



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 72.285/3
van 7 oktober 2022

avis 72.285/3
du 7 octobre 2022

over

sur

een ontwerp van ministerieel
besluit ‘houdende verlenging
van de maatregelen van het
ministerieel besluit van
9 maart 2022 houdende de
voorlopige bepaling van de
voorwaarden voor het op de
markt brengen van CO₂-meters
in het kader van de bestrijding
van SARS-CoV-2’

un projet d’arrêté ministériel
‘portant prolongation des
mesures prises dans l’arrêté
ministériel du 9 mars 2022
déterminant provisoirement les
conditions de la mise sur le
marché des CO₂-mètres dans
le cadre de la lutte contre le
SARS-CoV-2’

Op 4 oktober 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Sociale Zaken en Volksgezondheid verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende verlenging van de maatregelen van het ministerieel besluit van 9 maart 2022 houdende de voorlopige bepaling van de voorwaarden voor het op de markt brengen van CO₂-meters in het kader van de bestrijding van SARS-CoV-2’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 6 oktober 2022. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, eerste voorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Koen MUYLLE, staatsraad, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Kristine BAMS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 7 oktober 2022.

*

Le 4 octobre 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Affaires sociales et de la Santé publique à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté ministériel ‘portant prolongation des mesures prises dans l'arrêté ministériel du 9 mars 2022 déterminant provisoirement les conditions de la mise sur le marché des CO₂-mètres dans le cadre de la lutte contre le SARS-CoV-2’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 6 octobre 2022. La chambre était composée de Wilfried VAN VAERENBERGH, premier président, Jeroen VAN NIEUWENHOVE, président de chambre, Koen MUYLLE, conseiller d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Astrid TRUYENS, greffier.

Le rapport a été présenté par Kristine BAMS, premier auditeur chef de section.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jeroen VAN NIEUWENHOVE, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 7 octobre 2022.

*

ONTVANKELIJKHEID VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd als volgt:

“L’AM du 9 mars 2022, a été pris dans l’urgence dans le but de déterminer les conditions de mise sur le marché des CO2-mètres pour assurer que les appareils qui sont mis sur le marché dans les points de vente mesurent des concentrations en CO2 correctes et fiables dans les espaces fréquentés par le public.

L’AM du 9 mars 2022 publié le 25 mars 2022 est entré en vigueur 10 jours après sa publication et cessera de prendre ses effets le 4 octobre 2022.

Les objectifs de la prolongation à l’identique de l’arrêté ministériel du 9 mars 2022 visent à :

1. Maintenir le cadre juridique concernant la mise sur le marché des CO2-mètres dans les espaces fermés fréquentés par le public ;

2. Garantir que les appareils qui sont mis sur le marché répondent aux normes de l’article 3 de l’AM du 9 mars 2022 ;

3. Permettre au service d’Inspection de la DG Environnement du SPF Santé de contrôler les appareils afin de vérifier que lesdites normes soient respectées ;

4. De garantir la continuité industrielle et logistique des chaînes d’approvisionnement des CO2-mètres ;

5. De permettre aux secteurs (Horeca, salles de sport, culture, monde de la nuit) d’avoir accès à des appareils de mesure de la qualité de l’air et en l’occurrence de la concentration en CO2 pour assurer une bonne ventilation dans les lieux fermés fréquentés par le public.”

2. De aangehaalde motivering bevat geen pertinente en voldoende concrete gegevens die het aannemelijk maken dat de ontworpen regeling dermate spoedeisend is dat noodzakelijkerwijze een beroep moet worden gedaan op een aanvraag om een advies binnen vijf werkdagen. Inzonderheid blijkt niet waarom, op het ogenblik van de adviesaanvraag, niet kon worden volstaan met een aanvraag om een advies binnen dertig kalenderdagen, zijnde de kortste termijn waarvoor geen voorwaarde inzake spoedeisendheid geldt.

Het ministerieel besluit van 9 maart 2022 ‘houdende de voorlopige bepaling van de voorwaarden voor het op de markt brengen van CO2-meters in het kader van de bestrijding van SARS-CoV-2’ is buiten werking getreden (en dus uit de rechtsorde verdwenen) op 4 oktober 2022, zodat er thans geen regeling ter zake meer geldt. Dit was nochtans geen situatie die onvoorzienbaar was voor de stellers van het ontwerp. In de motivering van de spoedeisendheid wordt onder meer de nadruk gelegd op het belang van het behoud van een juridisch kader, zonder dat evenwel wordt uiteengezet waarom de herinvoering van de betrokken regeling plots zo dringend is dat niet kan worden volstaan met een aanvraag om een advies binnen dertig kalenderdagen. De redenen die

worden aangevoerd hebben voor het overige betrekking op de wenselijkheid van die herinvoering, maar ze volstaan evenmin om de spoedeisendheid van de adviesaanvraag te ondersteunen.¹

3. Uit wat voorafgaat volgt dat de adviesaanvraag niet ontvankelijk is.

Overigens, en met het oog op een eventuele nieuwe adviesaanvraag, kan de Raad van State nu reeds herinneren aan de rechtsgrondbezwaren die hij in advies 70.812/3 heeft uiteengezet.² Die rechtsgrondbezwaren rijzen niet in mindere mate, wel integendeel, voor het huidige ontwerp van ministerieel besluit. De Raad van State kan dan ook enkel verwijzen naar zijn suggestie in dat advies om de ontworpen regeling uit te vaardigen in de vorm van een koninklijk besluit, veeleer dan te pogen een ministerieel besluit te verlengen dat reeds uit de rechtsorde is verdwenen.³

*

¹ Zie ook adv.RvS 71.708/3 van 22 juni 2022 over een ontwerp van ministerieel besluit 'houdende verlenging van de maatregelen van het ministerieel besluit van 12 mei 2021 en van het ministerieel besluit van 23 november 2021 houdende de voorlopige bepaling van de voorwaarden voor het op de markt brengen van luchtzuiveringssystemen in het kader van de bestrijding van SARS-CoV-2 buiten medische doeleinden', opmerking 2.

² Adv.RvS 70.812/3 van 25 januari 2022 over een ontwerp dat heeft geleid tot het ministerieel besluit van 9 maart 2022, opmerkingen 3.1 en 3.2.

³ Zie ook adv.RvS 71.708/3, opmerking 3.

RECEVABILITÉ DE LA DEMANDE D'AVIS

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée comme suit :

« L'AM du 9 mars 2022, a été pris dans l'urgence dans le but de déterminer les conditions de mise sur le marché des CO2-mètres pour assurer que les appareils qui sont mis sur le marché dans les points de vente mesurent des concentrations en CO2 correctes et fiables dans les espaces fréquentés par le public.

L'AM du 9 mars 2022 publié le 25 mars 2022 est entré en vigueur 10 jours après sa publication et cessera de prendre ses effets le 4 octobre 2022.

Les objectifs de la prolongation à l'identique de l'arrêté ministériel du 9 mars 2022 visent à :

1. Maintenir le cadre juridique concernant la mise sur le marché des CO2 mètres dans les espaces fermés fréquentés par le public ;

2. Garantir que les appareils qui sont mis sur le marché répondent aux normes de l'article 3 de l'AM du 9 mars 2022 ;

3. Permettre au service d'Inspection de la DG Environnement du SPF Santé de contrôler les appareils afin de vérifier que lesdites normes soient respectées ;

4. De garantir la continuité industrielle et logistique des chaînes d'approvisionnement des CO2-mètres ;

5. De permettre aux secteurs (Horeca, salles de sport, culture, monde de la nuit) d'avoir accès à des appareils de mesure de la qualité de l'air et en l'occurrence de la concentration en CO2 pour assurer une bonne ventilation dans les lieux fermés fréquentés par le public ».

2. La motivation invoquée ne comporte pas d'éléments pertinents et suffisamment concrets susceptibles de faire admettre que les dispositions en projet sont à ce point urgentes qu'il faille nécessairement recourir à une demande d'avis dans les cinq jours ouvrables. Il n'apparaît pas, notamment, pourquoi, au moment de la demande d'avis, une demande d'avis dans les trente jours civils, à savoir le délai le plus court qui n'est lié à aucune condition en matière d'urgence, ne pouvait suffire.

L'arrêté ministériel du 9 mars 2022 'déterminant provisoirement les conditions de la mise sur le marché des CO2-mètres dans le cadre de la lutte contre le SARS-CoV-2' a cessé d'être en vigueur (et a donc disparu de l'ordre juridique) le 4 octobre 2022, de sorte qu'il n'existe plus actuellement de régime en la matière. Cette situation n'était pourtant pas imprévisible pour les auteurs du projet. La motivation de l'urgence met notamment l'accent sur l'importance du maintien d'un cadre juridique, sans toutefois exposer les raisons pour lesquelles le rétablissement du régime concerné est soudainement à ce point urgent qu'une demande d'avis dans les trente jours civils ne

puisse suffire. Les motifs invoqués concernent par ailleurs l'opportunité de ce rétablissement, mais ils ne suffisent pas non plus à justifier l'urgence de la demande d'avis ¹.

3. Il résulte de ce qui précède que la demande d'avis est irrecevable.

Par ailleurs, et dans la perspective d'une nouvelle demande d'avis, le Conseil d'État peut d'ores et déjà rappeler les objections qu'il avait formulées quant au fondement juridique dans son avis 70.812/3 ². Le projet d'arrêté ministériel actuellement à l'examen ne soulève pas ces objections relatives au fondement juridique dans une moindre mesure, bien au contraire. Le Conseil d'État ne peut dès lors que rappeler la suggestion qu'il avait émise dans cet avis, à savoir adopter la réglementation en projet sous la forme d'un arrêté royal, plutôt que chercher à prolonger un arrêté ministériel qui a déjà disparu de l'ordre juridique ³.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE EERSTE VOORZITTER -
LE PREMIER PRÉSIDENT

Astrid TRUYENS

Wilfried VAN VAERENBERGH

¹ Voir aussi l'avis C.E. 71.708/3 du 22 juin 2022 sur un projet d'arrêté ministériel 'portant prolongation des mesures prises dans l'arrêté ministériel du 12 mai 2021 et de l'arrêté ministériel du 23 novembre 2021 déterminant provisoirement les conditions de la mise sur le marché des produits de purification de l'air dans le cadre de la lutte contre le SARS-CoV-2 en dehors des usages médicaux', observation 2.

² Avis C.E. 70.812/3 du 25 janvier 2022 sur un projet devenu l'arrêté ministériel du 9 mars 2022, observations 3.1 et 3.2.

³ Voir aussi l'avis C.E. 71.708/3, observation 3.