

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 68.242 van 23 september 1997
in de zaken A. 72.630/XII-61
72.614/XII-62.**

In zake : Mark MORTIER,
wonende te AALST (NIEUWERKERKEN),
Bergstraat 42

tegen :

de POST.

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

Gezien het verzoekschrift dat Mark MORTIER op 23 december 1996 ingediend heeft om de vernietiging te vorderen van de beslissing van 21 oktober 1996 van de directeur van de human resources van De Post waarbij hij wordt afgezet;

Gezien het verzoekschrift dat op 23 december 1996 ingediend is door de raadsman van Mark MORTIER en waarbij de vernietiging van dezelfde beslissing wordt gevorderd;

Gelet op het arrest nr. 65.644 van 26 maart 1997 waarbij de schorsing wordt bevolen van de tenuitvoerlegging van bovengenoemde beslissing;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur M. LEFEVER;

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

Gelet op de beschikking van 12 augustus 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 september 1997, op welke datum de zaak tot de terechtzitting van 16 september 1997 is uitgesteld;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, en van Inspecteur L. VANHOOREN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het advies van Auditeur M. LEFEVER;

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

Overwegende dat de beide verzoekschriften gericht zijn tegen dezelfde beslissing van 21 oktober 1996 waarbij verzoeker wordt afgezet; dat het aangewezen is de zaken samen te behandelen;

Overwegende dat, gevolg gevend aan het arrest van de Raad van State nr. 65.644 van 26 maart 1997 waarbij de bestreden beslissing wegens bevoegdheidsoverschrijding geschorst werd, G. AMPE, gewestelijk directeur van de post te Antwerpen die op 10 mei 1996 tot de afzetting bij tuchtmaatregel van verzoeker had besloten, met een niet gedagtekende beslissing het bestreden besluit van de directeur "human resources" ingetrokken heeft en dat hij onmiddellijk verzoeker opnieuw afgezet heeft, ditmaal met terugwerkende kracht tot 21 oktober 1996; dat de verwerende partij die beslissing op 26 mei 1997 aan de Raad van State gezonden heeft;

Overwegende dat het bevoegde lid van het auditoraat in zijn verslag opgemaakt overeenkomstig artikel 12 van het algemeen procedurereglement, geconcludeerd heeft dat de intrekking van de betreden beslissing aan de annulatieberoepen hun voorwerp ontnemt en dat de nieuwe afzettingbeslissing een van de intrekking onderscheiden beslissing uitmaakt waartegen een nieuw annulatieberoep kan worden ingediend zodat de hangende beroepen als onontvankelijk moeten worden verworpen;

Overwegende dat verzoeker in zijn laatste memorie de conclusie van het auditoraatsverslag betwist; dat hij uiteenzet dat de op de intrekking van de beslissing van 21 oktober 1996 gevolgde afzetting geen "nieuwe beslissing" is "maar enkel een gebrekkige aanpassing van de met de vorderingen bestreden zelfde beslissing die niet 'ingetrokken' maar 'doorgedrukt' wordt" zodat de nieuwe afzettingsbeslissing een "rechtshandeling van secundaire orde" uitmaakt die "in secundaire orde" bij de hoofdvordering kan worden gevoegd; dat hij verder betoogt dat "de zogenaamde nieuwe beslissing" tot stand gekomen is "middels de plaatsing van de handtekening van de gewestelijk directeur" die "wetens en willens de geldigheidsvoorwaarden (miskent)" waarvan het opleggen van een tuchtstraf afhankelijk is waardoor de nieuwe beslissing "een onbestaande akte" wordt waarvan de onregelmatigheid door iedereen kan worden vastgesteld;

Overwegende dat de intrekking van een beslissing tot gevolg heeft dat die beslissing ab initio uit het rechtsverkeer verdwijnt, dat zij geacht wordt nooit te zijn genomen; dat zulks ook het geval is wanneer het bestuur tot de intrekking besluit omdat de Raad van State de beslissing in haar tenuitvoerlegging geschorst heeft en ongeacht of de Raad van State in het schorsingarrest alle aangevoerde onregelmatigheden onderzocht heeft; dat derhalve de intrekking van een beslissing per definitie aan het annulatieberoep zijn

voorwerp ontnemt; dat, toegepast op het onderhavige geval, de formele beslissing van gewestelijk directeur G. AMPE om de afzettingsbeslissing van 21 oktober 1996 in te trekken de ertegen gerichte annulatieberoepen zonder voorwerp maakt;

Overwegende evenwel dat het verdwijnen van het formeel voorwerp van een annulatieberoep er de Raad van State niet in alle omstandigheden toe verplicht de vordering onontvankelijk te verklaren; dat zulks inzonderheid het geval kan zijn wanneer hij vaststelt dat het bestuur de oorspronkelijk bestreden beslissing door een nieuwe vervangen heeft en wanneer die vervangende beslissing inhoudelijk niet wezenlijk van de eerste verschilt; dat het beroep gericht tegen de vervangen beslissing dan geacht wordt gericht te zijn tegen de vervangende beslissing;

Overwegende in dit geval dat verzoeker een annulatieberoep ingediend heeft tegen de beslissing waarbij hij tuchtrechtelijk werd afgezet; dat hij tegen die beslissing middelen aangevoerd heeft die zowel de interne als de externe wettigheid betreffen; dat de verwerende partij de schorsing van de beslissing door de Raad van State aangegrepen heeft om de beslissing aan 's Raads arrest aan te passen maar dat de nieuwe beslissing inhoudelijk niet verschilt van de vorige, zodat de toestand van verzoeker niet gewijzigd is; dat het ongewijzigd blijven van het materieel voorwerp van het oorspronkelijk annulatieberoep de Raad van State ertoe brengt het formeel voorwerp van dat oorspronkelijk beroep, te weten de beslissing van 21 oktober 1996 van de directeur van de "human resources", te wijzigen in de beslissing, van onbekende datum, van gewestelijk directeur G. AMPE; dat de zaak voor nader onderzoek in dat verband opnieuw aan het auditoraat moet worden overgezonden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken nrs. A. 72.630/XII-61 en 72.614/XII-62 worden gevoegd.

Artikel 2.

De debatten worden heropend.

Artikel 3.

Het door de Auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat wordt belast met het nader onderzoek van het dossier.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op drieëntwintig september
1900 zevenennegentig, door de XIIe kamer, die was
samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. BORRET.