

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 60.592 van 28 juni 1996
in de zaak A. 65.182/X-5641.**

In zake : Marc DEMUNSTER,
die woonplaats kiest bij
Advocaat K. HINNEKENS,
kantoor houdende te KORTRIJK,
Louis Pasteurlaan 24

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Terwerkstelling en Arbeid.

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 op 17 augustus 1995 namens Marc DEMUNSTER werd ingediend door zijn toenmalig raadsman A. COPPENS, advocaat te Ieper, om, eensdeels, de vernietiging te vorderen van het ministerieel besluit van 19 juni 1995 waarbij verzoeker wegens lichamelijke ongeschiktheid, ambtshalve, en zonder opzegging, wordt ontslagen uit zijn ambt van stagedoend adjunct-inspecteur tweede klasse, en om, anderdeels, te vorderen dat aan de verwerende partij een dwangsom zou worden opgelegd van 15.000 fr. per dag, volgend op de eerste van de maand ná de betekening van het tussen te komen arrest, dat hij zou verhinderd worden zijn taak opnieuw op te nemen;

Gezien de toelichtende memorie;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
M. LEFEVER;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 9 mei 1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 18 juni 1996;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat K. HINNEKENS, die verschijnt voor verzoeker, en van Advocaat K. GODDEAU die, loco Advocaat M. BLANCHE verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur M. LEFEVER;

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 als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Op 15 oktober 1991 vraagt het Vast Wervingssecretariaat een geneeskundig aannemingsonderzoek aan voor verzoeker die dingt naar een werving als adjunct-inspecteur 2de klasse.

1.2. Bij ministerieel besluit van 2 december 1991 wordt verzoeker, met ingang van 1 december 1991, toegelaten tot de stage in de graad van adjunct-inspecteur 2de klasse bij het Ministerie van Tewerkstelling en Arbeid.

Vooraleer hij een medisch toelatingsonderzoek heeft ondergaan wordt verzoeker op 1 september 1992 evenwel op advies van de departementale stagecommissie afgedankt als stagedoend adjunct-inspecteur wegens beroepsongeschiktheid. Verzoeker dient tegen dit besluit

een beroep tot nietigverklaring in bij de Raad van State.

1.3. Hangende dit beroep trekt de verwerende partij bij ministerieel besluit van 30 november 1994 het ministerieel besluit van 1 september 1992 in. Deze beslissing wordt aan verzoeker meegedeeld bij brief van 2 december 1994 waarin hij tevens verzocht wordt zijn dienst als adjunct-inspecteur 2de klasse onmiddellijk te hervatten. Op dat ogenblik is verzoeker evenwel in dienst bij DE POST. Hij was bij deze instelling in dienst als stagedoend opsteller van 1 december 1992 tot 30 juni 1994 op welk ogenblik hij er werd ontslagen omdat hij medisch ontoelaatbaar was verklaard. Sindsdien is hij er in dienst als plaatsvervangend opsteller op basis van een op 1 juli 1994 afgesloten arbeidsovereenkomst voor de duur van 12 maanden. Evenwel is hij sinds 1 juli 1994 afwezig wegens ziekte. Vandaar dat de toenmalige raadsman van verzoeker op 14 december 1994 aan de verwerende partij mededeelt dat verzoeker momenteel arbeidsongeschikt is en dat hij op dat ogenblik een tijdelijke arbeidsovereenkomst heeft bij DE POST lopende van 1 juli 1994 tot 30 juni 1995. Hij vraagt verder ten spoedigste te zorgen voor de vaste benoeming van verzoeker daar, naar zijn mening, verzoeker niet zo lang als stagiair in dienst kon worden gehouden.

1.4. Op 23 december 1994 antwoordt de verwerende partij aan verzoeker. Zij vestigt er vooreerst de aandacht op dat de intrekking van het ontslagbesluit is gebaseerd op de vernietiging door de Raad van State van de koninklijke besluiten van 22 november 1991 enerzijds tot bepaling van de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van de rijksambtenaren die van toepassing zijn op het personeel van de Executieven en anderzijds houdende hervorming van verscheidene verordeningsbepalingen die toepasselijk zijn op het rijkspersoneel. Daarnaast vestigt zij er verzoekers

aandacht op dat hij nog steeds de hoedanigheid van stagedoend ambtenaar bezit en dat de intrekking van zijn ontslagbesluit geen enkele zekerheid over zijn definitieve benoeming inhoudt daar het de bedoeling is dat de stagecommissie in een reglementaire samenstelling zo vlug mogelijk over zijn dossier zal beraadslagen. Tenslotte vraagt zij verzoeker dringend te laten weten of, en zo ja wanneer, hij zijn functies zal hervatten. Op 19 januari 1995 wordt verzoeker herinnerd aan de vraag om onverwijld mee te delen of hij zijn dienst nog wenst te hervatten. In de loop van de maand februari 1995 dient verzoeker medische getuigschriften in die een afwezigheid wegens ziekte voorschrijven van 21 dagen vanaf 1 februari en van 129 dagen vanaf 22 februari.

1.5. Op 30 januari 1995 vraagt de nieuwe raadsman van verzoeker op zijn beurt verzoeker te benoemen in vast verband. Verwerende partij antwoordt daarop door een afschrift over te maken van de brief van 23 december 1994.

1.6. Op 21 februari 1995 vraagt de verwerende partij aan de Administratieve Gezondheidsdienst dat het medische aannemingsonderzoek, dat werd aangevraagd door het Vast Wervingssecretariaat op 15 oktober 1991 maar dat nog steeds niet zou zijn uitgevoerd, zo vlug mogelijk zou plaatsvinden.

1.7. Op 4 maart 1995 zendt het Vast Wervingssecretariaat aan de verwerende partij het formulier S.M.28 over waaruit, volgens deze administratie, blijkt dat verzoeker bij beslissing van de geneesheer-inspecteur, Hoofd van dienst, van 10 juni 1994, ingevolge een onderzoek van 31 januari 1994, medisch niet toelaatbaar werd verklaard voor de betrekking van adjunct-inspecteur 2de klasse. Het Vast Wervingssecretariaat wijst erop dat overeenkomstig artikel 3 van het koninklijk besluit van 1 december 1964 betreffende de controle op de lichame-

lijke geschiktheid, de kandidaat die reeds in dienst is geroepen en die niet voldoet aan het geneeskundig onderzoek ambtshalve moet worden ontslagen door de benoemende overheid. Op 21 maart 1995 wordt dit door de verwerende partij ook meegedeeld aan de raadsman van verzoeker. Op 4 april 1995 vraagt deze raadsman dat hem het formulier S.M. 28 zou worden bezorgd. Op 18 april 1995 laat hij evenwel aan de verwerende partij weten dat hij niet langer optreedt als raadsman voor verzoeker en dat alle correspondentie voortaan rechtstreeks aan verzoeker moet worden gericht. Op 23 maart 1995 laat de Administratieve Gezondheidsdienst in antwoord op de brief van 21 februari 1995 (zie supra sub 1.6.) aan de verwerende partij weten dat het onderzoek van 31 januari 1994 werd uitgevoerd zowel op aanvraag van DE POST als van de verwerende partij maar dat het resultaat alleen werd meegedeeld aan DE POST. De Administratieve Gezondheidsdienst is van oordeel dat, vermits er een aanne-mingsonderzoek is geweest, er niet meer kan overgegaan worden tot een tweede onderzoek en dat de beslissing "niet toelaatbaar" van 10 juni 1994 dus definitief is.

1.8. Op 22 maart 1995 vraagt de verwerende partij het advies van de Minister van Ambtenarenzaken in verband met de praktische modaliteiten van het aan verzoeker te geven ontslag, onder meer vanaf welke datum zij hem kan ontslaan.

1.9. Op 1 juni 1995 antwoordt de Minister van Ambtenarenzaken, na door de verwerende partij op 11 mei 1995 aan haar vraag te zijn herinnerd, dat verzoeker op grond van de beslissing van niet toelaatbaarheid kan worden ontslagen op 1 februari 1995.

1.10 Bij ministerieel besluit van 19 juni 1995 wordt verzoeker dan, met ingang van 1 februari 1995, ambtshalve ontslagen uit zijn functie van adjunct-inspecteur 2de klasse wegens lichamelijke ongeschikt-

heid. Dit besluit wordt hem bij aangetekende zending van 22 juni 1995 betekend.

2. Over de gevorderde dwangsom.

2.1. Overwegende dat verzoeker er in fine van zijn verzoekschrift om vraagt dat aan de verwerende partij een dwangsom zou worden opgelegd van 15.000 fr. per dag dat hij zou verhinderd worden zijn taak opnieuw op te nemen volgend op de eerste dag van de maand volgend op deze van de betekening van het tussen te komen arrest en dit tot zijn uiteindelijke benoeming tot statutair ambtenaar;

2.2. Overwegende dat uit artikel 36, § 1, eerste en tweede lid van de gecoördineerde wetten op de Raad van State blijkt dat een vordering tot het opleggen van een dwangsom wegens niet uitvoering van een vernietigingsarrest slechts ontvankelijk kan ingediend worden nadat op de door de wet voorgeschreven wijze gebleken is dat de overheid inderdaad weigert tot uitvoering over te gaan; dat het opleggen van een dwangsom niet kan worden gevraagd in het verzoekschrift waarbij de nietigverklaring wordt gevorderd; dat de vordering tot het opleggen van een dwangsom niet ontvankelijk is;

3. Over de uitbreiding van het voorwerp van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker in zijn toelichtende memorie stelt dat hij de vernietiging vordert niet alleen van het ministerieel besluit van 19 juni 1995 waarmee hij werd ontslagen, maar tevens van de eraan voorafgaande beslissing die hem medisch ontoelaatbaar verklaart; dat hij zijn verzoekschrift aldus uitbreidt tot de medische beslissing van 10 juni 1994;

3.2. Overwegende dat de oorspronkelijk bestreden beslissing genomen werd door de Minister van Arbeid en Tewerkstelling; dat de medische beslissing van 10 juni

1994 genomen werd door de Administratieve Gezondheidsdienst, een dienst behorend tot het Ministerie van Volksgezondheid; dat de uitbreiding van het voorwerp tot gevolg zou kunnen hebben dat nieuwe verwerende partijen in de zaak moeten worden betrokken, hetgeen de afhandeling van de zaak aanzienlijk zou vertragen en derhalve de goede rechtsbedeling niet zou dienen; dat de uitbreiding van het oorspronkelijk voorwerp derhalve niet kan aangenomen worden;

4. Over de samenvoeging.

4.1. Overwegende dat verzoeker erom vraagt dat de onderhavige zaak zou worden samengevoegd met de zaak A. 48.895/X-895; dat hij in die zaak de vernietiging vordert van het ministerieel besluit van 1 september 1992 waarbij hij als stagedoend inspecteur 2de klasse wordt afgedankt wegens beroepsongeschiktheid;

4.2. Overwegende dat het ministerieel besluit van 1 september 1992 ingetrokken werd bij ministerieel besluit van 30 november 1994; dat de goede rechtsbedeling niet vereist dat de beide zaken worden gevoegd;

5. Over de gegrondheid van het beroep.

5.1. Overwegende dat verzoeker als middel aanvoert dat het bestreden besluit op ondeugdelijke motieven steunt; dat hij stelt dat hij de kans had moeten krijgen om beroep aan te tekenen tegen de beslissing waarbij hij ontoelaatbaar werd verklaard;

5.2. Overwegende dat artikel 17, eerste lid, van het koninklijk besluit van 1 december 1964 betreffende de controle op de lichamelijke geschiktheid vereist van gegadigden voor bepaalde overheidsbetrekkingen luidt als volgt :

"Besluit de geneesheer dat de gegadigde niet toelaatbaar is, moet worden uitgesteld of onder

voorbehoud toelaatbaar is, dan kan deze, binnen tien dagen nadat hem van die beslissing kennis is gegeven, vragen dat de redenen ervan worden medegedeeld aan een geneesheer van zijn keuze. Die geneesheer kan, binnen tien dagen na de mededeling van die reden, een onderzoek eisen in consult met de geneesheer die de beslissing heeft genomen; hij kan ook aan die geneesheer een verslag doen toekomen waarin hij de aangevoerde redenen weerlegt";

dat uit geen enkel gegeven van het dossier blijkt dat de medische beslissing van de Administratieve Gezondheidsdienst van 14 juni 1994 waarbij verzoeker medisch niet toelaatbaar wordt verklaard aan verzoeker werd betekend; dat verzoeker derhalve het beroep voorzien in artikel 17, eerste lid, van het koninklijk besluit van 1 december 1964 betreffende de controle op de lichamelijke geschiktheid vereist van gegadigden voor bepaalde overheidsbetrekkingen niet heeft kunnen uitoefenen; dat het middel, voor zover het aanvoert dat verzoeker geen beroep heeft kunnen indienen tegen de beslissing die hem ontoelaatbaar verklaart gegrond is;

5.3. 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 grond is om ze te onderzoeken,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het ministerieel besluit van 19 juni 1995 waarbij Marc DEMUNSTER wegens lichamelijke ongeschiktheid, ambtshalve, en zonder opzegging, wordt ontslagen uit zijn ambt van stagedoend adjunct-inspecteur tweede klasse.

Artikel 2.

Het verzoekschrift wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op achtentwintig juni 1900 zesennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.