

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 63.473 van 10 december 1996
in de zaak A. 69.639/X-6693.**

In zake : Peter HOEFKENS,
die woonplaats kiest bij
Advocaten B. VEYS en E. TUBBAX,
kantoor houdende te WILRIJK,
Prins Boudewijnlaan 32

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Landsverdediging.

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 2 juli 1996
namens Peter HOEFKENS werd ingediend door zijn raadsman
B. VEYS, advocaat te Antwerpen, om, eensdeels, de
schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

"de beslissing dd 6.5.1996 uitgaande van
Dhr. HATERT, chef van de Generale Staf van de Krijgs-
macht;
de daarin vervatte impliciete gevolgen zoals het feit
dat verzoeker zonder werk is, in een slechte fysieke
toestand is waardoor hij moeilijk werk zal vinden,
geen vooropzeg gekregen heeft, geen ontslagvergoeding
verkregen heeft";

en om, anderdeels, te vorderen :

"de verwerende partij te veroordelen tot het
betalen van een dwangsom van 50 000 BF per dag dat
geweigerd wordt aan verzoeker om zijn dienst uit te
oefenen als kandidaat aanvullingsvrijwilliger volgens
kontrakt ondertekend en gedagtekend op 2 januari
1995, ingaande de derde dag na de betekening van het
arrest";

Gelet op de wetten op de Raad van State,
gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de ar-
tikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
R. AERTGEERTS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 18 september
1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op
29 oktober 1996;

Gehoord het verslag van Staatsraad
A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat
A. MORTIER die, loco Advocaat B. VEYS verschijnt voor
verzoekster, en van Luitenant-kolonel J. GOVAERT, die
verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur
R. AERTGEERTS;

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. Van 1 augustus 1988 tot 31 mei 1989 vervult
verzoeker, geboren op 13 november 1970, zijn legerdienst
als dienstplichtige.

Op 1 februari 1994 gaat hij een wederdienstneming aan van twee jaar als kandidaat aanvullingsvrijwilliger bij de landmacht. Hij start zijn vorming als kandidaat-para-commando.

1.2. Op 17 maart 1994 is verzoeker tijdens een oefening het slachtoffer van een valpartij.

1.3. Op 23 september 1994 is verzoeker het slachtoffer van een "arbeidsongeval".

1.4. Ingevolge een medisch onderzoek van 27 september 1994 verklaart geneesheer-kapitein G. VAN WESEMAEL dat verzoeker ongeschikt is als para-commando.

1.5. Op 7 november 1994 vraagt verzoeker "om een nieuwe vorming als KGV (= kandidaat-aanvullingsvrijwilliger) te mogen volgen wegens (zijn) ongeschiktheid Para Cdo verklaard door het Med C Para Cdo (= Medisch Centrum Para-commando) op datum van 29 Sep 94".

1.6. Op 8 december 1994 beslist de Stafchef van de Landmacht, per order luitenant-kolonel SBH J. MICHAUX, als volgt : "Aangeduid voor 1C - 1Gr (G 14.221) code 641069 op 02 jan 95 voor een tweede vorming als KGV".

1.7. Op 2 januari 1995 wordt de lopende dienstneming van verzoeker van rechtswege verbroken en gaat hij een wederdienstneming aan van twee jaar als kandidaat-aanvullingsvrijwilliger bij de landmacht. Hij start een nieuwe vorming als KGV, bevoorradet zware wapens, in het Regiment Carabiniers-Grenadiers te Leopoldsburg. Eveneens op 2 januari 1995 wordt verzoeker geschikt verklaard om zijn vorming verder te zetten.

1.8. Op 27 februari 1995, op het einde van zijn stage als bevoorraden zware wapens, wordt verzoeker geschikt verklaard om zijn vorming verder te zetten.

1.9. Op 2 april 1995 en 3 juli 1995 wordt verzoeker geschikt verklaard om zijn vorming verder te zetten. De "fysieke hoedanigheid" van verzoeker wordt niet beoordeeld.

1.10. Op 2 januari 1996 wordt verzoeker door zijn compagnie-commandant, kapitein RUMMENS, in een "vormingsverslag" ongeschikt verklaard om zijn vorming verder te zetten. De professionele, fysieke en karakteriële hoedanigheid wordt niet beoordeeld. Als commentaar bij de professionele en karakteriële hoedanigheid wordt vermeld : "Sinds 25 Sep 95 opgenomen in CMILAC (= Centrum voor militaire alcoholistenzorg). Kan niet beoordeeld worden.". Als commentaar bij de fysieke hoedanigheid wordt vermeld : "Is sinds aankomst vrij van loopsporten, kan test niet afleggen.". Als algemene commentaar is vermeld : "Is op 02 Jan 96 ontslagen uit CMILAC. Is nog steeds vrij van lopen; kan fysieke test (MTLG + 9 km) niet afleggen. Wordt waarschijnlijk binnen 2 maand aan rug geopereerd in burgermilieu.". Verzoeker wordt doorverwezen naar de evaluatiecommissie.

1.11. Op 23 februari 1996 beslist de evaluatiecommissie dat verzoeker "definitief mislukt (is), omdat hij onvoldoende fysieke hoedanigheden bezit op het vlak van de fysieke conditie". In het proces-verbaal van de evaluatiecommissie wordt de volgende verklaring van verzoeker genoteerd : "Ten gevolge van een verkeersongeval in Sep 94 is mijn medische toestand zodanig dat ik niet in staat ben om nu of binnen de nabije toekomst de voorziene fysieke tests af te leggen".

1.12. Met een model B van 28 februari 1996 doet verzoekers korpscommandant, luitenant-kolonel SBH

R. DE COCK, commandant van het Regiment Carabiniers-Grenadiers, een voorstel tot verlies van de hoedanigheid van KGV van verzoeker "omwille van niet slagen in de fysieke proeven met tijdelijke ongeschiktheid". Hij stelt : "Belanghebbende is, door een beslissing van de evaluatiecommissie, mislukt in de proeven van fysieke geschiktheid (zie verslag van de commissie hierbijgevoegd).".

1.13. Op 18 maart 1996 dient verzoeker een aanvraag in om uitstel van de fysieke testen voor de duur van 1 jaar. Hij vermeldt als reden : "Vrijstelling voor de duur van 1 jaar na arbeidsongeval op 23 Sep 94.".

1.14. Eveneens op 18 maart 1996 adviseert kolonel SBH J. MICHAUX van de Staf van de Landmacht "gunstig" met betrekking tot het voorstel van 28 februari 1996 tot verlies van de hoedanigheid wegens niet slagen in de fysieke proeven.

1.15. Eveneens op 18 maart 1996 beslist geneesheer luitenant-kolonel A. VLIET van de Directie van de Medische Dienst van de Staf van de Landmacht, dat het medisch profiel van verzoeker wordt gewijzigd. Hij stelt :

"ONDERWERP : Herziening van het medisch profiel en/of geschiktheid chauffeur.

Betreft : (...)

HOEFKENS Peter

(...)

1. In functie van de medische gegevens in zijn bezit, beslist GDM dat het medisch profiel van belanghebbende :

dat voorheen was
als volgt
GEWIJZIGD
WORDT

2	2	2	3	1	1	1	1	B	1
P	S	I	V	C	A	M	E	Cat Med	AC*
4	2	4	3	1	1	1	3	C	0

2. Deze militair is Ongeschikt voor de uitoefening van zijn huidige functie.

- MOS Nr. : 1069 - Bevoorraden zware wapens.
3. Gelieve bijgevolg de selektiesteekkaart van de belanghebbende te wijzigen.
 4. Het medisch dossier van de belanghebbende wordt opgestuurd naar Hoofd MD van zijn eenheid.
 5. Ongeschikt KGV volgens Reg A16 : J10 (Crit 1215 & 512) & J11 (Art 6 - Par 1).
- AC° : 1 = Geschikt chauffeur
3 = Beperkte chauffeur
0 = Ongeschikt chauffeur".

1.16. Op 3 april 1996 dient majoor JANSSENS, commandant a.i. van het Regiment Carabiniers-Grenadiers, met betrekking tot verzoeker een voorstel in tot "verlies hoedanigheid KGV voor medische ongeschiktheid". Hij stelt :

"Belanghebbende bezit de vereiste hoedanigheden op medisch gebied NIET meer omdat hij tijdens de vorming niet meer voldoet aan :

1. criteria van basisgeschiktheid tot de dienst."

In bijlage aan dit voorstel is onder meer de beslissing van 18 maart 1996 van de Directie van de Medische Dienst tot wijziging van het medisch profiel van verzoeker gevoegd.

1.17. Op 25 april 1996 adviseert kolonel SBH J. MICHAUX van de Staf van de Landmacht het voorstel van 3 april 1996 tot verlies van verzoekers hoedanigheid van KGV wegens medische ongeschiktheid "gunstig". Eveneens op 25 april 1996 beslist kolonel SBH J. MICHAUX met betrekking tot de aanvraag van verzoeker van 18 maart 1996 tot uitstel voor het afleggen van de fysieke testen : "Mod B zonder gevolg. Belanghebbende is voorgesteld voor verlies hoedanigheid om medische redenen (Ref : Mod B Nr. 4042 van 16 Avr 96)".

1.18. Op 6 mei 1996 zendt de Chef van de Generale Staf, per order majoor van het vliegwezen MAB X. HATERT van de Divisie Personeel van de Krijgsmacht, de volgende nota aan de korpscommandant van verzoeker :

"ONDERWERP : Verlies van rechtswege van de hoedanigheid van kandidaat-aanvullingsvrijwilliger

Bevestiging

Ref : 1. Wet van 21 Dec 90 (Reg A16-K1)
2. KB van 13 Nov 91 (Reg A16-K8)
3. KB van 13 Nov 91 (Reg A16-K25)
4. KB van 28 Aug 91 (Reg A16-J11)
5. Mod B 1 C/1 Gr Nr 4042 van 16 Apr 96
6. Nota GDM 960097 van 18 Mar 96 (af-schrift in bijlage)

Betreft : Sdt KGV P. HOEFKENS (...)

1. Tengevolge de beslissing van de Directeur van de medische dienst van de Staf van de Landmacht (GDM), werd het medisch profiel van betrokkene gewijzigd (Ref 5 en 6). Derhalve verliest belanghebbende van rechtswege de hoedanigheid van kandidaat-aanvullingsvrijwilliger op 19 Mar 96 omdat hij niet meer voldoet aan de geschiktheidscriteria die specifiek zijn voor zijn categorie en bijgevolg de op medisch gebied vereiste hoedanigheden niet meer bezit (Ref 1, Art 25 - lid 1 - 2° - Ref 2, Art 3 - lid 1 - 2° - Ref 4, Art 6, § 1 en Ref 5).
2. Op deze datum, wordt zijn wederdienstneming als kandidaat-aanvullingsvrijwilliger, ondertekend en gedateerd op 02 Jan 95 van rechtswege verbroken (Ref 3, Art 9);
3. a. Belanghebbende moet geacht worden vanaf 19 Mar 96 (dag na de beslissing van de Directeur van de medische dienst van de Staf van de Landmacht (GDM) bedoeld in punt 1.) feitelijke prestaties te hebben geleverd tot en met 17 Mei 96 (datum voorzien van zijn feitelijk vertrek).
b. Op 18 Mei 96, is hij met onbepaald verlof geplaatst.
4. (...)
5. (...)
6. (...)
7. Belangrijke opmerking
Een verzoeckschrift tot vernietiging van de in paragraaf 1 vermelde beslissing kan bij de Raad van State (adres : Wetenschapsstraat 33, 1040 Brussel) ingediend worden bij ter post aangetekende brief binnen de zestig dagen te tellen vanaf de dag volgende op deze van de betekening".

1.19. Op 18 mei 1996 verlaat verzoeker het leger en wordt hij met onbepaald verlof geplaatst.

1.20. Met een brief van 31 mei 1996 meldt de raadsman van verzoeker aan de Divisie Personeel dat verzoeker het niet eens is met de beslissing van 6 mei 1996 en ter zake de nodige procedurele maatregelen wenst te nemen. De raadsman vraagt kennis te mogen nemen van het dossier waarop de beslissing steunt, onder meer de beslissing van de Directeur Medische Dienst, het arbeidscontract, de wederdienstneming en het bewijs consolidatie letsels arbeidsongevallen.

1.21. Met een brief van 17 juni 1996 meldt luitenant-kolonel MAB J.M. JADOT van de Divisie Personeel aan de raadsman van verzoeker het volgende :

"De wet van 21 december 1990 houdende statuut van kandidaat-militairen van het actief kader bepaalt in zijn artikel 13 dat, om als kandidaat-aanvullingsvrijwilliger te worden aanvaard, de kandidaat de voor de staat van vrijwilliger onontbeerlijke fysieke hoedanigheden moet bezitten en in zijn artikel 15 dat de Koning de regels bepaalt die gelden bij de beoordeling van dezelfde fysieke hoedanigheden, een beoordeling die tijdens de vorming kan worden herzien.

Het koninklijk besluit van 13 november 1991, tot bepaling van de regels die gelden bij de beoordeling van de fysieke hoedanigheden van sommige kandidaten, bepaalt in zijn artikel 3 dat om de op medisch gebied vereiste hoedanigheden te bezitten, de kandidaat bij de werving en tijdens de vorming moet voldoen aan de geschiktheidscriteria die specifiek zijn voor zijn categorie.

Deze specifieke geschiktheidscriteria worden bepaald door het artikel 6 van het koninklijk besluit van 28 augustus 1981, betreffende het medisch geschiktheidsprofiel en het medisch onderzoek van de kandidaten voor toelating tot de actieve kaders, die een minimum medisch profiel vastlegt : PSIVCAME : 33333233.

In toepassing van artikel 16 paragraaf 1 van het koninklijk besluit van 28 augustus 1981 heeft de Directeur van de Medische Dienst van de Landmacht, bij zijn beslissing van 18 maart 1996, het medisch profiel van uw cliënt als volgt gewijzigd :

	P	S	I	V	C	A	M	E
VOORHEEN	2	2	2	3	1	1	1	1
NADIEN	4	2	4	3	1	1	1	3

Derhalve behaalt deze niet meer het minimum medisch profiel voor het verderzetten van zijn vorming als kandidaat-vrijwilliger. In toepassing van artikel 25, 1ste alinea, 2° van de wet van 21 december 1990, reeds aangehaald hierboven, werd hem de hoedanigheid van kandidaat van rechtswege ontnomen en in toepassing van artikel 9 van het koninklijk besluit van 13 november 1991, betreffende de dienst- en wederdienstnemingen van de kandidaten-militairen van het actief kader, werd zijn wederdienstneming van rechtswege verbroken op 19 maart 1996.

Voor alle eventuele briefwisseling met strikt medisch karakter stel ik voor contact op te nemen met de Staf van de Landmacht (GDM) (...).

Gelieve hierbijgevoegd de kopieën te willen vinden van de aangehaalde wettelijke en reglementaire bepalingen, de voorschriften die de factoren van het medisch profiel bepalen (PSIVCAME), de nota van de Directie van de Medische Dienst Landmacht en de betekening aan uw cliënt";

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing betwist; dat er over de door haar opgeworpen excepties slechts uitspraak moet worden gedaan indien zou blijken dat aan de beide, cumulatieve voorwaarden, vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten is voldaan, hetgeen ten dezen niet het geval is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden

akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1.1. Overwegende, wat de eerste door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten vereiste voorwaarden betreft, dat verzoeker als eerste middel de schending aanvoert van de artikelen 15 en 25 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader en van de artikelen 3, 6 en 16 van het koninklijk besluit van 13 november 1991 tot bepaling van de regels die gelden bij de beoordeling van de fysieke hoedanigheden van sommige kandidaten en leerlingen van de krijgsmacht :

"Doordat uit het dossier blijkt dat de letsels van verzoeker niet geconsolideerd waren op het ogenblik dat zijn fysisch profiel werd onderzocht.

Dat men bovendien verzoeker de kans niet liet om optimaal te genezen doordat men hem belastte met poetswerk alsook omdat men hem liet functioneren in een gevechtseenheid alwaar men niet op de hoogte was van zijn kwetsuren.

Terwijl de wetgever door het stellen van art. 15 en art. 25 van de wet van 21 december 1990 de bedoeling heeft gehad om die personen uit te sluiten dewelke definitief ongeschikt zijn als kandidaat-beroepsvrijwilliger.

Dat in casu het onmogelijk de bedoeling van de wetgever kan geweest zijn om elke kandidaat-beroepsvrijwilliger dewelke het slachtoffer is van een arbeidsongeval onmiddellijk uit te sluiten vanaf het ogenblik dat hij letsels heeft.

Dat in casu het verloop van feiten illustreert dat men het genezingsproces moet afwachten (men heeft verzoeker niet ontslagen op 23.9.1994 nl. de datum van het arbeidsongeval).

Het strookt evenmin met de bedoeling van de wetgever dat men enerzijds een kandidaat-beroepsvrijwilliger ongeschikt verklaart (op datum van 18 maart 1996) alsmede dat men deze zelfde kandidaat-beroepsvrijwilliger stuurt naar een gevechtseenheid, poetswerk opdraagt, alsook deel laat nemen aan oefeningen.

Deze oefeningen zorgen ervoor dat verzoeker op 5.5.1996 slachtoffer wordt van een derde arbeidsongeval tijdens zijn dienst";

3.1.2.1. Overwegende dat artikel 15 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, gewijzigd door artikel 76 van de wet van 20 mei 1994, luidt als volgt :

"De Koning bepaalt de regels die gelden bij de beoordeling van de morele, karakteriële, fysieke en professionele hoedanigheden van een kandidaat.

Voordat de kandidaat zijn vorming begint, worden zijn morele, karakteriële en fysieke hoedanigheden beoordeeld volgens de regels die de Koning bepaalt. Die beoordeling kan tijdens de vorming worden herzien";

dat artikel 25 van dezelfde wet van 21 december 1990, vervangen door artikel 84 van de wet van 20 mei 1994, luidt als volgt :

"De hoedanigheid van kandidaat is van rechtswege ontnomen :

- 1° wanneer de kandidaat als definitief mislukt beschouwd wordt volgens de regels bedoeld in artikel 15 :
 - a) indien hij niet de vereiste professionele hoedanigheden bezit, of, hetzij niet kan, hetzij niet wenst geherklasseerd te worden volgens de regels die de Koning bepaalt;
 - b) indien hij niet de vereiste karakteriële hoedanigheden bezit;
 - c) indien hij niet de vereiste fysieke hoedanigheden bezit, overeenkomstig de van kracht zijnde regels inzake de fysieke conditie.
- 2° wanneer de kandidaat niet meer voldoet aan de eisen die op medisch gebied gesteld worden en zijn vorming niet meer kan voortzetten volgens de voorwaarden die de Koning bepaalt;
- 3° wanneer de kandidaat de vereiste morele hoedanigheden niet meer bezit volgens de regels bedoeld in artikel 15;
- 4° wanneer de kandidaat bedoeld in artikel 2, eerste lid, 1°, en tweede lid, op zijn verzoek de verbreking van zijn dienstneming of wederdienstneming verkrijgt;
- 5° wanneer de kandidaat bedoeld in artikel 2, eerste lid, 2° en 3°, hiervoor, op zijn verzoek, de toestemming bekomt van de chef van de generale staf of van de door hem aangewezen militaire overheid;
- 6° wanneer de dienstneming of wederdienstneming van ambtswege verbroken wordt;
- 7° wanneer de kandidaat de Belgische nationaliteit verliest.

Wanneer de gevallen van verlies van de hoedanigheid van kandidaat bedoeld in het eerste lid, van toepassing zijn op ongehuwde en niet ontvoogde militairen die minder dan 18 jaar oud zijn, worden zij die te hunnen opzichte het ouderlijk gezag uitoefenen hiervan bij ter post aangetekende brief in kennis gesteld door de chef van de generale staf of door de door hem aangewezen militaire overheid";

dat artikel 3 van het koninklijk besluit van 13 november 1991 tot bepaling van de regels die gelden bij de beoordeling van de fysieke hoedanigheden van sommige kandidaten, aangevuld door artikel 118 van het koninklijk besluit van 11 augustus 1994, luidt als volgt :

"De kandidaat bezit de op medisch gebied vereiste hoedanigheden indien hij bij de werving en tijdens de vorming voldoet aan :

- 1° de criteria van basisgeschiktheid tot de dienst;
- 2° de geschiktheidscriteria die specifiek zijn voor zijn categorie.

De volgende bijkomende onderzoeken moeten ondergaan worden :

- 1° door de kandidaat die in aanmerking komt voor de dienst op zee of voor de luchtdienst als lid van het varend personeel, een speciaal geneeskundig onderzoek waaruit moet blijken dat hij de vereiste fysieke hoedanigheden op medisch gebied bezit voor de dienst op zee of voor de luchtdienst, naar gelang van het geval;
- 2° door de kandidaat die in aanmerking komt voor bepaalde ambten, een geneeskundig onderzoek waaruit moet blijken dat hij de vereiste fysieke hoedanigheden op medisch gebied bezit om dit ambt te vervullen";

dat de artikelen 6 en 16 van het koninklijk besluit van 13 november 1991, die verzoeker in zijn verzoekschrift tot schorsing geschonden noemt, zoals de verwerende partij in haar nota met opmerkingen terecht laat gelden, in het voorliggend geding niet relevant zijn;

3.1.2.2. Overwegende dat uit de beslissing van de directeur van de medische dienst van de Staf van de Landmacht van 18 maart 1996 blijkt dat de medische ongeschiktheid van verzoeker als kandidaat-aanvullings-vrijwilliger gesteund is op "Reg A16 : J10 (Crit 1215 & 512) & J11 (Art 6 - Par 1)"; dat de betekenis van de criteria "1215" en "512" terug te vinden is in het koninklijk besluit van 5 november 1971 tot vaststelling van de keuringscriteria inzake medische geschiktheid voor de militaire dienst van de dienstplichtigen evenals voor de dienst van de andere militairen en van het personeel van de rijkswacht; dat het criterium "1215" vermeld is in "hoofdstuk XII - Het skelet en de bewegingsorganen" van de bijlage; dat bij criterium "1215" als benaming van de aandoening vermeld staat "De aandoeningen van de onderste ledematen en van de heupgordel"; dat in kolom 4 hierbij de volgende "aanvullende verklaringen en instructies" wordt gegeven :

"Worden onder deze rubriek gerangschikt :

- het ontbreken of niet te verhelpen anatomisch of functioneel verlies van het geheel of van een deel van een onderste lidmaat (met uitzondering van de voeten, zie hieronder),
- de ongelijke lengte van de onderste ledematen (meer dan 3 cm) met kantelen van het bekken,
- de afwezigheid of niet te verhelpen anatomisch of functioneel verlies van een voet,
- duidelijk gekenmerkte en gefixeerde platvoet met uitgesproken valgus van de enkel,
- afwezigheid of niet te verhelpen anatomisch of functioneel verlies van de grote teen of van de vier laatste tenen van een voet,
- hamertenen met doorzakking van de tip van de voet onverenigbaar met het dragen van militaire schoenen,
- uitgesproken hallux valgus met ostéophytose en arthrose";

dat het criterium "512" vermeld is in "hoofdstuk V - Geestesafwijkingen" van de bijlage; dat bij criterium "512" als benaming van de aandoening vermeld staat "De neurosen"; dat in kolom 4 hierbij de volgende

"aanvullende verklaringen en instructies" wordt gegeven :

- "a) Onder neurose moet men o.a. verstaan :
de angstneurose, de hysterische neurose, de phobieën, de obsessiëneurose, de depressieve neurose, de neurastenische neurose, de psychosomatische neurose, de depersonnalisatiesyndromen, de anorexia mentalis, de belangrijke tics, het slaapwandelen, het duidelijk stotteren, de enuresis.
- b) Daarenboven leiden zelfs gematigde tics of gematigd stotteren tot ongeschiktheid voor het kader en voor de rijkswacht";

dat met "J11 (Art 6 - Par 1)" in de beslissing van 18 maart 1996 van de directeur van de medische dienst van de Staf van de Landmacht verwezen wordt naar artikel 6, § 1, van het koninklijk besluit van 28 augustus 1981 betreffende het medisch geschiktheidsprofiel en het medisch onderzoek van de kandidaten voor toelating tot de actieve kaders en van de dienstplichtigen; dat artikel 6, § 1, van het koninklijk besluit van 28 augustus 1981, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 11 juli 1991 en 13 november 1991, luidt als volgt :

"Is medisch geschikt om een dienstneming of eerste wederdienstneming aan te gaan als kandidaat-vrijwilliger, de kandidaat die het door de chef van de generale staf voor dit ambt bepaalde minimum medisch profiel behaalt. Dit minimum medisch profiel mag niet lager zijn dan :

P S I V C A M E
3 3 3 3 3 2 3 3.";

dat de letters "PSIVCAME" verschillende anatomische en functionele gegevens ("factoren") aanduiden die verklaard worden in de artikelen 2 en 3 van genoemd koninklijk besluit van 28 augustus 1981; dat voor de betekenis van de cijfers bij iedere factor verwezen dient te worden naar bijlage 1 bij het koninklijk besluit van 28 augustus 1981;

3.1.2.3. Overwegende dat uit de artikelen 15 en 25 van de wet van 21 december 1990 en uit de artikelen 3, 6 en 16 van het koninklijk besluit van 13 november 1991, die verzoeker in het eerste middel geschonden acht, niet blijkt dat de letsels dienen geconsolideerd te zijn of dat het genezingsproces dient voltooid te zijn alvorens kan worden overgegaan tot een wijziging van het medisch profiel; dat uit de "tabel der ziekten en lichaamsgebreken die aanleiding geven tot ongeschiktheid voor de militaire dienst van de dienstplichtigen evenals voor de dienst van de andere militairen (...)", als bijlage 1 gevoegd bij het koninklijk besluit van 5 november 1971, blijkt dat bij de criteria "512" en "1215" de kolom 6 niet werd aangekruist, hetgeen betekent dat niet wordt voorzien in een "mogelijkheid van uitstel voor de betreffende aandoening"; dat in punt 3 van de "Algemeenheden" bij de genoemde tabel "de aandacht der geneesheren deskundigen gevestigd wordt op het gebiedend karakter, zowel van de inhoud van de tabel zelf als van de bijkomende preciseringen en onderrichtingen"; dat indien door de bevoegde geneesheren een van de in de tabel genoemde "ziekten en lichaamsgebreken" wordt vastgesteld, deze derhalve verplicht zijn de betrokken militair ongeschikt te verklaren voor de dienst; dat verzoeker op 18 maart 1996 op grond van de genoemde criteria "512" en "1215" ongeschikt werd verklaard voor de dienst en zijn medisch profiel werd gewijzigd; dat het gewijzigde medisch profiel niet meer voldeed aan het minimum medisch profiel bepaald in artikel 6, § 1, van het koninklijk besluit van 28 augustus 1981; dat in deze bepaling niet voorzien wordt in een mogelijkheid tot uitstel;

3.1.2.4. Overwegende dat uit het administratief dossier niet blijkt dat verzoeker op enig ogenblik zou gevraagd hebben om met een andere functie bekleed te worden omdat zijn functie te zwaar zou zijn; dat de stelling van verzoeker dat men hem niet de kans liet om

optimaal te genezen aangezien men hem belastte met fysisch te zwaar werk ter zake niet dienend is; dat hij tussen 2 januari 1995 en 25 september 1995 vrijgesteld werd van fysieke inspanningen aangezien zijn fysieke hoedanigheid niet beoordeeld kon worden; dat hij van 25 september 1995 tot 2 januari 1996 opgenomen werd in het CMILAC (Centrum voor Militaire Alcholistenzorg); dat uit het dossier niet blijkt dat hij gedurende deze laatste periode te zware fysieke inspanningen moest leveren; dat, in zijn verweerschrift, gevoegd bij het model B van 3 april 1996, verzoeker zelf aanvoert dat hij op 9 januari 1996 voor de tweede maal één jaar vrijstelling heeft gekregen van loopsport, zware voorwerpen tillen, mars, rugzak dragen; dat het eerste middel niet ernstig is;

3.2.1. Overwegende dat verzoeker als tweede middel de schending aanvoert van de artikelen 1, 2, 3 en 15 van het Europees Sociaal Handvest van 18 oktober 1961, goedgekeurd bij wet van 11 juli 1990,

"doordat verzoeker een idealist is dewelke zijn land wil dienen door deel uit te maken van de Krijgsmacht.

Dat verzoeker hiervoor de geschiktheid had en tot op heden nog steeds gemotiveerd is, ondanks alle tegenslagen, om deel uit te maken van deze Krijgsmacht.

Dat verzoeker karakterieel en professioneel tot aan zijn ontslag de beoordeling goed heeft gekregen.

Dat verzoeker op een onaangepast ogenblik werd onderzocht m.b.t. zijn fysieke geschiktheid.

Dat nl. zijn letsels dewelke hij opliep ten gevolge van 2 arbeidsongevallen niet geconsolideerd waren op het ogenblik van het onderzoek.

Dat bovendien de Krijgsmacht niet de nodige arbeidsomstandigheden leverde dewelke een vlot genezingsproces in de hand zou werken en dit doordat men verzoeker naar een gevechtseenheid stuurde alwaar men niet op de hoogte was van zijn kwetsuren en men dienvolgens verzoeker poetswerk opdroeg alsook deel liet nemen aan allerlei oefeningen.

Dat de Krijgsmacht de mogelijkheid heeft om verzoeker aangepast werk te geven bij de logistiek.

Dat men handelt in strijd met het Europees Sociaal Handvest door verzoeker te dumpen op het ogenblik dat

hij nog volop aan het herstellen is, zonder enige vooropzeg, zonder enige verbrekingsvergoeding, met een oneervolle vermelding op het C4-dokument dewelke onbekwaamheid suggereert (definitieve mislukking tijdens een deel van de opleidingsperiode) (stuk 4).

Terwijl het de bedoeling is van de wetgever dat verzoeker recht heeft op de arbeid van zijn keuze alsook recht heeft op revalidatie (art. 1, art. 15 Europees Sociaal Handvest).

Dat verzoeker eveneens recht heeft op billijke arbeidsvoorwaarden alsook recht op veilige arbeidsomstandigheden.

Dat dienvolgens de Krijgsmacht niet het recht had om verzoeker te ontslaan op een ogenblik dat men nog geen zicht kon hebben op zijn medische toestand daar waar deze volop evolueerde.

Dat de Krijgsmacht evenmin het recht had om verzoeker werk op te dragen dat zijn medische toestand niet toeliet en waardoor het genezingsproces slecht evolueerde.

Dat de Krijgsmacht verzoeker had dienen tewerk te stellen in de logistiek en/of een andere aangepaste functie, mogelijkheden waarover zij beschikt.

Dat de Krijgsmacht verzoeker had dienen vrij te stellen van oefeningen alsook van kuiswerk en dit gelet op zijn opgelopen verwondingen.

Dat de Krijgsmacht eveneens moet zorgen voor informatie zowel aan verzoeker als aan de eenheid alwaar hij tewerk gesteld wordt zodat vermeden wordt dat verzoeker zijn rechten niet kent (recht op aangepast werk alsook recht op het niet-deelnemen aan sportoefeningen) alsook dat de bewuste eenheid de medische voorschriften niet kent of beweert deze niet te kennen";

3.2.2.1. Overwegende dat een regel van internationaal of supranationaal recht directe werking bezit indien hij, zonder enige substantiële interne uitvoeringsmaatregel, kan toegepast worden in de rechtsorde waar deze regel van kracht is; dat een regel van internationaal of supranationaal recht daarentegen geen directe werking bezit, wanneer hij aan de Staat de verplichting oplegt te handelen, of niet te handelen, volgens de principes die vervat zijn in de regel; dat de verdragsbepalingen die geen directe werking hebben geen normerend karakter bezitten ten opzichte van de individuen, geen subjectieve rechten in hunnen hoofde scheppen, maar alleen verplichtingen opleggen aan de verdragsluitende partijen; dat met andere woorden de individuele burger

er geen rechten kan aan ontlelen en erdoor aan geen verplichtingen onderworpen wordt; dat de ingeroepen artikelen 1, 2, 3 en 15 van het Europees Sociaal Handvest geen directe werking hebben in de interne Belgische rechtsorde; dat zij immers aan de overeenkomstsluitende partijen de verplichting opleggen te handelen overeenkomstig de principes van het Handvest; dat het tweede middel niet ernstig is;

3.3. Overwegende dat, aangezien niet voldaan is aan de eerste van de cumulatieve voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten, de vordering tot schorsing dient te worden verworpen;

4. Over de vordering tot het opleggen van een dwangsom.

4.1. Overwegende dat de verwerping van de vordering tot schorsing de verwerping van de vordering tot het opleggen van een dwangsom impliceert,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vorderingen tot schorsing en tot het opleggen van een dwangsom worden verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op tien december 1900 zesennegentig,
door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

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

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.