

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973)

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

Nr. 197.329 van 26 oktober 2009

A. 194.339/VIII-7111

In zake: **MARSIA** Jean,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jérôme SOHIER, advocaat,
Emile De Motlaan 19
1000 Brussel,

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van
Landsverdediging.

DE VOORZITTER VAN DE VIIIe KAMER, RECHTSPREKEND IN KORT GEDING,

Gezien de op 20 oktober 2009 door Jean MARSIA ingestelde vordering tot schorsing, met toepassing van de procedure van uiterst dringende noodzakelijkheid, van de tenuitvoerlegging van:

- het koninklijk besluit van 14 oktober 2009, waarbij hij ontheven wordt van zijn ambt van directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School;
- het koninklijk besluit van 14 oktober 2009, waarbij Peter LODEWYCKX per 19 oktober 2009 aangesteld wordt als directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier;

Gelet op de beschikking van 21 oktober 2009, waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de openbare terechtzitting van 23 oktober 2009 om 11.00 uur;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. Jérôme SOHIER, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van kolonel Rob GERITS en kapitein Valéry DE SAEDELEER, die voor de verwerende partij verschijnen;

Gehoord het andersluidend advies van de heer HERBIGNAT, eerste auditeur-afdelingshoofd bij de Raad van State;

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

Overwegende dat de voorgeschiedenis van deze zaak uiteengezet is in arrest nr. 191.007 van 2 maart 2009 en in arrest nr. 193.282 van 14 mei 2009;

Overwegende dat de volgende gegevens dienstig zijn voor het onderzoek van deze zaak:

Ter uitvoering van het voornoemde arrest nr. 193.282 is verzoeker begin juni 2009 hersteld in zijn ambt van directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School.

Reeds op 10 juli 2009 heeft verzoeker een nota ontvangen die door de Commandant van de KMS was opgesteld en het opschrift "Spanningen binnen de KMS" droeg. In die nota staat het volgende:

- "
1. De huidige sfeer binnen de Koninklijke Militaire School, die het gevolg is van ernstige spanningen tussen heel wat sleutelpersonen binnen onze organisatie, heeft de grenzen van het toelaatbare bereikt.
 2. Als Commandant van de KMS moet ik de maatregelen treffen die noodzakelijk zijn om te voorkomen dat deze onrust de goede werking van onze School schaadt.
 3. Bijgevolg en op basis van het dossier dat als bijlage bij deze nota gevoegd is, overweeg ik voor te stellen om u, met het oog op een aanstelling in een andere functie, ter beschikking te stellen van DGHR.
 4. Ik verzoek u om mij uw standpunt mee te delen binnen een termijn van 8 (ACHT) kalenderdagen te rekenen vanaf de kennisgeving van deze nota.
 5. Dit stuk (nota en dossier van in totaal 24 [VIERENTWINTIG] bladzijden) is opgesteld in TWEE exemplaren die u beide van een dagtekening en een handtekening moet voorzien als bewijs van kennisneming en ontvangst van EEN van BEIDE exemplaren."

Bij die nota was de volgende motivering gevoegd:

- " Bij arrest nr. 193.282 van 14 mei 2009 heeft de Raad van State de schorsing bevolen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 17 juni 2008,

waarbij kolonel MAB Jean MARSIA uit zijn functie van directeur van het academisch onderwijs (DEAO) van de Koninklijke Militaire School (KMS) ontheven wordt en kolonel IMM Peter LODEWYCKX in die functie aangesteld wordt.

Ter uitvoering van dat schorsingsarrest is de mutatie bevolen van kolonel MAB Jean MARSIA van ACOS Strat naar de KMS. Die mutatie heeft plaatsgehad op 2 juni 2009.

Gelet op het feit dat er onder het personeel van de KMS ernstige spanningen zijn gebleken sinds kolonel MAB Jean MARSIA als DEAO teruggekeerd is naar de KMS.

Gelet op de moeizame gesprekken die de betrokkene en de commandant van de KMS sedert 2 juni 2009 voeren, gesprekken in de loop waarvan kolonel MAB Jean MARSIA geregeld kritiek heeft geuit op de interne en externe werking van de KMS en na afloop waarvan de commandant van de KMS ervan overtuigd was dat het niet mogelijk zal zijn om de voornoemde spanningen op korte termijn te doen afnemen.

Gelet op de beslissing die op 16 juni 2009 per e-mail is overgezonden, onder andere aan de decaan van de KMS (app. 1)

Gelet op het feit dat professor Luc DE VOS, decaan van de KMS, over de vorm en de inhoud van de voormelde beslissing heeft geklaagd in een e-mail van 18 juni 2009 waarvan een kopie gericht was aan de commandant van de KMS (app. 2).

Overwegende dat uit deze e-mails blijkt dat de werkrelatie tussen de DEAO en de decaan van de KMS sterk verstoord is.

Overwegende dat deze sterk verstoorde werkrelatie tussen de DEAO en de decaan van de KMS eveneens voortvloeit uit de uitwisseling van in Appendix 3 opgenomen e-mails, die betrekking hebben op de aanwijzing van de heer Patrice VOGT voor het begeleiden van de DEAO naar Bulgarije gedurende een dienstreis. Ook van die e-mails was een kopie aan de commandant van de KMS gericht.

Gelet op het feit dat ik, als commandant van de KMS, voel dat er eveneens grote spanningen heersen tussen kolonel MAB Jean MARSIA en professor Martin TIMMERMAN, in het bijzonder met betrekking tot het dossier over de benoeming van laatstgenoemde tot gewoon hoogleraar aan de KMS (App 4, 5 en 6).

Aangezien ook uit de e-mail van 16 juni 2009 van professor Herbert DE BISSCHOP, die als appendix 7 is opgenomen, blijkt dat jegens de DEAO een groot wantrouwen heerst en dat binnen de KMS een slechte sfeer hangt.

Gelet op het feit dat er op basis van gesprekken van de commandant van de KMS en de hierna vermelde personen eveneens een grote spanning voelbaar is tussen de DEAO en, onder anderen, professor Walter BOSSCHAERTS, professor Julien VAN HAMME, luitenant-kolonel Yves BASTIAENSE en de heer Marc BEYAERT.

Aangezien de e-mail van 19 juni 2009 betreffende de accreditatie van de KMS die de DEAO alleen aan bepaalde personen heeft gezonden, geleid heeft tot een toename van de spanning tussen kolonel MAB Jean MARSIA en de vele leden van het lerarenkorps aan wie die e-mail niet gericht was (App 8).

Gelet op het feit dat de advocaat van André GOFFIN, die in het verleden tegen kolonel MAB Jean MARSIA een formele klacht heeft ingediend wegens pesterijen, bij een brief van 2 juni 2009 (App 9) heeft laten weten dat het hem ondenkbaar lijkt dat André GOFFIN zijn functie binnen de KMS weer zou opnemen onder het bevel van kolonel MAB Jean MARSIA. Overwegende dat daaruit een problematische werkrelatie blijkt tussen de DEAO en die repetitor van de KMS.

Gelet op de e-mail die op 25 juni 2009 (App 10) overgezonden is aan luitenant-generaal Baudouin SOMERS, waarmee problemen van binnen de KMS die nog niet op het niveau van de commandant van de KMS waren besproken, naar buiten zijn gebracht. Overwegende dat die handeling niet zal bijdragen tot de verzoening die noodzakelijk is voor het oplossen van het voornoemde probleem en leidt tot nieuwe spanningen met kolonel SBH Daniel THIRION, directeur van de voortgezette vorming.

Overwegende dat ik met deze inlichtingen noch kolonel MAB Jean MARSIA, noch andere personeelsleden enige fout verwijt, maar krachtens artikel 11 van het reglement A 16-Z1 als commandant van de KMS niettemin verantwoordelijk ben voor de goede orde binnen mijn eenheid.

Overwegende dat uit de onderscheiden gegevens die hiervoren opgesomd zijn, blijkt dat er binnen de KMS een ernstige spanning heerst in de relaties die kolonel MAB Jean MARSIA als DEAO onderhoudt met een groot deel van de sleutelfiguren onder het personeel van de KMS. Er kan niet worden ontkend dat die spanning binnen de KMS een slechte sfeer doet ontstaan en bijgevolg rampzalig is voor de goede werking van onze school.

Overwegende dat aan deze toestand een einde kan worden gemaakt door kolonel MAB Jean MARSIA te ontheffen uit zijn functie van DEAO.

Om deze redenen en als commandant van de KMS stel ik voor om kolonel MAB Jean MARSIA ter beschikking te stellen van de DGHR met het oog op de aanstelling in een andere functie."

Op 17 juli 2009 heeft de advocaat van verzoeker een nota van antwoord opgemaakt.

Op 10 augustus 2009 heeft de commandant van de KMS tegenover de directeur-generaal Human Resources zijn voorstel bevestigd om verzoeker ter beschikking te stellen omdat hij van oordeel was dat "hij sinds 2 juni 2009, de dag waarop kolonel MAB J. MARSIA gemuteerd is en als DEAO zijn functie weer opgenomen heeft, een ontoelaatbare toename heeft moeten vaststellen van de spanningen binnen de KMS, spanningen die de goede werking van de eenheid schaden".

Op 28 september 2009 heeft luitenant-generaal COENE, directeur van de Vorming, daartoe gelast door de Chef Defensie, generaal DELCOUR, het volgende verslag opgemaakt:

- "
1. Bijgevoegd vindt u mijn analyse na onderzoek en de evaluatie, waarom in de voormelde nota verzocht is.
 2. Algemeen kader
 - a. Binnen het management van de Koninklijke Militaire School is de DEAO een belangrijke functie en is die ook de ruimste leidinggevende functie. De specifieke aard van die functie vloeit automatisch voort, enerzijds, uit de bevoegdheden die aan de DEAO opgedragen zijn door de huidige wetgeving betreffende de KMS en, anderzijds, uit het feit dat degene die deze functie bekleedt lid (voorzitter) is van verscheidene raden, commissies en besturen die bij de werking van de KMS betrokken zijn.
 - b. Goede relaties en een gezonde en loyale samenwerking tussen de commandant van de KMS en de DEAO zijn absoluut noodzakelijk voor de goede werking van de KMS en hebben een aanzienlijke invloed op haar goede naam.
 3. Feitelijke bevindingen
 - a. Uit mijn gesprekken met verscheidene hoogleraren en kaderleden van de KMS blijkt dat de grote meerderheid onder hen
 - (1) de verdiensten en de inzet erkent van kolonel MAB MARSIA voor de KMS als DEAO tijdens de periode vóór zijn mutatie in juni 2008.
 - (2) van oordeel is dat zijn werkmethode "bedreigend van aard is", omdat ze leidt tot een polarisatie onder het academisch personeel en het kader van de KMS in het algemeen.
 - (3) niet positief is over zijn terugkeer als DEAO in juni 2009, omdat de goede werking van de KMS daardoor gehinderd wordt en de sfeer weer verstoord wordt.
 - (4) er de voorkeur aan geeft een afwachtende houding aan te nemen en zich in hun departement of leerstoel terug te trekken totdat kolonel MAB MARSIA met pensioen gaat.
 - (5) de periode van juni 2008 tot juni 2009 zeer heeft weten te waarderen, toen generaal-majoor Vindevogel commandant van de KMS was en kolonel dr. ir. IMM P. Lodewyckx DEAO was, omdat de relaties binnen het academisch kader toen weer genormaliseerd waren.
 - b. De samenwerking en de relaties tussen de commandant van de KMS en kolonel MAB MARSIA zijn aanzienlijk verslechterd sinds hij op 2 juni 2009 teruggekeerd is als DEAO. Wegens de acties die deze beide personen in juli 2009 hebben ondernomen (dossier met als doel betrokkene ter beschikking te stellen van DGHR en klacht wegens pesterijen), lijkt het niet realistisch te hopen om binnen een aanvaardbare termijn via bemiddeling of via overleg een oplossing te vinden met het oog op het herstellen van goede relaties.
 - c. Nadat de commandant van de KMS op basis van enkele precieze feiten de procedure "tot het ter beschikking stellen van DGHR" had ingesteld, zijn nieuwe problemen opgedoken:

- (1) Klachten wegens pesterijen die kolonel MAB MARSIA heeft ingediend tegen verscheidene personeelsleden van Defensie, onder wie de commandant van de KMS.
- (2) Kritiek van de DEAO op de beslissing van de commandant van de KMS betreffende de deelname van leerling-piloten aan de parade ter gelegenheid van de overdracht van het bevel door de commandant van de Luchtcomponent te Bevekom op 23 juli 09.
- (3) Kritiek van de DEAO op de beslissing van de commandant van de KMS betreffende het niet-deelnemen van de DEAO aan het privébezoek van H.K.H. Prinses Astrid en Prins Joachim aan de KMS.
- (4) Dossier Defensiecollege (opgaan van het Dept Ops in het Defensiecollege): weigering van de DEAO om die overheveling te aanvaarden en dreigement geen "master after master" meer af te geven als die overheveling zou plaatsvinden.
- (5) Dossiers MOD (vorming MAB ten behoeve van de Federale Politie): dossier rechtstreeks overgezonden aan het kabinet MOD zonder advies DG Fmn of Chef Defensie. Ondanks de duidelijke richtlijnen van de Chef Defensie en DG Fmn valt kolonel MAB MARSIA in herhaling met het dossier van de academische vorming van de piloten van de Federale Politie.
- (6) Sollicitatiedossiers van de docenten Recht en Wereldpolitiek: pogingen van de DEAO om zich voortijdig met de dossiers te moeien door sollicitaties te verwerpen of door de behandeling van bepaalde dossiers te vertragen.
- (7) Dossier de heer STEEN: eenzijdige wijziging, zonder toestemming van de commandant van de KMS, van de "regels" voor de benoeming van het onderwijzend personeel van het Talencentrum (Zie Nota DEAO 09-543157 van 1 september 09)
- (8) Dossier voorbereiding CPI KMS: kolonel MAB MARSIA heeft getracht om zonder toestemming van de commandant van de KMS wat de vorm of de inhoud betreft, onderstafchefs, directeurs-generaal en commandanten van de componenten rechtstreeks te brieven. De commandant van de KMS heeft een schriftelijk bevel moeten uitvaardigen en de directeur-generaal Fmn heeft moeten ingrijpen om te voorkomen dat de DEAO die briefings aan de directeurs-generaal, de onderstafchefs en de commandanten zou geven zonder uitdrukkelijke en voorafgaande toestemming van de commandant van de KMS.

4. Conclusie

Gelet op wat voorafgaat, raad ik aan om de commandant van de KMS in zijn huidige functie te behouden en stel ik voor om kolonel MAB MARSIA zijn hoedanigheid van DEAO te ontnemen (bij een gemotiveerd KB, opgemaakt door DGHR) en hem ter beschikking te stellen van DGHR.

Gelet op de erkende competenties van kolonel MAB MARSIA inzake academisch onderwijs, stel ik voor om hem binnen de algemene directie Human Resources een functie toe te kennen die overeenstemt met zijn capaciteiten en zijn deskundigheid.

5. Procedure

- a. Ik stel voor zo snel mogelijk een beslissing te nemen teneinde elk gevaar voor escalatie in dit dossier te voorkomen.
- b. Een kopie van dit verslag wordt overhandigd aan de betrokkene en aan de commandant van de KMS en bij het oorspronkelijke dossier (nota van de commandant van de KMS gericht aan DG HR) wordt een kopie ervan gevoegd. Kolonel MAB MARSIA beschikt vanaf de kennisgeving van dit verslag over een termijn van acht kalenderdagen om bij DG Fmn zijn opmerkingen of commentaar kenbaar te maken".

Bij een nota van 5 oktober 2009 heeft verzoeker zijn standpunt naar voren gebracht.

Op 9 oktober 2009 handhaaft luitenant-generaal COENE in de volgende bewoordingen zijn voorstel om verzoeker te ontheffen uit zijn functie van directeur van het academisch onderwijs:

- " 1. Synthese: werking KMS klacht kolonel MAB J. MARSIA
2. Ik neem akte van de memorie die u bij nota nr. 09-621690 van 5 oktober 2009 (stuk 4) hebt ingezonden in verband met mijn voorstel om u uw hoedanigheid van DEAO te ontnemen en u ter beschikking te stellen van DGHR (stuk 3). Die memorie bevat:
 - a. commentaar van uw advocaat;
 - b. een memorie die op 17 juli 2009 is ingediend naar aanleiding van het oorspronkelijke voorstel van de commandant van de KMS (Bijlage A bij de memorie van de advocaat)
 - c. uw commentaar (Bijlage B bij de memorie van de advocaat)
 3. Wat de commentaar van uw advocaat betreft, wil ik benadrukken dat:
 - a. mijn voorstel steunt op motieven die dateren van na de eerste maatregel die door de Raad van State geschorst is, zodat het gezag van gewijsde van het arrest van de Raad van State niet geschonden wordt;
 - b. de wet van 4 augustus 1996 er niet aan in de weg staat dat een ordemaatregel in het belang van de dienst wordt genomen;
 - c. ik krachtens geen enkele rechtsregel verplicht ben om de inhoud van mondelinge getuigenissen, die bovendien vertrouwelijk zijn afgelegd, mee te delen. Voorts ben ik van oordeel dat gelet op het (delicate) intuitu personae karakter van dit probleem, aan de getuigen bescherming van de bronnen moet worden geboden.
 4. In verband met de memorie die op 17 juli 2009 is ingediend, verwijs ik naar de commentaar van de commandant van de KMS (stuk J), die ik overneem.
 5. Wat uw commentaar betreft, moet worden vastgesteld dat:

- a. een voorstel niet valt onder de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen;
- b. ik in mijn voorstel alleen vermeld dat ik inlichtingen heb ingewonnen bij sommige hoogleraren en kaderleden van de KMS en dat ik mij op basis daarvan een idee heb gevormd van het probleem en enkele persoonlijke bevindingen op papier heb gezet;
- c. u naar aanleiding van mijn voorstel de mogelijkheid hebt gehad getuigenissen te verzamelen die in uw voordeel pleiten maar er tot nog toe geen hebt overgelegd;
- d. het lezen van uw commentaar mij er niet toe brengt mijn standpunt te herzien, temeer daar de aard van de vermelde zaken, door het feit alleen dat ze bestaan, het bewijs levert van het verkillen (ja zelfs het verijzen) van de relaties tussen de commandant van de KMS en uzelf, wat schadelijk is voor de noodzakelijke goede werking van de KMS, waarvoor een gezonde, loyale en serene samenwerking tussen die beide uiterst belangrijke functies vereist is.

6. Ik blijf bij mijn oorspronkelijk voorstel zoals het verwoord is in stuk 3".

Het eerste bestreden koninklijk besluit is op 14 oktober 2009 ondertekend. Het luidt als volgt:

" Gelet op de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de Koninklijke Militaire School, artikel 12;

Gelet op het koninklijk besluit van 26 september 2002 betreffende de organisatie van de Koninklijke Militaire School, artikel 8, § 1, zesde lid, vervangen bij het koninklijk besluit van 10 augustus 2006;

Gelet op het koninklijk besluit nr. 4508 van 8 april 2003 betreffende het ambt van Directeur der Studiën van de Koninklijke Militaire School, artikel 2;

Gelet op de nota van de commandant van de Koninklijke Militaire School van 10 juli 2009, waarbij hij de procedure inzet om kolonel militair administrateur J. Marsia (013515), die het ambt van directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School vervult, ter beschikking te stellen van de algemene directie Human Resources van het Ministerie van Landsverdediging;

Gelet op de nota van 17 juli 09, waarbij kolonel militair administrateur J. Marsia aan de commandant van de Koninklijke Militaire School vraagt hem niet ter beschikking van de algemene directie Human Resources te stellen;

Gelet op de nota van 10 augustus 09, waarbij de commandant van de Koninklijke Militaire School blijft bij zijn beslissing om kolonel militair administrateur J. Marsia ter beschikking te stellen van de algemene directie Human Resources;

Gelet op het bevel dat de Chief of Defence, generaal C.H. Delcour, op 10 september 2009 heeft gegeven aan luitenant-generaal H. Coene, directeur-generaal van de Vorming en waarbij laatstgenoemde belast wordt met een opdracht om de problemen aangaande de goede werking van de Koninklijke Militaire School te onderzoeken en te evalueren;

Gelet op het verslag d.d. 28 september 2009 van luitenant-generaal H. Coene, directeur-generaal van de Vorming;

Gelet op de memorie die kolonel militair administrateur J. Marsia als antwoord op dat verslag op 5 oktober 2009 aan de directeur-generaal van de Vorming heeft gezonden;

Gelet op de nota d.d. 9 oktober 09, waarmee luitenant-generaal H. Coene, directeur-generaal van de Vorming, zijn oorspronkelijk voorstel, vervat in zijn verslag van 28 september 2009, handhaaft;

Overwegende dat de betrokkene op 7 augustus 2009 bij de bevoegde preventie-adviseur een klacht wegens pesterijen heeft ingediend;

Overwegende dat, gelet op de hoge functie die de betrokkene aan de Koninklijke Militaire School vervult, de gevolgen van elke beslissing tot in het kleinste detail moeten worden bestudeerd teneinde de rechten van de betrokkene na te leven zonder schade te berokkenen aan de School of aan het voortduren van de goede werking ervan;

Overwegende dat de dienst heeft moeten onderzoeken welke gevolgen deze klacht heeft qua mogelijkheden om de arbeidsvoorwaarden van betrokkene te wijzigen tijdens de behandeling van de klacht wegens pesterijen en dat dit onderzoek enige tijd in beslag heeft genomen;

Overwegende dat uit dat onderzoek en inzonderheid bij het lezen van artikel 32tredecies van de wet van 4 augustus 1996 betreffende het welzijn van de werknemers bij de uitvoering van hun werk is gebleken dat de werkgever de arbeidsvoorwaarden van de betrokkene mag wijzigen (een mutatie mag opleggen) voor zover die maatregel losstaat van de klacht en noodzakelijk is;

Overwegende dat uit het onderzoek van de memorie van toelichting met betrekking tot datzelfde artikel 32tredecies blijkt dat een wijziging van de arbeidsvoorwaarden (in dit geval een mutatie) overwogen kan worden als ze in het belang van de dienst is en ze de enig mogelijke maatregel is;

Overwegende dat uit een onderzoek van de rechtspraak van de arbeidsrechtbanken blijkt dat een procedure tot mutatie geacht wordt geen verband te houden met een klacht als die procedure ingezet is voordat de klacht is ingediend;

Overwegende dat het verslag dat door luitenant-generaal H. Coene is opgemaakt, getuigenissen bevat waarin wordt aangegeven dat de werkmethode van kolonel militair administrateur J. Marsia bij de hoogleraren een sfeer van niet-samenwerking heeft doen ontstaan;

Overwegende dat de relaties tussen de leden van het academische kader sedert de terugkeer van kolonel militair administrateur J. Marsia in juni 2009 weer vertroebeld zijn;

Overwegende dat de samenwerking en de relaties tussen de commandant van de Koninklijke Militaire School en kolonel militair administrateur J. Marsia aanzienlijk verslechterd zijn en dat het wegens de acties die ondernomen zijn, niet realistisch lijkt te hopen om binnen een aanvaardbare termijn via bemiddeling en overleg een oplossing te vinden;

Overwegende dat om alle voormelde redenen aangetoond is dat er wegens de werkmethode van kolonel militair administrateur J. Marsia weer

een polarisatie is ontstaan in de relaties onder de leden van het academische kader, dat de directeur van het academisch onderwijs en de commandant van de Koninklijke Militaire School met elkaar slecht overweg kunnen en dat deze toestand zo spoedig mogelijk verholpen dient te worden teneinde te voorkomen dat die toestand negatieve gevolgen heeft voor het verloop van het academiejaar 2009-2010;

Overwegende dat een mutatie bij ordemaatregel de mogelijkheid biedt om de betrokkene te verwijderen uit het dagelijks beheer van het academisch onderwijs en het probleem op te lossen dat de goede werking van de directie Academisch Onderwijs verhindert;

Overwegende dat de kennis van kolonel militair administrateur J. Marsia inzake academisch onderwijs erkend wordt en hem een gelijkwaardige functie moet worden toegekend binnen de staf van landsverdediging;

Overwegende dat het proces tot omvorming van de Koninklijke Militaire School tot een volwaardige universitaire instelling moet worden voortgezet, inzonderheid door het statuut van het onderwijzend personeel van de KMS mutatis mutandis af te stemmen op dat van de niet-militaire universiteiten;

Overwegende dat aan de verslagen van de accreditatiecommissie gevolg moet worden gegeven teneinde het academisch onderwijs structureel te verbeteren;

Overwegende dat die herzieningen van de concepten alleen binnen redelijke termijnen tot een goed einde kunnen worden gebracht door een ad-hocfunctie toe te vertrouwen aan een personeelslid van Landsverdediging, dat zowel over een goede kennis van de universitaire wereld en de Koninklijke Militaire School beschikt als bekwaam is om regels te geven en dat die functie vereist dat ze voltijds wordt uitgeoefend;

Overwegende dat kolonel militair administrateur J. Marsia beschouwd is als de meest bekwame voor het vervullen van die functie, doordat hij het best voldoet aan de voormelde voorwaarden, zowel door zijn vorming als militair administrateur als door zijn ervaring als directeur van het academisch onderwijs van de KMS, zodat het onontbeerlijk wordt geacht dat hij zijn laatste maanden actieve dienst wijdt aan het zo ver mogelijk afwerken van de denkoefening betreffende de concepten in die domeinen;

Overwegende dat er bijgevolg grond bestaat om kolonel militair administrateur J. MARSIA te belasten met een bijzonder mandaat bij de directeur-generaal Human Resources, waarin hij op basis van zijn ruime deskundigheid op het domein van de academische vorming en van zijn grote ervaring als militair administrateur zou werken aan de herziening en aanpassing van de basisbeginselen en de nadere regels voor de uitvoering van de regelgeving die op de Koninklijke Militaire School van toepassing is in het licht van de nieuwe taakomschrijving van de School en het nieuwe onderwijslandschap waarvan ze deel uitmaakt;

Op de voordracht van de Minister van Landsverdediging,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij:

Artikel 1. Kolonel militair administrateur J. MARSIA (013515) wordt per 19 oktober 2009 ontheven van zijn ambt van directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School.

Artikel 2. Het koninklijk besluit nr. 7136 van 17 juni 2008 betreffende het ambt van een hoofdofficier aan de Koninklijke Militaire School wordt opgeheven.

Artikel 3. De Minister van Landsverdediging is belast met de uitvoering van dit besluit."

Dezelfde dag wordt kolonel LODEWYCKX bij het tweede bestreden besluit aangewezen voor het ambt van directeur van het academisch onderwijs van de KMS;

Overwegende dat de aanwending van de procedure van uiterst dringende noodzakelijkheid niet wordt betwist;

Overwegende dat verzoeker een eerste middel ontleent aan "schending van het beginsel van het gezag van gewijsde, schending van de algemene beginselen van behoorlijk bestuur en billijke procedure, en inzonderheid van de verplichting die voor de administratieve overheid geldt om de betrokkene daadwerkelijk te horen voordat enige maatregel wordt getroffen die hem nadeel kan berokkenen, schending van de substantiële of op straffe van nietigheid voorgeschreven vormen, alsook aan machtsoverschrijding"; dat hij betoogt dat de verwerende partij, door het opnieuw stellen van de handeling waarvan de tenuitvoerlegging geschorst is bij arrest nr. 193.282, de onwettigheid die bij dat arrest vastgesteld is niet verholpen heeft en niet heeft voorzien in "een naar behoren geregelde procedure op tegenspraak waarbij verzoeker in de mogelijkheid wordt gesteld om kennis te nemen van alle gegevens van zijn dossier en heel in het bijzonder van de getuigenissen op basis waarvan de verwerende partij gesteld heeft dat zijn terugkeer geleid heeft tot nieuwe spanningen binnen de KMS, hetgeen verzoeker ten stelligste ontkent"; dat verzoeker benadrukt dat hij gevraagd heeft of hij de naam van de getuigen mocht kennen, maar dat luitenant-generaal COENE hem daarop het volgende geantwoord heeft:

" krachtens geen enkele rechtsregel ben ik verplicht om de inhoud van mondelinge getuigenissen, die bovendien vertrouwelijk zijn afgelegd, mee te delen. Voorts ben ik van oordeel dat gelet op het (delicate) intuitu personae karakter van dit probleem, aan de getuigen bescherming van de bronnen moet worden geboden";

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat arrest nr. 193.282 voor haar niet het verbod meebrengt om een nieuwe gemotiveerde ordemaatregel te treffen met inachtneming van het recht om gehoord te worden; dat ze erop wijst dat de bestreden handeling, die op nieuwe feiten steunt, een beslissing tot mutatie is die genomen is wegens het feit "dat een gezonde samenwerking tussen verzoeker en de commandant van de KMS, enerzijds, en een deel van het

hooglerarenkorps, anderzijds, onmogelijk is geworden"; dat ze van mening is dat, aangezien het noch om een tuchtrechtelijke, noch om een strafrechtelijke procedure gaat, het beginsel van de tegenspraak als nadere regel van de rechten van de verdediging niet van toepassing is; dat ze opmerkt dat verzoeker tot twee keer toe verzocht is zijn argumenten betreffende het voorstel tot mutatie naar voren te brengen; dat ze daarop laat volgen dat de lijst van getuigen weliswaar niet aan verzoeker meegedeeld is, maar de betekenis van hun verklaringen voorkomt in de nota van luitenant-generaal COENE van 29 september 2009, zodat verzoeker zijn standpunt op dienstige wijze uiteen heeft kunnen zetten; dat ze daaraan het volgende toevoegt:

" Naar aanleiding van de verzamelde getuigenissen heeft luitenant-generaal COENE conclusies getrokken die in feite alleen het bestaan van een problematieke verstandhouding bevestigen. Aangezien het gaat om een bevestiging van een situatie die al lang bekend is en die verzoeker herhaaldelijk expliciet toegegeven heeft, heeft deze er geen belang bij om kritiek te leveren op de handelwijze van luitenant-generaal COENE, die het niet opportuun geacht heeft om een confrontatie tussen verzoeker en de getuigen te organiseren, doordat er niets "tegen te spreken" was. Dat deze procedure gevolgd is, is volkomen logisch omdat verzoeker ten tijde van de getuigenissen nog steeds een sleutelfunctie vervulde in de KMS, hetgeen tot gevolg had dat bepaalde getuigen onder zijn gezag stonden. Voorts dient te worden vastgesteld dat niet alle getuigenissen tegen verzoeker pleiten. Luitenant-generaal COENE heeft immers duidelijk aangegeven dat de meeste getuigen de verdiensten en de inzet van verzoeker erkennen";

Overwegende dat de eerste bestreden handeling gesteld is wegens het gedrag van verzoeker en neerkomt op een ernstige maatregel; dat de betrokkene met toepassing van het gezegde *Audi et alteram partem* in de gelegenheid moest worden gesteld om hetgeen hem verweten werd punt voor punt te betwisten; dat verzoeker in casu geen kennis heeft mogen nemen van de namen van de getuigen op basis van wier verklaringen de eerste bestreden handeling is gesteld; dat de verwerende partij op de terechtzitting erop gewezen heeft dat er geen enkel schriftelijk spoor was van die getuigenissen, zodat de Raad van State in de onmogelijkheid verkeert na te gaan of de teneur ervan van dien aard was dat die de betwiste beslissing rechtvaardigde; dat de verwerende partij niet aangegeven heeft welke criteria doorslaggevend geweest waren bij de keuze van de veertien getuigen uit de driehonderd drieënnegentig personen die de directie Academisch Onderwijs uitmaken; dat vastgesteld kan worden dat slechts vier van hen Franstalig zijn, dat slechts twee van de getuigen op 12 juni 2008 te kennen hebben gegeven dat zij verzoeker steunden terwijl vier onder hen zich reeds lang voor 2008 vijandig hadden getoond ten aanzien van hem; dat, wat er ook van zij, verzoeker niet wist welke precieze feiten tegen hem werden ingebracht, zodat het hem onmogelijk is geweest daaromtrent uitleg te verschaffen; dat het middel ernstig is voor zover het ontleend wordt aan het gezegde *Audi et alteram partem*;

Overwegende dat de verwerende partij vraagt om in verband met het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat verzoeker aanvoert belangen af te wegen en daarbij het volgende opmerkt:

" Door de aanwezigheid van verzoeker binnen de KMS is het voortbestaan van deze School immers bedreigd door de problematische verstandhouding tussen verzoeker en de commandant van de KMS, enerzijds, en een deel van het hoglerarenkorps, anderzijds, wat leidt tot een polarisatie tussen twee kampen binnen de KMS en zeer nadelig is voor de werking ervan, terwijl verzoeker hoe dan ook voor slechts twee maanden zou zijn teruggekomen, namelijk tot 1 januari 2010, de datum van zijn pensionering";

Overwegende dat in het voormelde arrest nr. 193.282 van 14 mei 2009 erkend is dat de beslissing om de functie van verzoeker binnen de KMS te beëindigen, hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkende wegens het ophanden zijn van zijn pensionering, enerzijds, en de omstandigheid dat die beslissing niet gemotiveerd was, anderzijds, wat ruimte liet voor alle mogelijke veronderstellingen aangaande de beroepsbekwaamheden van verzoeker; dat in dit geval door de eerste bestreden handeling duidelijk vraagtekens worden geplaatst bij de geschiktheid van verzoeker voor het uitoefenen van de functie van directeur van het academisch onderwijs van de KMS die hij sedert 2003 vervulde, wat op tweeëneenhalve maand voor zijn pensionering bijzonder vernederend is; dat zulks des te meer geldt daar de motieven die aangevoerd worden tot staving van de beslissing om hem uit die functie te verwijderen, niet afdoende gestaafd zijn, zoals blijkt uit het onderzoek van het eerste middel van het verzoekschrift; dat in deze omstandigheden een afweging van de belangen die op het spel staan, gesteld dat zulks verenigbaar zou zijn met artikel 17 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, niet zou kunnen leiden tot een afwijzing van de vordering tot schorsing;

Overwegende dat voldaan is aan beide voorwaarden gesteld in artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State die vervuld moeten zijn wil de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden handeling kunnen worden bevolen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De tenuitvoerlegging van

- het koninklijk besluit van 14 oktober 2009 waarbij Jean MARSIA ontheven wordt van zijn ambt van directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School, en van

- het koninklijk besluit van 14 oktober 2009 waarbij Peter LODEWYCKX per 19 oktober 2009 aangesteld wordt als directeur van het academisch onderwijs van de Koninklijke Militaire School, wordt geschorst.

Artikel 2.

De onmiddellijke tenuitvoerlegging van dit arrest wordt bevolen.

Artikel 3.

Overeenkomstig artikel 3, § 1, tweede lid, van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State, zal van dit arrest per fax kennis worden gegeven.

Artikel 4.

De beslissing over de kosten wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op zesentwintig oktober tweeduizend negen door:

de Hr.	GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr.	DRAPIER,	toegevoegd griffier.

De toegevoegd Griffier,

De Voorzitter,

B. DRAPIER

J.-Cl. GEUS

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