

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 113.710 van 16 december 2002
in de zaak A. 124.533/IX-3431.**

In zake : Christiaan MARDULIER,
wonende te EDEGEM,
Prins Boudewijnlaan 138

tegen :

de stad ANTWERPEN.

DE Wnd.VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Christiaan MARDULIER op 26 juli 2002 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van 27 mei 2002 van de gemeenteraad van Antwerpen waarbij hij zonder opzegtermijn definitief uit zijn ambt wordt ontheven;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur H. COLIN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 16 september 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 18 november 2002;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, van advocaat I. MARTENS, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat P. VAN DER STRATEN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur H. COLIN;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Verzoeker is hoofdinspecteur bij de lokale politie te Antwerpen.

Bij arrest van 16 januari 2002 wordt verzoeker door het hof van beroep te Antwerpen veroordeeld tot een gevangenisstraf van 10 maanden (waarvan 5 maanden met uitstel) en een geldboete wegens de overtreding van artikel 196 van het strafwetboek door "valselijk de onder tenlastelegging A vermelde personen toe te laten zich op de hierboven vermelde data te laten inschrijven op het adres Marcel Aubertinlaan 17 waarvan zij eigenaar waren onder het mom van verhuring van gemeubelde kamers teneinde de onder tenlastelegging A beschreven 'attesten van woonstbevestiging' te kunnen laten opstellen met het onder deze tenlastelegging beschreven bedrieglijk opzet". Op 14 februari 2002 bezorgt het parket bij het hof van beroep te Antwerpen een afschrift van dat arrest aan de korpschef van de lokale politie te Antwerpen, met de mededeling dat door verzoeker tegen dit arrest cassatieberoep werd aangetekend. Op 14 mei 2002 deelt het parket van het Hof van Cassatie aan de korpschef van de lokale politie te Antwerpen mee dat het Hof van Cassatie bij arrest van 14 mei 2002 het door verzoeker ingediend cassatieberoep tegen het arrest van 16 januari 2002 van het hof van beroep te Antwerpen heeft verworpen.

1.2. Op 16 mei 2002 besluit de korpschef van de lokale politie Antwerpen verzoeker voorlopig te schorsen met inhouding van 25% van zijn wedde, op grond van de overweging dat verzoeker ingevolge zijn veroordeling niet meer over zijn burgerlijke en politieke rechten beschikt en dat hij, met toepassing

van artikel 81 van de wet van 26 april 2002, het voorwerp uitmaakt van een procedure tot definitieve ambtsontheffing, zodat zijn aanwezigheid in het korps, ingevolge zijn veroordeling, onverenigbaar is met de belangen van de dienst.

Dat besluit wordt op 17 mei 2002 door de burgemeester van de stad Antwerpen bekrachtigd.

1.3. Op 27 mei 2002 besluit de gemeenteraad van Antwerpen verzoeker met onmiddellijke ingang, zonder opzegtermijn, definitief uit zijn ambt te ontheffen.

Dat besluit vindt zijn juridische grondslag in artikel 81 van de wet van 26 april 2002 houdende de essentiële elementen van het statuut van de personeelsleden van de politiediensten en houdende diverse andere bepalingen met betrekking tot de politiediensten en in artikel 7,2°, van het Kieswetboek.

1.4. Op 31 mei 2002 wordt het gemeenteraadsbesluit van 27 mei 2002 aan verzoeker ter kennis gebracht;

2. Overwegende dat overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot de schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende dat verzoeker in een enig middel de schending aanvoert van de materiële motiveringsplicht, doordat het bestreden besluit verwijst naar artikel 81 van de wet van 26 april 2002 houdende de essentiële elementen van het statuut van de personeelsleden van de politiediensten en houdende diverse andere bepalingen met betrekking tot de politiediensten, naar luid waarvan het personeelslid van de politie “dat niet meer zijn burgerlijke en politieke rechten geniet” ambtshalve en zonder opzegtermijn het voorwerp uitmaakt van een definitieve ambtsontheffing en doordat de verwerende partij ervan uitgaat dat verzoeker als gevolg van zijn veroordeling door het hof van beroep te Antwerpen

niet langer zou beschikken over zijn burgerlijke en politieke rechten, terwijl die veroordeling, overeenkomstig artikel 7, 2°, van het Kieswetboek, enkel aanleiding is voor een schorsing van zijn kiesrecht, wat niet gelijk is aan het verlies van zijn burgerlijke en politieke rechten, aangezien daarmee bedoeld wordt op de burgerlijke en politieke rechten vermeld in artikel 31 van het Strafwetboek; dat hij betoogt dat, met betrekking tot correctionele gevangenisstraffen, die rechten enkel verloren kunnen gaan wanneer de rechter een uitdrukkelijke beslissing in die zin genomen heeft; dat hij besluit dat, aangezien het hof van beroep geen beslissing in die zin genomen heeft, de gemeenteraad van Antwerpen hem niet definitief uit zijn ambt kon ontheffen op basis van een ontzetting van de burgerlijke en politieke rechten;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij in haar nota met opmerkingen uiteenzet dat de politieke rechten niet beperkt zijn tot deze vermeld in artikel 31 van het Strafwetboek, dat artikel 7 van het Kieswetboek een schorsing van het kiesrecht instelt voor de personen die veroordeeld zijn tot een effectieve gevangenisstraf van meer dan vier maanden, dat verzoeker in dat geval verkeert en dat hij, wegens de schorsing van zijn kiesrecht, niet meer “in het bezit is van de burgerlijke en politieke rechten”;

3.3.1. Overwegende dat de artikelen 7 en 9, tweede lid, van het Kieswetboek bepalen wat volgt :

- artikel 7 :

“In de uitoefening van kiesrecht worden geschorst en tot de stemming mogen niet worden toegelaten zolang die onbekwaamheid duurt:

1° (...).

2° Zij die tot een gevangenisstraf van meer dan vier maanden zijn veroordeeld, met uitsluiting van degenen die veroordeeld zijn op grond van de artikelen 419 en 420 van het Strafwetboek.

De onbekwaamheid duurt zes jaar wanneer de straf meer dan vier maanden tot minder dan drie jaar bedraagt en twaalf jaar wanneer de straf ten minste drie jaar bedraagt.”

- artikel 9, tweede lid :

“Is de veroordeling gedeeltelijk met uitstel uitgesproken dan wordt voor de toepassing van de bepalingen van artikel 7, 2°, alleen rekening gehouden met het gedeelte zonder uitstel uitgesproken”.

3.3.2. Overwegende dat, aangezien verzoeker door het in kracht van gewijsde gegane arrest van 16 januari 2002 van het hof van beroep te Antwerpen veroordeeld is tot een gevangenisstraf van 10 maanden waarvan de helft met uitstel, hij overeenkomstig de artikelen 7 en 9, tweede lid, van het Kieswetboek voor de duur van zes jaar zijn recht om te kiezen niet kan uitoefenen; dat buiten betwisting staat dat het recht om te kiezen een politiek recht is;

3.3.3. Overwegende dat artikel 81 van de wet van 26 april 2002 houdende de essentiële elementen van het statuut van de personeelsleden van de politiediensten en houdende diverse andere bepalingen met betrekking tot de politiediensten, bepaalt wat volgt :

“Maakt ambtshalve en zonder opzegtermijn het voorwerp uit van een definitieve ambtsontheffing :

(...)

1° het personeelslid dat (...), dat niet meer zijn burgerlijke en politieke rechten geniet, dat (...);

Overwegende dat verzoeker betoogt dat de vermelding, in artikel 81, van de “burgerlijke en politieke rechten” refereert aan artikel 33 van het Strafwetboek; dat de verwerende partij daar terecht op antwoordt dat artikel 33 van het Strafwetboek niet alle burgerlijke en politieke rechten omvat; dat verzoeker zijn stelling niet met argumenten onderbouwt, terwijl ook de parlementaire voorbereiding van artikel 81 van de wet van 26 april 2002 geen argumenten levert voor dergelijke interpretatie;

3.3.4.1. Overwegende dat de Raad van State in het arrest nr. 36.857 van 24 april 1991 inzake LARUELLE, en voordien reeds in het arrest nr. 18.398 van 18 juli 1977 inzake VAN DAELE, met betrekking tot de toepassing van statuutbepalingen die identiek zijn aan artikel 81, gewezen heeft dat het verlies van één enkel recht -met name het recht om te kiezen, zelfs tijdelijk- volstaat om vast te stellen dat de betrokkene zijn burgerlijke en politieke rechten niet meer geniet; dat de Raad van State geen reden ziet om thans, met betrekking tot artikel 81 van de wet van 26 april 2002, een ander standpunt in te nemen;

3.3.4.2. Overwegende derhalve dat de schorsing van het recht om te kiezen, dat door artikel 7, 2°, van het Kieswetboek ingevoerd is als een automatisch gevolg van de veroordeling tot een effectieve gevangenisstraf van meer dan vier maanden, betekent dat verzoeker niet al zijn burgerlijke en politieke rechten meer geniet, hetgeen hem onder toepassing brengt van artikel 81, 1°, van de wet van 26 april 2002, dat de bevoegde overheid ertoe verplicht hem een definitieve ambtsontheffing op te leggen; dat te dezen de gemeenteraad van Antwerpen aldus gehandeld heeft; dat het middel niet ernstig is;

4. Overwegende dat niet voldaan is aan een van de grondvoorwaarden om de schorsing van de tenuitvoerlegging te bevelen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zestien december 2000 en twee, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad, wnd. kamervoorzitter,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.