RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 69.337 van 3 november 1997
in de zaak A. 74.796/IX-253.

In zake : 1. Roy BOLLENBERG,
2. Benjamin CUTILLA,
3. Eddy MARLEYN,
die woonplaats kiezen bij
Advocaat J. HERPELINCK,
kantoor houdende te OOSTENDE,
H. Hartplein 10

tegen :

1. de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van Vervoer,
die woonplaats kiest bij
Advocaat J. TEMMERMAN,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Martensstraat 16,
2. de Regie voor Maritiem Transport (R.M.T.), in vereffening, vertegenwoordigd door de Minister van Vervoer.

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

Gezien het verzoekschrift dat Roy BOLLENBERG, Benjamin CUTILLA en Eddy MARLEYN op 26 juni 1997 hebben ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van het besluit van 28 april 1997 waarbij aan verzoekers geen toelating wordt gegeven te worden overgeheveld naar het Vlaams Gewest;

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

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur F. GEENS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 14 oktober 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 oktober 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. SMETS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat J. HERPELINCKX, die verschijnt voor verzoekers, en van Advocaat J. TEMMERMAN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend 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;

Gelet op het bij artikel 90, § 3, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State vereiste advies van de Auditeur-generaal;

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Verzoekers waren tot 28 februari 1997 contractuele personeelsleden van de Regie voor Maritiem Transport. Sinds 1 maart 1997 zijn zij in dienst van HOLYMANN-SALLY Ltd., met wie zij een arbeidsovereenkomst voor onbepaalde duur afsloten.

1.2. Rekening houdend met de ieder jaar opnieuw geboekte exploitatieverliezen verleent de Ministerraad

op 20 september 1996 zijn principiële goedkeuring tot ontbinding en vereffening van de Regie voor Maritiem Transport.

Bij koninklijk besluit van 18 februari 1997 houdende maatregelen met het oog op de ontbinding van de Regie voor Maritiem Transport (R.M.T.) wordt beslist tot de ontbinding en vereffening van de Regie voor Maritiem Transport per 1 maart 1997.

Luidens artikel 2, § 3, van bedoeld koninklijk besluit blijven de tijdens de vereffening gestelde handelingen met betrekking tot het personeelsbeheer van de R.M.T. behoren tot de bevoegdheid van de Minister van Vervoer.

1.3. De federale overheid stelde als beleidsoptie voorop dat alle, zowel statutaire als contractuele, personeelsleden moeten kunnen worden wedertewerkgesteld, met uitzondering van diegenen die vrijwillig wensen af te vloeien.

Om deze doelstelling te bereiken worden meerdere initiatieven genomen :

- door de Minister van Vervoer worden onderhandelingen gevoerd met privé-ondernemingen met het oog op de verderzetting van de vroegere R.M.T.-activiteiten (vervoer over zee tussen Oostende en Zuid-Engeland). Aldus kwam op 20 september 1996 tussen de Belgische Staat/R.M.T. en HOLYMAN-SALLY Ltd. een overeenkomst tot stand waarbij HOLYMAN-SALLY Ltd. er zich ondermeer toe verbond om een eigen passagierslijn te openen tussen Oostende en Ramsgate en daarbij minstens 324 ex-R.M.T.-personeelsleden tewerk te stellen gedurende minimaal vijf jaar tegen vastgelegde arbeidsvoorwaarden.
- tussen de federale en Vlaamse regering wordt op 14 mei 1996 overeengekomen dat 187 vastbenoemde (statutaire) ex-R.M.T.-personeelsleden zullen overgaan naar het Vlaams Gewest voor tewerkstelling bij het Loodswezen

(protocol van 15 mei 1996 betreffende de overdracht van R.M.T.-personeel naar het Vlaamse Gewest).

- door de federale regering worden, met het oog op herplaatsing van ex-R.M.T.-personeelsleden, bijzondere wedertewerkstellingsprogramma's goedgekeurd, uit te voeren zowel binnen bestaande federale diensten als binnen andere diensten en privé-ondernemingen.

Al deze initiatieven laten de ex-R.M.T.'ers toe om, bij voorrang op enige derde-niet-R.M.T.'er, te worden wedertewerkgesteld binnen de betrokken diensten.

1.4. Binnen een stuurgroep die was opgericht ter begeleiding van de wedertewerkstellingsmaatregelen wordt, met het oog op een goed verloop van het "R.M.T.-wedertewerkstellingsproject", tot afspraken gekomen in verband met ondermeer timing, te begeven functies, volgorde van opvulling van functies, selectietechnieken, kandidaatstelling, toegangsvoorwaarden tot functies, organisatie van selectieproeven, kennisgeving van resultaten en dergelijke.

De stuurgroep gaat uit van volgende twee uitgangspunten :

a. eerst moeten de functies bij HOLYMAN-SALLY opgevuld worden.
b. de werknemers die in dienst treden bij HOLYMAN-SALLY kunnen naderhand geen aanspraak meer maken op een binnen het specifiek wedertewerkstellingsproject gecreëerde of opengestelde andere functie (geen "shopping").

Van het verbod op "shopping" zouden volgens verwerende partij alle contractuele R.M.T.-werknemers rechtstreeks en persoonlijk op de hoogte zijn gesteld door de omzendbrieven van 3, 6 en 21 februari 1997. Dit gegeven wordt evenwel door verzoekers betwist.

1.5. Ingevolge haar ontbinding beëindigt de R.M.T., naar de verwerende partij vooropstelt, op 28 februari 1997, na overleg met de sociale partners, al

haar lopende arbeidsovereenkomsten met haar contractuele werknemers.

Vanaf 1 maart 1997 treden de contractuele ex-R.M.T.’ers, waaronder verzoekers, die daartoe intussen gekozen hadden en geselecteerd werden, in dienst bij hun nieuwe werkgever HOLYMAN-SALLY.

1.6. Het Vlaams Gewest recruteert onder de ex-R.M.T.-statutairen een reeks kandidaten voor opvulling van de 187 betrekkingen opengesteld bij het Loodswezen. De geschikt bevonden ambtenaren worden overgeheveld van de Federale naar de Gewestelijke overheid.

Omdat het volledige contingent daarmee niet was ’opgevuld’, wordt een tweede selectieronde georganiseerd, thans ook opengesteld voor ex-R.M.T.-contractuelen.

De organisatie van deze aanvullende selectieproef wordt geregeld in het aanvullend protocol van 13 maart 1997, onderhandeld tussen het Vlaams Gewest en de vakbondsafgevaardigden der ex-R.M.T.’ers. Daarin wordt onder meer bepaald dat contractuele ex-R.M.T.’ers ook bij het Vlaams Gewest contractueel zouden tewerkgesteld blijven.

1.7. Alle ex-R.M.T.-contractuelen, dus ook zij die reeds waren tewerkgesteld bij HOLYMAN-SALLY, worden over het organiseren van de nieuwe selectieronde door het Vlaams Gewest op de hoogte gebracht.

De directeur-generaal van de Regie voor Maritiem Transport laat evenwel meteen de voor tewerkstelling bij HOLYMAN-SALLY geselecteerde contractuelen, waaronder de verzoekers, weten dat ze niet hoeven in te gaan op de uitnodiging tot deelname aan de selectieproeven daar ze reeds werden geslecteerd voor een betrekking bij HOLYMAN-SALLY.

Daarbovenop wordt op 13 maart 1997, op verzoek van de Minister van Vervoer, door de Directeur-Generaal van de R.M.T. aan de reeds bij HOLYMAN-SALLY tewerkgestelde werknemers de hiernavolgende kenisgeving verstuurd :

> "Sedert korte tijd bent U tewerkgesteld bij Holyman/Sally
> ...
> Terzelfdertijd wil ik U er ook persoonlijk over inlichten dat nog verdere initiatieven genomen worden om ook Uw vroegere collega's op korte termijn tewerk te stellen.
> Daartoe worden hen rechtstreeks oproepen toegezonden. Het spreekt vanzelf dat U, die reeds een definitieve keuze maakte, niet in aanmerking komt voor andere betrekkingen en dus ook geen enkel gevolg kunt geven aan oproepen van andere diensten (zoals Loodswezen)".

1.8. De drie verzoekers nemen desalniettemin deel aan de aanvullende selectieproeven van het Vlaams Gewest.

1.9. Op 2 april 1997 wordt de R.M.T. door het Vlaams Gewest in kennis gesteld van de resultaten van de aanvullende selectieproeven. Vastgesteld wordt dat de drie verzoekers zich nuttig gerangschikt hadden.

Bij fax van 24 april 1997 bevestigt de syndicale vertegenwoordiger van de drie verzoekers aan het Kabinet van de Minister van Vervoer dat de drie betrokkenen nog steeds willen overstappen naar het Loodswezen. In een daaropvolgend telefonisch onderhoud met de Adjunct-kabinetschef kan laatstgenoemde aan de syndicale vertegenwoordiger van de verzoekers enkel het overeengekomen beginsel herhalen, met name dat een overgang naar het Loodswezen binnen het R.M.T.-wederterwerkstellingsprogramma niet mogelijk was.

De Adjunct-Kabinetschef geeft dezelfde dag nog aan de personeelschef bij de R.M.T., H. DEBEUCKELAERE, opdracht om deze mededeling nog eens

persoonlijk te herbevestigen bij de drie betrokkenen rechtstreeks.

Dit laatste zou zijn gebeurd dezelfde 24 april 1997 in de vooravond. Aan ieder van de drie verzoekers zou in een persoonlijk telefoongesprek nog eens zijn bevestigd dat ingevolge het "non-shopping"-principe zij niet zouden worden aangeworven bij het Loodswezen.

Bij fax van 28 april 1997 worden de vakbondsafgevaardigden van ACOD, CVCC en VSOA vervolgens in kennis gesteld van de namen der werknemers (statutairen zowel als contractuelen) die zouden worden overgeheveld naar (statutairen) of in dienst treden bij (contractuelen) het Vlaams Gewest. Er wordt nogmaals herinnerd aan het "non-shopping"-beginsel en de werknemers die op basis van dit beginsel niet zouden kunnen overstappen worden specifiek vermeld en zouden persoonlijk hiervan op de hoogte worden gebracht, wat evenwel door verzoekers wordt betwist.

1.10. Gezien het "non-shopping" beginsel beslist het Vlaams Gewest de 3 verzoekers niet aan te werven.

De drie verzoekers zijn nog steeds tewerkgesteld bij HOLYMAN-SALLY.

2. <u>Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing</u>.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij een exceptie van niet-ontvankelijkheid aanvoert afgeleid uit het gegeven dat de bestreden handeling geen eenzijdige uitvoerbare administratieve rechtshandeling is maar een loutere inlichting betreffende de toepassing van een vroeger genomen beslissing;

2.2. Overwegende dat de inleidende zin van het bestreden faxbericht luidt als volgt :

"In verband met voormelde aangelegenheid kan ik U melden dat de heer Minister toelating zal geven om onderstaande personeelsleden over te hevelen naar het Vlaams Gewest";

dat de steller van die handeling daaruit het volgende afleidt :

"dit betekent dat de geslaagde kandidaten, zowel contractuelen als statutairen, die nu een betrekking uitoefenen bij Holyman/Sally, niet overgeheveld worden";

2.3. Overwegende dat het bestreden faxbericht, dat uitgaat van de adjunct-kabinetschef van de Minister van Vervoer en dat is gericht aan de verantwoordelijken van de representatieve vakbonden bij de R.M.T., de bestemmelingen van het bericht slechts informeert over de inhoud van een door de Minister van Vervoer te nemen beslissing tot overheveling van bepaalde personeelsleden naar het Vlaamse Gewest; dat zulke handeling op zich geen enkel rechtsgevolg heeft zodat ze geen voor vernietiging - en bijgevolg, gelet op het gegeven dat de vordering tot schorsing ondergeschikt is aan het beroep tot vernietiging-, geen voor schorsing van de tenuitvoerlegging vatbare eenzijdige administratieve rechtshandeling is; dat de vordering tot schorsing bijgevolg niet-ontvankelijk is,

B E S L U I T :

<u>Enig artikel</u>.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drie november 1900 zevenennegentig, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	J. SMETS,	staatsraad,
	M. MILOJKOWIC,	toegevoegd griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

M. MILOJKOWIC. **G. BAETEMAN.**