

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 66.937 van 24 juni 1997
in de zaak A. 42.972/X-5519.**

In zake : Luc LEMMENS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat E.R. CLAES,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Regentlaan 58

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Binnenlandse Zaken.

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 28 augustus 1990 namens Luc LEMMENS werd ingediend door zijn raadsman E. CLAES, advocaat te Brussel, om de vernietiging te vorderen van de beslissing van de Minister van Landsverdediging van 29 juni 1990, waarbij, in uitvoering van de beschikkingen van de artikelen 25, 4°, en 29 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het actief kader van het operationeel korps van de rijkswacht, de lopende schorsing bij ordemaatregel van verzoeker op datum van 2 juli 1990 verlengd wordt tot uiterlijk zes maanden na afloop van de rechtsvordering;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur R. AERTGEERTS;

Gelet op de beschikking van 25 september 1995 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de regelmatig gewisselde laatste memories;

Gelet op de beschikking van 10 april 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 6 mei 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat H. CROUX die, loco Advocaat E. CLAES verschijnt voor verzoeker;

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. Op 3 december 1984 wordt verzoeker opgenomen in de rijkswacht. Op 26 november 1985 wordt hij benoemd tot wachtmeester en wordt hij ingezet bij het mobiele legioen te Brussel.

1.2. Op 20 februari 1987 wordt verzoeker door de onderzoeksrechter van zijn vrijheid beroofd omwille van het verschaffen van hulp als dader of mededader aan een bende die werd opgericht met het oogmerk om een aanslag te plegen op personen en eigendommen. Inzonderheid wordt verzoeker verdacht van passieve omkoping en van deelneming aan een bende die verdacht werd van het plegen van

een aantal zware misdrijven. Verzoeker zou rijkswacht-uitrustingsstukken en een blauw zwaailicht hebben geleverd aan een dader van een poging tot diefstal met geweld tegen betaling van een aanzienlijk bedrag. Verzoeker wordt in het belang van het onderzoek drie dagen onder secreet geplaatst.

1.3. Op 24 februari 1987 stelt de commandant van de 5 Mobiele Groep, gelet op de ernst van de feiten en de nadelige weerslag ervan op de goede naam van de rijkswacht, de tijdelijke ambtsontheffing door schorsing bij ordemaatregel van verzoeker voor.

Bij toepassing van artikel 29 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het actief kader van het operationeel korps van de rijkswacht stelt de Commandant van de Rijkswacht op 16 maart 1987 aan de Minister van Landsverdediging voor verzoeker bij ordemaatregel te schorsen voor een periode van drie maanden.

Op 31 maart 1987 beslist de Minister van Landsverdediging verzoeker bij ordemaatregel te schorsen voor een periode van drie maanden van 2 april 1987 tot 2 juli 1987.

1.4. Op 3 juni 1987 stelt de commandant van de 5 Mobiele Groep voor de schorsing bij ordemaatregel te verlengen voor een periode van drie maanden aangezien het gerechtelijk onderzoek nog niet is beëindigd.

Op 22 juni 1987 deelt de Procureur des Konings te Brussel aan de commandant van de 5 Mobiele Groep mee dat, in het kader van een onderzoek geopend ingevolge een gewapende overval, gepleegd op 10 februari 1987 in de douanediensten van de Nationale Luchthaven te Zaventem, verzoeker aangehouden werd in hoofde van, als dader of mededader, vereniging van misdadigers en omkoping van openbare ambtenaren.

Op 1 juli 1987 beslist de Minister van Landsverdediging de lopende schorsing bij ordemaatregel van verzoeker te verlengen voor een periode van drie maanden van 2 juli 1987 tot 2 oktober 1987.

1.5. Op 27 augustus 1987 wordt aan de korpsoverste van verzoeker meegedeeld dat deze in vrijheid werd gesteld.

1.6. Op 30 september 1987 beslist de Minister van Landsverdediging de lopende schorsing bij ordemaatregel van verzoeker te verlengen voor een periode van drie maanden van 2 oktober 1987 tot 2 januari 1988.

1.7. Op 3 november 1987 deelt de Procureur des Konings te Brussel aan de commandant van de 5 Mobiele Groep mee dat verzoeker niet meer is aangehouden en dat het onderzoek voortduurt.

1.8. Aangezien nog geen vonnis werd uitgesproken en het onderzoek nog voortduurt wordt de schorsing bij ordemaatregel van verzoeker verder verlengd bij beslissingen van de Minister van Landsverdediging van 30 december 1987, 22 maart 1988, 30 juni 1988, 15 september 1988, 19 december 1988, 31 maart 1989, telkens voor periodes van drie maanden.

1.9. Op 31 mei 1989 vraagt de commandant van de 5 Mobiele Groep - teneinde de zaak op administratief vlak te kunnen behandelen - aan de Procureur des Konings te Brussel welke de stand van zaken van het gerechtelijk onderzoek is en binnen welke termijn de zaak voor de rechtbank zal komen.

1.10. Bij beslissingen van de Minister van Landsverdediging van 28 juni 1989 en 28 september 1989 wordt de lopende schorsing bij ordemaatregel verlengd telkens voor een periode van drie maanden.

1.11. Op 12 oktober 1989 vraagt de commandant van de 5 Mobiele Groep aan de Procureur des Konings te Brussel welke de stand van zaken van het gerechtelijk onderzoek is en op de hoogte gesteld te worden aangaande de termijn binnen dewelke deze zaak op gerechtelijk vlak zal worden afgesloten.

1.12. Op 22 november 1989 deelt de commandant van de 5 Mobiele Groep aan de Chef van de Generale Staf mee dat verzoeker heeft laten weten dat de zaak werd uitgesteld tot 14 februari 1990 voor behandeling door de correctionele rechtbank.

Op 18 december 1989 deelt de Procureur des Konings te Brussel aan de commandant van de 5 Mobiele Groep mee dat de zaak is vastgesteld op de correctionele zitting van 19 februari 1990.

1.13. Bij beslissingen van de Minister van Landsverdediging van 29 december 1989 en 21 maart 1990 wordt de lopende schorsing bij ordemaatregel verlengd telkens voor een periode van drie maanden respectievelijk vanaf 2 januari 1990 en vanaf 2 april 1990.

1.14. Op 15 juni 1990 vraagt de commandant van de 5 Mobiele Groep aan de Procureur des Konings te Brussel welke de huidige stand van het gerechtelijk onderzoek is. Hij wenst tevens op de hoogte gesteld te worden van het vonnis dat werd uitgesproken op de correctionele zitting.

1.15. Op 15 juni 1990 stelt de commandant van de 5 Mobiele Groep voor de schorsing te verlengen tot het einde van de gerechtelijke procedure en ten laatste tot zes maanden na een definitieve gerechtelijke beslissing ter zake.

Op 27 juni 1990 adviseert de Commandant van de Rijkswacht, per order kolonel jurist FRANSEN, Hoofd-directeur van het Personeel, "gunstig" met betrekking tot het voorstel van de korpscommandant. Hij stelt :

"1. De aanwezigheid van WM LEMMENS in de rijkswacht is nog steeds nadelig voor de tucht en de goede naam van de instelling.

2. Bij toepassing van de beschikkingen van de artikels 25-4° en 29 van de wet van 27 Dec 73 betreffende het statuut van het personeel van het actief kader van het operationeel korps van de Rijkswacht en rekening houdend met het feit dat er tot op heden nog géén definitieve beslissing op gerechtelijk vlak werd genomen, stel ik voor om de lopende schorsing bij ordemaatregel (Ministeriële beslissing Nr 08984 van 21 Mar 90) op datum van 02 Jul 90 te verlengen tot uiterlijk zes maanden na afloop van de strafvordering".

Op 29 juni 1990 beslist de Minister van Landsverdediging dat de voorgestelde maatregel is "toegestaan".

Dit is de bestreden beslissing.

1.16. Met een nota van 29 juni 1990 deelt de Hoofddirectie van het Personeel van de Generale Staf aan de commandant van de 5 Mobiele Groep mee dat bij beslissing van de Minister van Landsverdediging van 29 juni 1990, in uitvoering van de beschikkingen van de artikels 25-4° en 29 van de wet van 27 december 1973 de lopende schorsing bij ordemaatregel van verzoeker op datum van 2 juli 1990 wordt verlengd tot uiterlijk zes maanden na afloop van de rechtsvordering.

1.17. Op 5 juli 1990 deelt de Procureur des Konings te Brussel aan de commandant van de 5 Mobiele Groep mee dat de zaak werd gevonnist op 10 april 1990,

dat verzoeker voor een deel van de betichtingen werd vrijgesproken en voor de overige werd veroordeeld tot een gevangenisstraf van drie jaar met uitstel voor hetgeen de voorlopige hechtenis te bovengaat en een geldboete van duizend frank, en dat verzoeker hoger beroep heeft aangetekend tegen het vonnis.

1.18. Uit het arrest van 28 april 1992 van het Hof van Beroep te Brussel blijkt dat de correctionele rechtbank te Brussel verzoeker op 10 april 1990 heeft veroordeeld tot drie jaar gevangenisstraf, met uitstel gedurende vijf jaar voor het gedeelte dat de ondergane voorhechtenis te boven gaat, en tot een geldboete van duizend frank; bovendien blijkt dat verzoeker gedurende een termijn van vijf jaar werd ontzet uit de rechten voorzien bij artikel 31, 1° tot 6°, van het Strafwetboek. Het Hof van Beroep bevestigt in zijn arrest van 28 april 1992 het bestreden vonnis van 10 april 1990.

1.19. Bij arrest van 19 april 1994 verwerpt het Hof van Cassatie de voorziening tegen het arrest van 28 april 1992. Met een brief van 16 mei 1994 zendt het parket van het Hof van Cassatie een administratief afschrift van het arrest van 19 april 1994 naar de commandant van de 5 Mobiele Groep.

1.20. Met een nota van 30 mei 1994 meldt kolonel jurist DUCHATELET, Hoofddirecteur van het Personeel, van de Generale Staf aan de commandant van de 5 Mobiele Groep het volgende :

"ONDERWERP : Definitieve ambtsontheffing voortvloeiend uit een gerechtelijke veroordeling
 Betreft : WM LEMMENS (...)
 Ref : Wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het actief kader van het operationeel korps van de rijkswacht
 1. (...)
 2. ...)

3. Aangezien het arrest van het Hof van Cassatie in kracht van gewijsde is gegaan op 19 april 1994, zal belanghebbende, op dezelfde datum :
 - a. uit zijn ambt worden gezet;
 - b. zijn graad worden ontnomen (Art 28 van de wet in Ref);
 - c. met definitief verlof worden geplaatst.
4. Met toepassing van artikel 29 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het actief kader van het operationeel korps van de rijkswacht, wordt de periode van 02 april 1987 tot 19 april 1994, tijdens dewelke belanghebbende bij ordemaatregel geschorst was, omgezet in een periode van non-activiteit.
5. (...)
6. (...)"

Met een verbeterende nota van 6 juni 1994 vraagt de Hoofddirectie van het Personeel aan de commandant van de 5 Mobiele Groep punt 3. van de nota van 30 mei 1994 te vervangen als volgt :

- "3. a. Aangezien het arrest van het Hof van Cassatie in kracht van gewijsde is gegaan op 19 april 1994, zal belanghebbende op dezelfde datum :
- (1) uit zijn ambt worden gezet;
 - (2) zijn graad hem worden ontnomen (met toepassing van de bepalingen van Art 20 van de wet van 27 Dec 73);
 - (3) belanghebbende met onbepaald verlof worden gezonden en administratief overgaan naar het Mob C LM.
- b. Militietoestand
 Betrokkene zal naar zijn haardstede worden gezonden in afwachting dat hij tot de werkelijke dienst wordt opgeroepen als dienstplichtige van de lichting 1993";

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat artikel 29 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht, vóór het werd vervangen door artikel 9 van de wet van 24 juli 1992, als volgt luidde :

"Wanneer de Minister van Landsverdediging oordeelt dat de aanwezigheid van een beroepspersoneelslid bij de rijkswacht nadelig is voor de tucht of de goede naam van de rijkswacht, kan hij het betrokken personeelslid bij ordemaatregel voor ten hoogste drie maanden schorsen.

De schorsing van de officier kan op gemotiveerd verslag van de Minister van Landsverdediging door de Koning verlengd worden; deze van de onderofficier kan door de Minister van Landsverdediging worden verlengd. De duur van de schorsing mag geen twee jaar overtreffen. Wanneer nochtans een rechtsvordering wordt ingesteld wegens feiten die de schorsing motiveren, moet deze uiterlijk zes maanden na het einde van de rechtsvordering een einde nemen.

De maatregel schorst de toepassing van elke bepaling betreffende de definitieve ambtsontheffing.

Indien geen sanctie, die de ambtsontheffing tot gevolg heeft, wordt uitgesproken, wordt de periode van schorsing in een periode van werkelijke dienst omgezet.

Indien een non-activiteit bij tuchtmaatregel wordt uitgesproken zonder dat zij de ganse duur van de schorsing dekt, wordt de aanvullende periode in een periode van werkelijke dienst omgezet.

Indien ontslag van ambtswege uit het ambt, afzetting als bepaald bij artikel 6 van het militair strafwetboek en deze als bepaald bij artikel 19 van het strafwetboek, militaire degradatie, beroving van de graad, wegzending uit het leger of onvoorwaardelijke ontzetting van één der rechten opgesomd in artikel 31 van het strafwetboek wordt uitgesproken, wordt de schorsing in non-activiteit omgezet";

2.2. Overwegende dat na het arrest van het Hof van Cassatie van 19 april 1994, waarbij de voorziening tegen het arrest van het Hof van Beroep van 28 april 1992 verworpen werd, de Hoofddirectie van het Personeel van de Generale Staf van de Rijkswacht toepassing heeft gemaakt van artikel 29, zesde lid, van de wet van 27 december 1973 en de periode van 2 april 1987 tot 19 april 1994, tijdens dewelke verzoeker bij ordemaatregel geschorst was, omgezet werd in een periode van non-activiteit; dat verzoeker daarenboven uit zijn ambt gezet werd en hem zijn graad ontnomen werd met toepassing van artikel 20 van de wet van 27 december 1973; dat uit een nota van 12 augustus 1994 van de commandant a.i.

van de 5 Mobiele Groep aan de Generale Staf, Hoofddirectie van het Personeel, onder meer blijkt dat verzoeker in de loop van de maand juni 1994 werd geconvoceerd, dat hij zich spontaan aanbood, maar na lezing van de nota's van 30 mei 1994 en 6 juni 1994 deze weigerde te handtekenen, en dat hem een afschrift van beide nota's werd overhandigd; dat verzoeker derhalve de inhoud van beide nota's kent; dat, aangezien geen ontvankelijk annulatieberoep werd ingesteld, aangenomen moet worden dat de beslissing van 30 mei 1994, waarbij de periode van schorsing bij ordemaatregel werd omgezet in een periode van non-activiteit, definitief is;

2.3. Overwegende dat de bestreden ministeriële beslissing van 29 juni 1990, waarbij de lopende schorsing bij ordemaatregel met ingang van 2 juli 1990 werd verlengd tot uiterlijk zes maanden na afloop van de rechtsvordering, derhalve geen rechtsgevolgen meer heeft, aangezien ze werd vervangen door een andere administratieve maatregel die niet werd bestreden; dat de vervanging in de loop van het geding van de periode van schorsing bij ordemaatregel door een nieuwe beslissing impliceert dat het beroep geen voorwerp meer heeft, zodat het als niet ontvankelijk moet worden verworpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van verzoeker.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op vierentwintig juni
1900 zevenennegentig, door de Xe kamer, die was samen-
gesteld uit :

Mevr. M. VRINTS, kamervoorzitter,
de HH. A. BEIRLAEN, staatsraad,
R. STEVENS, staatsraad,
Mevr. S. DOMS, griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.