

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 68.271 van 24 september 1997

A. 54.422/VIII-179
(voorheen III-16.999)

In zake : **ISTACE** Eric,
rue de l'Arbre Courte-Joie 120
4000 Luik,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van Landsverdediging.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 8 november 1993 ingediende verzoekschrift, waarbij Eric ISTACE de nietigverklaring vordert van de beslissing van 3 augustus 1993 waarbij luitenant-kolonel van het vliegwezen BAYET zijn aanvraag om tot luitenant te worden benoemd, afwijst;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer HERBIGNAT, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 29 januari 1997, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

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

Gelet op de beschikking van 23 juni 1997, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 19 september 1997;

Gehoord het verslag van Mevr. DAURMONT, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker en van luitenant-kolonel GOVAERT, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het advies van de heer HERBIGNAT, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van de zaak :

1. Verzoeker neemt op 18 september 1984 dienst als kandidaat-beroepsonderofficier bij de landmacht.

2. Nadat hij op 26 juni 1985 zijn opleiding met succes heeft beëindigd, wordt hij tot sergeant benoemd en opgenomen in het kader van de beroepsonderofficieren.

3. Op 1 oktober 1986 neemt hij opnieuw dienst voor 3 jaar als kandidaat-tijdelijk officier bij de landmacht.

4. Hij voltooit zijn opleiding met succes. Op 28 september 1988 wordt hij benoemd tot onderluitenant en ambtshalve opgenomen in het kader van de tijdelijke officieren.

5. Na afloop van de periode van wederdienstneming op 1 oktober 1989, wil verzoeker geen dienst meer doen bij de krijgsmacht; hij wordt in disponibiliteit gesteld. Toch wordt hij overgeheveld naar het kader van de reserveofficieren en neemt hij op 1 september 1988 anciënniteitsrang voor de bevordering tot onderluitenant.

6. Op 1 september 1990 maakt verzoeker gebruik van zijn recht op heropneming in het kader van de tijdelijke officieren. Hij gaat een wederdienstneming van 5 jaar aan en neemt op 28 september 1989 anciënniteitsrang voor de bevordering tot onderluitenant.

7. Verzoeker slaagt voor de tests van de lessenreeks 1991-1992 voor de overgang naar het aanvullingskader.

8. Bij koninklijk besluit nr. 28.082 van 2 juli 1992 wordt verzoeker op 27 december 1992 opgenomen in het kader van de aanvullingsofficieren. Hij neemt op 28 september 1990 anciënniteitsrang voor zijn toekomstige benoeming tot aanvullingsluitenant. Dat koninklijk besluit wordt ter kennis van het personeel gebracht via het Bulletin van het personeel nr. LM-37 van 22 juli 1992.

9. Op 15 juni 1993 vraagt verzoeker dat hij tot luitenant zou worden benoemd met ingang van 29 september 1993.

10. Op 20 september 1993 wordt hem ter kennis gebracht dat zijn aanvraag op grond van artikel 39 van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht wordt afgewezen. Dat is de bestreden handeling.

11. Bij koninklijk besluit van 16 maart 1994, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 6 mei 1994, wordt de opneming van de anciënniteitsrang van tijdelijk onderluitenant door verzoeker en de opneming van de anciënniteitsrang van aanvullingsonderluitenant gewijzigd. Dit besluit is als volgt bekendgemaakt :

" Bij koninklijk besluit nr. 265 van 16 maart 1994 worden de bepalingen van het koninklijk besluit van 10 januari 1991 gewijzigd als volgt :

Ingevolge zijn heropneming in het kader van de tijdelijke officieren op 1 september 1990, neemt tijdelijk onderluitenant E. Istace, van het korps van de logistiek, anciënniteitsrang als tijdelijk onderluitenant op 28 augustus 1989.

Worden de bepalingen van het koninklijk besluit van 2 juli 1992 ingetrokken betreffende de tijdelijke onderluitenant E. Istace, van het korps van de logistiek.

In toepassing van het koninklijk besluit van 24 september 1977, neemt tijdelijk onderluitenant E. Istace, anciënniteitsrang als aanvullingsonderluitenant op 28 augustus 1992 ingevolge zijn overgang naar het aanvullingskader";

Overwegende dat verzoeker in zijn memorie van wederantwoord vraagt dat zijn beroep zou worden uitgebreid tot dit koninklijk besluit van 16 maart 1994; dat er grond is om dat verzoek in te willigen;

Overwegende dat de bestreden handeling, voor zover zij bij het verzoekschrift wordt aangevochten, steunt op artikel 39, eerste lid, van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de

statuten van het personeel van de krijgsmacht, luidens hetwelk "de aanvullingsofficieren die gesproken zijn uit het tijdelijke kader (...) niet eerder in de onmiddellijk hogere graad benoemd (kunnen) worden dan een jaar na de beroepsofficieren met dezelfde graad en dezelfde anciënniteit in die graad";

Overwegende dat verzoeker in een tweede middel de Raad van State verzoekt om het Arbitragehof de volgende vraag te stellen :

" Schendt artikel 39 van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht, voor zover ervan kan worden uitgegaan dat het niet impliciet is opgeheven door artikel 59, 5°, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, de artikelen 6 en 6bis (thans de artikelen 10 en 11) van de Grondwet,

doordat erin wordt bepaald dat de aanvullingsofficieren die oorspronkelijk afkomstig zijn van het kader, niet eerder kunnen overgaan naar de onmiddellijk hogere graad dan een jaar na de andere lagere officieren met dezelfde graad en met dezelfde anciënniteit in die graad, terwijl zij toch van tevoren zijn overgeheveld naar het aanvullingskader met behoud van hun graad en hun anciënniteit in die graad

en terwijl de analoge bepaling voor de beroepsofficieren, afkomstig van het tijdelijk kader - in het onderhavige geval artikel 25, 2°, van de wet van 13 juli 1976 -, uitdrukkelijk is opgeheven bij artikel 59, 5°, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader

en terwijl in artikel 44 van de wet van 13 juli 1976 en in artikel 5 van de wet van 21 december 1990 voor de aanvullingsofficieren die rechtstreeks worden aangeworven, zoals onder meer wordt bedoeld in de artikelen 2, 11 en 54 van de wet van 21 december 1990, verwezen wordt naar het statuut van de beroepsofficieren ?";

dat het antwoord van het Arbitragehof op deze vraag een invloed kan hebben op de beslechting van het geschil,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De uitspraak wordt uitgesteld.

Artikel 2.

De volgende vraag wordt aan het Arbitragehof gesteld :

Schendt artikel 39 van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht, voor zover ervan kan worden uitgegaan dat het niet impliciet is opgeheven door artikel 59, 5°, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, de artikelen 6 en 6bis (thans de artikelen 10 en 11) van de Grondwet,

doordat erin wordt bepaald dat de aanvullingsofficieren die oorspronkelijk afkomstig zijn van het kader, niet eerder kunnen overgaan naar de onmiddellijk hogere graad dan een jaar na de andere lagere officieren met dezelfde graad en met dezelfde anciënniteit in die graad, terwijl zij toch van tevoren zijn overgeheveld naar het aanvullingskader met behoud van hun graad en hun anciënniteit in die graad

en terwijl de analoge bepaling voor de beroepsofficieren, afkomstig van het tijdelijk kader - in het onderhavige geval artikel 25, 2°, van de wet van 13 juli 1976 -, uitdrukkelijk is opgeheven bij artikel 59, 5°, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader

en terwijl in artikel 44 van de wet van 13 juli 1976 en in artikel 5 van de wet van 21 december 1990 voor de aanvullingsofficieren die rechtstreeks worden aangeworven, zoals onder meer wordt bedoeld in de artikelen 2, 11 en 54 van de wet van 21 december 1990, verwezen wordt naar het statuut van de beroepsofficieren ?

Artikel 3.

De beslissing over de kosten wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op vierentwintig september 1900 zevenen-negentig door :

de Hr. HANOTIAU, kamervoorzitter,
Mevr. DAURMONT staatsraad,
Mevr. GEHLEN, staatsraad,
Mevr. HONDERMARQ, griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-CL. HONDERMARCQ.

M. HANOTIAU.

IENIAEËÇ ÈIEMAEËËËIËÇ ÀNÈÈE~;
 AEIIE ÈA IÀ AE IENÈÈ ÈE AE IÀA
 IÀ È IÀIE ÇAEËSIAÈEAEIA ÈE, ÈAËIÀIE "K".