



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 73.694/3
van 26 juni 2023

over

een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige
Gemeenschap ‘zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom
19. April 1995 zur Festlegung des Anerkennungs- und
Schliessungsverfahrens für Krankenhäuser und
Krankenhausdienste’

Op 25 mei 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Gezondheid en Sociale Aangelegenheden, Ruimtelijke Ordening en Huisvesting van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap ‘zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom 19. April 1995 zur Festlegung des Anerkennungs- und Schliessungsverfahrens für Krankenhäuser und Krankenhausdienste’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 20 juni 2023. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Koen MUYLLE en Toon MOONEN, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 26 juni 2023.

*

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 VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap strekt ertoe de erkenning van ziekenhuizen niet langer tijdelijk te maken, maar toe te kennen voor een onbepaalde termijn.

Daartoe wordt artikel 7 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 19 april 1995 ‘zur Festlegung des Anerkennungs- und Schliessungsverfahrens für Krankenhäuser und Krankenhausdienste’ gewijzigd (artikel 1 van het ontwerp) en wordt de verlengingsprocedure voor die erkenning in de artikelen 9 en 10 van dat besluit opgeheven (artikel 2).

Het te nemen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2023 (artikel 3).

RECHTSGROND

3. De rechtsgrond voor het ontwerp wordt gezocht in artikel 72 van de gecoördineerde wet van 10 juli 2008 ‘op de ziekenhuizen en andere verzorgingsinrichtingen’ (hierna: de ziekenhuiswet). De thans geldende versie van die bepaling bevat evenwel geen delegatie aan de Koning of aan de Regering van de Duitstalige Gemeenschap (hierna: de regering). Bovendien wordt erin bepaald dat de erkenning wordt verleend voor een beperkte termijn die kan worden verlengd.

De gemachtigde verwees in dat verband naar het door het Parlement van de Duitstalige Gemeenschap op 15 december 2022 aangenomen ontwerp van ‘Programmdekret 2022’,¹ dat evenwel nog niet is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad. Artikel 1 van dat ontwerp wijzigt artikel 72 van de ziekenhuiswet en voorziet daarbij in een machtiging aan de regering om de duur van de erkenning te bepalen, waarbij die duur beperkt of onbeperkt kan zijn. De aldus gewijzigde bepaling biedt rechtsgrond voor het ontwerp, zonder dat een beroep op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de regering² is vereist.

¹ *Parl.St.* Parl.D.Gem. 2022-23, nr. 233/6.

² Zie artikel 7 van de wet van 31 december 1983 ‘tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap’, gelezen in samenhang met artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’.

Nog afgezien van de betreurenswaardige praktijk van de Duitstalige Gemeenschap om programmadecreten niet om advies aan de Raad van State voor te leggen door ze te laten indienen als een voorstel van decreet, dat niet om advies wordt voorgelegd, waardoor het voor de Raad van State moeilijker is om kennis te hebben van de ermee beoogde wijzigingen zolang ze niet werden bekendgemaakt, moet worden vastgesteld dat de betrokken wijzigingsbepaling blijkens artikel 82 van het voormelde ontwerp in werking treedt op (lees: uitwerking heeft met ingang van) 1 januari 2023. Het (uitzonderlijk) lange uitblijven van de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad van het programmadecreet leidt tot rechtsonzekerheid, nog daargelaten de juridische problemen die kunnen samengaan met deze aanzienlijke feitelijke terugwerkende kracht.

Naast het gegeven dat beter wordt afgezien van de terugwerkende kracht die aan het te nemen besluit wordt verleend (zie daarover opmerking 4), moet er in elk geval voor worden gewaakt dat het te nemen besluit niet vroeger wordt bekendgemaakt dan het voormelde programmadecreet.

ALGEMENE OPMERKING

4. Bij artikel 3 wordt aan het te nemen besluit terugwerkende kracht verleend tot 1 januari 2023. Uit het advies van de Krankenhausbeirat van 12 augustus 2022 blijkt dat de terugwerkende kracht wordt verantwoord doordat aan de ziekenhuizen in mei 2022 reeds werd meegedeeld dat de erkenningen vanaf 1 januari 2023 van onbepaalde duur zullen zijn. Tenzij een van de lopende erkenningen inmiddels reeds zou zijn afgelopen, is er echter geen juridische reden om terugwerkende kracht te verlenen aan het te nemen besluit. Ook het gegeven dat artikel 1 van het voormelde programmadecreet, waarbij de rechtsgrond wordt gewijzigd, uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2023, volstaat niet als verantwoording voor de terugwerkende kracht van het te nemen besluit. De huidige tekst van de artikelen 7, 9 en 10 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 19 april 1995 zijn immers ook in overeenstemming met artikel 72 van de ziekenhuiswet in de versie vanaf 1 januari 2023 (onder voorbehoud van de bekendmaking van het programmadecreet), aangezien die bepaling zowel in de tijd beperkte als onbeperkt geldige erkenningen mogelijk maakt.

Er kan dan ook beter worden afgezien van artikel 3 van het ontwerp. Wel is het mogelijk om te voorzien in een overgangsbepaling, die inhoudt dat de nog lopende erkenningen geacht worden te gelden voor onbepaalde duur, ook al werden ze afgeleverd voor de inwerkingtreding van het te nemen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Gelet op hetgeen is uiteengezet in opmerking 3, moeten het eerste en het tweede lid van de aanhef worden weggelaten en moet in het huidige derde lid een verwijzing worden toegevoegd naar de wijziging bij het voormelde programmadecreet.

Artikel 1

6. Bij artikel 1 van het ontwerp wordt het volledige tweede lid van artikel 7 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 19 april 1995 vervangen. Dit lid luidt nu als volgt:

“Die Anerkennung wird für höchstens fünf Jahre gewährt; die Anzahl Betten wird angegeben, wobei gegebenenfalls zwischen den betreffenden Diensten zu unterscheiden ist.”

Indien het niet de bedoeling is van de stellers van het ontwerp om het tweede zinsdeel (over de vermelding van het aantal bedden in de erkenning) door die vervanging weg te laten, zou dat zinsdeel moeten worden behouden, bijvoorbeeld door het als een tweede zin aan de ontworpen bepaling toe te voegen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jeroen VAN NIEUWENHOVE