



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 60.640/2
du 11 janvier 2017

sur

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'article 2, B, 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 60.640/2
van 11 januari 2017

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging artikel 2,
B, 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'

Le 12 décembre 2016, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre des Affaires sociales et de la Santé publique à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'article 2, B, 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 11 janvier 2017. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Luc DETROUX et Wanda VOGEL, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Marianne DONY, assesseurs, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Jean-Baptiste LEVAUX, auditeur.

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 11 janvier 2017.

*

Op 12 december 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Sociale Zaken en Volksgezondheid verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging artikel 2, B, 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'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 11 januari 2017. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Luc DETROUX en Wanda VOGEL, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Marianne DONY, assessoren, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jean-Baptiste LEVAUX, auditeur.

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 11 januari 2017.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, 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 2

La non-rétroactivité des actes administratifs est de règle, en vertu d'un principe général de droit. La rétroactivité 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.

Or l'arrêté en projet entre en vigueur rétroactivement au 1^{er} janvier 2016.

Interrogé quant aux motifs pour lesquels la rétroactivité est prévue, le délégué a répondu comme suit :

« Le point 4.1.2.1. de l'accord national médico-mutualiste 2016-2017 dispose qu'« ... il est proposé d'attribuer, dans une première phase, pour les patients ayant le statut de malade chronique appartenant à la tranche d'âge 45-74 ans une augmentation du montant du DMG jusqu'à 55 EUR. Le montant de cette augmentation sera payé par les organismes assureurs aux médecins généralistes au courant du deuxième semestre 2016 pour les DMG qui ont été ouverts ou prolongés au cours du premier semestre 2016. À partir du 1^{er} juillet 2016 le montant augmenté de 55 EUR peut être porté en compte au patient ou payé par l'organisme assureur. Le DMG+ ne sera pas prolongé dans sa forme actuelle mais sera intégré dans le DMG'.

Le projet d'arrêté royal soumis à l'avis du Conseil d'État exécute cette mesure importante négociée dans le cadre de l'Accord national médico-mutualiste 2016-2017 tel que publié au *Moniteur belge* du 27 janvier 2016.

Comme le prévoit l'accord, le montant de l'augmentation du montant du dossier médical global vaut à partir du 1^{er} janvier 2016 ('Le montant de cette augmentation sera payé par les organismes assureurs aux médecins généralistes au courant du deuxième semestre 2016 pour les DMG qui ont été ouverts ou prolongés au cours du premier semestre 2016').

Le projet en question est donc rétroactif au 1^{er} janvier 2016 afin de ne pas priver de leurs droits les médecins qui ont ouverts ou prolongés un dossier médical global pour le public cible à partir du 1^{er} janvier 2016 tel que le prévoit l'accord ».

Si sur les points mentionnés par cette réponse, la rétroactivité paraît justifiée, il y a lieu de constater que le texte en projet contient d'autres éléments neufs, notamment sur la tenue du dossier médical global et le consentement du patient ou de son représentant. Sur ces autres points, l'auteur du projet doit également être en mesure de justifier cette rétroactivité.

*

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 2

Bestuurshandelingen hebben krachtens een algemeen rechtsbeginsel in de regel geen terugwerkende kracht. Terugwerkende kracht kan echter aanvaardbaar 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.

Het ontwerpbesluit treedt met terugwerkende kracht in werking op 1 januari 2016.

Op de vraag waarom in de terugwerkende kracht wordt voorzien, heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

“Le point 4.1.2.1. de l'accord national médico-mutualiste 2016-2017 dispose qu'... il est proposé d'attribuer, dans une première phase, pour les patients ayant le statut de malade chronique appartenant à la tranche d'âge 45-74 ans une augmentation du montant du DMG jusqu'à 55 EUR. Le montant de cette augmentation sera payé par les organismes assureurs aux médecins généralistes au courant du deuxième semestre 2016 pour les DMG qui ont été ouverts ou prolongés au cours du premier semestre 2016. À partir du 1^{er} juillet 2016 le montant augmenté de 55 EUR peut être porté en compte au patient ou payé par l'organisme assureur. Le DMG+ ne sera pas prolongé dans sa forme actuelle mais sera intégré dans le DMG’.

Le projet d'arrêté royal soumis à l'avis du Conseil d'État exécute cette mesure importante négociée dans le cadre de l'Accord national médico-mutualiste 2016-2017 tel que publié au *Moniteur belge* du 27 janvier 2016.

Comme le prévoit l'accord, le montant de l'augmentation du montant du dossier médical global vaut à partir du 1^{er} janvier 2016 ('Le montant de cette augmentation sera payé par les organismes assureurs aux médecins généralistes au courant du deuxième semestre 2016 pour les DMG qui ont été ouverts ou prolongés au cours du premier semestre 2016').

Le projet en question est donc rétroactif au 1^{er} janvier 2016 afin de ne pas priver de leurs droits les médecins qui ont ouverts ou prolongés un dossier médical global pour le public cible à partir du 1^{er} janvier 2016 tel que le prévoit l'accord”.

Alhoewel de terugwerkende kracht gerechtvaardigd lijkt voor de punten die in dat antwoord worden aangehaald, moet worden vastgesteld dat de ontwerptekst andere nieuwe elementen bevat, meer bepaald over het bijhouden van het globaal medisch dossier en de instemming van de patiënt of van zijn vertegenwoordiger. Ook voor die andere punten moet de steller van het ontwerp die terugwerkende kracht kunnen rechtvaardigen.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Pierre VANDERNOOT