

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. 135.759 van 5 oktober 2004

A. 82.482/VIII-1249

In zake: **DENIS** Jacques,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Alain GENOTTE, advocaat,
Pierre Delannoyplein 70
7850 Edingen,

tegen:

De Post.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 12 februari 1999 ingediende verzoekschrift, waarbij Jacques DENIS de nietigverklaring vordert van de beslissing om hem op aan zijn pensionering voorafgaand verlof te stellen met ingang van 1 januari 1999 tot het einde van de maand waarin hij 60 jaar wordt en zijn wachtwedde vast te stellen op basis van een aantal zestigsten die overeenstemmen met zijn aantal dienstjaren";

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van Mevr. JOTTRAND, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 28 januari 2004, 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 laatste memorie van de verzoekende partij;

Gelet op de beschikking van 13 mei 2004, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de openbare terechtzitting van 18 juni 2004;

Gezien de brief van 15 juni 2004, waarbij de zaak wordt uitgesteld tot de openbare terechtzitting van 1 oktober 2004;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. HENNERYCKX, loco Mr. GENOTTE, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van de heer PARENT, juridisch adviseur, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. JOTTRAND, 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:

Verzoeker is geboren in 1941. Hij is in dienst getreden bij De Post in 1963 en oefent er het ambt uit van adjunct-sectiechef op de personeelsdienst.

Met toepassing van het koninklijk besluit van 13 maart 1998 tot goedkeuring van de overeenkomst tot invoering van een bedrijfsplan tot herverdeling van de arbeid bij De Post en tot wijziging van het koninklijk besluit van 7 april 1995 betreffende de toekenning van onderbrekingsuitkeringen van de statutaire personeelsleden van de overheidsbedrijven heeft De Post haar personeel bij een dienstnota 3.5.2 van 30 maart 1998 ervan op de hoogte gebracht dat ze besloten heeft om het verlof voorafgaand aan de pensionering weer in te voeren en dat "zodra in een postale eenheid de reorganisatie van de diensten zal beëindigd zijn, de statutaire personeelsleden, op hun vraag, een verlof voorafgaand aan de pensionering zullen kunnen bekomen (terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid voorafgaand aan het rustpensioen)".

Overeenkomstig die maatregelen dient verzoeker op 6 juli 1998 een aanvraag om verlof voorafgaand aan de pensionering in met ingang van 1 januari 1999.

Op 15 december 1998 kent de administrateur-personeelsdirecteur hem dat verlof toe. De beslissing luidt als volgt:

" Gelet op de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, inzonderheid op de artikelen 17, 19 en 32;

Gelet op de wet van 10 april 1995 betreffende de herverdeling van de arbeid in de openbare sector, inzonderheid op artikel 12, gewijzigd bij de wet van 3 december 1997;

Gelet op het koninklijk besluit van 13 maart 1998 tot goedkeuring van de overeenkomst tot invoering van een bedrijfsplan tot herverdeling van de arbeid bij De Post;

Gelet op de bevoegdheden die de raad van bestuur op 5 oktober 1992 aan het Directiecomité heeft opgedragen;

Gelet op de beslissing van de raad van bestuur van 13 december 1993 tot goedkeuring van het administratief statuut en de bezoldigingsregeling van de personeelsleden van De Post, het vakbondsstatuut, het statuut betreffende de sociale diensten en de overeenkomst inzake de tewerkstelling van arbeidscontractanten;

Gelet op de beslissing van de raad van bestuur van 4 februari 1998 tot goedkeuring van de overeenkomst tot invoering van een bedrijfsplan tot herverdeling van de arbeid bij De Post;

Gelet op de beslissingen van het directiecomité van 22 oktober 1992 en 1 maart 1993 waarbij hem bevoegdheid terzake wordt verleend;

Gelet op de beslissing van het Directiecomité van 18 mei 1998 tot goedkeuring van de nadere regels voor de toepassing van het verlof voorafgaand aan de pensionering,

BESLIST:

Artikel 1. De in onderstaande tabel vermelde personeelsleden worden op aan de pensionering voorafgaand verlof gesteld vanaf 1 januari 1999 en tot het einde van de maand waarin ze de leeftijd van zestig jaar bereiken.

Kantoor Stamnummer	naam, voornamen en geboortedatum	Graad	Coefficiënt
diensteenheid 3.5.1.923075/23	DENIS Jacques, Ghislain geboren op 26 juli 1941	adjunct- sectiechef (rang23)	0.7000000

Artikel 2. Hun wachtgeld is gelijk aan hun laatste wedde, vermenigvuldigd met de bij hun naam vermelde coëfficiënt.

Deze beslissing zal ter kennis worden gebracht van de betrokkenen".

Dat is de bestreden handeling;

Overwegende dat de verwerende partij betwist dat de Raad van State bevoegd is om kennis te nemen van het beroep;

Overwegende dat verzoeker in zijn memorie van wederantwoord aanvoert dat, als de bestreden handeling niet zou worden vernietigd, de verwerende partij daarmee rekening zou houden bij het berekenen van het pensioen dat hij zal krijgen wanneer hij de leeftijd van zestig jaar zal hebben bereikt; dat hij daaruit afleidt dat zijn subjectief recht op pensioen thans niet in het gedrang komt; dat hij voorts aanvoert dat de bestreden handeling tot gevolg heeft gehad dat hij op aan de pensionering voorafgaand verlof is gesteld, wat gepaard gaat met een bepaald wachtgeld, wat erop neerkomt dat zijn rechtspositie nu al wordt gewijzigd;

Overwegende dat verzoeker in zijn laatste memorie opmerkt dat hij "de nietigverklaring vordert van de volledige beslissing van de verwerende partij om hem vanaf 1 januari 1999 tot het einde van de maand waarin hij de leeftijd van zestig jaar bereikt, op aan de pensionering voorafgaand verlof te stellen en zijn wachtgeld te berekenen op basis van een aantal 60sten die overeenkomen met zijn aantal dienstjaren", hoewel het volgens hem onjuist is te stellen dat zijn beroep past in het kader van een betwisting die alleen betrekking heeft op een subjectief recht; dat hij aanvoert dat de bestreden handeling gebaseerd is "op een beslissing van de raad van bestuur tot invoering van een bedrijfsplan tot herverdeling van de arbeid bij De Post, alsook op een beslissing tot goedkeuring van de nadere regels voor de toepassing van het verlof voorafgaand aan de pensionering", twee beslissingen die voortvloeien uit de uitoefening van een beoordelingsbevoegdheid door de verwerende partij; dat hij aanvoert dat die beslissingen de "basis" vormen van de bestreden handeling, die dus niet uitsluitend berust op de uitoefening van een gebonden bevoegdheid; dat verzoeker voorts het volgende stelt:

" ... in artikel 1 van de bestreden handeling wordt vermeld welke personeelsleden op aan de pensionering voorafgaand verlof worden gesteld met ingang van 1 januari 1999 tot het einde van de maand waarin ze de leeftijd van 60 jaar bereiken.

Een van die personeelsleden is verzoeker.

De verwerende partij heeft dus de personeelsleden beoordeeld die met ingang van 1 januari 1999 op aan de pensionering voorafgaand verlof moesten worden gesteld.

Nergens blijkt immers uit dat de verwerende partij verplicht zou zijn geweest om alle, in haar beslissing genoemde personeelsleden op aan de pensionering voorafgaand verlof te stellen.

Meer in het bijzonder blijkt nergens uit in welk opzicht de verwerende partij verplicht zou zijn geweest verzoeker met ingang van 1 januari 1999 op aan de pensionering voorafgaand verlof te stellen";

Overwegende dat geen enkel middel gericht is tegen de beslissing om verzoeker in op de pensionering voorafgaand verlof te stellen, een beslissing die overigens op zijn verzoek is genomen; dat verzoeker zich ertoe beperkt de nietigverklaring van de bestreden handeling te vorderen voorzover zijn wachtgeld is vastgesteld op basis van zestigsten in plaats van op vijftigsten; dat elke administratieve overheid, bij het vaststellen van de bezoldigingsregeling van haar personeelsleden, gebruik maakt van haar beoordelingsbevoegdheid; dat die regeling evenwel een subjectief recht op wedde voor de genoemde personeelsleden doet ontstaan; dat betwistingen omtrent dat recht uitsluitend onder de bevoegdheid van de gewone rechtbanken vallen; dat verzoeker in het onderhavige geval stelt dat de verwerende partij luidens de wetten en verordeningen die volgens hem van toepassing zijn verplicht was om eerst zijn wachtgeld en vervolgens zijn pensioen te berekenen op basis van vijftigsten in plaats van op basis van zestigsten; dat het gaat om een betwisting omtrent een burgerlijk recht; dat de exceptie van onbevoegdheid gegrond is; dat het beroep niet ontvankelijk is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 173,53 euro, komen ten laste van verzoeker.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op
vijf oktober 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.