



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 61.987/1/V
van 4 september 2017

avis 61.987/1/V
du 4 septembre 2017

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot uitbreiding van het
toepassingsgebied van
artikel 9^{ter} van de wet van
2 april 1965 betreffende het ten
laste nemen van de steun
verleend door de openbare
centra voor maatschappelijk
welzijn'

un projet d'arrêté royal
'étendant le champ
d'application de l'article 9^{ter}
de la loi du 2 avril 1965
relative à la prise en charge des
secours accordés par les
centres publics d'action
sociale'

Op 25 juli 2017 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Middenstand, Zelfstandigen, KMO's, Landbouw en Maatschappelijke Integratie verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 8 september 2017,^(*) een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot uitbreiding van het toepassingsgebied van artikel 9ter van de wet van 2 april 1965 betreffende het ten laste nemen van de steun verleend door de openbare centra voor maatschappelijk welzijn'.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 29 augustus 2017. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad, voorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Peter SOURBRON, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wouter PAS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 september 2017.

*

Le 25 juillet 2017, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Classes moyennes, des Indépendants, des PME, de l'Agriculture et de l'Intégration sociale à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé de plein droit jusqu'au 8 septembre 2017,^(**) sur un projet d'arrêté royal 'étendant le champ d'application de l'article 9ter de la loi du 2 avril 1965 relative à la prise en charge des secours accordés par les centres publics d'action sociale'.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 29 août 2017. La chambre était composée de Wilfried VAN VAERENBERGH, conseiller d'État, président, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Peter SOURBRON, conseillers d'État, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Rein THIELEMANS, premier auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Wouter PAS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 4 septembre 2017.

*

(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

(**) Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, *in fine*, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

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.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Artikel 9ter van de wet van 2 april 1965 ‘betreffende het ten laste nemen van de steun verleend door de openbare centra voor maatschappelijk welzijn’ heeft, in afwijking van de gewone regeling vervat in de artikelen 9 en 10 van dezelfde wet, een regeling ingevoerd om de betaling van de facturen voor bepaalde medische en farmaceutische hulpverlening aan behoeftige personen¹ te vereenvoudigen. Meer concreet werd de gegevensuitwisseling geïnfomatiseerd en werd voorzien in de tussenkomst van de Hulpkas voor Ziekte- en Invaliditeitsverzekering. Deze bijzondere regeling geldt voor de medische en farmaceutische hulp verleend in een verplegingsinstelling, met of zonder hospitalisatie.

Artikel 9ter, § 1, tweede lid, machtigt de Koning om, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, het toepassingsgebied van de bijzondere regeling te verruimen tot de medische en farmaceutische hulp verstrekt door zorgverleners buiten een in artikel 2, n), van de wet ‘betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen’, gecoördineerd op 14 juli 1994, bedoelde zorginrichting.

Het ontwerp strekt ertoe het toepassingsgebied van de bijzondere regeling uit te breiden tot de medische hulp verstrekt door de huisartsen en de nadere regels ervan te bepalen.

3. Artikel 1 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 9ter, § 1, tweede lid, tweede streepje, van de wet van 2 april 1965.

Voor de artikelen 2 en 3 van het ontwerp wordt rechtsgrond gevonden in dezelfde bepaling van de wet van 2 april 1965, gelezen in samenhang met de algemene bevoegdheid waarover de Koning overeenkomstig artikel 108 van de Grondwet beschikt om de wet uit te voeren. Het verdient evenwel aanbeveling om voor het vaststellen van de nadere regels die gepaard gaan met de verruiming van het toepassingsgebied van artikel 9ter van de wet van 2 april 1965 in een meer deugdelijke rechtsgrond te voorzien waarbij de Koning uitdrukkelijk wordt gemachtigd om de nadere regels vast te stellen.

¹ Het betreft personen die niet over een ziektekostenverzekering beschikken die de risico's in België dekt en die niet verzekerd kunnen worden op basis van de wet ‘betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen’, gecoördineerd op 14 juli 1994.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In de aanhef dient een lid te worden toegevoegd waarin wordt verwezen naar artikel 108 van de Grondwet.

5. Er dient melding te worden gemaakt van de uitgevoerde regelgevingsimpactanalyse als bedoeld in artikel 5 van de wet van 15 december 2013 ‘houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging’.

Artikel 4

6. Luidens deze bepaling treedt het ontworpen besluit in werking op 1 september 2017.

Naar de reden van deze datum van inwerkingtreding gevraagd, heeft de gemachtigde de volgende toelichting gegeven:

“We zouden graag de datum van 1 september willen behouden vermits er in september een pilootproject start waarvoor we een wettelijke basis nodig hebben om dit te kunnen uitvoeren. Dit ontwerp heeft bovendien verschillende voordelen: de gegevensbank ‘Mediprima’ zorgt voor een vermindering van de administratieve last en garandeert een snellere betaling van de huisarts.”

Ingeval de in artikel 4 vermelde datum van inwerkingtreding ongewijzigd behouden blijft terwijl het thans zeker is dat de bekendmaking van het ontworpen besluit slechts op een latere datum zal kunnen plaatsvinden, dient erop gewezen te worden dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten enkel toelaatbaar is 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.

In dit geval houdt de verruimde toepassing van artikel 9^{ter} van de wet van 2 april 1965 verplichtingen in voor personen en instellingen die niet met terugwerkende kracht kunnen worden opgelegd, aangezien ze berusten op feitelijke handelingen en gebeurtenissen waarvoor de fictie van de terugwerkende kracht niet werkzaam is. Er moet dan ook worden voorzien in een latere datum van inwerkingtreding. Eventueel kan de ontworpen bepaling worden weggelaten teneinde aan te sluiten bij de gebruikelijke regeling inzake inwerkingtreding (de tiende dag na de bekendmaking van het te nemen besluit in het *Belgisch Staatsblad*).

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.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Par dérogation au régime ordinaire inscrit aux articles 9 et 10 de la loi du 2 avril 1965 'relative à la prise en charge des secours accordés par les centres publics d'aide sociale', l'article 9^{ter} de cette loi a instauré un régime de simplification pour le paiement des factures pour certaines aides médicales et pharmaceutiques à des personnes indigentes¹. Plus concrètement, l'échange de données a été informatisé et l'intervention de la caisse auxiliaire d'assurance maladie-invalidité a été prévue. Ce régime spécial s'applique à l'aide médicale ou pharmaceutique octroyée dans un établissement de soins, avec ou sans hospitalisation.

L'article 9^{ter}, § 1^{er}, alinéa 2, habilite le Roi à étendre, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, le champ d'application du régime spécial à l'aide médicale et pharmaceutique octroyée par des dispensateurs de soins hors d'établissement de soins visés à l'article 2, n), de la loi 'relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités', coordonnée le 14 juillet 1994.

Le projet vise à étendre le champ d'application du régime spécial à l'aide médicale octroyée par des médecins généralistes et à en définir les modalités.

3. L'article 1^{er} du projet trouve un fondement juridique dans l'article 9^{ter}, § 1^{er}, alinéa 2, deuxième tiret, de la loi du 2 avril 1965.

Les articles 2 et 3 du projet trouvent un fondement juridique dans la même disposition de la loi du 2 avril 1965, lue en combinaison avec le pouvoir général dont dispose le Roi en vertu de l'article 108 de la Constitution pour exécuter la loi. Il est toutefois recommandé de prévoir pour la fixation des modalités liées à l'élargissement du champ d'application de l'article 9^{ter} de la loi du 2 avril 1965 un fondement juridique plus adéquat habilitant expressément le Roi à fixer les modalités.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Dans le préambule, il y a lieu d'ajouter un alinéa faisant référence à l'article 108 de la Constitution.

¹ Il s'agit de personnes ne bénéficiant pas d'une assurance maladie couvrant les risques en Belgique et ne pouvant pas être assurées sur la base de la loi 'relative à l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités', coordonnée le 14 juillet 1994.

5. Il convient de faire mention de l'analyse d'impact de la réglementation réalisée, visée à l'article 5 de la loi du 15 décembre 2013 'portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative'.

Article 4

6. Aux termes de cette disposition, l'arrêté en projet entre en vigueur le 1^{er} septembre 2017.

Interrogé sur cette date d'entrée en vigueur, le délégué a précisé ce qui suit :

« We zouden graag de datum van 1 september willen behouden vermits er in september een pilootproject start waarvoor we een wettelijke basis nodig hebben om dit te kunnen uitvoeren. Dit ontwerp heeft bovendien verschillende voordelen: de gegevensbank 'Mediprima' zorgt voor een vermindering van de administratieve last en garandeert een snellere betaling van de huisarts ».

Dans l'hypothèse où la date d'entrée en vigueur mentionnée à l'article 4 serait maintenue telle quelle alors qu'il est désormais certain que la publication de l'arrêté en projet ne pourra intervenir qu'à une date ultérieure, il faut observer que l'attribution d'un effet rétroactif aux arrêtés n'est admissible que dans les cas où la rétroactivité repose sur une base légale, où elle concerne une règle qui confère 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.

Ce n'est que si la rétroactivité du régime en projet s'inscrit dans l'une des hypothèses énumérées qu'elle pourra être admise.

En l'occurrence, l'application étendue de l'article 9^{ter} de la loi du 2 avril 1965 implique pour des personnes et des institutions des obligations qui ne peuvent être imposées avec effet rétroactif, étant donné qu'elles portent sur des actes et événements concrets pour lesquels la fiction de la rétroactivité est inopérante. Il convient dès lors de prévoir une date d'entrée en vigueur ultérieure. La disposition en projet peut éventuellement être omise afin de se conformer à la règle usuelle d'entrée en vigueur (le dixième jour suivant la publication de l'arrêté envisagé au *Moniteur belge*).

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Wilfried VAN VAERENBERGH