CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 59.122/2
du 12 avril 2016

sur

un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 23 janvier 2004 instituant un régime d'avantages sociaux pour certains kinésithérapeutes'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 59.122/2
van 12 april 2016

over

een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 januari 2004 tot instelling van een regeling van sociale voordelen voor sommige kinesitherapeuten'

‡LW-CAEQJEGFI-FJBCCUQ‡

Le 16 mars 2016, 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'arrêté royal du 23 janvier 2004 instituant un régime d'avantages sociaux pour certains kinésithérapeutes'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 12 avril 2016. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Luc DETROUX et Wanda VOGEL, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Bernadette VIGNERON, greffier.

Le rapport a été présenté par Xavier DELGRANGE, premier auditeur chef de section.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 12 avril 2016.

*

Op 16 maart 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Sociale Zaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 januari 2004 tot instelling van een regeling van sociale voordelen voor sommige kinesitherapeuten'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 12 april 2016. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Luc DETROUX en Wanda VOGEL, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Bernadette VIGNERON, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Xavier DELGRANGE, eerste auditeur-afdelingshoofd.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 12 april 2016.

*

‡LW-CAEQJEGFI-FJBCCUQ‡

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

PRÉAMBULE

1. Le fondement légal du projet ne réside pas uniquement dans l'alinéa 1er de l'article 54, § 1er, de la loi 'relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités', coordonnée le 14 juillet 1994 mais également dans l'alinéa 3 de cette disposition.

L'alinéa 1er du préambule doit être adapté en conséquence en se référant à ces deux alinéas ainsi qu'aux modifications qu'ils ont subies.

2. À l'alinéa 2, il y a lieu d'omettre les mots « , notamment l'article 3, § 2, modifié pour la dernière fois, par l'arrêté royal du xxx 2013 » [1].

3. Le préambule doit être complété par la mention de l'avis de la Commission de contrôle budgétaire du 2 septembre 2015.

DISPOSITIF

Articles 1er et 2

Aux articles 1er et 2, invité à préciser ce qu'il y a lieu d'entendre par les « valeurs M dans le cadre de l'article 7 de la nomenclature des prestations de santé telle que visée à l'article 35 des lois coordonnées précitées », le délégué de la Ministre a indiqué qu'il s'agit des valeurs dont il est question à l'article 7 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 la nomenclature des prestations de santé'. Il s'agit de l'article qui concerne les prestations de kinésithérapie et qui s'intitule : « Nomenclature des prestations de santé – Chapitre III - Soins Courants – Section 3 - Kinésithérapie – Article 7 ».

Afin d'assurer la lisibilité de l'arrêté en projet et, partant, la sécurité juridique, à l'article 1er, les mots « dans le cadre de l'article 7 de la nomenclature des prestations de santé telle que visée à l'article 35 des lois coordonnées précitées » seront remplacés par les mots « visées à l'article 7 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 ».

[1] *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 30.

‡LW-CAEQJEGFI-FJBCCUQ‡

Article 1er

La rédaction du projet, notamment de la phrase introductive de l'article 1er doit être revue afin de tenir compte du fait que le paragraphe 2 de l'article 4 modifié contient deux autres phrases que celle qui fait l'objet du remplacement envisagé.

Il doit être précisé que ces deuxième et troisième phrases forment un alinéa 5 du paragraphe 2 en question, tel que modifié par la disposition à l'examen.

Article 4

Selon l'article 4, « Le présent arrêté est d'application pour la première fois pour la cotisation 2015 ».

Or, la non-rétroactivité des actes administratifs est de règle, en vertu d'un principe général de droit. En l'absence d'autorisation législative, la rétroactivité ne peut être admise qu'à titre exceptionnel, si elle est indispensable à la réalisation d'un objectif d'intérêt général, par exemple parce qu'elle est nécessaire 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 appartiendra à l'auteur du projet de s'assurer que la rétroactivité se justifie en l'espèce.

*

‡LW-CAEQJEGFI-FJBCCUQ‡

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

AANHEF

1. De rechtsgrond van het ontwerp is niet alleen te vinden in het eerste lid van artikel 54, § 1, van de wet 'betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994' maar ook in het derde lid van die bepaling.

Het eerste lid van de aanhef behoort bijgevolg aldus te worden aangepast dat verwezen wordt naar die beide leden en naar de wijzigingen die daarin aangebracht zijn.

2. In het tweede lid dienen de woorden ", inzonderheid op artikel 3, §2, gewijzigd voor de laatste keer bij het koninklijk besluit van xxx 2013" te worden geschrapt.[1]

3. De aanhef dient te worden aangevuld met de vermelding van het advies van de Commissie voor begrotingscontrole d.d. 2 september 2015.

DISPOSITIEF

Artikelen 1 en 2

Wat de artikelen 1 en 2 betreft, heeft de gemachtigde van de minister, naar aanleiding van het verzoek om te preciseren wat verstaan moet worden onder de "M-waarden […] in het kader van artikel 7 van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen zoals omschreven in artikel 35 van de genoemde gecoördineerde wet", te kennen gegeven dat het gaat om de waarden waarvan sprake is in artikel 7 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. Dat artikel 7 is de bepaling die betrekking heeft op de verstrekkingen inzake kinesitherapie en dat als opschrift heeft "Nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen – Hoofdstuk III – Gewone geneeskundige hulp – Afdeling 3 – Kinesitherapie – Artikel 7".

[1] *Beginselen van de wetgevingstechniek – Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab "Wetgevingstechniek", aanbeveling 30.

‡LW-CAEQJEGFI-FJBCCUQ‡

Met het oog op de leesbaarheid van het ontworpen besluit en bijgevolg op de rechtszekerheid, dienen de woorden "in het kader van artikel 7 van de nomenclatuur van de geneeskundige verstrekkingen zoals omschreven in artikel 35 van de genoemde gecoördineerde wet" in artikel 1 vervangen te worden door de woorden "waarvan sprake is in artikel 7 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".

Artikel 1

De redactie van het ontwerp, inzonderheid van de inleidende zin van artikel 1, moet aldus herzien worden dat rekening gehouden wordt met het feit dat de tweede paragraaf van het artikel 4, die bij het ontwerp gewijzigd wordt, nog twee andere zinnen omvat dan die welke bij het ontwerp vervangen wordt.

Er dient gepreciseerd te worden dat die tweede en derde zin een vijfde lid zullen vormen van de paragraaf 2 in kwestie, zoals die bij de onderzochte bepaling gewijzigd wordt.

Artikel 4

Artikel 4 bepaalt: "Voor de eerste keer wordt dit besluit van toepassing voor de bijdrage 2015".

Krachtens een algemeen rechtsbeginsel hebben bestuurshandelingen in de regel evenwel geen terugwerkende kracht. Indien ze niet bij de wet wordt toegestaan, kan terugwerkende kracht alleen aanvaard worden bij wijze van uitzondering, wanneer ze onontbeerlijk is ter verwezenlijking van een doelstelling van algemeen belang, bijvoorbeeld omdat ze 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 de terugwerking *in casu* gerechtvaardigd is.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Bernadette VIGNERON Pierre VANDERNOOT

‡LW-CAEQJEGFI-FJBCCUQ‡