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. 70.842 van 16 januari 1998

A. 60.728/VIII-386
(voorheen III-19.988)

In zake : **TSHOMBA-FARIALA** Mwamini Sisilya,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. France BLANMAILLAND, advocaat,
Paleizenstraat 154
1030 Brussel,

tegen :

de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Benoît CAMBIER en
Mr. Luc CAMBIER, advocaten,
Jean-Baptiste Meunierstraat 22
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 7 november 1994 ingediende verzoekschrift, waarbij Mwamini Sisilya TSHOMBA-FARIALA de nietigverklaring vordert van de beslissing d.d. 8 september 1994 waarbij de administrateur-generaal van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid haar wegens arbeidsonbekwaamheid ontslaat;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

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

Gelet op de beschikking van 17 juni 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 verzoekster;

Gelet op de beschikking van 19 november 1997, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 9 januari 1998;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BLANMAILLAND, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. L. CAMBIER, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het advies van de heer BOUVIER, auditeur bij de Raad van State;

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 het beroep :

1. Verzoekster heeft op 1 november 1993 bij de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (R.S.Z.) haar proeftijd als opsteller aangevat.

2. Op 11 maart 1994 beslist de administrateur-generaal van de R.S.Z. de proeftijd van de belanghebbende met twee maanden te verlengen.

3. Op 5 september 1994 beslist de proeftijd-commissie unaniem "de administrateur-generaal voor te stellen om mevrouw TSHOMBA-FARIALA, opsteller, wegens arbeidsonbekwaamheid te ontslaan op basis van artikel 36, § 2, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel, dat bij koninklijk besluit van 8 januari 1973 van toepassing is verklaard op het personeel van de R.S.Z.".

4. De dag daarop legt de administratie dat voorstel "ter beslissing" voor aan de administrateur-generaal.

5. Op 8 september 1994 schrijft de administrateur-generaal van de R.S.Z. verzoekster het volgende :

" Mevrouw,

Hierbij deel ik u mede dat ik uw proeftijd-dossier heb onderzocht en kennis heb genomen van uw memorie van verdediging alsook van het unaniem advies van de proeftijdcommissie, waarvan ik u bijgaand een kopie toezend. Ik sluit mij aan bij de motivering van de commissie en heb dan ook beslist :

- u wegens arbeidsonbekwaamheid te ontslaan als opsteller in proeftijd, die onder het statuut van het rijkspersoneel valt;

- u in dienst te houden - krachtens de geldende statuutsbepalingen - met een contract van bepaalde duur voor de periode die overeenstemt met de reglementaire opzeggingstermijn, namelijk van 9 september 1994 tot en met 8 december 1994;

- uw zaak te laten onderzoeken op de volgende vergadering van het bestuurscomité en dat orgaan voor te stellen om deze ontslagbeslissing te bekrachtigen.

Hierbij gaan twee exemplaren van uw contract. Gelieve ze te ondertekenen en per omgaande terug te zenden aan de heer CRAMAZOU, hoofd van de personeelsdienst".

Dit is de bestreden handeling. Ze is met een ter post aangetekend schrijven ter kennis gebracht en door een gerechtsdeurwaarder betekend.

6. Op dezelfde dag, om acht uur, laat de administratie aan de advocaat van verzoekster weten dat het moeilijk zal zijn één en ander te onderzoeken "voordat de heer VANDERVORST een beslissing heeft genomen".

7. Het hoofd van de personeelsdienst heeft verzoekster op 12 september 1994 gehoord. Hij heeft toen het volgende verklaard :

" De administrateur-generaal is van oordeel dat zijn beslissing om het voorstel van de proeftijdcommissie te volgen en dezelfde bewoordingen van ontslag wegens arbeidsonbekwaamheid over te nemen, door voldoende gegevens gewettigd is en zal uw zaak laten onderzoeken op de vergadering van het bestuurscomité van 23 september 1994".

8. Ten behoeve van het bestuurscomité wordt een nota opgemaakt waarin de toedracht van de zaak kort wordt uiteengezet. Op 23 september 1994 beslist het bestuurscomité het volgende :

" Op basis van stuk C.G.20.357/DP en op basis van de aangehaalde argumenten waarbij het bestuurscomité zich aansluit, bevestigt het bestuurscomité de beslissing d.d. 8 november 1994 van de administrateur-generaal om een einde te maken aan de proeftijd van mevrouw Mwamini TSHOMBA-FARIALA en haar wegens arbeidsonbekwaamheid te ontslaan met een "opzeggingstermijn" van drie maanden die ingaat op 9 september 1994 en eindigt op 8 december 1994. Tijdens die periode blijft de belanghebbende in dienst met een arbeidscontract van bepaalde duur".

9. Verzoekster wordt daarvan op de hoogte gebracht op 26 september 1994 bij een ter post aangetekende brief waarin het volgende te lezen staat :

" Hierbij deel ik u mede dat het bestuurscomité van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid op de vergadering van 23 september 1994, na kennis te hebben genomen van uw dossier, de beslissing van de administrateur-generaal heeft bevestigd waarbij een einde wordt gemaakt aan uw proeftijd en waarbij u met ingang van 8 september 1994 om 17.00 uur wegens arbeidsonbekwaamheid wordt ontslagen.

(...)

U kunt bij de afdeling administratie van de Raad van State binnen zestig dagen na deze kennisgeving beroep instellen om de voormelde (individuele) handeling te laten nietigverklaren (...)";

Overwegende dat de verwerende partij in de volgende bewoordingen betwist dat het beroep ontvankelijk is :

"1° Verzoekster, die geen beroep heeft ingesteld om de beslissing d.d. 23 september 1994 van het bestuurscomité te laten nietigverklaren, heeft niet langer het vereiste wettelijk belang om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing d.d. 8 september 1994 van de administrateur-generaal.

Daarbij dient te worden opgemerkt dat alleen het bestuurscomité bevoegd is om een personeelslid tijdens zijn proeftijd wegens arbeidsonbekwaamheid te ontslaan.

Daaruit moet worden afgeleid dat alleen die beslissing in aanmerking komt als individuele bestuurshandeling waarvan bij de Raad van State de nietigverklaring kan worden gevorderd.

Doordat verzoekster geen annulatieberoep heeft ingesteld tegen de beslissing d.d. 23 september 1994 van het bestuurscomité van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, heeft zij geen belang meer om in rechte op te treden, daar de datum van haar ontslag definitief geworden is.

2° Hoe dan ook moet worden opgemerkt dat het beroep, in zoverre het alleen betrekking heeft op de beslissing van de administrateur-generaal, evenmin

ontvankelijk is wat het onderwerp ervan betreft. De beslissing van de administratie moet immers door het bestuurscomité worden bevestigd en is op zich geen administratieve beslissing in de zin van artikel 14, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State";

Overwegende dat de verwerende partij, die het onderwerp van de brief van 8 september 1994 van de administrateur-generaal van de R.S.Z. in haar memorie van antwoord herhaaldelijk als een "beslissing" aanmerkt, nalaat te bepalen wat volgens haar de werkelijke juridische aard is van die handeling; dat die handeling zich aandient als een bestuurshandeling die nadeel berokkent; dat niet wordt betwist dat de bestaande rechtspositionele band tussen verzoekster en de verwerende partij door de beslissing van de administrateur-generaal is verbroken, aangezien de opzeggingstermijn van verzoekster meteen inging; dat het bovendien verbazend zou zijn dat een handeling zonder rechtsgevolgen aangetekend wordt verstuurd en door een gerechtsdeurwaarder wordt betekend; dat in het deurwaardersexploot trouwens zonder enige dubbelzinnigheid het volgende te lezen staat :

" Belanghebbende wordt ervan op de hoogte gebracht dat zij binnen zestig dagen na kennisgeving beroep kan instellen bij de afdeling administratie van de Raad van State om de nietigverklaring te vorderen van de voormelde individuele handeling waarbij zij wordt ontslagen.

Voorts wordt zij ervan op de hoogte gebracht dat het verzoekschrift bij een ter post aangetekende brief moet worden gericht aan de Raad van State, Wetenschapsstraat 33 te 1040 Brussel";

dat de verwerende partij aldus toegaf dat de beslissing van haar administrateur-generaal een handeling was die vernietigbaar was in de zin van artikel 14 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat in de nota voor het bestuurscomité tot slot het volgende wordt gepreciseerd :

" De administrateur-generaal heeft beslist om het advies van de commissie te volgen (...), en om, gelet op de dringende noodzakelijkheid, mevrouw Mwamini TSHOMBA FARIALA op 8 september 1994 ervan op de hoogte te brengen dat hij beslist heeft haar te ontslaan (...).

Het bestuurscomité, dat terzake beslissingsgerechtigd is, wordt verzocht de beslissing te bevestigen die de administrateur-generaal in het kader van het dagelijks bestuur heeft genomen, en wordt verzocht om, gelet op de dringende noodzakelijkheid, een einde te maken aan de proeftijd van de belanghebbende en haar te ontslaan (...)";

dat die nota een juridische grondslag aan de beslissing van de administrateur-generaal verleent, ongeacht of die al dan niet betwistbaar is; dat de rol van het bestuurscomité zich ertoe beperkt heeft die beslissing te bevestigen zonder betrokkenes rechtstoestand te wijzigen, aangezien verzoekster niet gevraagd had de beslissing te herzien; dat de eventuele nietigverklaring van de bestreden beslissing automatisch ook van toepassing is op de handeling waarbij die beslissing wordt bevestigd;

Overwegende dat er grond is om de debatten te heropenen om het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat in staat te stellen het onderzoek van de zaak voort te zetten,

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 ermee belast het onderzoek voort te zetten.

<u>Artikel 3</u>.

De beslissing over de kosten wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op zestien januari 1900 achtennegentig door :

de Hr.	GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr.	DAURMONT,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	HONDERMARCQ,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

M.-Cl. HONDERMARCQ. **J.-Cl. GEUS.**

**VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD
VAN STATE, GECOöRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.**