KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 31 mei 1991 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 18 juni 1990 houdende vaststelling van de lijst van de technische verpleegkundige prestaties en de lijst van de handelingen die door een geneesheer aan beoefenaars van de verpleegkunde kunnen worden toevertrouwd, alsmede de wijze van uitvoering van die prestaties en handelingen en de kwalificatievereisten waaraan de beoefenaars van de verpleegkunde moeten voldoen, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 4 september 1990", heeft op 25 juni 1991 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 31 mai 1991, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 18 juin 1990 portant fixation de la liste des prestations techniques de soins infirmiers et de la liste des actes pouvant être confiés par un médecin à des praticiens de l'art infirmier, ainsi que des modalités d'exécution relatives à ces prestations et à ces actes et des conditions de qualification auxquelles les praticiens de l'art infirmier doivent répondre, modifié par l'arrêté royal du 4 septembre 1990", a donné le 25 juin 1991 l'avis suivant :

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. De wijzigingen welke het ontwerp beoogt aan te brengen in het koninklijk besluit van 18 juni 1990 (houdende vaststelling van de lijst van de technische verpleegkundige prestaties en de lijst van de handelingen die door een geneesheer aan beoefenaars van de verpleegkunde kunnen worden toevertrouwd, alsmede de wijze van uitvoering van die prestaties en handelingen en de kwalificatievereisten waaraan de beoefenaars van de verpleegkunde moeten voldoen), komen in essentie neer op wat volgt :

- Ten voordele van de houders van het brevet van ziekenhuisassistent(e) uitgereikt vóór 1 juli 1992, wordt een uitzondering gemaakt op het voorschrift van artikel 4 van het koninklijk besluit van 18 juni 1990 luidens hetwelk de technische verpleegkundige prestaties door ziekenhuisassistenten enkel mogen worden verricht onder het directe toezicht van een gegradueerde of een gebrevetteerde verpleger of verpleegster (artikel 1 van het ontwerp - ontworpen artikel 4 van het koninklijk besluit van 18 juni 1990).

- Ten voordele van de houders van het brevet van verpleegassistent(e) of van ziekenhuisassistent(e), uitgereikt vóór 1 juli 1992, wordt een afwijking toegestaan van het in artikel 6 van het koninklijk besluit van 18 juni 1990 vervatte verbod voor verpleegassistenten en ziekenhuisassistenten om de handelingen te verrichten bedoeld in artikel 5 van hetzelfde besluit (de zogenaamde "toevertrouwde geneeskundige handelingen") (artikel 2 van het ontwerp -

.../...

ontworpen artikel 6, tweede lid, van het koninklijk besluit van 18 juni 1990).

2. De ontworpen regeling komt er dus op neer dat de houders van het brevet van ziekenhuisassistent of verpleegassistent, wat betreft de aard van de prestaties welke hun kunnen worden toevertrouwd en de wijze waarop zij bepaalde prestaties verrichten, verschillend worden behandeld naargelang hun het bedoelde brevet al dan niet vóór 1 juli 1992 werd of zal worden uitgereikt.

Een dergelijk verschil in behandeling van bepaalde categorieën van rechtssubjecten kan maar bestaanbaar worden geacht met het in de artikelen 6 en 6bis van de Grondwet neergelegde gelijkheids- en non-discriminatiebeginsel, wanneer het gemaakte onderscheid berust op objectieve, pertinente en aan het proportionaliteitsbeginsel beantwoordende criteria.

Voor het in de ontworpen regeling gehanteerde criterium van onderscheid - het al dan niet behalen van het bedoelde brevet vóór 1 juli 1992 - kon aan de Raad van State geen objectieve, pertinente en redelijke verantwoording worden verstrekt (1).

---

(1) De door de gemachtigde ambtenaar ingeroepen omstandigheid dat gebrevetteerde ziekenhuisassistenten sedert jaren in feite zonder toezicht de bedoelde prestaties verrichten, kan immers niet worden aangevoerd ter verantwoording van de in het ontwerp in aanmerking genomen datum van 1 juli 1992.

De ontworpen regeling lijkt alleen verenigbaar te kunnen worden geacht met het gelijkheidsbeginsel, indien zou worden aangetoond dat de studies en de opleiding van de ziekenhuisassistenten en de verpleegassistenten die hun brevet behalen na 30 juni 1992, in vergelijking met de studies en opleiding van degenen die dat brevet behalen vóór 1 juli 1992, minder waarborgen bieden inzake hun kwalificatie voor het verrichten van de in het ontwerp bedoelde prestaties.

Het verdere advies moet met dit voorbehoud worden gelezen.

BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Opschrift.

Men schrappe, in fine van het opschrift, de woorden : "..., gewijzigd bij het koninklijk besluit van 4 september 1990".

Aanhef.

1. Men formulere het eerste lid als volgt :

"Gelet op het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de geneeskunst, de verpleegkunde, de paramedische beroepen en de geneeskundige commissies, inzonderheid op de artikelen 5, § 1, derde lid, 2°, gewijzigd bij de wet van 20 december 1974, en 21ter, § 2, ingevoegd bij de wet van 20 december 1974;".

2. In het tweede lid schrijve men in fine "inzonderheid op de artikelen 4 en 6" en schrappe men de woorden "gewijzigd bij het koninklijk besluit van 4 september 1990".

3. In het derde lid dient de datum te worden vermeld van het advies van de Technische Commissie voor verpleegkunde.

Artikel 1.

1. Men schrappe in de inleidende zin de woorden "gewijzigd bij het koninklijk besluit van 4 september 1990".

2. Men vervange in de Nederlandse tekst het woord "afgeleverd" door "uitgereikt".

Dezelfde opmerking geldt ook voor het ontworpen artikel 6, tweede lid (artikel 2 van het ontwerp).

Artikel 2.

De Franse tekst van de inleidende volzin stelle men als volgt :

"L'article 6 du même arrêté est complété par un alinéa 2, rédigé comme suit :".

.../...

Slotopmerking.

Luidens artikel 8 van het koninklijk besluit van 18 juni 1990, zoals gewijzigd bij koninklijk besluit van 4 september 1990 "(treedt) dit besluit, met uitzondering van artikel 4, ... in werking de eerste dag van de tweede maand volgend op die gedurende welke het in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt. De datum van inwerkingtreding van artikel 4 zal later door Ons worden vastgesteld".

Het in de aangehaalde bepaling bedoelde besluit tot vaststelling van de datum van inwerkingtreding van artikel 4 is nog niet genomen.

Doordat het onderhavige ontwerp het hiervoren aangehaalde artikel 8 ongewijzigd laat, zal ook het nieuwe artikel 4 (artikel 1 van het ontwerp) pas in werking treden op een door de Koning, in een afzonderlijk besluit, vast te stellen datum.

Volgens de gemachtigde ambtenaar ligt het evenwel in de bedoeling van de Regering om de inwerkingtreding van artikel 4 met het onderhavige ontwerp te regelen.

Daartoe is vereist dat aan het ontwerp een artikel wordt toegevoegd waarbij de tweede volzin van artikel 8 wordt geschrapt en wordt vervangen door een bepaling luidens welke "artikel 4 in werking treedt op (hier dient een vaste datum te worden ingevuld)".

OBSERVATIONS GENERALES.

1. Les modifications que l'arrêté en projet entend apporter à l'arrêté royal du 18 juin 1990 (portant fixation de la liste des prestations techniques de soins infirmiers et de la liste des actes pouvant être confiés par un médecin à des praticiens de l'art infirmier, ainsi que les modalités d'exécution relatives à ces prestations et à ces actes et des conditions de qualification auxquelles les praticiens de l'art infirmier doivent répondre) portent essentiellement sur ce qui suit :

- Une exception à la disposition de l'article 4 de l'arrêté royal du 18 juin 1990, aux termes de laquelle les prestations techniques de soins infirmiers ne peuvent être accomplies par des assistants en soins hospitaliers que sous le contrôle direct d'un(e) infirmier(e) gradué(e) ou breveté(e), est faite au profit des porteurs d'un brevet d'assistant(e) en soins hospitaliers, délivré avant le 1er juillet 1992 (article 1er du projet - article 4 en projet de l'arrêté royal du 18 juin 1990).

- Une dérogation à l'interdiction, inscrite à l'article 6 de l'arrêté royal du 18 juin 1990, pour les hospitaliers et assistants en soins hospitaliers d'accomplir les actes visés à l'article 5 du même arrêté (les "actes médicaux" dits "confiés"), est accordée au bénéfice des porteurs d'un brevet d'hospitalier ou d'hospitalière et d'assistant(e) en soins hospitaliers délivré avant le 1er juillet 1992 (article 2 du projet - article 6, alinéa 2, en projet de l'arrêté royal du 18 juin 1990).

2. Il résulte donc de la réglementation en projet que les porteurs d'un brevet d'assistant en soins hospitaliers ou d'hospitalier sont traités d'une manière différenciée, en ce qui concerne la nature des prestations qui peuvent leur être confiées et la manière dont ils accomplissent certaines prestations, selon que le brevet considéré a été ou sera délivré avant le 1er juillet 1992.

Un tel traitement différencié de certaines catégories de sujets de droit peut uniquement être réputé compatible avec le principe d'égalité et de non-discrimination inscrit aux articles 6 et 6bis de la Constitution, si la différenciation se fonde sur des critères objectifs, pertinents et conformes au principe de proportionnalité.

Pour ce qui est du critère de différenciation retenu par la disposition en projet - l'obtention ou non du brevet visé avant le 1er juillet 1992 -, aucune justification objective, pertinente ou raisonnable n'a pu être fournie au Conseil d'Etat (1).

Le régime en projet ne paraît pouvoir être réputé se concilier avec le principe d'égalité que s'il était démontré que les études et la formation des assistants en soins hospitaliers et des hospitaliers qui obtiendront leur brevet après le 30 juin 1992 présentent, comparativement aux

---

(1) En effet, la circonstance, invoquée par le fonctionnaire délégué, selon laquelle les assistants en soins hospitaliers brevetés accomplissent en fait depuis des années les prestations visées sans contrôle, ne saurait justifier la date du 1er juillet 1992 qui est retenue par le projet.

études et à la formation de ceux qui auront obtenu ce brevet avant le 1er juillet 1992, moins de garanties quant à leur qualification à accomplir les prestations visées par le projet.

Il convient de lire la suite de l'avis sous cette réserve.

OBSERVATIONS PARTICULIERES.

Intitulé.

A la fin de l'intitulé, il y aurait lieu d'omettre les mots : "..., modifié par l'arrêté royal du 4 septembre 1990".

Préambule.

1. Il conviendrait de rédiger le premier alinéa comme suit :

"Vu l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'exercice de l'art de guérir, de l'art infirmier, des professions paramédicales et aux commissions médicales, notamment les articles 5, § 1er, alinéa 3, 2°, modifié par la loi du 20 décembre 1974, et 21ter, § 2, inséré par la loi du 20 décembre 1974;".

2. A la fin du deuxième alinéa, il conviendrait d'ajouter "notamment les articles 4 et 6" et d'omettre les mots "modifié par l'arrêté royal du 4 septembre 1990".

3. Au troisième alinéa, il y aurait lieu d'indiquer la date à laquelle la Commission technique de l'art infirmier a rendu son avis.

Article 1er.

1. Dans la phrase liminaire, il conviendrait d'omettre les mots "modifié par l'arrêté royal du 4 septembre 1990".

2. Dans le texte néerlandais, il y aurait lieu de remplacer le mot "afgeleverd" par le mot "uitgereikt".

La même observation vaut également en ce qui concerne l'article 6, alinéa 2 en projet (article 2 du projet).

Article 2.

La phrase liminaire doit se rédiger comme suit dans le texte français :

"L'article 6 du même arrêté est complété par un alinéa 2, rédigé comme suit :".

.../...

Observation finale.

Aux termes de l'article 8 de l'arrêté royal du 18 juin 1990, tel qu'il a été modifié par l'arrêté royal du 4 septembre 1990, "le présent arrêté, à l'exception de l'article 4, entre en vigueur le premier jour du deuxième mois qui suit celui au cours duquel il aura été publié au Moniteur belge. La date d'entrée en vigueur de l'article 4 sera fixée ultérieurement par Nous".

L'arrêté fixant la date d'entrée en vigueur de l'article 4, qui est visé par la disposition prérappelée, n'a pas encore été établi.

Le présent projet n'apportant aucune modification à l'article 8 susindiqué, l'article 4 nouveau (article 1er du projet) n'entrera en vigueur, lui aussi, qu'à une date fixée par le Roi dans un arrêté distinct.

Selon le fonctionnaire délégué, l'intention du Gouvernement est toutefois de régler l'entrée en vigueur de l'article 4 par le présent projet.

A cet effet, il faut impérativement ajouter au projet un article supprimant la seconde phrase de l'article 8 et la remplaçant par une disposition aux termes de laquelle "l'article 4 entre en vigueur le (en indiquant ici une date précise)".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : J. NIMMEGEERS, kamervoorzitter,
Messieurs : président de chambre,

W. DEROOVER, staatsraden,
D. VERBIEST, conseillers d'Etat,

F. DE KEMPENEER, assessoren van de afdeling wetgeving,
J. GIJSSELS, assesseurs de la section de législation,

Mevrouw : F. LIEVENS, griffier,
Madame : greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. W. DEROOVER.

Het verslag werd uitgebracht door de H. D. ALBRECHT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. W. VAN VAERENBERGH, adjunct-referendaris.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. W. DEROOVER.

Le rapport a été présenté par M. D. ALBRECHT, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. W. VAN VAERENBERGH, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

F. LIEVENS.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

J. NIMMEGEERS.