

**BESLISSING VAN DE LEIDEND AMBTENAAR (artikel 143, § 1, 2 en 3 van de
gecoördineerde wet van 14 juli 1994)**

Mevrouw A...

Apotheker - titularis

BRS/N/2013/018

Apotheek B...

Gelet op het onderzoek uitgevoerd door de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle naar de verstrekkingen die door A... aan de verplichte ziekteverzekering werden aangerekend;

gelet op de resultaten van dat onderzoek die zijn gebundeld in het dossier N2013-018 en dat door de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle werd neergelegd;

gelet op het proces-verbaal van vaststelling van 30/10/2012, opgesteld lastens A..., ter kennisgeving aangeboden via een aangetekende brief opgestuurd op 6/11/2012;

gelet op het proces-verbaal van vaststelling van 30/10/2012, opgesteld lastens Apotheek B..., ter kennisgeving aangeboden via een aangetekende brief opgestuurd op 06/11/2012;

gelet op de ter post aangetekende brief van 6/06/2013 waarin de synthesesnota aan A... en aan Apotheek B... ter kennisgeving werd aangeboden, waarin A... en Apotheek B... werden verzocht zich schriftelijk te verantwoorden;

gelet op de verweermiddelen van 30 juli 2013, ontvangen op 1 augustus 2013;

gelet op artikel 143, § 3, van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994 (ingevoegd bij artikel 100 van de Wet van 13 december 2006);

gelet op de artikelen 73bis, 142, 156 en 157 van de gecoördineerde wet;

gelet op het koninklijk besluit van 11 mei 2007 (B.S., 1 juni 2007, blz. 29797) waarbij de datum van 15 mei 2007 wordt vastgesteld als datum van de inwerkingtreding van de artikelen 89 tot 112 van de Wet van 13 december 2006, van de artikelen 2 en 3 van de Wet van 21 december 2006, van de artikelen 254 tot 261 van de Wet van 27 december 2006 (I), en van artikel 159 van de Wet van 27 december 2006 (II).

1 GEFORMULEERDE TENLASTELEGGING

A... heeft in de periode van 01-10-2010 tot 31-03-2012 volgende inbreuk begaan op de wetgeving betreffende de verplichte ziekte- en invaliditeitsverzekering:

via tarifieringsdienst XXXX(nummer tarifieringsdienst XXXX) werd door apotheker-titularis A... van de apotheek met apotheeknummer XXXX gelegen in XXXX aan de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen vergunde geneesmiddelen aangerekend, welke niet werden afgeleverd.

Reglementaire en wettelijke basis:

- 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..."

- Nationale overeenkomst tussen de apothekers en de verzekeringsinstellingen

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.

- 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 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 73bis

"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 138

"Onder voorbehoud van de toepassing van de bepalingen van artikel 165, stelt de verzekeringsinstelling of de tarificatiedienst op eigen initiatief of op verzoek van de controlediensten van het Instituut, aan de hand van elektronisch opgeslagen en verwerkte gegevens, lijsten op onder de vorm van geïntegreerde bestanden die de nodige gegevens bevatten voor de volledige identificering van de verstrekkingen, van de zorgverstrekkers die deze hebben voorgeschreven, uitgevoerd of afgeleverd en van de begunstigden. Deze gegevens kunnen zowel verstrekkingen die in rekening werden gebracht betreffen, als deze die door de verzekering voor geneeskundige verzorging werden terugbetaald. Het volgnummer van het geneesmiddelenvoorschrift moet eveneens vermeld worden in deze gegevensbestanden. Na waarmeding door een gevolmachtigde van de verzekeringsinstelling (of de tarificatiedienst) erkend door de leidend ambtenaar van de Dienst voor administratieve controle, gelden deze lijsten tot bewijs van het tegendeel, ook ten aanzien van derden."

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°;..."

Artikel 142, §2

"De materiële bestanddelen van de in **artikel 73bis** bedoelde inbreuk, worden door de in **artikel 146** bedoelde sociaal inspecteurs vastgesteld in een proces-verbaal overeenkomstig artikel 64 van het Sociaal Strafwetboek.

Op straffe van nietigheid, moeten deze vaststellingen plaatsvinden binnen de twee jaar :

- a) te rekenen vanaf de datum waarop de verzekeringsinstellingen de documenten betreffende de betwiste verstrekkingen hebben ontvangen;
- b) te rekenen vanaf de datum waarop de door de profielencommissie of door het Nationaal college van adviserend geneesheren overgezonden vaststellingen worden ontvangen door de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle.

Deze processen-verbaal tot vaststelling van een inbreuk hebben bewijskracht tot het tegendeel bewezen is, voor zover een afschrift ervan ter kennis wordt gebracht van de vermoedelijke dader van de inbreuk, en, waar nodig, van de in **artikel 164, tweede lid**, bedoelde natuurlijke persoon of rechtspersoon binnen een termijn van veertien dagen die aanvangt de dag na de vaststelling van de inbreuk, door de in artikel 146 bedoelde sociaal inspecteurs.

Art. 146, §1

"Om de in artikel 139, tweede lid, 2° tot 4°, bedoelde opdracht te vervullen, beschikt de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle over geneesheren-inspecteurs, apothekers-inspecteurs, verpleegkundigen-controleurs bekleed met verschillende graden, alsook over administratief personeel...."

Artikel 164

“... De ten onrecht uitbetaalde prestaties van de verzekering voor geneeskundige verzorging die langs de derdebetalersregeling zijn betaald, moeten terugbetaald worden door de zorgverlener die de wets- of verordeningsbepalingen niet heeft nageleefd. Indien een natuurlijke persoon of een rechtspersoon de prestaties voor eigen rekening heeft geïnd, is deze samen met de zorgverlener hoofdelijk aansprakelijk voor de terugbetaling ervan...”

Voor die tenlastelegging, bedraagt het totale bedrag van de ten onrechte aangerekende verstrekkingen 3340,69 euro.

2 SAMENVATTING VAN DE VERWEERMIDDELEN

In het verweerschrift wordt het volgende geschreven:

- dat zij te goeder trouw handelden en nooit de bedoeling hadden tot enig winstbejag;
- dat het terugnemen van medicatie werd gedaan als service naar de klant toe;
- dat er fouten rond het inlezen van de UBC zijn gebeurd en er daar verschillende oorzaken voor zijn, waarvan de meeste zich situeren buiten hun wil om:
 - slordigheid,
 - werkdruk,
 - slecht afgedrukte of niet-inleesbare UBC,
 - het niet inlezen van de UBC bij bestellingen buiten de uren (dan staat de computer niet meer aan), uitgestelde afleveringen, dringende afleveringen, afleveringen van frigoprodukten in een frigozak,
 - het per ongeluk inlezen van de CNK-code i.p.v. UBC,
 - het thuisbrengen van medicatie (de patiënt kon soms het voorschrift niet goed lezen, waardoor verpakkingen dienden te worden teruggenomen)
 - personeelstekort en personeelwissels (zwangerschappen), waardoor met nieuw personeel moest worden gewerkt, dat het computerprogramma niet zo goed kende en daardoor vaak fouten maakte bij het inlezen van de UBC;
 - bij verkopen onder ‘moet VS’ (=VS nog niet in orde) of ‘moet ATTEST’ (= attest nog niet orde) en het GM moest besteld worden: de UBC diende achteraf te worden ingelezen bij het afleveren en dit werd soms vergeten;
- dat teruggenomen medicatie in de ene apotheek, soms werd verkocht in de andere apotheek en soms ook werd teruggegeven aan de groothandel, maar dat dit slecht sporadisch gebeurde;
- dat zij niet op de hoogte waren van de nieuwe reglementering die stelt dat geen enkel verkocht geneesmiddel mag worden teruggenomen;
- dat in de publieksruimte nu de vermelding hangt: “*dat het de apotheker niet is toegestaan enige medicatie terug te nemen, tenzij voor vernietiging*”;
- dat de cijfers van hun apotheken zeer dicht liggen bij het gemiddelde van alle apotheken (voor wat betreft het percentage DUBBEL is de afwijking 0,03% lager dan het gemiddelde 0,18%);
- dat de apotheek pionierswerk heeft verricht in een pilootproject omtrent het opstellen van ‘een kwaliteitshandboek binnen de apotheek’ van de provincie XXXX en de beroepsvereniging. De apotheek werd daartoe doorgelicht door een auditor in 2002 en ontving het ‘Kwaliteitscertificaat voor de Apotheker’ van de toenmalige gouverneur;
- dat zij vragen om geen boete te willen toepassen, minstens deze te willen beperken tot 50 procent van de waarde van de terugbetaling.

3 BEOORDELING

De tenlasteleggingen, de motivering in rechte en in feite, de verklaringen van de zorgverlener en de synoptische tabel zijn opgenomen in de synthesenota die ter kennisgeving werd aangeboden aan apotheker A.... De synthesenota maakt deel uit van het dossier dat door de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle werd neergelegd en apotheker A... werd ertoe inzage verleend. Het is naar die nota en naar dat neergelegde dossier dat verwezen wordt in deze beslissing.

Krachtens artikel 142, § 2 van de wet betreffende de verplichte verzekering van geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994, worden de materiële bestanddelen van de inbreuk bedoeld in artikel 73bis door de beëdigde ambtenaren bedoeld in artikel 146 van deze wet vastgesteld in een proces-verbaal. De bewijswaarde van die processen-verbaal wordt soeverein beoordeeld door de Leidend ambtenaar.

De bepalingen van de nomenclatuur zijn van openbare orde en moeten dus strikt toegepast worden. Dat wil zeggen zonder enige toevoeging of weglating, gesteund op een eigen persoonlijke interpretatie, omwille van zogenaamde billijkheidsgronden, sociale overwegingen en/of het belang en comfort van de patiënt (Cf. een noot onder het arrest van het Arbeidshof te Bergen dd. 13 december 1995, gepubliceerd in het Informatieblad van het RIZIV 1996/3 blz. 365 e.v.).

Het aanrekenen van vergunde geneesmiddelen aan de ziekteverzekering die niet werden afgeleverd aan een verzekerde werd vastgesteld aan de hand van een balansonderzoek.

Bij dit balansonderzoek wordt het verschil gemaakt tussen de aangekochte vergunde geneesmiddelen bij de verschillende leveranciers van de apotheek en de aangerekende hoeveelheden van dezelfde geneesmiddelen door de apotheek aan de ziekteverzekering.

Het balansonderzoek werd uitgevoerd op basis van de aankopen bij de verschillende leveranciers en de aanrekeningen aan de ZIV van zowel de apotheek van apotheker A... als die van apotheker C... (respectievelijk te XXXX en te XXXX) samen. Daardoor vervalt het argument dat bepaalde geneesmiddelen in de ene apotheek werden aangekocht en in de andere apotheek werden afgeleverd om het balanstekort te verklaren. Bij geneesmiddelen waar er een aankooptekort was, werd de uitsplitsing per apotheek gemaakt. Op die manier is het aandeel van beide apothekers in het aankooptekort duidelijk.

4 CONCLUSIE

De aangehouden feiten werden vastgesteld in het proces-verbaal van vaststelling van 30 oktober 2012 door beëdigde ambtenaren, en houden een miskenning in van de wettelijke en reglementaire bepalingen inzake de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994. De feiten worden ten gronde ook niet betwist door apotheker A....

Ten opzichte van een zorgverlener die zich niet gedraagt of voegt naar de wettelijke en reglementaire bepalingen van de verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, kunnen steeds de maatregelen opgelegd worden zoals bepaald in artikel 142 van de gecoördineerde wet. Bedrieglijk opzet is niet vereist. Goede trouw en/of de onwetendheid van

een zorgverlener, sluit de toepassing van de wet niet uit. (J. BEULS, "De zorgverlener administratief gesanctioneerd: het verbod om tegemoet te komen in de kosten van de geneeskundige verstrekkingen" in A. PRIMIS, B. DE RUYVER, E. GULDIX en 1. VANSWEEVELT (red.) *Recht en gezondheidszorg*, Gent, Mys en Breesch, 1999, 66.)

Door het verzorgen van verplicht verzekerden worden de zorgverleners bij de toepassing van de ziekte- en invaliditeitswetgeving betrokken en worden zij geacht hun medewerking te verlenen aan een openbare dienst. Van elke medewerker wordt dan ook verwacht dat hij voldoende kennis heeft van de vigerende bepalingen. (J. BEULS, "De zorgverlener administratief gesanctioneerd: het verbod om tegemoet te komen in de kosten van de geneeskundige verstrekkingen" in A. PRIMIS, B. DE RUYVER, E. GULDIX en T. VANSWEEVELT (red.) *Recht en gezondheidszorg*, Gent, Mys en Breesch, 1999, 74) Vooral dan van de nomenclatuurcodes die specifiek tot het beroepsdomein van die zorgverlener behoren. Het niet op de hoogte zijn van de "nieuwe" reglementering kan niet gelden als een excuus voor de foutieve aanrekening.

Een administratieve geldboete kan zelfs worden opgelegd in geval van louter administratieve vergissing, onachtzaamheid, slordigheid of onwetendheid. Een apotheker is als zorgverlener steeds verantwoordelijk voor de correcte aanrekening van prestaties aan de verplichte ziekteverzekering.

Het gaat hier over 17 verschillende CNK codes (vergunde geneesmiddelen) waarbij in totaal 83 verpakkingen ten onrechte werden aangerekend en dit voor een totaal bedrag van 3340,69 euro. Het bedrag werd volledig vrijwillig terugbetaald op 21 november 2011.

Omwille van de ernst van het type inbreuk is een geldboete hier toch gerechtvaardigd.

OM DIE REDENEN,

Gelet op de wet betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen, gecoördineerd op 14 juli 1994,

NA ER OVER BERAADSLAAGD TE HEBBEN,

De Leidend ambtenaar van de Dienst voor geneeskundige evaluatie en controle

- stelt vast dat de feiten die vastgesteld zijn in het proces-verbaal van vaststelling van 30 oktober 2012 bewezen zijn en houdt ze dus aan;
- stelt vast dat de ten laste gelegde feiten een inbreuk zijn op het bepaalde in artikel 73bis, 1° van de gecoördineerde wet;
- neemt akte van de volledige vrijwillige terugbetaling van 3340,69 euro en bevestigt dat die terugbetaling terecht gebeurde;
- legt bovendien, met toepassing van het beginsel van de mildere sanctie, een administratieve geldboete op van 250 euro vermenigvuldigd met de opdecimen, zijnde (250 x 6 =) 1500 euro (artikel 142, § 1, 2° van de gecoördineerde wet van 14 juli 1994 *junctis* artikel 2 Strafwetboek, artikel 7.1 van het Verdrag 4 november 1950 tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden en artikel 15.1 Internationaal verdrag 19 december 1966 inzake burgerrechten en politieke rechten,

artikel 225, 3°, artikel 101, artikel 102 van het Sociaal Strafwetboek en artikel 1 van de wet van 5 maart 1952 betreffende de opdecimen in strafzaken; voor de inbreuken die dateren van voor 18 maart 2012, zijnde de datum waarop de opheffing van artikel 225, 3° van het Sociaal Strafwetboek in werking is getreden, dient de mildere sanctie te worden toegepast).

A... moet het bedrag van **€ 1500** ten titel van administratieve geldboete, betalen door overschrijving op het rekeningnummer IBAN: BE56 6790 0197 7988/BIC/: PCHQBEBB van het RIZIV, binnen de maand te rekenen vanaf de dag waarop de beslissing is ontvangen, met dien verstande dat de niet-betaling van het geheel van deze som of elke laattijdige aanbetaling, het resterend verschuldigd saldo van rechtswege onmiddellijk invorderbaar maakt via de Administratie van de belasting over de toegevoegde waarde, registratie en domeinen, overeenkomstig de bepalingen van artikel 94 van de wetten op de Rijkscomptabiliteit, gecoördineerd op 17 juli 1991.

Aldus beslist te Brussel op 15 oktober 2013

De Leidend ambtenaar

Dr. Bernard Hepp

Geneesheer-directeur-generaal

