

Die regel van non-cumulatie wordt ook opgenomen in artikel 1, 2°, f., van het ontwerpbesluit, welke bepaling er harerzijds toe strekt artikel 29, § 12, 5.2, van de bijlage bij het voornoemde koninklijk besluit van 14 september 1984 te wijzigen.

Eenzelfde regel van non-cumulatie vastleggen in twee verschillende paragrafen van hetzelfde artikel lijkt de leesbaarheid echter niet ten goede te komen, inzonderheid doordat een onderafdeling van dit artikel, *in casu* artikel 29, § 12, 5.2, handelt over de regels van niet-cumulatie. Het lijkt logischer die regel slecht een keer te formuleren, namelijk in artikel 29, § 12, 5.2, zoals bepaald wordt in artikel 1, 2°, f., van de ontworpen tekst. Ten slotte lijkt deze werkwijze wenselijk om te garanderen dat, ingeval die regel van niet-cumulatie in de toekomst zou worden gewijzigd of opgeheven, alleen paragraaf 12, 5.2, van artikel 29 gewijzigd wordt, zonder dat nagegaan hoeft te worden in welke onderscheiden paragrafen van dit artikel deze regel zou zijn neergelegd.

Het ontworpen artikel 1, 1°, b., moet aldus herzien worden dat daarin bepaald wordt dat de woorden "enkel wanneer geen liner, of zachte binnenkoker is afgeleverd" geschrapt worden zonder dat ze vervangen worden door de woorden "geen cumul met prefabliner 744516-744520".

Bovendien zou het ontworpen artikel 1, 2°, f. beter als volgt gesteld worden met het oog op de overeenstemming met de huidige redactie van het eerste lid van het gewijzigde punt 5.2:

> "De verstrekkingen 744590-744601 en 744516-744520 zijn onderling niet cumuleerbaar".

2. Artikel 1, 2°, d., strekt ertoe artikel 29, § 12, 4.6, eerste zin, van de bijlage bij het koninklijk besluit van 14 september 1984 te wijzigen. Het hele punt 4.6, ook het opschrift ervan, behoort te worden aangepast door voor het woord "maatwerkliner" telkens het woord "eerste" in te voegen.

Artikel 2

Artikel 2 van het ontwerp luidt als volgt:

"Art. 2. Dit besluit heeft uitwerking vanaf 1 oktober 2014."

Er wordt op gewezen dat bestuurshandelingen krachtens een algemeen rechtsbeginsel in de regel geen terugwerkende kracht hebben. Terugwerkende kracht kan evenwel gerechtvaardigd zijn indien de wet die toestaat. Indien ze niet bij de wet wordt toegestaan, is ze alleen aanvaardbaar bij wijze van uitzondering, inzonderheid wanneer dat nodig is voor de continuïteit van de openbare dienst of voor de regularisatie van een rechtstoestand of een feitelijke toestand en voor zover de vereisten inzake rechtszekerheid vervuld zijn en de individuele rechten geëerbiedigd worden.

De steller van het ontwerp dient zich ervan te vergewissen dat alle wijzigingen die hij wenst aan te brengen in de nomenclatuur met betrekking tot de myo-elektrische prothesen, in het licht van dat beginsel aanvaard kunnen worden.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Bernadette VIGNERON Pierre VANDERNOOT