

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 131.808 van 27 mei 2004
in de zaak A. 77.630/XII-1091.**

In zake : Johan DE JONGHE,
 wonende te Zelzate,
 Suikerkaai 16

tegen :

de GEMEENTE ZELZATE,
die woonplaats kiest bij
advocaat V. Tollenaere,
kantoor houdende te Gent,
Koning Albertlaan 128.

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

Gezien het verzoekschrift dat Johan De Jonghe op 20 februari 1998 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van 29 september 1997 van de gemeenteraad van Zelzate waarbij de preventieve schorsing van zijn dienstnemingscontract, opgelegd door het college van burgemeester en schepenen op 17 september 1997, bekrachtigd wordt;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgesteld door auditeur B. Thys;

Gelet op de beschikking van 26 juni 2001 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 14 januari 2004 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 2 maart 2004;

Gehoord het verslag van staatsraad J. Lust;

Gehoord de opmerkingen van advocaat S. Kempinaire, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat T. De Sutter, die loco advocaat V. Tollenaere verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur B. Thys;

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

Overwegende dat ten gevolge van “diverse conflictsituaties” met verzoeker, kapitein-bevelhebber van de gemeentelijke vrijwillige brandweerdienst van de gemeente Zelzate, alle officieren en onderofficieren op 17 september 1997 vragen van verdere dienstverplichtingen vrijgesteld te worden totdat de problemen opgelost zijn; dat het college van burgemeester en schepenen, vaststellend “dat het brandweerkorps, op de bevelhebber na, zonder leidinggevend personeel komt te vallen”, dezelfde dag nog beslist het dienstnemingscontract van verzoeker “preventief en in afwachting van de resultaten van een verder onderzoek naar de ingediende klachten” te schorsen; dat de gemeenteraad de collegebeslissing op 29 september 1997 bekrachtigt; dat wordt gemotiveerd dat de maatregel moet worden gezien “als een preventieve en voorlopige maatregel in het belang van de dienst waarbij de resultaten van een verder intern onderzoek worden afgewacht”;

Overwegende dat, daartoe gesommeerd door het college van burgemeester en schepenen, verzoeker op 21 januari 1998 zijn lichamelijke geschiktheid door de korpsgeneesheer laat onderzoeken; dat de gemeenteraad hem op 18 februari 1998 met toepassing van artikel 43, 4°, van het grondreglement van het gemeentelijk vrijwilligersbrandweerkorps van ambtswege ontslaat omdat hij niet langer voldoet aan de medische geschiktheid om aangeworven te kunnen worden; dat de tenuitvoerlegging van die beslissing op 1 oktober 1998 bij arrest nr. 76.059 van de Raad van State geschorst wordt; dat op 24 september 1999 de verwerende partij vanwege verzoeker een verzoek tot vrijwillig ontslag vanaf 31 december 1999 ontvangt; dat de gemeenteraad op 27 oktober 1999 van het ontslag akte neemt;

Overwegende dat de bestreden preventieve maatregel verzoekers dienstnemingscontract voorlopig schorst in afwachting van “de resultaten van een verder intern onderzoek”; dat dit onderzoek van de klachten van de officieren en onderofficieren er nooit gekomen is en de schorsing evenmin werd gevolgd door een

tuchtstraf die de preventieve schorsing heeft geabsorbeerd of opgeslorpt; dat, waar verzoeker intussen sedert in elk geval 31 december 1999 definitief uit dienst is, de verwerende partij een dergelijke tuchtstraf op vandaag ook niet meer zou kunnen opleggen; dat in die omstandigheden de door de bestreden beslissing bekrachtigde preventieve schorsing onherroepelijk vervallen blijkt;

Overwegende dat de verwerende partij, in de laatste memorie, niet betwist dat het beroep zonder voorwerp is geworden, maar meent dat dit het gevolg is van verzoekers vrijwillig ontslag en dat er geen reden is om het bestreden besluit formeel uit het rechtsverkeer te verwijderen;

Overwegende dat de eigenlijke reden van het verval van de preventieve schorsing, de afwezigheid is van de omzetting ervan door de verwerende partij in een tuchtmaatregel; dat het verval dan ook wezenlijk aan de verwerende partij is toe te schrijven; dat het voorts de duidelijkheid in het rechtsverkeer en bijgevolg de rechtszekerheid dient om het verval, dat immers alleen uit de omstandigheden van de zaak kan worden afgeleid, te formaliseren door een uitdrukkelijke vernietiging van de bekrachtigde preventieve schorsing,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de door de beslissing van 17 september 1997 van het college van burgemeester en schepenen van Zelzate opgelegde preventieve schorsing van het dienstnemingscontract van Johan De Jonghe, zoals bekrachtigd bij besluit van 29 september 1997 van de gemeenteraad.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 173,53 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
zevenentwintig mei 2004, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	J. LUST,	staatsraad,
	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.