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. 128.251 van 18 februari 2004

A. 82.613/VIII-3748

In zake: **MOREL DE WESTGAVER** Cédric,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel,

tegen:

de gemeente Graven.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 23 februari 1999 ingediende verzoekschrift waarbij Cédric MOREL de WESTGAVER de nietigverklaring vordert van "het besluit van 15 september 1998 van de gemeenteraad van Graven waarbij verzoeker op 1 oktober 1998 bij wijze van tuchtstraf van ambtswege ontslagen wordt";

Gelet op arrest nr. 82.913 van 18 oktober 1999 waarbij de schorsing van de tenuitvoerlegging van het genoemde besluit wordt bevolen;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer CUVELIER, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 2 september 2003 waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen, en gezien de brief die geldt als laatste memorie van verzoeker en de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 30 december 2003 waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de openbare terechtzitting van 6 februari 2004;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. SLEGERS, loco Mr. GILLET, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer CUVELIER, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep:

1. Cédric MOREL de WESTGAVER is sinds 1 november 1993 politieagent bij de gemeente Graven.

2. Op 4 februari 1998 gaat hij na zijn dienst met twee collega's in een plaatselijk café alcoholhoudende dranken gebruiken.
Rond 21.30 uur, wanneer hij met een van zijn collega's, agent LACOURT, opnieuw zijn persoonlijk voertuig heeft genomen, heeft hij een zwaar verkeersongeval.

3. Op 23 februari 1998 wordt hij ervan in kennis gesteld dat de burgemeester besloten heeft om tegen hem een tuchtdossier te openen, en dat hem ten laste gelegd wordt in uniform in de gemeente een drankgelegenheid te hebben bezocht, te hebben gereden onder invloed en "meer dan waarschijnlijk" talrijke verkeersovertredingen te hebben begaan.

Uit het bloedonderzoek blijkt later dat hij op het ogenblik van de feiten een alcoholgehalte van 2,29 gr/l had.

4. Op 14 april 1998 machtigt de procureur-generaal bij het hof van beroep te Brussel de burgemeester om kennis te nemen van het strafdossier en om gebruik te maken van de processtukken om tuchtrechtelijke redenen.

5. Op 18 juni 1998 wordt verzoeker door de burgemeester gehoord.

6. Op 14 juli 1998 beslist de burgemeester het tuchtdossier na het verhoor van de betrokkene aan de gemeenteraad voor te leggen met het oog op een beslissing.

7. Op 15 juli 1998 beslist het college van burgemeester en schepenen verzoeker op 11 augustus 1998 op te roepen "om voor de gemeenteraad te verschijnen teneinde gehoord te worden in het kader van de voormelde tuchtprocedure, vooraleer eventueel tot een tuchtstraf besloten wordt".

8. Op 11 augustus 1998 wordt verzoeker door de gemeenteraad gehoord.

9. Dezelfde dag beslist de gemeenteraad:

" Artikel 1: onder het voorbehoud van verificatie van de wettigheid van deze beslissing, om de heer Cédric Morel de Westgaver als tuchtstraf 3 maanden schorsing met ingang van 1 september 1998 op te leggen.

Artikel 2: onder het voorbehoud van verificatie, om deze beslissing ter kennis te brengen van de heer Cédric Morel de Westgaver, van zijn raadslieden en van de toezichthoudende overheid."

Dat besluit wordt noch aan verzoeker, noch aan de toezichthoudende overheid ter kennis gebracht.

10. Op 15 september 1998 beslist de gemeenteraad, wegens een onwettigheid vastgesteld in het besluit van 11 augustus 1998, maar op grond van dezelfde feitelijke motivering, om zijn besluit van 11 augustus 1998 in te trekken en om verzoeker bij wijze van tuchtstraf met ingang van 1 oktober 1998 van ambtswege te ontslaan.

11. Deze beslissing, die de bestreden handeling vormt, wordt ter kennis van verzoeker gebracht bij aangetekende brief van 23 september 1998, die als volgt luidt:

" Hierbij moeten wij u tot onze spijt mededelen dat de gemeenteraad tijdens zijn vergadering van 15 september dezer besloten heeft u als tuchtstraf met ingang van 1 oktober 1998 van ambtswege te ontslaan.

Als bijlage vindt u een afschrift van dat besluit.

U wordt erop gewezen dat de wet in uw situatie twee mogelijkheden van beroep voorschrijft:

1°) een beroep tegen de beslissing tot afzetting of tot ambtshalve ontslag, die niet is vernietigd door de bestendige deputatie. Dit beroep wordt georganiseerd bij artikel 25, § 2, van het decreet van 20 juli 1989 houdende organisatie van het toezicht op de gemeenten, de provincies en op de intercommunales van het Waalse Gewest. Het beroep moet worden ingesteld binnen dertig dagen na afloop van de termijn gesteld in artikel 13 van het decreet, krachtens welke bepaling de Waalse regering of de bestendige deputatie van de provincieraad de handeling kan vernietigen waarbij de gemeenteoverheid de wet schendt of het algemeen belang schaadt; de vernietigingstermijn bedraagt vijftig dagen te rekenen vanaf de ontvangst van het besluit door de bestendige deputatie. Wij vestigen er uw aandacht op dat het beroep bij de Waalse regering krachtens artikel 25, § 3, de tenuitvoerlegging niet schorst;

2°) binnen zestig dagen kunnen een beroep tot nietigverklaring en een vordering tot schorsing worden ingesteld bij de Raad van State. De verjaringstermijn wordt gestuit door het adiëren van de toezichthoudende overheid, d.w.z. door de uitoefening van het beroep voorgeschreven bij artikel 25, § 2, van het decreet. Voorts moet eerst beroep worden ingesteld bij de Waalse regering alvorens de Raad van State wordt geadieerd (zie in dit verband arrest nr. 64.241, door de Raad van State uitgesproken op 29 januari 1997 en bekendgemaakt in de Revue de droit communal, 1997/2, blz. 102 e.v.).".

12. Per brief van 1 oktober 1998, die de dag erop ontvangen wordt, zendt de verwerende partij het besluit van 15 september 1998 en het dossier over aan het Ministerie van het Waals Gewest.

13. Op 16 oktober 1998 stelt verzoeker beroep in bij de bestendige deputatie.

14. Op 12 november 1998 beslist de bestendige deputatie van de provincieraad van Waals-Brabant de haar toegemeten termijn van 25 dagen om uitspraak te doen te verlengen. De termijn verstrijkt aldus op 18 december in plaats van op 23 november 1998.

Die beslissing wordt per brief van 16 november 1998, ontvangen op 17 november, aan de verwerende partij ter kennis gebracht.

15. Op 26 november 1998 wordt door de bestendige deputatie "kennis genomen" van het bestreden besluit van 15 september 1998 dat "dus uitwerking mag hebben".

De verwerende partij wordt hiervan op 2 december 1998 in kennis gesteld, waarop zij de mededeling per brief van 7 december 1998 aan verzoeker toezendt.

16. Op 18 december 1998 stelt verzoeker bij de Waalse Regering beroep in tegen het bestreden besluit op basis van artikel 25, § 2, van het Waals decreet van 20 juli 1989.

Overwegende dat er grond is om ambtshalve na te gaan of de verwerende partij bevoegd was om het bestreden besluit uit te vaardigen, gezien artikel 307 van de nieuwe gemeentewet, waarvan de eerste twee leden het volgende bepalen:

" Van de met redenen omklede beslissing wordt zonder verwijl kennis gegeven aan de betrokkene, hetzij bij een ter post aangetekende brief, hetzij door overhandiging tegen ontvangstbewijs.

Wordt van de beslissing geen kennis gegeven binnen de termijn van tien werkdagen, dan wordt ze als ingetrokken beschouwd. Tuchtvervolging voor dezelfde feiten kan niet worden ingesteld."

Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie aanvoert dat het besluit van 11 augustus 1998 uitgevaardigd is onder voorbehoud van verificatie van de wettigheid ervan, en dat de gemeenteraad op 15 september 1998 vastgesteld heeft dat dat besluit onregelmatig was en het heeft ingetrokken zodat het geacht wordt nooit te hebben bestaan; dat ze aanvoert dat de tuchtprocedure niet is afgesloten wegens het voorbehoud dat is gemaakt omtrent de wettigheid van de beslissing van 11 augustus 1998;

Overwegende dat de gemeenteraad, die twijfels had omtrent de te volgen regels, niets anders kon doen dan de uitspraak uitstellen, zoals een gemeenteraadslid overigens had gesuggereerd; dat deze vergadering evenwel bij geheime stemming heeft beslist, en daarbij een tuchtstraf is opgelegd; dat geen rekening kan worden gehouden met het gemaakte voorbehoud, waarmee de gemeenteraad gemeend heeft voorbij te kunnen gaan aan artikel 307 van de nieuwe gemeentewet; dat het besluit van 11 augustus 1998 binnen tien dagen ter kennis had moeten worden gebracht, wat niet geschied is; dat het bij het verstrijken van die termijn uit de rechtsorde is verdwenen; dat de verwerende partij niet meer de bevoegdheid had het besluit in te trekken, en een nieuwe tuchtstraf op te leggen; dat er, aangezien de steller van de bestreden handeling niet bevoegd was, geen grond is de middelen van het beroep te onderzoeken die, gesteld dat ze gegrond zijn, niet tot een ruimere nietigverklaring kunnen leiden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 15 september 1998 van de gemeenteraad van Graven waarbij Cédric MOREL DE WESTGAVER op 1 oktober 1998 bij wijze van tuchtstraf van ambtswege ontslagen wordt.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 347,06 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op achttien februari tweeduizend vier door:

de Hr.	GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr.	DAURMONT,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	HONDERMARCQ,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

M.-Cl. HONDERMARCQ **J.-Cl. GEUS**

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