

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 120.109 van 3 juni 2003
in de zaak A. 74.767/XII-876.**

In zake : Wilfried VERRYCKEN,
 die woonplaats kiest bij
 advocaat R. Rombaut,
 kantoor houdende te Antwerpen,
 Justitiestraat 18, bus 25

tegen :

 de GEMEENTE MORTSEL,
 die woonplaats kiest bij
 advocaat H.C. Sebreghts,
 kantoor houdende te Antwerpen,
 Mechelsesteenweg 33.

DE RAAD VAN STATE, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Wilfried Verrycken op 23 juni 1997 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van “het Besluit op 22.04.1997 genomen door de Gemeenteraad van Mortsel waarbij onder inroeping van artikel 150 van het Personeelsstatuut van het statutair personeel van de Gemeente Mortsel verzoeker als sportfunctionaris ambtshalve wordt ontslagen met ingang van 10.02.1997 wegens een zogezegd ongewettigde afwezigheid van meer dan tien dagen”;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgesteld door auditeur J. Lust;

Gelet op de beschikking van 17 februari 1998 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de laatste memories;

Gelet op de beschikking van 11 februari 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 maart 2003;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter D. Verbiest;

Gehoord de opmerkingen van advocaat R. Rombaut, die verschijnt voor de verzoekende partij, en van advocaat H. Sebreghts, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het advies van auditeur P. De Somere;

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

Overwegende dat de verzoekende partij in haar laatste memorie in een exceptie het beroep als niet ontvankelijk aanmerkt, aangezien verzoeker daarbij geen belang meer zou hebben; dat zij daartoe betoogt dat het op grond van artikel 142 van het te dezen toepasselijk personeelsstatuut verboden is handel te drijven of zonder voorafgaande schriftelijke machtiging van het college van burgemeester en schepenen, enige nevenbetrekking uit te oefenen terwijl verzoeker sinds 19 juni 1997 statutair zaakvoerder is van BVBA Les Quewettes, zodat bij een annulatie van de bestreden beslissing hij verhinderd zou zijn zijn ambt opnieuw op te nemen;

Overwegende dat de exceptie niet wordt aanvaard; dat verzoeker met de bestreden beslissing wordt ontslagen met ingang van 10 februari 1997 en het voormelde zaakvoerderschap pas daarna is ingegaan, namelijk op 19 juni 1997; dat na een eventuele nietigverklaring zal moeten worden gehandeld alsof verzoeker zich op 10 februari 1997 opnieuw in dienst bevond;

Overwegende dat verzoeker acht middelen aanvoert in zijn inleidend verzoekschrift; dat enkel het tweede middel in het auditoraatsverslag is onderzocht;

Overwegende dat dit tweede middel zoals het is uiteengezet in het verzoekschrift luidt als volgt :

“Schending van artikel 150 van het Personeelsstatuut van het statutair personeel van de Gemeente Mortsels

Verzoeker stelt nadrukkelijk dat hij wel degelijk een geldige reden heeft gegeven afwezig te blijven.

Dat hij immers uitvoerig reeds de gemeentelijke overheid ervan op de hoogte heeft gebracht dat hij mede gelet op zijn wankelende gezondheid het compensatieverlof wenste op te nemen dat hij nog ter beschikking had (schrijven o.a. dd. 26.12.1996).

Immers, vast staat dat sinds 1991 tot 1996 het gemeentebestuur duidelijk geen inzicht had noch op de hoogte was van de omvangrijke taak die de Heer Verrijcken en andere personeelsleden van de vzw 'Sport Mortsel' te vervullen hadden en dit hoewel de Burgemeester in persoon voorzitter van de vzw was.

Immers, met dezelfde motieven moest een ander personeelslid een beschikbaarheid vragen en heeft zich tevens tot de burgerlijke rechtbank gewend teneinde haar overuren die wettelijk vaststonden en die tevens +/- 1.500 eenheden bedroeg, vergoed te kunnen zien.

Dat vastgesteld moet worden dat in deze procedure de Gemeente Mortsel op geen enkele wijze meewerkt en enerzijds aankondigt een minnelijke schikking te zullen treffen door vervolgens na te laten de meest elementaire vooruitgang in de procedure te maken.

Thans is tegen de Gemeente Mortsel (Aleidis Meeus/Gemeente Mortsel, Burgerlijke Rechtbank van Eerste Aanleg Antwerpen, Kamer 10 B, inleiding 18.09.1996) een procedure hangende.

Dat in het volgend middel aangetoond zal worden dat de Gemeente Mortsel om geen enkele reden af kan wijken van het Personeelsstatuut in casu.

Verzoeker is dus geenszins onwettig afwezig. Zoals hoger in de feitelijke uiteenzetting kon verzoeker behoudens zich te beroepen op facultatieve en plaatselijke verlofdagen, tevens zijn verloftegoed van 1996 opnemen en daarenboven aanspraak maken op compensatieverlof.

Op geen enkele wijze ook wordt aangetoond dat verzoeker onwettig afwezig is”;

Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie opwerpt dat in het auditoraatsverslag, waar verzoeker zich in zijn laatste memorie bij aansluit, schending van het voornoemde artikel 150 weliswaar werd aanvaard, maar dat het niet die schending was die door de verzoeker oorspronkelijk in zijn tweede middel is aangevoerd; dat volgens de verwerende partij die uitbreiding van het tweede middel niet ontvankelijk is;

Overwegende dat het bedoelde artikel 150, eerste lid, van het personeelsstatuut luidt als volgt :

“Het personeelslid dat zonder geldige reden weigert de betrekking te bekleden die het ambtshalve wordt aangewezen wordt na een afwezigheid van tien dagen ambtshalve ontslagen”;

dat verzoekers grief, zoals verwoord in zijn inleidend verzoekschrift, erin bestaat dat hij wel degelijk een geldige reden heeft gegeven om afwezig te blijven en dus geenszins onwettig afwezig was; dat in het auditoraatsverslag deze grief niet wordt besproken maar wel wordt aangenomen dat artikel 150 niet van toepassing was bij

gebrek aan een situatie van wedertewerkstelling en, ondergeschikt, dat op artikel 150 te dezen geen ambtshalve ontslag mocht worden gesteund aangezien de verwerende partij niet mocht vermoeden dat verzoekers afwezigheid te wijten was aan een vrijwillige uitdiensttreding;

Overwegende dat aldus met de verwerende partij moet worden aangenomen dat in het auditoraatsverslag verzoekers tweede middel niet is onderzocht zoals het oorspronkelijk is aangevoerd; dat de grieven die verzoeker zich eigen maakt in zijn laatste memorie niet de openbare orde raken en niet door de Raad van State ambtshalve moeten worden onderzocht; dat het dienvolgens passend is de debatten te heropenen teneinde in een aanvullend onderzoek door het auditoraat de zaak te laten afdoen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de auditeur-generaal aan te stellen lid van het auditoraat wordt belast met een aanvullend onderzoek.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
drie juni 2003, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad,
	C. ADAMS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.