



RAAD VAN STATE afdeling Wetgeving

advies 71.934/1/V
van 12 augustus 2022

over

een voorontwerp van decreet van de Duitstalige Gemeenschap
‘zur Abänderung des Dekrets vom 1. Juni 2004 zur
Gesundheitsförderung und medizinischen Prävention’

Op 15 juli 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Viceminister-president, Minister van Gezondheid en Sociale Aangelegenheden, Ruimtelijke Ordening en Huisvesting van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 31 augustus 2022,* een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet ‘zur Abänderung des Dekrets vom 1. Juni 2004 zur Gesundheitsförderung und medizinischen Prävention’.

Het voorontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 9 augustus 2022. De kamer was samengesteld uit Geert DEBERSAQUES, kamervoorzitter, voorzitter en Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter, Kaat LEUS, staatsraad, Jan VELAERS, assessor, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Rein THIELEMANS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 12 augustus 2022.

*

* 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 verlengd wordt met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt tot wijziging van het decreet van 1 juni 2004 ‘betreffende de gezondheidspromotie en inzake medische preventie’ (hierna: het decreet).

De taken die de arts-gezondheidsinspecteur uitvoert in het kader van de strijd tegen de besmettelijke ziekten en waarvoor hij over bijzondere bevoegdheden beschikt (zo kan hij de (dwang)maatregelen nemen als bedoeld in artikel 10.3 van het decreet en beschikt hij over de bevoegdheden bedoeld in artikel 10.4, § 1, van het decreet) worden voortaan uitgevoerd en uitgeoefend door de gezondheidsinspectie, die wordt opgericht bij het Ministerie van de Duitstalige Gemeenschap (artikelen 2 en 4 van het voorontwerp).²

Er worden wijzigingen aangebracht aangaande de meldingsplicht voor besmettelijke ziekten. Met name wordt de meldingsplicht uitgebreid tot artsen die een medische coördinatie in een organisatie uitoefenen, worden ook artsen gevisieerd die belast zijn met het medisch toezicht of de medische coördinatie in instellingen waar volwassenen ondergebracht zijn en geldt de meldingsplicht ook voor de bevoegde leiding van een kinderopvangstructuur (artikel 3).

Binnen de op te richten gezondheidsinspectie wijst de Regering de inspecteurs aan die gemachtigd zijn om de maatregelen vermeld in artikel 10.3, § 1, eerste lid, van het decreet te nemen. De gezondheidsinspectie kan voortaan ook voor de duur van het besmettingsgevaar bouwkundige en structurele maatregelen bevelen om besmetting te voorkomen of tegen te gaan (artikel 4).

Er wordt een paragraaf ingevoegd die bepaalt dat de gezondheidsinspectie instellingen van openbaar nut kan belasten met de uitvoering van de overeenkomstig artikel 10.3 genomen maatregelen, ofwel binnen die instellingen zelf, ofwel bij dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen die bij of krachtens een decreet of een wet onder die instellingen van openbaar nut ressorteren. De maatregelen worden uitgevoerd volgens de aanwijzingen van de gezondheidsinspectie en onder haar verantwoordelijkheid. In het kader van de uitvoering van de maatregelen beschikken de instellingen van openbaar nut over de bevoegdheden bedoeld in artikel 10.4, § 1, van het decreet (artikel 5).

¹ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² Zie de memorie van toelichting: tot nog toe trad een arts-gezondheidsinspecteur van het Waalse agentschap "Agence pour une vie de qualité" (AVIQ) op, aangesteld op grond van het besluit van de Regering van 27 februari 2020 ‘tot aanwijzing van artsen-gezondheidsinspecteurs met toepassing van het decreet van 1 juni 2004 betreffende de gezondheidspromotie en inzake medische Preventie’.

De artikelen van het decreet die nog niet van een opschrift zijn voorzien, krijgen een opschrift.

De Regering wordt tot slot gemachtigd om de bepalingen van het decreet en de bepalingen die het decreet hebben gewijzigd te coördineren (artikel 35).

Het ontworpen decreet treedt in werking op de dag waarop het wordt aangenomen (artikel 36).

3. Het ontwerp heeft betrekking op aangelegenheden die op grond van artikel 5, § 1, I, eerste lid, 8°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ (activiteiten en diensten op het vlak van de preventieve gezondheidszorg) en artikel 4, § 2, van de wet van 31 december 1983 ‘tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap’ tot de bevoegdheden van de Duitstalige Gemeenschap behoren.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 5

4. Met “instellingen van openbaar nut” bedoelt men volgens de memorie van toelichting, wat door de gemachtigde wordt bevestigd, enkel de instellingen bedoeld in artikel 87, § 2, van het decreet van 25 mei 2009 ‘houdende het financieel reglement van de Duitstalige Gemeenschap’. Op de vraag wat met “instellingen van openbaar nut” (zie de artikelen 4, 2° en 5°, 5, 2° en 5° van het voorontwerp) wordt bedoeld en of het alleen de instellingen genoemd in artikel 87, § 2, van het decreet van 25 mei 2009 betreft, antwoordde de gemachtigde:

“Mit der Bezeichnung „Einrichtung öffentlichen Interesses“ ist eine in Artikel 87 §2 des Dekrets vom 25. Mai 2009 über die Haushaltsordnung der Deutschsprachigen Gemeinschaft gelistete Einrichtung gemeint. Es ist aktuell nicht vorgesehen, die Liste der Einrichtungen öffentlichen Interesses, die mit Aufgaben der Hygieneinspektion beauftragt werden können, zu erweitern. Die Bestimmung betrifft demnach nur die in Artikel 87 §2 der Haushaltsordnung erwähnten Einrichtungen öffentlichen Interesses. Es müsste demnach auf Artikel 87 §2 verwiesen werden.”

De in artikel 87, § 2, van het genoemde decreet van 25 mei 2009 vermelde instellingen van openbaar nut zijn:

- het “Belgische Rundfunk- und Fernsehzentrum der Deutschsprachigen Gemeinschaft” (Belgisch Radio- en Televisiecentrum van de Duitstalige Gemeenschap);

- de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor zelfbeschikkend leven;

- het “Institut für Aus- und Weiterbildung im Mittelstand und in kleinen und mittleren Unternehmen” (Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de Kleine en Middelgrote Ondernemingen);

- het “Arbeitsamt der Deutschsprachigen Gemeinschaft” (Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap);

- de “Autonome Hochschule der Deutschsprachigen Gemeinschaft” (Autonome Hogeschool van de Duitstalige Gemeenschap), zodra de bepalingen van dit decreet door een decreet overeenkomstig artikel 24, § 2, van de Grondwet op haar werden toepasselijk gemaakt;
- het centrum voor de gezonde ontwikkeling van kinderen en jongeren.

Men schrijve bijgevolg in het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid, “de instellingen van openbaar nut bedoeld in artikel 87, § 2, van het decreet van 25 mei 2009 ...”.

5. Volgens de gemachtigde is het met het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid, de bedoeling dat de (dwang)maatregelen bedoeld in artikel 10.3 van het decreet worden genomen door de gezondheidsinspectie en dat de hiervoor genoemde instellingen van openbaar nut (door de gezondheidsinspectie) kunnen worden belast met “den konkreten Umsetzung” van de beslissingen genomen door de gezondheidsinspectie:

“Die Hygieneinspektion soll die Entscheidung treffen, eine in Artikel 13.1 [lees: 10.3, § 1] des Dekrets vom 1. Juni 2004 vorgesehene Maßnahme aufzuerlegen. Die Hygieneinspektion kann diese Maßnahme selber ausführen oder ihre Umsetzung einer Einrichtung öffentlichen Interesses anvertrauen.

Es soll keine Beauftragung stattfinden, die es den Einrichtungen öffentlichen Interesses ermöglicht, eigenständig für jede Situation eine geeignete Maßnahme aufzuerlegen. Die Entscheidungsgewalt liegt bei der Hygieneinspektion. Die Einrichtungen öffentlichen Interesses setzen die getroffenen Maßnahmen um.”

Deze bedoeling wordt het best tot uiting gebracht in het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, door te schrijven “belasten met de uitvoering van de overeenkomstig artikel 10.3 door de gezondheidsinspectie genomen maatregelen”.

6. De gemachtigde instellingen van openbaar nut worden door het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid, (artikel 5 van het voorontwerp) belast met de uitvoering van de maatregelen genomen door de gezondheidsinspectie binnen hun eigen instelling of bij dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen die bij of krachtens een decreet of een wet onder die instellingen van openbaar nut ressorteren.

In de memorie van toelichting kan daarover het volgende worden gelezen:

“(…)

Dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen die bij of krachtens een decreet of wet door een instelling van openbaar nut zijn erkend of voor het medisch toezicht of de medische coördinatie aan een instelling van openbaar nut onderworpen zijn, worden geacht onder een instelling van openbaar nut te ressorteren. Zo is het denkbaar dat de gezondheidsinspectie Kaleido Ostbelgien kan belasten met de uitvoering van maatregelen in scholen, aangezien in het besluit van 31 maart 2014 betreffende het centrum voor de gezonde ontwikkeling van kinderen en jongeren is bepaald dat Kaleido Ostbelgien wordt belast met de medische coördinatie in scholen. Wat het bevoegdheidsterrein van de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor zelfbeschikkend leven betreft, is het daarentegen denkbaar dat deze dienst maatregelen uitvoert bij door hem erkende dienstverrichters. Zo behoort de erkenning van dienstverrichters tot het takenpakket van de Dienst voor zelfbeschikkend leven op basis

van het decreet van 13 december 2016 tot oprichting van een Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor zelfbeschikkend leven.”

De beoogde dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten of instellingen worden in het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, op drie manieren aangeduid:

- Dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen die bij of krachtens een decreet of een wet onder die instellingen van openbaar nut ressorteren (ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid);

- Dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen die door een instelling van openbaar nut zijn erkend of voor het medisch toezicht of de medische coördinatie aan een instelling van openbaar nut onderworpen zijn, worden geacht onder een instelling van openbaar nut te ressorteren (ontworpen artikel 10.4, § 1/1, tweede lid)

- Er is, tot slot, een delegatie aan de Regering om nadere criteria vast te leggen om te bepalen vanaf wanneer dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen geacht worden onder een instelling van openbaar nut te ressorteren of om rechtstreeks te bepalen bij welke dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen de instellingen van openbaar nut de door de gezondheidsinspectie genomen maatregelen kunnen uitvoeren (ontworpen artikel 10.4, § 1/1, derde lid, 2°).

Er dient eerst en vooral ook in deze bepalingen te worden verduidelijkt dat het gaat om “de instellingen van openbaar nut bedoeld in artikel 87, § 2, van het decreet van 25 mei 2009” of (alternatief) er dient verwezen te worden naar “de instellingen bedoeld in het eerste lid”.

Voorts wordt in het eerste lid best bepaald “of bij dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen als bedoeld in het tweede lid”, waarna dan in het tweede lid duidelijk wordt bepaald welke de aanknopingspunten zijn om te bepalen wanneer het gaat om de dienstverrichters, ondernemingen, organisaties, diensten en instellingen die men beoogt. De delegatie aan de Regering kan dan, indien nodig, inhouden deze aanknopingspunten of criteria verder te concretiseren, in welk geval in het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, derde lid, 2°, beter wordt geschreven “De Regering: (...) 2° legt de nadere criteria vast om te bepalen...” (in plaats van “kan de nadere criteria vastleggen”).

7. Het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid, bepaalt dat de maatregelen worden uitgevoerd volgens de aanwijzingen en onder de verantwoordelijkheid van de gezondheidsinspectie.

Vraag is of de bevoegdheden van de gezondheidsinspectie in dit verband niet nader in de ontworpen bepaling moeten worden geregeld, in acht genomen het gegeven dat de gezondheidsinspectie een onderdeel is van de administratie van de Duitstalige Gemeenschap en geen gezag uitoefent over de (gedecentraliseerde) instellingen van openbaar nut. Aldus rijst de vraag of niet uitdrukkelijk moet worden bepaald dat de gezondheidsinspectie bevelen kan geven aan de instellingen van openbaar nut en dat deze organisaties bij de gezondheidsinspectie verantwoording moeten afleggen over de wijze waarop ze de opgedragen taak uitvoeren, te meer nu wordt voorzien dat de gezondheidsinspectie verantwoordelijk wordt geacht en verantwoording moet afleggen voor de wijze waarop een instelling van openbaar nut de opgedragen taak vervult

maar zonder dat de gezondheidsinspectie over de vereiste instrumenten beschikt om richtlijnen te geven en toezicht te houden op de uitvoering van de opgedragen taak door de instelling van openbaar nut.

Hierover bevraagd, antwoordde de gemachtigde:

“Die bisherige Überlegung beruft sich auf die Weisungsbefugnis der Hygieneinspektion. Ein solches Unterordnungsverhältnis bietet für die beauftragte Behörde im Prinzip nicht die Möglichkeit sich den Aufforderungen der Hygieneinspektion zu widersetzen. Das Dekret vom 25. Mai 2009 über die Haushaltsordnung der Deutschsprachigen Gemeinschaft sieht Aufsichtskompetenzen für den zuständigen Minister vor, die über die Funktion der Regierungskommissare im Verwaltungsrat erfolgen. Diese Kompetenz könnte zwar explizit in das Dekret eingebaut werden, hätte aus rechtlicher Sicht jedoch keinen wirklichen Mehrwert. Die Artikel 88 und 89 der Haushaltsordnung finden auch ohne einen Verweis auf Einrichtungen wie das Zentrum für die gesunde Entwicklung von Kindern und Jugendlichen oder die Dienststelle der Deutschsprachigen Gemeinschaft für selbstbestimmtes Leben Anwendung.

Es ist jedoch durchaus sinnvoll, die Hypothese mangelnder Kooperationsbereitschaft bei der weiteren Ausarbeitung des Dekretes zu berücksichtigen. Ein Mechanismus, der es vorsieht, dass die Einrichtungen öffentlichen Interesses Rechenschaft über ihre Aufträge ablegen müssen oder eine Prozedur mit der Aufforderung, dem Auftrag entsprechend zu handeln, bevor letztendlich an ihrer Stelle agiert wird, könnte auf Erlassebene von der Regierung festgelegt werden.”

De bevoegdheden van de toezichthoudende minister en de Regeringcommissaris op verzelfstandige instellingen kunnen geen oplossing bieden indien het de bedoeling is om de gezondheidsinspectie zelf een eigen gezag te verlenen over de gemachtigde instellingen van openbaar nut.

De beoogde controlebevoegdheden en, zo nodig, eventuele sanctioneringsmogelijkheden dienen aan de gezondheidsinspectie zelf te worden toegekend.

8. Het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid, bepaalt dat de gemachtigde instellingen van openbaar nut in het kader van de uitvoering van de maatregelen beschikken over de bevoegdheden vermeld in artikel 10.4, § 1, van het decreet.

Vraag is of dergelijke bevoegdheden kunnen worden verleend aan een instelling van openbaar nut of, met andere woorden, aan een (abstracte) rechtspersoon dan wel of het niet aangewezen is de bevoegdheden, waaronder maatregelen inzake bestuurlijke politie, rechtstreeks toe te kennen aan de personeelsleden van de gemachtigde instellingen van openbaar nut die worden aangewezen (zie ontworpen artikel 10.4, § 1/1, derde lid, 3°) om de overeenkomstig artikel 10.3 genomen maatregelen uit te voeren. Hierover bevraagd, antwoordde de gemachtigde :

“Die Einrichtungen öffentlichen Interesses sollen auch mit der Umsetzung verwaltungspolizeilicher Maßnahmen betraut werden können. Sie handeln dabei unter der Verantwortung und gemäß den Anweisungen der Hygieneinspektoren.”

en

“Es ist in der Tat sinnvoll die Zuweisung der Befugnisse zu überarbeiten und auf diese Bemerkung einzugehen. Man sollte vorsehen, dass die Befugnisse dem Personal der

Einrichtung öffentlichen Interesses zukommen, das gewisse von der Regierung festgelegte Bedingungen erfüllt. Wir werden diese Anregung bei der folgenden Anpassung einarbeiten. Ist es denkbar diese Kriterien in einem Erlass zu definieren?

Das Dekret vom 1. Juni 2004 sieht keine Sanktionen vor, wenn das Personalmitglied einer beauftragten Einrichtung öffentlichen Interesses, bei der Umsetzung einer Anweisung der Hygieneinspektion auf unerlaubte Weise handelt. Entsprechende Disziplinarmaßnahmen, sind jedoch in den Basistexten, beziehungsweise in den Personalbestimmungen, der jeweiligen Einrichtung öffentlichen Interesses vorgesehen.

So legt der Titel 6 des Dekrets vom 31. März 2014 über das Zentrum für die gesunde Entwicklung von Kindern und Jugendlichen, das auf das Personal des Zentrums anwendbare Dienstrecht fest. In diesem Rahmen sind Disziplinarstrafen, wie eine Zurechtweisung, ein Verweis, eine Gehaltskürzung, eine vorübergehende Amtsenthebung aus disziplinarischen Gründen oder eine Versetzung in den nicht aktiven Dienst aus disziplinarischen Gründen möglich (s. Artikel 6.57 und ff. des Dekrets vom 31. März 2014). Die vorsorgliche vorübergehende Amtsenthebung ist ebenfalls vorgesehen (s. Artikel 6.65 und ff. des Dekrets vom 31. März 2014).

Der Erlass der Regierung vom 27. Dezember 1996 zur Organisation des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und zur Regelung der Anwerbung, der Laufbahn und der Besoldung der Beamten definiert die Disziplinarmaßnahmen, die gegen die Beamten der Dienststelle der Deutschsprachigen Gemeinschaft für selbstbestimmtes Leben, des Arbeitsamts der Deutschsprachigen Gemeinschaft oder des Instituts für Aus und Weiterbildung im Mittelstand und in kleinen und mittleren Unternehmen auferlegt werden können. Dieser Erlass vom 27. Dezember 1996 sieht eine Disziplinarordnung vor, die Sanktionen festlegt, die im Rahmen eines Disziplinarverfahrens verhängt werden können. (s. Artikel 192 und ff. des Erlasses vom 27. Dezember 1996) Zur Vollständigkeit muss darauf hingewiesen werden, dass diese Bestimmungen durch Artikel 2 des Erlasses der Regierung vom 7. Juni 2001 bezüglich der Organisation der Einrichtungen öffentlichen Interesses der Deutschsprachigen Gemeinschaft und zur Regelung der Anwerbung, der Laufbahn und der Besoldung der Beamten dieser Einrichtungen auf die in Artikel 1 desselben Erlasses erwähnten Einrichtungen öffentlichen Interesses anwendbar gemacht wurde.

Die unerlaubte Ausübung kann einem Personalmitglied zur Last gelegt werden, welches nicht die von der Regierung festgelegten Bedingungen erfüllt und trotzdem eine Aufgabe der Hygieneinspektion ausübt. Ebenso ist es möglich ein Personalmitglied, das die von der Regierung festgelegten Bedingungen erfüllt, aber die Befugnis überschreitet, zu sanktionieren.”

De in het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, derde lid, 3°) verleende machtiging aan de Regering lijkt er alvast vanuit te gaan dat (natuurlijke) personen binnen de gemachtigde instellingen van openbaar nut “kunnen worden belast” met de uitvoering van de maatregelen die overeenkomstig artikel 10.3 zijn genomen.

Om redenen van duidelijkheid lijkt het beter de laatste zin van het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, eerste lid als volgt te redigeren: “In het kader van de uitvoering van die maatregelen beschikken de *binnen de betrokken gemachtigde instelling daartoe aangewezen personeelsleden* over de bevoegdheden vermeld in paragraaf 1.” in plaats van “In het kader van de uitvoering van die maatregelen beschikken de gemachtigde instellingen over de bevoegdheden vermeld in paragraaf 1.”

Om daarbij aan te sluiten, redigere men punt 3° van het derde lid van datzelfde artikel 10.4, § 1/1, dan beter als volgt: “De Regering: (...) 3° bepaalt de kwalificatie, de functie en de wijze van aanduiding van de in het eerste lid bedoelde aan te wijzen personeelsleden belast met de uitvoering van de maatregelen die overeenkomstig artikel 10.3 zijn genomen.”

Indien de bevoegdheden aldus worden verleend aan die personeelsleden, dient in de ontworpen regeling ook te worden bepaald welk toezicht op die personeelsleden wordt uitgeoefend en, zo nodig, welke sancties worden verbonden aan het onrechtmatig aanwenden van de hen toegekende bevoegdheden of, desgevallend, het verzuim om deze aan te wenden.

9. Gevraagd wat in het ontworpen artikel 10.4, § 1/1, derde lid, 1° wordt bedoeld met “de procedure, de vorm en de nadere regels voor de in het eerste lid, vermelde opgedragen taak”, verduidelijkt de gemachtigde:

“In Bezug auf das Verfahren soll die Regierung per Erlass festlegen, welche Schritte zur Beauftragung der Einrichtung öffentlichen Interesses einzuhalten sind.

Der Erlass wird einen Rahmen festlegen, der Vorgaben formeller Art für die Beauftragung der Einrichtungen öffentlichen Interesses vorsieht. So soll die Beauftragung der Einrichtungen öffentlichen Interesses zum Beispiel schriftlich erfolgen.

Weitere Modalitäten werden die Art und Weise, wie die Einrichtungen öffentlichen Interesses die Beauftragung umsetzen, festlegen. An dieser Stelle ist es denkbar vorzugeben, wie die Einrichtung öffentlichen Interesses Rechenschaft ablegen. Die Zusammenarbeit mit der Hygieneinspektion während der Beauftragung kann dort auch gestaltet werden.”

Er dient in de machtigingsbepaling aan de Regering nauwkeuriger te worden omschreven wat er precies mee wordt bedoeld. Bovendien schrijve men ook hier “De Regering: 1° bepaalt” in plaats van “De Regering: 1° kan (...) bepalen”.

10. Het decreet bevat verschillende regelingen inzake de verwerking van persoonsgegevens maar geen met algemeen toepassingsgebied.

Indien het de bedoeling is dat de gemachtigde instellingen van openbaar nut persoonsgegevens verwerken over de personen ten aanzien van wie zij de maatregelen uitvoeren of over andere personen, dient een decretale regeling daarover te worden voorzien.

Bovendien voorziet artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 ‘betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)’, gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening, in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking.

Indien in een dergelijke decretale regeling moet worden voorzien en als gevolg daarvan het ontwerp moet worden aangepast, zal de Gegevensbeschermingsautoriteit nog moeten worden geraadpleegd en zullen de gewijzigde of toegevoegde bepalingen vervolgens nog om advies aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, moeten worden voorgelegd.

Artikel 31

11. Er wordt niet meer bepaald, zoals in het bestaande artikel 10.15, § 1, eerste lid, dat de verwerking van gezondheidsgegevens gebeurt onder de verantwoordelijkheid van een beroepsbeoefenaar in de gezondheidszorg. Gevraagd of er binnen de gezondheidsinspectie ook administratieve personeelsleden zijn die geen beoefenaars van een gezondheidszorgberoep zijn, bevestigde de gemachtigde:

“Da in der Hygieneinspektion auch Verwaltungsangestellte arbeiten sollen, die keine Fachkraft der Gesundheitspflege sind, ist diese Beobachtung datenschutzrechtlicher Natur richtig. Unser Vorschlag lautet, eine Formulierung einzubauen, die garantiert, dass die Datenverarbeitung ausschließlich unter der Verantwortung einer Fachkraft der Gesundheitspflege der Hygieneinspektion stattfindet. Ein entsprechender Passus könnte wie folgt aussehen: „Die Verarbeitung von Daten zur Gesundheit der betroffenen Personen findet unter der Verantwortung einer Fachkraft der Gesundheitspflege der Hygieneinspektion statt.”

Met dit voorstel wordt ingestemd.

Artikel 35

12. Het verdient aanbeveling de in artikel 35 van het voorontwerp vervatte machtiging tot coördineren als volgt te formuleren³:

“De Regering kan de bepalingen van het decreet van 1 juni 2004 ‘betreffende de gezondheidspromotie en inzake medische preventie’ coördineren met de bepalingen die daarin uitdrukkelijk of stilzwijgend wijzigingen hebben aangebracht tot aan het tijdstip van de coördinatie.

Daartoe kan zij:

1° de volgorde en de nummering van de te coördineren bepalingen veranderen en in het algemeen de teksten naar de vorm wijzigen;

2° de verwijzingen die voorkomen in de te coördineren bepalingen, met de nieuwe nummering overeenbrengen;

3° zonder afbreuk te doen aan de beginselen die in de te coördineren bepalingen vervat zijn, de redactie ervan wijzigen om ze onderling te doen overeenstemmen en eenheid in de terminologie te brengen.

De coördinatie zal het volgende opschrift dragen: “...”.

Ze treedt in werking op de dag van de bekrachtiging⁴ ervan bij het decreet.”

³ Raad van State, Beginselen van de wetgevingstechniek, Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten, Brussel, 2008, p. 151.

Artikel 36

13. Overeenkomstig artikel 36 treedt het aan te nemen decreet in werking op de dag van de aanneming ervan. Op de vraag waarom niet kan worden volstaan met de gebruikelijke regeling van inwerkingtreding, namelijk de tiende dag na de bekendmaking van het aan te nemen decreet in het Belgisch Staatsblad, antwoordt de gemachtigde:

“Zu den besonderen Gründen, von der normalen Regel des Inkrafttretens von Dekreten 10 Tage nach Veröffentlichung im belgischen Staatsblatt abzuweichen, zählt in erster Linie der Wunsch einen reibungslosen Übergang zwischen den Vorgehensweisen zu gewährleisten. Die Hygieneinspektion kann ihre Arbeit erst dann im vollen Maße aufnehmen, wenn der entsprechende Rechtstext in Kraft getreten ist. Da es von Bedeutung ist die Handlungsfähigkeit der zu schaffenden Hygieneinspektion so schnell wie möglich herzustellen wird von der zehntägigen Frist abgesehen.

Da ein Inkrafttreten 10 Tage nach Veröffentlichung im Staatsblatt, es nicht ermöglicht, vorherzusehen, wann der Übergang stattfinden würde, soll aus Gründen der Rechtssicherheit von diesem Vorgehen abgesehen werden.”

Indien de aan te nemen regeling zo dringend is als door de gemachtigde wordt uiteengezet, kan worden bepaald dat ze in werking treedt op de datum van de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad. Een eerdere inwerkingtreding, namelijk op de datum van aanneming ervan door het Parlement, strookt niet met de vereisten inzake rechtszekerheid en transparantie van de regelgeving. Zolang het aan te nemen decreet niet is bekendgemaakt, weten de burgers niet wanneer het door de Regering werd bekrachtigd en kunnen zij evenmin weten dat het in werking is getreden. Bovendien zal het decreet noodzakelijkerwijze bekendgemaakt worden na de goedkeuring ervan, zodat daardoor ook feitelijk terugwerkende kracht zou worden verleend aan het aan te nemen decreet.

Overigens is het mogelijk om de beoogde uitvoeringsbesluiten al eerder voor te bereiden, zodat ze zo snel mogelijk na de inwerkingtreding van het aan te nemen decreet kunnen worden uitgevaardigd. Ze zullen wel pas ten vroegste om advies aan de Raad van State kunnen worden voorgelegd van zodra het (ontwerp van) decreet zal zijn aangenomen door het Parlement van de Duitstalige Gemeenschap.⁵

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Geert DEBERSAQUES

⁴ Zie daarover Raad van State, Beginselen van de wetgevingstechniek, Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten, Brussel, 2008, p. 131 en 132.

⁵ Zie in dezelfde zin advies nr. 68.338/3/AV van 12 januari 2021 over het voorontwerp van decreet van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap ‘zur Abänderung des Dekrets vom 1. Juni 2004 zur Gesundheitsförderung und zur medizinischen Prävention’, opmerking 10.