

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 56.182 van 9 november 1995
in de zaak A. 61.344/X-4580.**

In zake : Jan LAGA,
wonende te GENT,
Wijngaardstraat 4

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door
de Vlaamse regering.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Jan LAGA op
9 januari 1995 heeft ingediend om de vernietiging te
vorderen van :

"1. het besluit van de Vlaamse Regering houdende
benoeming van ambtswege bij wijze van graadverande-
ring van de ambtenaren vanaf rang 13 tot en met rang
16 van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap,
goedgekeurd, met de bijhorende bijlage, op 19 oktober
1994, gepubliceerd in het B.S. van 26 november 1994
en individueel ter kennis gebracht aan verzoeker op
6 januari 1995, met brief gedateerd op 15 december
1994.

2. het besluit van de Vlaamse Regering
d.d. 7 december 1994 houdende de personeelsformatie
van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap gepu-
bliceerd in het B.S. van 22 december 1994";

Gelet op het arrest nr. 52.976 van 18 april
1995 waarbij de schorsing van de tenuitvoerlegging van
het eerste bestreden besluit wordt bevolen;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van
antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
W. VAN NOTEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 1 augustus 1995 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 16 oktober 1995;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, en van Advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur W. VAN NOTEN;

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

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak reeds werden samengevat in het arrest nr. 52.976 van 18 april 1995; dat hieraan de volgende gegevens dienen te worden toegevoegd :

1.1. Door het bestreden besluit van de Vlaamse regering van 7 december 1994 wordt de personeelsformatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap vastgesteld. Dit besluit werkt, wat de betrekkingen van niveau A betreft, terug tot 1 juni 1994.

1.2. Bij arrest nr. 52.976 van 18 april 1995 wordt de schorsing van de tenuitvoerlegging bevolen van het besluit van de Vlaamse regering van 19 oktober 1994

"in zover Jan LAGA van ambtswege bij wijze van graadverandering benoemd wordt tot de graad A 2 directeur".

1.3. Bij nota van 5 januari 1995 wordt aan verzoeker ter kennis gebracht dat Anne VAN RENTERGHEM belast wordt met de leiding van de afdeling juridische dienstverlening.

1.4. Bij arrest nr. 53.651 van 12 juni 1995, wordt op vordering van verzoeker, de schorsing van de tenuitvoerlegging bevolen van deze aanwijzing.

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Wat het besluit van de Vlaamse regering van 19 oktober 1994 houdende benoeming van ambtswege bij wijze van graadverandering van de ambtenaren vanaf rang 13 tot en met 16 van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap betreft :

2.1.1. Overwegende dat de Raad van State in het schorsingsarrest nr. 52.976 van 18 april 1995 ambtshalve vastgesteld heeft "dat verzoeker alleen belang heeft bij de vernietiging van het besluit van de Vlaamse regering van 19 oktober 1994, in zover hij zelf ambtshalve, bij wijze van graadverandering, benoemd wordt tot directeur"; dat verzoeker hiertegen in zijn memorie van wederantwoord aanvoert dat hij een persoonlijk belang heeft bij de nietigverklaring "erga omnes" van het bestreden besluit omdat "de wijze waarop verwerende partij uitvoering geeft aan het schorsingsarrest van 18 april 1995 bewijst dat zij niet van plan is voor één ambtenaar die zijn vroegere graad terug krijgt, de organisatie van het ministerie aan te passen"; dat deze bewering niet opgaat; dat, zelfs in de veronderstelling dat de verwerende partij het schorsingsarrest niet uitvoert, dit niet tot gevolg heeft dat het door

artikel 19 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State vereiste "belang" mag worden terzijde geschoven;

2.1.2.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat verzoeker geen belang heeft bij de nietigverklaring van het besluit van de Vlaamse regering van 19 oktober 1994, omdat hij zijn rang en graad verloren heeft ingevolge artikel VIII 115 en de bijlage 9 van het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel, dat verzoeker dit besluit niet bestreden heeft en dit thans evenmin doet, onder aanvoering van artikel 159 van de Grondwet;

2.1.2.2. Overwegende dat verzoeker repliceert dat de Raad van State in het schorsingsarrest van 18 april 1995 reeds heeft vastgesteld dat hij het slachtoffer is van een zware onwettigheid en dat hij aldus artikel VIII 115 ambtshalve onwettig heeft verklaard;

2.1.2.3. Overwegende dat, in tegenstelling tot hetgeen de verwerende partij stelt, verzoeker op 26 augustus 1994 tegen het besluit van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel een beroep tot nietigverklaring heeft ingesteld (zaak A. 59.084/X-3857); dat over dit beroep nog geen uitspraak is gedaan; dat trouwens het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 van reglementaire aard is, zodat de eventuele onwettigheid ervan krachtens artikel 159 van de Grondwet steeds kan worden opgeworpen; dat, aangezien het bestreden besluit van 19 oktober 1994 ten aanzien van verzoeker de door artikel VIII 115 en de bijlage 9 bij het besluit van 24 november 1993 beoogde graadverandering individualiseert, verzoeker door zijn vernietigingsberoep tegen het besluit van 19 oktober 1994 impliciet de wettigheid

betwist van artikel VIII 115 en de bijlage 9 van het besluit van 24 november 1993; dat de exceptie dient te worden verworpen;

2.2. Wat het besluit van de Vlaamse regering van 7 december 1994 houdende vaststelling van de personeelsformatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap betreft :

2.2.1. Overwegende dat de middelen die verzoeker tegen het besluit van 7 december 1994 aanvoert, uitsluitend de betrekkingen in de graad van directeur betreffen; dat, in het geval van vernietiging van het besluit van 19 oktober 1994 verzoeker retroactief opnieuw zijn vroegere graad van bestuursdirecteur verkrijgt; dat daaruit volgt dat, indien het besluit van 19 oktober 1994 vernietigd wordt, verzoeker, wat het beroep tot nietigverklaring van het besluit van 7 december 1994 betreft, niet langer belang heeft;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Wat het voormelde besluit van de Vlaamse regering van 19 oktober 1994 betreft :

3.1.1. Overwegende dat verzoeker als middel de schending aanvoert van de bijzondere wet van 8 augustus 1988 tot hervorming van de instellingen, inzonderheid artikel 88, § 2, van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid, inzonderheid artikel 63, van de wet van 26 juni 1990 betreffende sommige openbare instellingen, inzonderheid artikel 5, van het koninklijk besluit van 8 november 1990 tot vaststelling van de wijze waarop de personeelsleden van het Wegenfonds overgaan naar de gewesten, inzonderheid artikel 3 en van het koninklijk besluit van 25 juli 1989 tot vaststelling van de wijze waarop de personeelsleden van de ministeries overgaan naar de gewestexecutieven,

inzonderheid artikel 4, § 1; dat hij ter zake stelt dat, waar al deze bepalingen aan de overgedragen personeelsleden het behoud van hun graad of een gelijkwaardige graad waarborgen, hij door het aangevochten besluit als ambtenaar met een graad van rang 15 thans benoemd wordt tot de graad gelijkwaardig aan rang 13;

3.1.2.1. Overwegende dat de wet van 26 juni 1990 betreffende sommige openbare instellingen of instellingen van openbaar nut en andere overheidsdiensten (waarbij ondermeer het Wegenfonds wordt afgeschaft) thans opgenomen is in de bij koninklijk besluit van 13 maart 1991 vastgestelde coördinatie van de wetten van 28 december 1984 en van 26 juni 1990 betreffende de afschaffing en de herstructurering van instellingen van openbaar nut en andere overheidsdiensten; dat krachtens artikel 20 van de gecoördineerde wetten de personeelsleden van het Wegenfonds die met gewestelijke aangelegenheden belast zijn naar de gewesten worden overgedragen met toepassing van artikel 4, § 3, dat als volgt luidt :

"§ 3. In de koninklijke besluiten bedoeld in § 1 worden bovendien, na overleg met de representatieve vakorganisaties van het personeel, de nadere regelen bepaald van de overgang van de personeelsleden en de nodige maatregelen om de rechten van het personeel te vrijwaren.

De overgang van het personeel geschiedt met inachtneming van de regels als bedoeld in het koninklijk besluit genomen ter uitvoering van artikel 88, § 2, van de bijzondere wet";

dat artikel 3, tweede lid, van het koninklijk besluit van 8 november 1990 tot vaststelling van de wijze waarop de personeelsleden van het Wegenfonds overgaan naar de gewesten bepaalt :

"De overgedragen personeelsleden behouden hun hoedanigheden, hun graad, hun administratieve en geldelijke anciënniteit (...);

dat voor de personeelsleden die van het Wegenfonds naar de gewesten worden overgedragen, derhalve dezelfde waarborgen gelden als voor de overgedragen personeelsleden van de ministeries; dat desbetreffend artikel 88, § 2, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen bepaalt dat de overgang van de personeelsleden geschiedt "met hun graad of een gelijkwaardige graad en in hun hoedanigheid"; dat ook artikel 4, § 1, van het koninklijk besluit van 25 juli 1989 tot vaststelling van de wijze waarop de personeelsleden van de ministeries overgaan naar de Gemeenschaps- en Gewestexecutieven stelt :

"De aan een Executieve overgedragen personeelsleden behouden hun hoedanigheid, hun graad, hun administratieve en geldelijke anciënniteit (...)" ;

dat, met betrekking tot de personeelsleden die vanuit het Wegenfonds naar het Vlaamse Gewest werden overgedragen, de artikelen 61 en 63 van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijke beleid bepalen dat de overgedragen personeelsleden in het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap geïntegreerd werden "met hun graad of een gelijkwaardige graad en in hun hoedanigheid";

3.1.2.2. Overwegende dat de Raad van State in het schorsingsarrest nr. 52.976 van 18 april 1995 over het middel het volgende oordeelde :

"Overwegende dat het feit dat de overgedragen personeelsleden hun graad behouden, niet alleen betekent dat die personeelsleden verder de titel blijven dragen die hen in een rang situeert, maar eveneens betekent dat zij in de diensten het recht behouden een betrekking te bekleden die met de belangrijkheid van hun graad in de hiërarchie der graden overeenstemt, zulks overeenkomstig artikel 4, eerste lid, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 betreffende het statuut van het rijkspersoneel; dat door het thans bestreden besluit verzoeker, als ambtenaar met een graad van rang 15, ambtshalve bij wijze van verandering van graad benoemd wordt in een nieuwe graad 'A2 directeur'; dat deze graad eveneens

toegekend wordt aan de ambtenaren met de afgeschafte graden van de rangen 13 en 14; dat verzoeker in zijn nieuwe graad weliswaar zijn wedde en anciënniteit behoudt en, krachtens artikel VIII 115, laatste lid, van het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993, verder de titel mag dragen van bestuursdirecteur, maar hij ten opzichte van de ambtenaren van de rangen 13 en 14 de hiërarchische positie verliest die aan zijn vroegere graad verbonden is; dat dit des te meer het geval is daar deze zogenaamde graadveranderingen de mogelijkheid scheppen om één van zijn vroegere ondergeschikten in zijn plaats als afdelingshoofd met de leiding van de dienst te belasten, en hem aldus daadwerkelijk en dit ten voordele van één van zijn vroegere ondergeschikten, de leiding van de dienst te ontnemen; dat de bestreden beslissing een manifeste inbreuk betekent op de in verzoekers middel vermelde wettelijke bepalingen waarbij zowel de federale als de Vlaamse overheid, bij herhaling, hebben toegezegd dat de naar het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap overgedragen ambtenaren hun graad of een gelijkwaardige graad behouden; dat het middel gegrond en dus ook ernstig is";

3.1.2.3. Overwegende dat de verwerende partij hier-
tegen in haar memorie van antwoord aanvoert dat de in
het middel aangehaalde bepalingen geïnterpreteerd moeten
worden in het kader van de door, of krachtens de Grond-
wet vastgestelde regels voor het bepalen van de onder-
scheiden bevoegdheden van de federale Staat, de Gemeen-
schappen en de Gewesten, met name in het kader van de
grondwettelijke autonomie van de Gemeenschappen en de
Gewesten om het administratief statuut van hun ambtena-
ren te bepalen, dat de Vlaamse regering, gebruik makend
van die autonomie en binnen de grenzen van de door het
koninklijk besluit van 26 september 1994 bepaalde
algemene principes, beslist heeft in niveau A slechts
vier hiërarchische rangen te behouden "hetgeen noodza-
kelijk impliceerde dat de acht voordien bestaande rangen
in niveau 1 werden samengebracht in de vier nieuwe
rang van thans niveau A en wat rang A2 betrof het
samenbrengen van de vroegere rangen 13 t.e.m. 15 mee-
bracht, waarbij weze opgemerkt dat de bij de groeperin-
gen verrichte keuze niet als onredelijk kan worden

aanzien", dat de door verzoeker bestreden ambtshalve graadverandering het "onvermijdelijk gevolg" was van deze nieuwe organisatiestructuur;

3.1.2.4. Overwegende dat deze stelling overtuigingskracht mist; dat de verwerende partij het ten onrechte voorstelt alsof de hiërarchie binnen de nieuwe organisatiestructuur in niveau A enkel uit vier rangen bestaat; dat zij er geen rekening mee houdt dat zij door het instellen van de functie van afdelingshoofd binnen rang A2 een hiërarchie tot stand brengt waardoor de hiërarchische positie van de ambtenaren die voorheen bekleed waren met een graad van rang 15 wordt miskend; dat de stelling van de verwerende partij ook voorbijgaat aan de in het schorsingsarrest gedane vaststelling dat "deze zogenaamde graadveranderingen de mogelijkheid scheppen om één van zijn (= verzoeker) ondergeschikten in zijn plaats als afdelingshoofd met de leiding van de dienst te belasten, en hem aldus daadwerkelijk en dit ten voordele van één van zijn vroegere ondergeschikten, de leiding van de dienst te ontnemen", mogelijkheid die werkelijkheid is geworden door de (weliswaar onderwijls geschorste) aanwijzing van Anne VAN RENTERGHEM; dat het middel gegrond is;

3.1.3. Overwegende dat de andere middelen, in de veronderstelling dat zij ontvankelijk en gegrond zijn niet tot een ruimere vernietiging kunnen leiden; dat er derhalve geen reden is om ze te onderzoeken;

3.2. Wat het besluit van de Vlaamse regering van 7 december 1994 houdende vaststelling van de personeelsformatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap betreft :

3.2.1. Overwegende dat, zoals sub. 2.2.1. gesteld, uit de gegrondheid van het beroep tegen het besluit van 19 oktober 1994 volgt dat het beroep tot nietigver-

klaring van het besluit van 7 december 1994 niet ontvankelijk is; dat de ertegen aangevoerde middelen derhalve niet dienen te worden onderzocht,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de Vlaamse regering van 19 oktober 1994 in zover Jan LAGA van ambtswege bij wijze van graadverandering benoemd wordt tot de graad van "A2 directeur".

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

Dit arrest zal bij uittreksel in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

Artikel 4.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op negen november 1900 vijfennegentig,
door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	voorzitter van de Raad van State,
	D. VERBIEST,	staatsraad,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

G. BAETEMAN.