

Nederlandse tekst (artikel 63 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. 58.042 van 7 februari 1996

A. 66.792/VI-12.916

In zake : **STRICKWANT** Marcel,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean-Pierre LOTHE, advocaat,
rue Danhaive 6
5002 Namen,

tegen :

**de Brusselse Intercommunale
Watermaatschappij,**
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Pierre LAMBERT en
Mr. Nathan WEINSTOCK, advocaten,
Defrélaan 19
1180 Brussel.

DE WAARNEMEND VOORZITTER VAN DE VI^{de} KAMER,

Gezien het op 11 december 1995 ingediende
verzoekschrift, waarbij Marcel STRICKWANT de nietigver-
klaring vordert van :

- 1° de beslissing van 4 oktober 1995 waarbij de raad van zaakvoerders van de Brusselse Intercommunale Watermaatschappij aan de raad van bestuur van de maatschappij voorstelt hem met ingang van 1 november 1995 ambtshalve te pensioneren;
- 2° de beslissing van 25 oktober 1995 waarbij de raad van bestuur zich aansluit bij het voorstel van de

raad van zaakvoerders en besluit hem met ingang van 1 november 1995 ambtshalve te pensioneren;

Gezien de gelijktijdig door dezelfde verzoeker ingestelde vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de voormelde handelingen;

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

Gezien het verslag van mevrouw DAGNELIE, eerste auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 94 van de algemene procedureregeling en van artikel 12 van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding;

Gelet op de beschikking van 10 januari 1996, waarbij de neerlegging van het verslag wordt gelast en de partijen worden opgeroepen om te verschijnen op 31 januari 1996 om 9.30 uur;

Gelet op de kennisgeving van die beschikking en van het verslag aan de partijen;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. SOMERS, loco Mr. LOTHE, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. WEINSTOCK, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van mevrouw DAGNELIE, eerste auditeur;

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

Overwegende dat verzoeker, die in 1972 bij de Brusselse Intercommunale Watermaatschappij in dienst is getreden, sedert 1 januari 1987 eerste geselecteerd realisatiebeambte 3 is; dat hij sedert 10 februari 1995 in disponibiliteit is met 75 % van zijn wedde;

Overwegende dat hij al de ziekteverlofdagen waarop hij recht had, opgenomen heeft; dat hij dan ook volgens artikel 23bis, 1°, van titel IV van het statuut van het personeel, ambtshalve gepensioneerd dient te worden; dat hij echter op zijn verzoek op 15 maart 1995 wordt gehoord door de raad van zaakvoerders die beslist "aan het personeelslid in kwestie - onder voorbehoud van een gunstig advies van de arbeidsgeneesheer ter zake - een uitstel van een jaar toe te staan voor de toepassing van een eventuele ambtshalve pensionering"; dat de raad van zaakvoerders na het advies van de controlerend geneesheer te hebben ontvangen, op 22 maart 1995 de "schorsing" voor een jaar van de ambtshalve pensionering bevestigt; dat de raad van zaakvoerders, doordat de kwaliteit van verzoekers werk niet verbeterd was, op 4 oktober 1995 beslist aan de raad van bestuur voor te stellen verzoeker op 1 november 1995 ambtshalve te pensioneren; dat de raad van bestuur op 25 oktober 1995 tot deze ambtshalve pensionering besluit;

Overwegende dat de verwerende partij een exceptie van niet-ontvankelijkheid van het beroep opwerpt voor zover het doelt op een beslissing van de raad van zaakvoerders van 12 oktober 1995, een beslissing die volgens haar niet bestaat en dan ook niet door de raad van bestuur kan zijn goedgekeurd;

Overwegende dat de beslissing van de raad van zaakvoerders, die op 4 oktober 1995 genomen is, verzoeker ter kennis is gebracht bij brief van 12 oktober 1995, waarin de datum van de beslissing van de raad van zaakvoerders niet stond vermeld; dat verzoeker dan ook de exacte datum van die beslissing niet kon kennen; dat onbetwistbaar uit het administratief dossier volgt dat de beslissing waarvan op 12 oktober 1995 kennis is gegeven, op 4 oktober is genomen en dat het die beslissing is die door de raad van bestuur is goedgekeurd; dat verzoeker belang heeft bij het bestrijden van deze beide beslissingen; dat de exceptie niet opgaat;

Overwegende dat verzoeker een eerste middel ontleent aan het feit dat de verwerende partij zonder uitleg te verschaffen een tegengesteld standpunt heeft ingenomen, en een tweede middel, tweede onderdeel, aan het feit dat hij niet vooraf gehoord is;

Overwegende dat artikel 23bis, 1°, van titel IV van het statuut van het personeel als volgt luidt :

" Wordt ambtshalve gepensioneerd :

- 1°) de beambte die al het verlof heeft opgebruikt waarop hij krachtens artikel 21 recht heeft en die drie jaar aan één stuk afwezig is; noch de werkhervattingen van minder dan 6 maanden, noch de deeltijdse werkhervattingen worden in aanmerking genomen";

Overwegende dat die bepaling vanaf 10 februari 1995 op verzoeker van toepassing was; dat de verwerende partij die bepaling echter, hoewel deze haar geen enkele beoordelingsbevoegdheid opdraagt, niet op verzoeker heeft toegepast; dat de verwerende partij, doordat ze niet eerst een beslissing tot pensionering had genomen, op 22 maart 1995 de tenuitvoerlegging van zulk een niet bestaande beslissing niet heeft kunnen schorsen; dat de beslissing van 22 maart 1995 alleen

maar kan worden opgevat als een weigering om het voormelde artikel 23bis, 1°, gedurende een jaar toe te passen; dat die beslissing, die rechten doet ontstaan, hoe onwettig zij ook is, definitief is geworden doordat ze niet voor de Raad van State is bestreden; dat daaruit volgt dat verzoeker, de dag dat de bestreden handelingen gesteld zijn, zich in de administratieve stand dienstactiviteit bevond; dat de verwerende partij niet zomaar op de beslissing van 22 maart 1995 kon terugkomen aangezien de omstandigheden die aanleiding konden geven om het voormelde artikel 23bis, 1°, toe te passen haar reeds vóór de voornoemde beslissing van 22 maart 1995 wel bekend waren;

Overwegende dat uit het administratief dossier blijkt dat de bestreden handelingen een einde maken aan de functie van verzoeker om redenen die verband houden met zijn gedrag; dat deze handelwijze ten eerste ongebruikelijk is om de tekortkomingen van een personeelslid te bestraffen en de ambtshalve pensionering ten tweede een ernstige maatregel is die de administratieve stand van het personeelslid totaal verandert; dat de overheid in casu, doordat tot deze maatregel besloten wordt wegens het gedrag van het personeelslid, verplicht was hem te horen over de feiten die aan de beslissing ten grondslag liggen, ook al schrijft geen enkele tekst dat voor; dat vast staat dat verzoeker niet gehoord is of zelfs niet verzocht is zijn opmerkingen aan te voeren vóór de bestreden handelingen gesteld zijn;

Overwegende dat het eerste middel en het tweede middel, tweede onderdeel, kennelijk gegrond zijn;

Overwegende dat de vordering tot schorsing niet behoeft te worden onderzocht daar de voornoemde middelen gegrond zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden :

- 1° de beslissing van 4 oktober 1995 waarbij de raad van zaakvoerders van de Brusselse Intercommunale Water-maatschappij aan de raad van bestuur van de maatschappij voorstelt Marcel STRICKWANT met ingang van 1 november 1995 ambtshalve te pensioneren;
- 2° de beslissing van 25 oktober 1995 waarbij de raad van bestuur zich aansluit bij het voorstel van de raad van zaakvoerders en besluit om Marcel STRICKWANT met ingang van 1 november 1995 ambtshalve te pensioneren.

Artikel 2.

Er is geen grond meer om over de vordering tot schorsing uitspraak te doen.

Artikel 3.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VI^e kamer, op zeven februari 1900 zessenegentig door :

de H. HANOTIAU, staatsraad, wnd. voorzitter,
Mevr. MALCORPS, griffier.

De Griffier,

De wnd. Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

M. HANOTIAU.

LENAEËC'EIELEAEEËËËËËC'ANÉEËE';
EËËËE'ÉA'IAEAELEËEËE'ÉAEIAAA
IAEIAAE'CEAËSIAEËEËEIAEË',ÉAËIAE'K',