

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 67.210 van 30 juni 1997
in de zaak A. 69.134/VII-14.188.**

In zake : Jos WEEMAES,
die woonplaats kiest bij
Advocaat J. BLANCKE,
kantoor houdende te TERVUREN,
Puttestraat 78

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Volksgezondheid en Pensioenen,
die woonplaats kiest bij
Advocaat N. WEINSTOCK,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Defrélaan 19.

D E R A A D V A N S T A T E, VIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Advocaat
J. BLANCKE op 28 mei 1996 namens Jos WEEMAES heeft
ingediend om de vernietiging te vorderen van :

- "- de beslissing van de minister van volksgezondheid en pensioenen, meegedeeld in een nota van 28 maart 1996, om de heer BERWAERTS, Adviseur-generaal, de functie van leidend ambtenaar toe te kennen van het bestuur van de medische expertise in het Ministerie van Sociale Zaken, Volksgezondheid en Leefmilieu;
- de daaruit blijkende impliciete beslissing om de procedure tot definitieve benoeming van een directeur-generaal bij het bestuur van de medische expertise niet terstonds te herbeginnen";

Gelet op het arrest nr. 62.887 van 31 oktober 1996 waarbij de schorsing van de tenuitvoerlegging van het eerste bestreden besluit wordt bevolen en de vordering tot schorsing voor het overige wordt verworpen;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur F. GEENS;

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

Gelet op de beschikking van 13 maart 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 maart 1997, datum waarop de zaak wordt uitgesteld tot de openbare terechtzitting van 22 mei 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad D. VERBIEST;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat J. BLANCHE, die verschijnt voor verzoeker, en van Advocaat N. WEINSTOCK, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het andersluidend advies van Eerste Auditeur F. GEENS;

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 deze zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Verzoeker is geneesheer en sinds 1 november 1961 in dienst bij het Ministerie van Volksgezondheid, waar hij diverse functies heeft uitgeoefend.

1.2. Op 15 januari 1989 werd verzoeker bevorderd tot de graad van bestuursdirecteur bij het bestuur der verplegingsinstellingen, doch zou vervolgens onmiddellijk in de functie van inspecteur-generaal geaffecteerd zijn naar het bestuur voor de sociale geneeskunde (thans : het bestuur van de medische expertise). Deze affectatie wordt door de verwerende partij betwist.

1.3. Volgens verzoeker heeft hij vanaf de pensionering van de directeur-generaal-geneesheer van het bestuur voor de sociale geneeskunde op 30 juni 1989 als geneesheer hoogste in rang de facto de leiding van het bestuur waargenomen en gebeurde dit in het begin samen met Dr. DEJEAN, de inspecteur-generaal van de Franse taalrol die de franstalige dossiers beheerde. Voorts volgens verzoeker nam hij na het overlijden van Dr. DEJEAN eind 1991 alleen de leiding van het bestuur waar.

1.4. De verwerende partij stelt daaromtrent dat verzoeker nooit concreet dat bestuur heeft geleid, dat die leiding aan Dr. DEJEAN en vervolgens aan Th. DE RIJCK werd toevertrouwd.

1.5. In het Belgisch Staatsblad van 17 maart 1993 verscheen een officieel bericht waarbij aan de belanghebbende ambtenaren-generaal ter kennis werd gebracht dat de functie van directeur-generaal te begeven was bij het Ministerie van Volksgezondheid en Leefmilieu - Bestuursafdeling voor de Sociale Geneeskunde. Verzoeker stelde zich kandidaat voor deze functie.

1.6. In zijn vergadering van 31 maart 1993 maakte de directieraad een rangschikking op van de diverse kandidaten. In zijn zitting van 16 april 1993 onderzocht de directieraad de ingediende bezwaren, onder meer dat van verzoeker, en heeft de kandidaten als volgt gerangschikt :

1. DERCQ J.P. (F)
DE RIJCK Th. (N)
WEEMAES J. (N)
2. DE CRAEN J. (N)

1.7. Bij koninklijk besluit van 25 juli 1994 werd de heer Theofiel DE RIJCK, ambtenaar van de Nederlandse taalrol, daarop met ingang van 1 juli 1994 benoemd in de graad van directeur-generaal van het bestuur voor de sociale geneeskunde van het Ministerie van Volksgezondheid en Leefmilieu - hoofdbestuur.

1.8. Bij arrest nr. 51.398 van 30 januari 1995 heeft de Raad van State op vraag van verzoeker de schorsing bevolen van de tenuitvoerlegging van de benoeming van Theofiel DE RIJCK.

1.9. Met een dienstnota 95/SB/NG/1275 deelde de Minister van Maatschappelijke Integratie, Volksgezondheid en Leefmilieu aan de secretaris-generaal ad interim C. DECOSTER mee dat, ten gevolge van het voormelde schorsingsarrest van de Raad van State, Theofiel DE RIJCK belast werd met de hogere functies van directeur-generaal.

1.10. Tegen deze beslissing diende de verzoeker een verzoek tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid in, die door de Raad van State bij arrest nr. 52.297 van 20 maart 1995 werd afgewezen wegens het niet vervuld zijn van de voorwaarde van de uiterst dringende noodzakelijkheid.

1.11. Verzoeker stelde daarop een gewone schorsingsprocedure in. Bij arrest nr. 54.432 van 10 juli 1995 werd ook deze vordering afgewezen, ditmaal wegens het niet vervuld zijn van de voorwaarde dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de akte de verzoeker een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent. De Raad

van State overwoog daaromtrent onder meer dat de zaak binnen een zeer korte termijn haar definitief beloop zou kennen en de aangevochten akte slechts een zeer voorlopig karakter had.

1.12. Bij arrest nr. 56.212 van 13 november 1995 vernietigde de Raad van State het voornoemde koninklijk besluit van 25 juli 1994, waarbij Theofiel DE RIJCK tot directeur-generaal was benoemd.

In dit arrest werd gesteld dat onder meer niet was aangetoond, vooreerst dat de directieraad een gemotiveerd advies aan de benoemende overheid had gegeven, voorts dat de titels en de verdiensten van de onderscheiden kandidaten daadwerkelijk met elkaar vergeleken waren en ten slotte waarom met verzoekers diploma van doctor in de geneeskunde geen rekening was gehouden.

1.13. Volgens verzoeker die daarin niet wordt tegengesproken door de verwerende partij heeft Theofiel DE RIJCK de leiding van voornoemd bestuur op zich genomen tot medio maart 1996, en is hij thans werkzaam bij het bestuur voor Leefmilieu.

1.14. De Minister van Volksgezondheid en Pensioenen richt op 28 maart 1996 een nota aan de secretaris-generaal inzake het bestuur van de medische expertise, die luidt als volgt :

"Betreft : bestuur van de Medische Expertise

In antwoord op Uw nota d.d. 22.03.1996 betreffende bovengenoemde materie heb ik beslist dat met ingang van 1 april 1996 :

1. Dhr. BERWAERTS, Adviseur-generaal de functie van leidend ambtenaar van hogervermeld bestuur wordt toegekend. Dit betekent dat hij gelast wordt met de bevoegdheden van Directeur-generaal van dat bestuur. Hij zal deze taak uitvoeren naast zijn opdrachten in de internationale betrekkingen.

2. Mevr. Dr. JOCKMANS, hoofdgeneesheer-Directeur, gelast wordt met de bevoegdheden van Adviseur-Generaal in hetzelfde bestuur.
3. Dhr. F. VANDERPER, Adjunkt-adviseur, gelast wordt met de leiding van het administratieve deel van het bestuur in bijstand van Dhr. BERWAERTS.

Ik zou U willen vragen om zo spoedig mogelijk een voorstel betreffende de administratieve herstructurering van de AGD te bekomen.

Tegelijkertijd vraag ik U te willen starten met de procedure van de toekenning van de hogere functies."

1.15. Deze nota wordt op 1 april 1996 aan de verzoekende partij overhandigd. In deze nota is de eerste bestreden beslissing vervat, waarvan de tenuitvoerlegging werd geschorst door de Raad van State bij voormeld arrest nr. 62.887 van 31 oktober 1996.

1.16. Een aangehechte nota van het kabinet van de minister van dezelfde datum luidt als volgt :

"Nota inzake :

Herstructurering Administratieve Gezondheidsdienst (AGD)

De AGD heeft de laatste jaren zeer slecht gefunctioneerd met als gevolg tal van interne en externe klachten. Deze zijn in hoofdzaak te wijten aan de gebrekkige of praktisch onbestaande leiding (cfr. Procedure Raad van State i.v.m. de benoeming van de directeur-generaal).

In het kader van een volledige reactualisering van de AGD (zie vraag ministerraad - verslag einde maart 1996) is het absoluut en zeer dringend noodzakelijk om een degelijke nieuwe leidinggevende ploeg te installeren. Dit team moet voor de concrete uitvoering van zijn taken en dringend te nemen beslissingen terzake, de totale en absolute steun krijgen van de Minister.

Om verdere anarchie te vermijden dienen deze aan te stellen personen onmiddellijk hun bevoegdheden te kunnen uitoefenen. Dit omhelst zowel het afwerken van de lopende zaken als het uitwerken van de nodige initiatieven om dit bestuur zo vlug mogelijk te laten uitgroeien naar een efficiënt, klantvriendelijke dienstverlening.

Wij spelen een belangrijke rol voor de ambtenaren, maar tevens voor niet-ambtenaren, die in ruil voor onze diensten 'betalen' (piloten-autobestuurders).

Teneinde een degelijke realistische hiërarchische structuur op punt te zetten is het uiteraard noodzakelijk om voor enkele personen een hogere functie te bewerkstelligen.

Eerst een schets van de huidige situatie :

Directeur-generaal : geen

Inspecteur-generaal : Dr. VISEUR (frans)

Adviseur-generaal : Dhr. BERWAERTS (nederl.)
Dr. WEEMAES (Nederl.)

Directeur :

Medisch : Dr. BRAN - Dr. VAN STEIRTEGEM (frans)
Dr. JOCKMANS - Dr. LAFORTUNE

Administratief : Mevr. BRICMAN (Frans)
(Nederlands)

Wij stellen voor om een studiecél te creëren voor het uitwerken van nationale en internationale concepten, vooral inzake de medische sociale geneeskunde.

Deze cel wordt met specifieke, welgedefinieerde opdrachten belast zoals onder andere :

- de inventarisatie en documentering inzake medisch sociale geneeskunde
- de studie over 'slachtofferhulp'
- opzetten van een onderzoek rond de 'sociale rol' van de AGD als signaalfunctie naar andere gezondheidswerkers
- gebruik van statistische gegevens van de AGD voor een onderzoek naar het verband tussen moderne geneeskundige technieken (vb. endoscopische ingrepen, One-Day hospitalisatie) en het absentisme.

Schets van de nieuwe situatie :

Directeur-generaal : Dhr. A. BERWAERTS (als 'leidend ambtenaar' cfr. Dhr. DECOSTER) met de graad van d.d. Directeur-generaal

Daaronder 4 secties met elk een bijzondere opdracht :

1. Franstalige geneeskundige dossiers - Hoofd : Dr. VISEUR (Adviseur-generaal)
2. Nederlandstalige geneeskundige dossiers - Hoofd : Dr. S. JOCKMANS (d.d. Adviseur-generaal)
3. Administratieve dienst - Hoofd : Dhr. F. VANDERPER
4. Studiecél : Medisch Sociale geneeskunde : - Hoofd : Dr. WEEMAES (Adviseur-generaal)

Het objectief van deze herstructurering is dit bestuur terug op de 'rails' te krijgen om daarna verdere hervormingen te plannen en te realiseren".

1.17. Op 22 oktober 1996 verklaren de bevoegde ministers en staatssecretaris zich akkoord om onder meer één betrekking van directeur-generaal bij het bestuur van de medische expertise vacant te verklaren.

1.18. Bij ministerieel besluit van 17 februari 1997 wordt Alfred BERWAERTS met ingang van 1 januari 1997 voor een periode van zes maanden aangesteld "om te voorlopigen titel het hoger ambt van directeur-generaal uit te oefenen in de definitief vacante betrekking bij het Bestuur van de Medische Expertise-Hoofdbestuur".

1.19. Verzoeker heeft tegen dit besluit bij de Raad van State een vordering tot schorsing en een vordering tot annulatie ingediend, gekend onder nr. G/A. 74.075/VII-15.444.

2. Over de ontvankelijkheid.

Overwegende dat het bevoegde lid van het auditoraat in haar verslag tot de vaststelling komt dat verzoeker geen actueel belang meer heeft; dat de verwerende partij in haar laatste memorie verklaart zich aan te sluiten bij het auditoraatsverslag;

Overwegende dat blijkens de bewoordingen van de bestreden ministeriële beslissing van 28 maart 1996 aan A. BERWAERTS, Adviseur-generaal, "de functie van leidend ambtenaar van hogervermeld bestuur wordt toegekend" en dat "dit betekent dat hij belast wordt met de bevoegdheden van directeur-generaal van dat bestuur"; dat zo te zien met die beslissing aan A. BERWAERTS de hogere functie van directeur-generaal wordt toegekend; dat niet wordt betwist dat hij daadwerkelijk op grond van die beslissing de bevoegdheden van directeur-generaal heeft uitgeoefend; dat het vooralsnog niet is uitgesloten dat, zonder vernietiging, de verwerende partij ter gelegenheid van een latere benoeming tot directeur-generaal bij de vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten, in het nadeel van verzoeker, rekening zal houden met de verdiensten voortvloeiend uit de daadwerkelijke uitoefening van die hogere functie; dat dienvolgens verzoeker nog steeds

belang heeft bij een eventuele vernietiging van de bestreden beslissing van 28 maart 1996;

B E S L U I T :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de Auditeur-generaal aangewezen lid van het Auditoraat wordt belast met het opmaken van een aanvullend verslag.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op 30 juni 1900 zevenennegentig, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

M.-R. BRACKE.