

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973)

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE

A R R E S T

Nr. 109.642 van 2 augustus 2002

A. 114.195/VIII-2788

In zake: **DELCROIX** Pascal,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. David RENDERS en
Mr. Benoît CAMBIER, advocaten,
Jean-Baptiste Meunierstraat 22
1050 Brussel,

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Binnenlandse Zaken.

DE RAAD VAN STATE, VIe VAKANTIEKAMER,

Gezien het op 14 december 2001 ingediende verzoekschrift, waarbij Pascal DELCROIX vraagt "dat de verwerende partij veroordeeld wordt tot het betalen van een dwangsom van 100.000 frank per dag teneinde haar te dwingen tot het herstel van de wettigheid ten gevolge van het wijzen van arrest nr. 97.061 van 27 juni 2001 houdende nietigverklaring van het ministerieel besluit van 20 oktober 2000 "tot benoeming in een gelijkwaardige graad van de naar de categorie bijzonder politiepersoneel van het operationeel korps van de rijkswacht overgeplaatste personeelsleden", bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 10 november 2000, voorzover verzoeker bij die handeling benoemd wordt tot "wachtmeester" (lees: "eerste wachtmeester");

Gezien de nota met opmerkingen van de verwerende partij;

Gezien het verslag van de heer LOMBAERT, auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 6 van het koninklijk besluit van 2 april 1991 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling Administratie van de Raad van State inzake de dwangsom;

Gelet op de beschikking van 24 juni 2002, waarbij bepaald wordt dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 24 juli 2002;

Gelet op de kennisgeving aan de partijen van die beschikking en het verslag;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. B. CAMBIER, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van mevrouw FLABA, commissaris van politie, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer LOMBAERT, auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de volgende gegevens dienstig zijn voor het onderzoek van de zaak:

1. Verzoeker was vastbenoemd personeelslid van de Regie der Luchtwegen en bezat de graad van onderluchthavenmeester. Hij is bij koninklijk besluit aangewezen om de functie van inspecteur der luchtvaartpolitie uit te oefenen. Volgens artikel 39, § 1, van de wet van 27 juni 1937 houdende herziening van de wet van 16 november 1919, betreffende de regeling der luchtvaart en artikel 4 van de wet van 5 augustus 1992 op het politieambt, zijn de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings en de hoedanigheid van officier van bestuurlijke politie verbonden aan de functie van inspecteur der luchtvaartpolitie.

2. Bij de wet van 17 november 1998 worden de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie geïntegreerd in de rijkswacht.

Artikel 2 van die wet van 17 november 1998 bepaalt dat artikel 11 van de wet van 2 december 1957 op de rijkswacht voortaan als volgt luidt:

" § 1. De rijkswacht omvat een operationeel korps en een administratief en logistiek korps.

Zij omvat eveneens een categorie bijzonder politiepersoneel.

§ 2. Het operationeel korps omvat officieren, onderofficieren, brigadiers en rijkswachters.

Het operationeel korps omvat een personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid. Ze is samengesteld uit de personeelsleden van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie die op hun vraag en in een gelijkwaardige graad worden overgeplaatst naar dit korps. Deze personeelsleden worden, respectievelijk, belast met de opdrachten bedoeld in de artikelen 16bis, 16ter en 16quater, van de wet van 5 augustus 1992 op het politieambt.

De Koning bepaalt de nadere regels van de overplaatsing. Hij kan bijzondere voorwaarden bepalen waaronder de bedoelde personeelsleden kunnen bevorderen in de graad.

De politieambtenaren van de bijzondere politiediensten die overgaan naar het operationeel korps van de rijkswacht en die voor de overplaatsing de hoedanigheid hadden van officier van bestuurlijke politie, van officier van gerechtelijke politie of van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings, behouden die hoedanigheid.

(...)

§ 4. De categorie bijzonder politiepersoneel omvat de personeelsleden van de zeevaartpolitie en van de luchtvaartpolitie die worden overgeplaatst naar de rijkswacht. Zij worden belast met de opdrachten bedoeld in de artikelen 16bis en 16ter van de wet van 5 augustus 1992 op het politieambt.

De Koning bepaalt hun aantal en de nadere regels van de overplaatsing, zonder dat Hij daarbij een leeftijdsgrens mag invoeren.

(...)"

Bij artikel 11 van de wet van 17 november 1998 wordt in de wet van 5 augustus 1992 op het politieambt een artikel 16ter ingevoegd, dat als volgt is gesteld:

" De rijkswacht is belast met de uitoefening van de opdrachten inzake politie der luchtwegen, zonder afbreuk te doen aan door de wet aan bepaalde agenten van de bevoegde openbare besturen toegekende politiebevoegdheden".

Artikel 22 van de wet van 17 november 1998 luidt als volgt: "De Koning bepaalt, bij in Ministerraad overlegde besluiten, de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van deze wet".

3. Bij een koninklijk besluit van 26 januari 1999 worden sommige bepalingen van de wet van 17 november 1998 houdende integratie van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie in de rijkswacht in werking gesteld en wordt de integratie van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie in de rijkswacht geregeld.

Artikel 6, §§ 2 en 3, van het koninklijk besluit van 26 januari 1999 luidt als volgt:

" § 2. De personeelsleden van de categorie bijzonder politiepersoneel kunnen vanaf de datum van hun overplaatsing en voor zover zij de leeftijd van 50 jaar niet hebben bereikt, een verzoek indienen om overgeplaatst te worden van de categorie bijzonder politiepersoneel naar het operationeel korps van de rijkswacht, personeelscategorie met bijzondere bevoegdheid of met algemene bevoegdheid, dit wil zeggen :

1° hetzij met behoud van hun bijzondere politionele bevoegdheid en uitsluitend inzetbaar in ambten die verbonden zijn aan de functies van bijzondere politie die overgeheveld zijn naar de rijkswacht;

2° hetzij met toekenning van een algemene politiebevoegdheid (...).

De personeelsleden die geen verzoek indienen behouden hun oorspronkelijk statuut.

(...) op de indiening van het verzoek (kan) niet meer terug worden gekomen.

§ 3. De personeelsleden maken hun verzoek, binnen de 24 maanden vanaf de datum van hun overplaatsing, bij aangetekend schrijven kenbaar aan de directeur-generaal van het Personeelsbeheer van de rijkswacht overeenkomstig het model dat als bijlage gaat".

Artikel 9 van hetzelfde koninklijk besluit van 26 januari 1999 luidt als volgt:

" De personeelsleden van de categorie bijzonder politiepersoneel die kiezen voor het statuut bedoeld in artikel 6, § 2, eerste lid, 1°, worden benoemd in de door Ons vastgelegde gelijkwaardige graad.

De benoeming in hun nieuwe graad gaat in bij de trimestriële benoemingscyclus volgend op de datum van de aanvraag bedoeld in artikel 6, § 3".

Bij een ander koninklijk besluit van 26 januari 1999 worden sommige artikelen van de wet van 17 november 1998 houdende integratie van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie in de rijkswacht in werking gesteld en wordt de wijze van overdracht voor sommige personeelsleden van de luchtvaartpolitie naar de rijkswacht geregeld.

4. Bij een koninklijk besluit van 29 april 1999 wordt de gelijkwaardigheid vastgesteld van de graden van bepaalde personeelsleden van de categorie bijzonder politiepersoneel, dienst luchtvaartpolitie van de rijkswacht, met die van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht.

In artikel 1 van dat koninklijk besluit van 29 april 1999 wordt bepaald dat voor de toepassing van artikel 9, eerste lid, van het voormelde koninklijk besluit van 26 januari 1999 ... de gelijkwaardige graden voor het bijzonder

politiepersoneel, dienst luchtvaartpolitie, (worden) bepaald overeenkomstig de bijlage bij dit besluit.

De bijlage bij dat koninklijk besluit is de volgende tabel:

GELIJKWAARDIGHEID VAN DE NIVEAUS EN GRADEN

NIVEAU	GRADEN VAN HET BIJZONDER POLITIEPERSONEEL - LUCHTVAARTPOLITIE	GRADEN VAN HET PERSONEEL VAN HET OPERATIONEEL KORPS VAN DE RIJKSCHACHT
Onderofficier	Graad	Graad
A. Onderofficier	- onderluchthavenmeester - eerste onderluchthavenmeester - eestaanwezend onderluchthavenmeester	- wachtmeester - eerste wachtmeester - eerste wachtmeester
B. Keuronderofficier	- onderluchthavenmeester eerste klasse	- eerste opperwachtmeester
C. Hoofdonderofficier	- eerste onderlucht- havenmeester eerste klasse - eestaanwezend onder- luchthavenmeester eerste klasse	- adjudant - adjudant-chef

5. Op 29 februari 2000 heeft verzoeker ervoor gekozen om naar het operationeel korps van de rijkschacht met bijzondere politiebevoegdheid te worden overgeplaatst.

6. Bij het koninklijk besluit van 9 juni 2000 worden diverse rechtspositionele bepalingen uitgevaardigd met betrekking tot de personeelsleden van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie die naar de rijkschacht werden overgeplaatst.

In artikel 1, c) van dat koninklijk besluit wordt gepreciseerd dat dit besluit van toepassing is op de personeelsleden van de luchtvaartpolitie -inzonderheid de onderluchthavenmeesters - die werden overgeplaatst naar de personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid van het operationeel korps van de rijkschacht.

In artikel 3 van hetzelfde besluit staat dat die personeelsleden, "bekleed met de graad van onderluchthavenmeester en laureaten van het examen tot het behalen van de graad van eerste onderluchthavenmeester en die 6 jaren anciënniteit tellen in de graad van onderluchthavenmeester, ... bij hun overplaatsing naar het operationeel korps van de rijkswacht benoemd (worden) in de graad van eerste wachtmeester".

In artikel 4 van datzelfde koninklijk besluit wordt bepaald dat dezelfde personeelsleden "bekleed met de graad van ... onderluchthavenmeester ... bij hun overplaatsing naar het operationeel korps met bijzondere politiebevoegdheid, benoemd (worden) in de graad van eerste wachtmeester indien zij, gecumuleerd, 12 jaren anciënniteit kunnen doen gelden in een statutair ambt in de bijzondere politiedienst waaruit zij voortspruiten, in een algemene politiedienst of nog in het Ministerie waarvan hun bijzondere politiedienst afhing".

7. Het besluit van de Minister van Binnenlandse Zaken van 20 oktober 2000 heeft betrekking op de benoeming in een gelijkwaardige graad van de naar de categorie bijzonder politiepersoneel van het operationeel korps van de rijkswacht overgeplaatste personeelsleden.

Artikel 12 van dat ministerieel besluit is als volgt gesteld:

" Bij toepassing van artikel 9, tweede lid, van het koninklijk besluit van 26 januari 1999 tot vaststelling van de inwerkingtreding van sommige bepalingen van de wet van 17 november 1998 houdende integratie van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie in de rijkswacht en houdende de regeling van de integratie van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie in de rijkswacht, worden de volgende personeelsleden van de categorie bijzonder politiepersoneel, dienst luchtvaartpolitie van de rijkswacht, benoemd in de graad van eerste wachtmeester bij de rijkswacht binnen de personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid, dienst luchtvaartpolitie van het operationeel korps van de rijkswacht:

(...)

3° op datum van 26 maart 2000:

DELCROIX, P."

Voorzover deze bepaling van toepassing is op verzoeker, is ze de handeling die bij beroep A.99.230/VIII-2089 is bestreden en die vernietigd is bij arrest nr. 97.061 van 27 juni 2001, inzonderheid om de volgende redenen:

" Overwegende dat verzoeker onder meer een middel, het eerste van het verzoekschrift, waarvan het opschrift van het tweede onderdeel "onwettige benoeming in een gelijkwaardige graad en discriminatie" luidt, ontleent aan

schending van de artikelen 10, 11 en 159 van de Grondwet, artikel 1 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht en aan kennelijke dwaling omtrent de beoordeling; dat hij een exceptie van onwettigheid van enerzijds de koninklijke besluiten van 29 april 1999 en 9 juni 2000 opwerpt, volgens welke onderluchthavenmeesters van de luchtvaartpolitie benoemd worden tot wachtmeester bij de rijkswacht, en anderzijds het koninklijk besluit van 9 juni 2000, dat bepaalt dat sommigen worden benoemd tot opperwachtmeester; dat hij onderstreept dat onderluchthavenmeesters zowel de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie als die van officier van bestuurlijke politie hebben, terwijl leden van de rijkswacht met de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie op zijn minst de graad van opperwachtmeester hebben en leden van de rijkswacht met de hoedanigheid van officier van bestuurlijke politie officier of brigadecommandant bij de rijkswacht zijn; dat verzoeker daaruit opmaakt dat onderluchthavenmeesters "wettelijk geen lagere graad konden krijgen dan die van brigadecommandant bij de rijkswacht, wat overeenstemt met de laagste graad in de hiërarchie van de rijkswacht die met die hoedanigheid kan worden bekleed"; dat hij voorts aanvoert dat, gelet op die dubbele hoedanigheid, alsook op de verantwoordelijkheden die ze uitoefenen bij de parketten van Brussel en Vilvoorde, op de functies die ze uitoefenen en op hun bezoldiging, die geen gelijkenis vertoont met die van wachtmeester of opperwachtmeester, "hun gelijkstelling met dat niveau van de rijkswacht neerkomt op een kennelijke beoordelingsfout van de steller van de handeling die in strijd is met de artikelen 10 en 11 van de Grondwet";

Overwegende dat de verwerende partij eerst preciseert dat alleen het koninklijk besluit van 29 april 1999 tot vaststelling van de gelijkwaardigheid van de graden van bepaalde personeelsleden van de categorie bijzonder politiepersoneel, dienst luchtvaartpolitie van de rijkswacht, met die van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht bepaalt dat die graad van onderluchthavenmeester overeenstemt met die van wachtmeester; dat de overige koninklijke besluiten die in de aanhef van het bestreden ministerieel besluit worden genoemd, daar volgens haar niets mee te maken hebben; dat ze vervolgens onderstreept dat het begrip brigadecommandant geen graad is, maar een functie, en dat de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie en die van officier van bestuurlijke politie bij mandaat wordt toegekend, aangezien de graad de hoedanigheid bepaalt, en niet omgekeerd; dat ze vervolgens aanvoert dat de gelijkwaardigheid van de graden van onderluchthavenmeester en wachtmeester gebaseerd is op objectieve criteria zoals het diploma, de opleiding en het niveau, en dat ze uit de vergelijking van die criteria afleidt dat onderluchthavenmeesters "dus tot de formatie van de onderofficieren behoren, en niet tot die van de officieren"; dat de verwerende partij ook belang hecht aan het feit "dat het om uitvoerende functies gaat, zowel die van onderluchthavenmeester als die van wachtmeester, terwijl brigadecommandanten verantwoordelijk zijn voor een eenheid, het beheer van het logistiek personeel, en terwijl de onderofficieren en officieren van de rijkswacht belast zijn met het ontwerpen van de politietaken, studies over de criminaliteit binnen het detachement (...) en over de manier waarop die kan worden bestreden en "verantwoordelijk zijn voor de grootscheepse operaties van de politie binnen het departement" en "als 'manager' bijdragen tot de verwezenlijking van de veiligheidsplannen voor dat deel van het grondgebied"; dat ze verduidelijkt dat die verschillende functies in de praktijk nooit zijn betwist en besluit dat "het ondenkbaar is dat de graad van onderluchthavenmeester zou worden gelijkgesteld met een andere graad dan die van wachtmeester";

Overwegende dat artikel 11, § 2, vierde lid, van de wet van 2 december 1957 op de rijkswacht, zoals gewijzigd bij artikel 2, 2°, van de wet van 17 november 1998, bepaalt dat "de politieambtenaren van de bijzondere politiediensten die overgaan naar het operationeel korps van de rijkswacht en die

voor de overplaatsing de hoedanigheid hadden van officier van bestuurlijke politie, van officier van gerechtelijke politie of van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings, (...) die hoedanigheid (behouden)"; dat die bepaling - overigens net zoals artikel 253, derde lid, van de wet van 7 december 1998 tot organisatie van een geïntegreerde politiedienst, gestructureerd op twee niveaus - waarborgt dat de personeelsleden van de bijzondere diensten die overgeplaatst zijn naar het operationeel korps van de rijkswacht met bijzondere politiebevoegdheid, hun hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie of van officier van bestuurlijke politie behouden, ongeacht of die hoedanigheid hen wordt verleend bij een koninklijk besluit tot aanstelling in een functie, dan wel of die hoedanigheid bij de wet aan hun graad wordt verbonden;

Overwegende dat uit artikel 1, § 2, van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht blijkt dat de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings, alleen wordt verleend aan personeelsleden die op zijn minst de graad van opperwachtmeester hebben of die een brigade bevelen, terwijl personeelsleden met een lagere graad de hoedanigheid van agent van gerechtelijke politie hebben; dat zo ook de hoedanigheid van officier van bestuurlijke politie alleen wordt toegekend aan leden van het operationeel korps van de rijkswacht die een graad van officier bekleden of de functie van brigadecommandant uitoefenen; dat verzoeker vóór de bestreden handeling de graad had van onderluchthavenmeester en bij koninklijk besluit was aangesteld als inspecteur van de luchtvaartpolitie, een functie waaraan bij de wet de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings en die van officier van bestuurlijke politie wordt verbonden; dat de bestreden handeling hem de graad van wachtmeester verleent waaraan geen van die beide hoedanigheden is verbonden; dat verzoeker die hoedanigheden door de bestreden handeling verliest, enerzijds omdat die hoedanigheid niet verbonden is aan de graad die hem wordt verleend en hem geen functie wordt gegeven waaraan ze wel zijn verbonden, en anderzijds omdat betrokkene geen inspecteur van de luchtvaartpolitie meer is in de zin van de artikelen 38 tot 41 van de wet van 27 juni 1937 houdende herziening van de wet van 16 november 1919 betreffende de regeling der luchtvaart; dat de bestreden handeling, voorzover ze hem de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie en die van officier van bestuurlijke politie ontzegt door hem de graad van wachtmeester te verlenen, in strijd is met artikel 11, § 2, van de genoemde wet van 2 december 1957, zoals gewijzigd bij artikel 2, 2°, van de wet van 17 november 1998, en aan verzoeker op onwettige wijze een gelijkwaardige graad verleent; dat in dat verband de omstandigheid dat verzoeker recht blijft hebben op de tweejaarlijkse weddeverhogingen niet relevant is; dat het eerste onderdeel van het eerste middel kennelijk gegrond is".

8. Op 30 maart 2001 wordt het koninklijk besluit tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten uitgevaardigd waarvan artikel XII.II.15 en tabel B van bijlage 11 bepalen dat de onderluchthavenmeesters en de eerste onderluchthavenmeesters bij de rijkswachters net als de wachtmeesters en de eerste wachtmeesters bij de rijkswacht de graad van inspecteur van politie krijgen.

9. Bij een ministerieel besluit van 14 november 2001, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 24 november 2001, is verzoeker in de nieuwe federale politie opgenomen met de graad van inspecteur van politie. Het

beroep tot nietigverklaring en tot schorsing van de tenuitvoerlegging van dat besluit is thans nog niet afgedaan.

10. Bij artikel 131 van de programmawet van 30 december 2001 wordt deel XII van het voormelde besluit van 30 maart 2001 bekrachtigd;

Overwegende dat de voorwaarden waaraan voldaan moet zijn wil artikel 36 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, kunnen worden toegepast in casu vervuld zijn, hetgeen de verwerende partij overigens niet betwist; dat de vordering tot het opleggen van een dwangsom ontvankelijk is;

Overwegende dat de verwerende partij, na de bewoordingen van de laatste overweging van arrest nr. 97.061 te hebben weergegeven, opmerkt dat in de arresten nrs. 96.279 tot 96.283 van 11 juni 2001, waarbij uitspraak is gedaan over beroepen die ingesteld waren door Nederlandstalige politiemensen die zich in dezelfde situatie bevonden als verzoeker, de vorderingen tot schorsing afgewezen zijn bij ontstentenis van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel en daarop laat volgen dat de IXe kamer van de Raad van State in die zaken "niet ambtshalve geoordeeld heeft dat het middel opgaat, hoewel dat middel nochtans hetzelfde was als hetgeen door de VIIIe kamer geacht werd op te gaan"; dat de verwerende partij daaruit de volgende conclusie trekt:

" Aldus hebben wij hier te maken met arresten waarvan de tenuitvoerlegging uiteenlopende handelingen tot gevolg heeft.
Onder meer daarom heeft de verwerende partij geoordeeld dat ze omzichtig te werk dient te gaan bij de tenuitvoerlegging van het vernietigingarrest dat op 30 maart 2001 is uitgesproken";

dat zij verwijst naar de zaak 104.957/VIII-2264, waarin de verzoekers de schorsing van de tenuitvoerlegging vorderden "van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, voorzover de onderluchthavenmeesters en eerstaanwezende onderluchthavenmeesters bij de rijkswacht, onder wie sommigen nu de graad van wachtmeester of eerste wachtmeester bij de rijkswacht hebben, luidens artikel XII.II.5 en tabel B van bijlage 11 van het genoemde besluit in de geïntegreerde politie worden opgenomen met de graad van inspecteur van politie"; dat zij benadrukt dat de verzoekers daarbij verwezen naar "het ... gezag van gewijsde van de vijf voormelde vernietigingsarresten, waarin wordt geoordeeld dat de verzoekende partijen geen lagere graad konden krijgen dan die van officier. Bijgevolg is het nadeel dat de verzoekende partijen ondergaan, ernstig en onherstelbaar, aangezien ze door de handeling een verkregen recht verliezen dat hen naar aanleiding van een rechterlijke

procedure vóór de Raad van State uitdrukkelijk wordt toegekend", terwijl arrest nr. 98.260 van 10 augustus 2001, dat in die zaak gewezen is, de volgende overweging bevat:

" Overwegende in verband met het eerste punt, dat gaat over de schending van het gezag van gewijsde van de arresten van 30 maart 2001, dat in die arresten staat, enerzijds dat de betrokkenen, die de graad van onderluchthavenmeester hebben, bij koninklijk besluit waren aangesteld als inspecteur van de luchtvaartpolitie, en anderzijds dat de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie en die van officier van bestuurlijke politie niet verbonden zijn aan de graad waarin ze zijn overgeplaatst en dat hen geen enkele functie is gegeven die die hoedanigheid inhoudt; dat daaruit blijkt dat hen bij de genoemde arresten geen verkregen recht is verleend dat ze bij het thans aangevochten besluit verliezen";

dat de verwerende partij daaruit afleidt dat in die zaak ingegaan is op haar stelling dat artikel 2, 2°, van de wet van 17 november 1998 houdende integratie van de zeevaartpolitie, de luchtvaartpolitie en de spoorwegpolitie in de rijkswacht een vrijwaringsclausule is krachtens welke de overgedragen politieambtenaren die voor hun overplaatsing de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie of van officier van bestuurlijke politie bezaten, die hoedanigheid behouden, ongeacht de graad die ze bij hun integratie in de rijkswacht hebben verkregen; dat de verwerende partij voorts verwijst naar de arresten nrs. 98.831, 98.832 en 98.833 van 12 september 2001, waarin de voormelde vrijwaringsclausule wordt toegepast; dat zij onderstreept dat deel XII van het voormelde koninklijk besluit van 30 maart 2001 bekrachtigd is bij de programmawet van 30 december 2001 en voorts stelt dat "aangezien de regels voor de inschakeling dus door de wetgever bekrachtigd zijn, daaruit volgt dat de overheid de situatie van verzoeker op korte termijn met naleving van de wet zal regulariseren, in de wetenschap dat de aanvraag van verzoeker om te worden overgeplaatst naar de personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid van het operationeel korps van de rijkswacht juridisch gezien nog steeds geldig is"; dat de verwerende partij daaraan nog het volgende toevoegt:

" Bovendien mag niet uit het oog worden verloren dat de leden van de voormalige luchtvaartpolitie die ervoor geopteerd hebben hun oude statuut integraal te behouden [...] hun hoedanigheid van OGP en OBP behouden met toepassing van artikel 253, derde lid, van de wet van 07.12.98 en in de federale politie worden opgenomen met de graad die krachtens de wet van 30.12.01 als gelijkwaardig wordt erkend.

Het zou discriminerend zijn degenen die ervoor gekozen hebben om naar de personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid van het operationeel korps van de rijkswacht te worden overgeplaatst, te bevoordelen ten opzichte van degenen die, met dezelfde oorspronkelijke graad en met dezelfde functies, voor het behoud van hun oude statuut hebben gekozen.

De logica en het non-discriminatiebeginsel vereisen dat de oud-leden van de voormalige luchtvaartpolitie die dezelfde oorspronkelijke graad bezaten en gelijkwaardige functies uitoefenden, op dezelfde wijze behandeld worden bij hun opname in de federale politie, zonder onderscheid tussen degenen die in een eerste fase verkozen hebben om over te gaan naar de

personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid van het operationeel korps van de rijkswacht en degenen die niet voor die mogelijkheid gekozen hebben.

Een voormalig onderluchthavenmeester die in een eerste fase voor het behoud van zijn oorspronkelijk statuut heeft geopteerd, wordt met toepassing van de wet van 30.12.01 als inspecteur van politie in de federale politie opgenomen.

Een voormalig onderluchthavenmeester die, zoals verzoeker, naar de personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid van het operationeel korps van de rijkswacht is overgegaan, moet met toepassing van de programmawet eveneens als inspecteur van politie in de federale politie worden opgenomen.

Anders handelen zou discriminerend zijn.

De verwerende partij is gehouden tot naleving van de wet in het algemeen en van de programmawet van 30.12.01 in het bijzonder.

Kortom, de verwerende partij is van oordeel dat er geen grond is om een dwangsom op te leggen, aangezien zij ter uitvoering van artikel 131 van de programmawet de situatie van verzoeker binnenkort zal regulariseren in de zin die door de voornoemde wet wordt aangegeven";

Overwegende dat er geen tegenspraak kan zijn tussen een annulatiearrest dat het gezag van gewijsde bezit en arresten waarbij vorderingen tot schorsing worden afgewezen bij ontstentenis van een ernstig nadeel; dat de motivering van die onderscheiden arresten perfect verenigbaar is; dat in arrest nr. 97.061 van 27 juni 2001 wordt vastgesteld dat verzoeker niet naar de rijkswacht was overgeplaatst in een gelijkwaardige graad in de zin van artikel 11, § 2, tweede lid, van de wet van 2 december 1957 op de rijkswacht, zoals dat artikel gewijzigd is bij de voornoemde wet van 17 november 1998, omdat die graad - eerste wachtmeester - niet behoorde tot de graden waaraan de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie verbonden was; dat het in dit verband van weinig belang is dat verzoeker, net zoals zijn collega's, die hoedanigheid op persoonlijke titel behoudt; dat in arrest nr. 98.260 vastgesteld wordt dat bij de arresten van 30 maart 2001 aan de verzoekers geen welbepaalde graad bij de rijkswacht was toegekend, hetgeen de Raad van State overigens niet kon doen zonder zich in het actief bestuur te mengen;

Overwegende dat de opname van de leden van de luchtvaartpolitie van de Regie der Luchtwezen in de nieuwe federale politie in twee fases diende te geschieden; dat de eerste van die fases bestond in de voorlopige opname van die ambtenaren van bijzondere politie in de rijkswacht, waarbij hen een rijkswachtersgraad diende te worden toegekend; dat de tweede fase bestaat in hun integratie in de federale politie, met een graad van ambtenaar van de federale politie die overeenstemt met de rijkswachtersgraad die hen toegekend was, volgens de omzettingsregels bepaald bij deel XII van het koninklijk besluit van 30 maart 2001

tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, welk deel bekrachtigd is bij artikel 131 van de programmawet van 30 december 2001;

Overwegende dat arrest nr. 97.061 betrekking had op de eerste fase van de integratie van verzoeker in de federale politie; dat de verwerende partij met het oog op de tenuitvoerlegging van dat arrest aan verzoeker een nieuwe graad bij de rijkswacht diende te verlenen, gekozen uit de graden waaraan de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie verbonden was, waardoor de keuze geenszins beperkt was tot de categorie van de officieren; dat verzoeker, die geen nieuwe graad toegekend heeft gekregen, geacht wordt nooit in de rijkswacht te zijn opgenomen, hetgeen de verwerende partij impliciet toegeeft; dat de verwerende partij dan ook noodzakelijkerwijze het gezag van gewijsde van arrest nr. 97.061 schendt wanneer ze de integratie van verzoeker in de federale politie afwerkt door hem de graad van inspecteur van politie toe te kennen, die overeenstemt met de rijkswachtgraad van wachtmeester; dat de argumenten die de verwerende partij meent te kunnen ontleenen aan deel XII van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 en aan de bekrachtiging ervan bij artikel 131 van de programmawet van 30 december 2001 irrelevant zijn, aangezien zij verband houden met de tweede fase van de integratie in de federale politie;

Overwegende dat de voormalige onderluchthavenmeesters die er niet voor geopteerd hebben naar de personeelscategorie met bijzondere politiebevoegdheid van het operationeel korps van de rijkswacht over te gaan en de wettigheid van de aan hen toegekende graad niet hebben betwist, zich bevinden in een situatie die objectief verschillend is van die van verzoeker; dat als de verwerende partij trouwens van oordeel mocht zijn dat er een discriminatie bestaat, niets haar overigens zou beletten om de situatie te herzien van alle leden van de luchtvaartpolitie die dezelfde graad bezaten als verzoeker opdat de wettigheid ten aanzien van eenieder gerespecteerd wordt;

Overwegende dat uit hetgeen voorafgaat volgt dat het herstel van de wettigheid impliceert dat, met naleving van het gezag van gewijsde van arrest nr. 97.061 van 27 juni 2001, aan verzoeker een nieuwe rijkswachtgraad moet worden verleend waaraan de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie verbonden is en dat hem vervolgens de overeenkomstige graad in de geïntegreerde politie moet worden toegekend met toepassing van de tabel voor de omzetting van de graden welke gevoegd is bij het koninklijk besluit van 30 maart 2001; dat de vordering tot het opleggen van een dwangsom gegrond is voorzover zulks in het dictum van dit arrest wordt aangegeven,

B E S L U I T :

Enig artikel.

Aan de verwerende partij wordt met ingang van de dertigste dag na de kennisgeving van dit arrest een dwangsom van 2000 euro opgelegd per dag vertraging bij de tenuitvoerlegging van arrest nr. 97.061 van 27 juni 2001 en van dit arrest.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op twee augustus tweeduizend twee door:

de HH.	GEUS,	kamervoorzitter,
	VANHAEVERBEEK,	staatsraad,
	DAOUT,	staatsraad,
	BLANJEAN,	toegevoegd griffier.

De toegevoegd Griffier,

De Voorzitter,

Th. BLANJEAN

J.-Cl. GEUS

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.