

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 128.377 van 20 februari 2004

A. 136.387/V-1663

In zake :

HOOFT Daniel,

die woonplaats kiest bij
Mr. Isabelle SCHIPPERS en
Mr. Pierre LEJEUNE, advocaten,
rue des Fories 2
4020 Luik,

tegen:

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

Tussenkommende partijen :

1. **DEBACKERT** Timo,

Stijn Streuvelsstraat 5
2547 Lint,

2. **STAS** Jean-Yves,

rue du Tienne 31
1495 Tilly,

3. **VANLOUWE** Luc,

die woonplaats kiest bij
Mr. Carine FLAMEND, advocaat,
Vilvoordsesteenweg 101
1860 Meise,

4. **VERMEIREN** Peter,

Willem Tellstraat 58
8370 Blankenberge,

5. **HUBAU** Alain,

rue de la Madeleine 17
7760 Celles,

6. **BRIHAYE** Jean-Christophe,

die woonplaats kiest bij
Mr. Carine FLAMEND, advocaat,
Vilvoordsesteenweg 101
1860 Meise.

**DE RAAD VAN STATE, V^e KAMER,
RECHTSPREKEND IN KORT GEDING,**

Gezien de op 6 mei 2003 door Daniel HOOFT ingestelde vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 18 februari 2003 houdende de aanstelling in de hogere graad van bepaalde personeelsleden van het operationeel kader van de federale politie, dat hem ter kennis is gebracht in het Bulletin van het personeel van de federale politie van 7 maart 2003, alsmede van de impliciete beslissing om zijn ambt niet aan te wijzen als een gezagsambt en om hem niet aan te stellen in de graad van hoofdcommissaris van politie;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift waarbij dezelfde verzoeker de nietigverklaring vordert van dezelfde beslissingen;

Gezien de op 16, 17 en 20 juni 2003 ingediende verzoekschriften, waarbij Timo DEBACKERT, Jean-Yves STAS, Luc VANLOUWE, Peter VERMEIREN, Alain HUBAU en Jean-Christophe BRIHAYE vragen om als tussenkomende partijen te mogen optreden in het kort geding;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgesteld door Mevr. G. BEECKMAN de CRAY-LOO, eerste auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 18 november 2003 waarbij de zaak wordt vastgesteld op de terechtzitting van 9 december 2003 om 9.30 uur;

Gelet op de kennisgeving aan de partijen van de beschikking tot vaststelling van de rechtsdag en van het verslag;

Gehoord het verslag van Mevr. S. GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. J. OVERATH, loco Mr. P. LEJEUNE, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, van de Heer E. HELPENS, rechtskundig adviseur, die voor de verwerende partij verschijnt, van Mr. Cl. DE GANCK, loco Mr. C. FLAMEND, advocaat, die voor de derde en zesde tussenkomende partijen verschijnt, van Mr. V. HOFMAN, loco Mr. P. CRISPYN,

advocaat, die voor de vierde tussenkomende partij verschijnt en van Mr. M. DETRY, advocaat, die voor de vijfde tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. G. BEECKMAN de CRAYLOO, eerste auditeur;

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

Overwegende dat de voornaamste gegevens van de zaak als volgt luiden :

1. Verzoeker was personeelslid van de Rijkswacht, aangesteld bij de Divisie Veiligheidsinlichtingen van de Algemene Dienst Inlichting en Veiligheid van de krijgsmacht (ADIV/Gd), die ressorteerde onder de Steungroepering van de Defensiestaf.
2. Ten gevolge van de demilitarisering van de Rijkswacht zijn de leden van deze dienst in 1996-1997 administratief ingedeeld bij de Bijzondere Opsporingsbrigade (afgekort als BOB), terwijl ze voor het leger bleven werken.
3. In 1999 verkrijgt verzoeker het ambt van commandant van de ADIV/Gd.
4. Ten gevolge van de hervorming van de politiediensten wordt de ADIV/Gd opgenomen in de algemene directie gerechtelijke politie. De algemene dienst bestaat momenteel uit 38 personen, onder het gezag van verzoeker. Van deze 38 personen zijn er 10 officier, die allen aangesteld zijn als commissaris van politie.
5. Op 24 november 2000 vraagt verzoeker om te worden aangesteld in de graad van eerstaanwezend commissaris van de toekomstige politie.
6. Op 1 oktober 2001 dient verzoeker een nieuwe aanvraag in om te worden aangesteld in de graad van hoofdcommissaris.

De aanvraag van verzoeker steunde op artikel 28 van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, artikel 12 van het koninklijk besluit van 31 oktober 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden en de modaliteiten van

de eerste aanstelling in bepaalde betrekkingen van de federale politie en van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie en het ministerieel besluit van 16 januari 2001 tot uitvoering van artikel 12 van het voormelde koninklijk besluit van 31 oktober 2000.

Op basis van de voormelde regels heeft de directeur-generaal van de algemene directie gerechtelijke politie op 19 december 2002 aan de commissaris-generaal voorgesteld om 363 ambten als "gezagsambten" te beschouwen en heeft hij een lijst met namen voorgesteld om die ambten te vervullen.

Sommige personeelsleden die niet de vereiste graad bezaten om in één van die ambten te worden benoemd, hebben een aanstelling in een hogere graad verkregen op grond van artikel XII. VII. 26 van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten.

Dat voorstel is bekrachtigd door de commissaris-generaal en is ter ondertekening voorgelegd aan de Ministers van Binnenlandse Zaken en Justitie.

Op 7 maart 2003 is in het Bulletin van het personeel van de federale politie een uittreksel bekendgemaakt van het koninklijk besluit van 18 februari 2003 houdende de aanstellingen in de hogere graad van bepaalde personeelsleden van het operationeel kader van de federale politie.

Het betreft het besluit waarvan de schorsing van de tenuitvoerlegging wordt gevorderd; ze wordt onder meer gemotiveerd als volgt :

"(...)

Gelet op de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, inzonderheid op artikel 28;

Gelet op het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, inzonderheid op de artikelen II.I.11 en XII.VII.26;

Overwegende dat overeenkomstig de voormelde wettelijke en reglementaire bepalingen en de artikelen 2 en 3 van het ministerieel besluit van 16 januari 2001 tot uitvoering van artikel 12 van het koninklijk besluit van 31 oktober 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden en de modaliteiten van de eerste aanstelling in bepaalde betrekkingen van de federale politie en van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie, de commissaris-generaal, enerzijds, de aanwijzing van en voor de gezagsambten bij de diensten van het Commissariaat-generaal aan de Minister van Binnenlandse Zaken ter goedkeuring

heeft voorgelegd en dat de directeurs-generaal van de federale politie, anderzijds, elk respectievelijk voor hun algemene directie de vaststelling van de gezagsambten evenals de individuele aanwijzing ter goedkeuring hebben voorgelegd aan de commissaris-generaal. Overwegende dat de commissaris-generaal vervolgens de voorstellen van de directeurs-generaal van de federale politie aan de Minister van Binnenlandse Zaken en, wat de algemene directie van de gerechtelijke politie betreft, ook aan de Minister van Justitie ter goedkeuring heeft voorgelegd;

Overwegende dat de Minister van Binnenlandse Zaken op datum van 19 december 2002 die voorstellen tot vaststelling en toewijzing heeft goedgekeurd;

Overwegende dat de Minister van Justitie, voor wat betreft de algemene directie gerechtelijke politie, eveneens op 19 december 2002 het voorstel tot vaststelling en toewijzing heeft goedgekeurd;

Overwegende dat een harmonieuze integratie voldoende noopt tot een proportionele verdeling van de gezagsambten onder de personeelsleden van de drie voormalige politiekorpsen; dat deze maatregel dus het algemeen belang beoogt en aan de betrokken personeelsleden geen andere voordelen biedt dan de aanstelling in een hogere graad; dat namelijk, overeenkomstig artikel XII.VII.26 RPPol, bevestigd bij de programmawet van 30 december 2001, het statuut van de betrokken personeelsleden voor het overige immers wordt bepaald overeenkomstig hun inschaling.

Op de voordracht van Onze Minister van Binnenlandse Zaken;

Hebben Wij besloten en besluiten Wij :

Artikel 1. Worden aangesteld in de graad van, in voorkomend geval, hoofdcommissaris van politie of commissaris van politie, de personeelsleden van het operationeel kader van de federale politie opgenomen in de bijlage";

Overwegende dat Timo DEBACKERT, Jean-Yves STAS, Luc VANLOUWE, Peter VERMEIREN, Alain HUBAU en Jean-Christophe BRIHAYE een verzoek hebben ingediend om te mogen tussenkomen in het kort geding; dat hun administratieve positie ter discussie wordt gesteld en dat zij er belang bij hebben in de debatten tussen te komen; dat de verzoeken tot tussenkomst worden ingewilligd;

Overwegende dat niet wordt aangevoerd dat de verwerende partij de verplichting had het ambt van verzoeker aan te wijzen als een "gezagsambt" of hem aan te stellen in de graad van hoofdcommissaris; dat de vordering niet-ontvankelijk is in zoverre zij betrekking heeft op de impliciete beslissing om het ambt van verzoeker niet aan te wijzen als een gezagsambt en hem niet aan te stellen in de graad van hoofdcommissaris;

Overwegende dat de verwerende partij verzoekers belang betwist omdat de organieke tabellen van de ADIV/Gd van Brussel niet bepalen dat zijn eenheid wordt geleid door een hoofdcommissaris;

Overwegende dat de exceptie verband houdt met de grond van de zaak;

Overwegende dat luidens artikel 17, § 2, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, de schorsing van de tenuitvoerlegging van een administratieve beslissing alleen kan worden bevolen als ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of het aangevochten reglement kunnen verantwoorden en op voorwaarde dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de akte of het reglement een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de tweede van die voorwaarden betreft, dat verzoeker uiteenzet dat het bestreden besluit hem morele schade berokkent; dat hij uitlegt dat hij het bevel voert over 38 personen en dat het bestreden besluit, door zijn ambt niet aan te wijzen als gezagsambt en door hem niet aan te stellen in de graad van hoofdcommissaris, zijn ambt niet naar waarde schat, hetgeen zijn reputatie schaadt zowel ten aanzien van zijn manschappen als ten aanzien van de buitenwereld; dat hij tot staving van zijn stelling betoogt dat andere personen een aanstelling hebben gekregen, terwijl hun ambt geen gezagsambt was; dat hij preciseert dat hij niet alleen persoonlijk, niet naar waarde wordt geschat, maar ook de Divisie Veiligheidsinlichtingen;

Overwegende dat verzoeker uiteenzet waaruit de morele schade bestaat die hij als ernstig bestempelt, doch niet uitlegt in welk opzicht die schade, gesteld dat de ernst ervan is bewezen, bovendien moeilijk te herstellen zou zijn; dat morele schade in beginsel hersteld kan worden door een vernietigingsarrest; dat het bestreden besluit voor verzoeker geen enkel rechtspositioneel gevolg heeft en geen afbreuk doet aan zijn functie van bevelvoerder, aangezien in de economie van de wet van 7 december 1998 tot organisatie van een geïntegreerde politiedienst, gestructureerd op twee niveaus, inzonderheid artikel 120 ervan, het functionele gezag niet afhankelijk is van de graad, maar van de opgedragen taak; dat de personen die verzoeker onder zijn bevel heeft bovendien geen hogere graad bekleden dan de zijne, noch een gelijke graad, in zoverre de commissarissen die deel uitmaken van zijn divisie niet benoemd zijn in die graad, maar erin zijn aangesteld; dat het risico van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat te wijten zou zijn aan de onmiddellijke tenuitvoerlegging van het bestreden besluit, niet wordt bewezen; dat niet is voldaan aan een van de voorwaarden die vervuld moeten zijn opdat de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden besluit kan worden bevolen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De verzoekschriften tot tussenkomst in het kort geding, ingediend door Timo DEBACKERT, Jean-Yves STAS, Luc VANLOUWE, Peter VERMEIREN, Alain HUBAU en Jean-Christophe BRIHAYE , worden ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De kosten van de verzoeken tot tussenkomst in het kort geding, ingediend door Timo DEBACKERT, Jean-Yves STAS, Luc VANLOUWE, Peter VERMEIREN, Alain HUBAU en Jean-Christophe BRIHAYE, bepaald op 750 euro, komen ten laste van de voornoemden ten belope van elk 125 euro.

De beslissing over de kosten van de vordering tot schorsing wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de Ve kamer, rechtsprekend in kort geding, op twintig februari tweeduizend en vier, door :

de HH.	R. ANDERSEN,	voorzitter van de Raad van State,
	D. MOONS,	staatsraad,
Mevr.	S. GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	M.-Chr. MALCORPS	griffier.

De Griffier,

M.-Chr. MALCORPS.

De Voorzitter van de Raad van State,

R. ANDERSEN.