

Rep. nr. 38/14

\*

AR. NA-008-13  
E/XXXX

\*

Tegensprekelijke  
eindbeslissing  
d.d. 17 november 2014

\*

VAN RECHTSWEGE  
UITVOERBAAR BIJ  
VOORRAAD NIETTEGENSTAANDE  
BEROEP

**KAMER VAN EERSTE AANLEG** die met volle rechtsmacht kennis neemt van de zaken die in het Nederlands moeten worden behandeld, ingesteld bij de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering, bij artikel 144, § 2 van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994.

-----  
**BESLISSING**

**In de zaak van**

**RIZIV – DIENST VOOR GENEESKUNDIGE EVALUATIE EN CONTROLE**, openbare instelling van sociale zekerheid, met zetel te 1150 Brussel, Tervurenlaan 211,

eiser, voor wie zijn verschenen, de heer D..., apotheker-inspecteur, en mevrouw E , attaché, ambtenaren bij eiser.

**tegen:**

**MEVROUW A...**, apotheker, wonend te XXXX en

**B...**, KBO-nummer XXXX, met maatschappelijke zetel te XXXX,

verweerders, met als raadsman meester C..., advocaat te XXXX

\*  
\* \* \*

Op de openbare terechtzitting van 20 oktober 2014 heeft geen enkele partij de toepassing gevraagd van artikel 18, § 2, tweede lid, van het Koninklijk besluit van 9 mei 2008 tot bepaling van de werkingsregels en het Procedurereglement van de Kamers van eerste aanleg en van de Kamers van beroep bij de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle van het RIZIV.

**1. RETROACTEN**

Gelet op de gedingstukken, in het bijzonder:

- het verzoekschrift van eiser van 9 april 2013, neergelegd op 9 april 2013,
- de besluiten namens verweerder van 16 juli 2013, ontvangen bij de griffie op 17 juli 2013;
- de besluiten van eiser van 2 september 2013, neergelegd bij de griffie op 2 september 2013,
- de vaststelling van de rechtsdag op 20 oktober 2014.

Mevrouw E namens eiser en de heer meester C . namens verweerder

werden gehoord op de openbare terechtzitting van 20 oktober 2014.

De debatten worden gesloten, de zaak in beraad genomen en voor uitspraak gesteld op 17 november 2014, eerste nuttige zitting van de Kamer van eerste aanleg.

\*  
\*       \*  
\*

## **2. Voorwerp van het geschil**

Aan mevrouw A werden twee inbreuken ten laste gelegd.

- 1) Via tariferingsdienst XXXX heeft mevrouw A..., apotheker-titularis, van de B... (APB-nummer XXXX) XXXX, in de facturatieperiode van 01/02/2010 tot en met 30/09/2011 aan de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen farmaceutische specialiteiten ten onrechte aangerekend.**

De unieke streepjescode werd zowel in de eigen apotheek als in een andere Belgische apotheek teruggevonden.

- 2) Via tariferingsdienst XXXX heeft mevrouw A..., apotheker-titularis, van de B... (APB-nummer XXXX) XXXX, in de facturatieperiode van 01/02/2010 tot en met 30/09/2011 aan de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen farmaceutische specialiteiten ten onrechte aangerekend.**

De unieke streepjescode werd tweemaal in de eigen apotheek teruggevonden.

Wettelijke en reglementaire basis:

- 1) Wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen gecoördineerd op 14 juli 1994.**

### **Artikel 2:**

In deze gecoördineerde wet wordt verstaan

" n) onder "zorgverlener", de beoefenaars van de geneeskunst, de kinesitherapeuten, de verpleegkundigen, de paramedische medewerkers, de verplegingsinrichtingen, de inrichtingen voor revalidatie en herscholing en de andere diensten en instellingen. Worden voor de toepassing van de artikelen 37bis en 142 gelijkgesteld met zorgverleners, de natuurlijke of rechtspersonen die hen tewerkstellen die de zorgverlening organiseren of die de inning van de door de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging verschuldigde bedragen organiseren,

**Artikel 42:** "Normaal worden de financiële en administratieve betrekkingen

tussen de rechthebbenden en de verzekeringsinstellingen eensdeels, en de apothekers, de verplegingsinrichtingen, de vroedvrouwen, de verpleegkundigen en de diensten thuisverpleging, de kinesitherapeuten, de logopedisten, de verstrekkers van prothesen, toestellen en implantaten en de in *artikel 34, 11°*, *12°* en *18°* bedoelde diensten en inrichtingen anderdeels, bij overeenkomsten geregeld

De Koning regelt de financiële en administratieve betrekkingen tussen de rechthebbenden en de verzekeringsinstellingen enerzijds en de zorgverleners die instaan voor de in *artikel 34, 13°*, *14°*, *15°* en *16°* bedoelde verstrekkingen anderzijds "

**Artikel 48:** "§ 1 De in *artikel 42* bedoelde nationale overeenkomst bepaalt, wat de apothekers betreft, het bedrag van de honoraria voor de magistrale bereidingen en stelt regelen vast met betrekking tot de verantwoordelijkheidshonoraria voor de aflevering van de farmaceutische specialiteiten, alsook met betrekking tot de aflevering en de facturering van de verstrekkingen bedoeld in *artikel 34, 5°*, die door de apothekers worden verstrekt

**Artikel 72 bis § 1 "** In het kader van de verzekering voor geneeskundige verzorging en onverminderd andere wettelijke bepalingen, is de aanvrager bedoeld in artikel 35bis ertoe gehouden de volgende verplichtingen na te komen vanaf de indiening van een terugbetalingsaanvraag

5° "onder door de Koning te bepalen voorwaarden de aangenomen verpakkingen vanaf de inwerkingtreding van de terugbetaling voorzien van een unieke streepjescode en van een onderscheidingsvignet en een dergelijk vignet niet aan te brengen op de verpakking die niet aangenomen is,"

**Artikel 73 Bis** "Onverminderd eventuele straf- en/of tuchtrechtelijke vervolging, en onafgezien van de bepalingen uit de overeenkomsten of verbintenissen bedoeld in Titel III, is het de zorgverleners en gelijkgestelden verboden, op straffe van de maatregelen voorzien in artikel 142, § 1

1° reglementaire documenten voorzien in deze wet of de uitvoeringsbesluiten ervan op te stellen, te laten opstellen, af te leveren of te laten afleveren wanneer de verstrekkingen niet werden verleend of afgeleverd, "

**Artikel 77quater.** "De apothekers moeten voor elke werkelijk afgeleverde verpakking van terugbetaalbare geneesmiddelen de unieke streepjescode bedoeld in artikel 72bis, §1, 5°, registreren, en deze streepjescode meedelen aan de tarifieringsdiensten bedoeld in artikel 165 "

**Artikel 142:** "§1 Onverminderd eventuele strafrechtelijke- en/of tuchtrechtelijke sancties, worden de zorgverleners en gelijkgestelden die zich niet schikken naar de bepalingen van artikel 73bis de hiernavolgende maatregelen opgelegd

1° de terugbetaling van de waarde van de verstrekkingen die ten onrechte aan de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging werden ten laste gelegd en een administratieve geldboete van 50 pct tot 200 pct van de waarde van de terugbetaling, bij een inbreuk op de bepalingen van artikel 73bis, 1°, "

**2) Koninklijk besluit van 21 december 2001 tot vaststelling van de procedures, termijnen en voorwaarden inzake de tegemoetkoming van de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen in de kosten van farmaceutische specialiteiten.**

**Artikel 2:** "De verzekering komt enkel tegemoet in de kosten van de specialiteiten die opgenomen zijn op de lijst en in voorkomend geval voorgeschreven zijn overeenkomstig het koninklijk besluit van 8 juni 1994 tot vaststelling van het model van voorschrijfdocument betreffende de verstrekkingen van farmaceutische producten ten behoeve van niet in een ziekenhuis opgenomen rechthebbenden, en afgeleverd door de wettelijke zorgverleners "

**Artikel 90 § 2** "Op de buitenverpakking van de in § 1 bedoelde publiekverpakkingen van specialiteiten met uitzondering voor de verpakkingen die zuurstofgas bevatten en de farmaceutische specialiteiten vermeld in hoofdstuk III van de bijlage 1 van de lijst behalve als ze door een groothandel verdeeld worden naar de apotheek open voor het publiek, moet, vanaf de inwerkingtreding van de vergoedbaarheid,

een unieke numerieke code worden aangebracht, samengesteld uit de volgende gegevens

1 ° het codenummer dat hen is toegekend krachtens het tweede lid van artikel 97, dit vormt de eerste 7 karakters,

2 ° een olopend volgnummer, dit vormt de volgende 8 karakters,

3 ° een controlegetal, berekend volgens de modulo 10, dit vormt het laatste karakter "

**3) Koninklijk besluit van 15 juni 2001 tot vaststelling van de gegevens inzake te tarifieren verstrekkingen die de tarifieringsdiensten aan de verzekeringsinstellingen moeten overmaken.**

**Artikel 5, C. 19°bis** " unieke numerieke code, zoals bepaald in artikel 90, § 2 van het koninklijk besluit van 21 december 2001 tot vaststelling van de procedures, termijnen en voorwaarden inzake de tegemoetkoming van de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen in de kosten van farmaceutische specialiteiten,"

**4) Koninklijk Besluit van 22 januari 2004 tot vaststelling van de gegevens inzake te tarifieren verstrekkingen die de verzekeringsinstellingen aan het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering moeten overmaken.**

**Artikel 3, A. 2° bis:** " de gegevens afkomstig van de unieke numerieke code die vermeld is op de verpakking van een farmaceutische specialiteit, "

**5) Gecoördineerde tekst van de overeenkomst tussen de apothekers en de verzekeringsinstellingen (in werking getreden op 1 januari 1996).**

**Artikel 2** De apothekers die tot deze overeenkomst toetreden verbinden er zich toe aan de rechthebbenden van de verzekering de farmaceutische verstrekkingen af te leveren, overeenkomstig de regels die door het Verzekeringscomité werden vastgesteld, en de wetten, besluiten en verordeningen van toepassing inzake de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen

**Artikel 8 § 6** De apotheker geeft mandaat aan de tarifieringsdienst waarbij hij/zij aangesloten is, om in zijn naam alle noodzakelijke verrichtingen uit te voeren Hij/zij erkent inzonderheid de kwijting die door de tarifieringsdienst

voor de geïnde bedragen wordt gegeven

Apotheker A... heeft via tarifieringsdienst XXXX aan de verplichte ziekteverzekering in totaal 90.555,75 euro ten onrechte aangerekend voor farmaceutische producten (2634 unieke barcodes die ook in rekening werd gebracht in een andere apotheek = tenlastelegging 1).

In de periode 1 februari 2010 tot 30 september 2011 zijn er 12 farmaceutische specialiteiten waarvan de unieke streepjescode tweemaal gebruikt werd in de apotheek B... voor een bedrag van 207,88 euro (= tenlastelegging 2).

In het totaal werden er dus ten onrechte prestaties aangerekend voor 90.763,63 euro. Dat bedrag werd volledig vrijwillig terugbetaald

\*  
\*       \*

### **3. Standpunt van de partijen**

#### **3.1. Het standpunt van verweerders:**

Verweerders betwisten dat ze zich verrijkt hebben ten koste van het RIZIV (hoewel verweerster toegeeft te hebben gewerkt met het oude systeem van de "tegoedbonnen")

Nergens was er kwaad opzet. Verweerster geeft wel deemoedig toe dat ze fout handelde

Verweerders gingen vrijwillig over tot terugbetaling en vragen dat een eventuele administratieve geldboete slechts zou opgelegd worden met (zo groot mogelijk) uitstel.

#### **3.2. Het standpunt van eisende partij:**

De DGEC wijst er op dat er weliswaar vrijwillig werd terug betaald maar dat de schade voor de ziekteverzekering aanzienlijk was. Een administratieve geldboete van 1 375 € komt neer op 1,51 % van de totale waarde van de ten onrechte aangerekende verstrekkingen, wat bezwaarlijk een strenge sanctie kan worden genoemd

\*  
\*       \*

### **4. Beoordeling**

Vermits verweerders al in 2012 (terecht) overgingen tot betaling van 90 763,63 €, blijft er enkel de discussie over de administratieve geldboete

Goede trouw speelt geen rol bij de strafbaarheid van de overtredingen van de nomenclatuur (wél bij de straffoemeting)

Hoewel een louter "materieel" misdrijf niet bestaat, is niet noodzakelijk kwade trouw of een ander bijzonder opzet vereist als constitutief bestanddeel van de strafbare inbreuk. Elke inbreuk onderstelt wel altijd een moreel element. Bij gebrek aan nadere precisering of expliciet intentioneel strafbaarheidsvereiste volstaat het bewijs dat de dader de inbreuk wetens en willens, dit wil zeggen vrijwillig en zonder enige dwang, heeft gepleegd. De dader gaat dan pas vrijuit als overmacht, onoverwinnelijke dwaling of een andere schulditsluitingsgrond is aangetoond, minstens geloofwaardig is (Cass 27 9 2005, P.05.0371 N/1).

Een administratieve geldboete kan worden opgelegd in geval van een louter administratieve vergissing, onachtzaamheid, slordigheid of onwetendheid. Onwetendheid zou wel kunnen ingeroepen worden, maar enkel als deze te wijten is aan een onoverkomelijke gebeurtenis waar men geen vat op heeft (AH Antw., 8.4.2008, onuitgegeven, AR 2010623, inzake van: PONJAERT t RIZIV).

Bij de straffoemeting mag er wel van uit gegaan worden dat verweerster niet noodzakelijk te kwade trouw handelde en, ten onrechte weliswaar, in de mening verkeerde dat nog met "tegoedbonnen" mocht worden gewerkt. Er zijn geen antecedenten. Bovendien is er vrijwillige terugbetaling en het nodige schuldbesef, zodat herhaling weinig waarschijnlijk is.

De strafmaat gevorderd door de DGE C kan worden gevolgd, met dien verstande dat voor de helft van de administratieve geldboete uitstel voor 3 jaar wordt verleend

#### **OM DIE REDENEN,**

DE KAMER VAN EERSTE AANLEG die kennis neemt van de zaken die in het Nederlands moeten behandeld worden,

Gelet op de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, in het bijzonder op de artikelen 144 en 145, en op artikel 112 van de Gezondheidswet van 13 december 2006;

Na beraadslaging in overeenstemming met het bepaalde in artikel 145 van de gecoördineerde wet, en artikel 19 van het Procedurereglement;

Recht doende op tegenspraak.

Stelt vast dat verweerders terecht overgingen tot terugbetaling van 90.763,63 €;

Veroordeelt eerste verweerder tot betaling aan eisende partij van een administratieve geldboete van 1.375 €, waarvan de helft met uitstel voor een periode van 3 jaar;

Aldus uitgesproken door de Voorzitter op de buitengewone openbare terechtzitting van 17 november 2014 van de Kamer van eerste aanleg die kennis neemt van de zaken die in het Nederlands moeten behandeld worden, ingesteld bij de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle van het Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsuitkering, opgericht bij artikel 144 van de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, en ondertekend door:

- Jan Vermeir, magistraat, Voorzitter van de Kamer van eerste aanleg;
- Martin Volcke, griffier

Volgen de handtekeningen:

De griffier,

De Voorzitter,

Martin Volcke

Jan Vermeir

De Kamer van eerste aanleg die kennis neemt van de zaken die in het Nederlands behandeld moeten worden, die in die taal de zaak heeft gehoord en er in die taal over beraadslaagde, was samengesteld uit de heer Jan Vermeir, magistraat-voorzitter, dokter Hugo Coppens, stemgerechtigde lid voorgedragen door de verzekeringsinstellingen, alsmede mevrouw Carina Bruwier, stemgerechtigde lid voorgedragen door de representatieve organisatie van het apothekerskorps

De Kamer van eerste aanleg werd bijgestaan door de heer Martin Volcke, griffier.

**De beslissingen van de Kamer van eerste aanleg zijn van rechtswege uitvoerbaar bij voorraad niettegenstaande beroep (artikel 156, § 1, eerste lid). De sommen brengen van rechtswege intresten op tegen de wettelijke rentevoet in sociale zaken zoals voorzien in artikel 2, § 3 van de wet van 5 mei 1865 betreffende de lening tegen interest, vanaf de eerste werkdag die volgt op de kennisgeving van de beslissing, waarbij de postdatum bewijskracht heeft (artikel 156, § 1, tweede lid). Het beroep bij de Kamer van beroep schort de uitvoering van de beslissing niet op (artikel 156, § 2, eerste lid).**

