

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 71.063 van 26 januari 1998
in de zaak A. 54.194/IX-634.**

In zake : Sonja VAN HERCK,
wonende te SINT-NIKLAAS,
Plezantstraat 329, bus 2

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Landsverdediging.

D E R A A D V A N S T A T E , I X e K A M E R ,

Gezien het verzoekschrift dat Sonja
VAN HERCK op 26 oktober 1993 heeft ingediend om de
vernietiging te vorderen van :

"de beslissing MS1/G 15616 van 24 augustus 1993
haar betekend op 31 augustus 1993 bij dewelke haar
werd medegedeeld dat haar, in de ambtengroep 6051, de
overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren,
sessie 1993, werd geweigerd";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van
antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
R. AERTGEERTS;

Gelet op de beschikking van 13 mei 1997 die
de neerlegging ter griffie van het verslag en van het
dossier gelast;

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

Gelet op de beschikking van 3 december 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 januari 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van verzoekster, en van Majoor R. GERITS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur R. AERTGEERTS;

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 de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Op 15 december 1975 neemt verzoekster dienst als gewoon vrijwilliger bij de Medische Dienst.

Op 1 juli 1978 wordt zij benoemd tot de graad van korporaal.

Op 31 december 1984 wordt zij opgenomen in het kader der beroepsvrijwilligers.

1.2. Op 10 februari 1987 stelt verzoekster zich kandidaat om deel te nemen aan de wedstrijd van 1987 met het oog op haar overgang naar het kader der aanvullings-onderofficieren. Haar kandidatuur wordt, na drie ongunstige adviezen, geweigerd.

1.3. Op 26 september 1988 wordt verzoekster benoemd tot de graad van korporaal-chef.

1.4. Op 10 april 1991 stelt verzoekster zich kandidaat om deel te nemen aan de wedstrijd van 1991 met het oog op haar overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren. Zij wordt gunstig voorgesteld aan de Minister van Landsverdediging.

Op 9 augustus 1991 wordt verzoekster door het selectiecomité van de Medische Dienst, belast met het opmaken van de klasseringstabel van de overgang van beroepsvrijwilligers naar het kader der aanvullingsonderofficieren, als achtste niet batig gerangschikt.

Met een nota van 14 augustus 1991 deelt de Staf van de Medische Dienst aan verzoekster mede dat zij door het selectiecomité niet gunstig werd voorgesteld voor overgang. Op 26 augustus 1991 ondertekent verzoekster deze nota voor kennisneming.

1.5. Op 17 maart 1992 stelt verzoekster zich kandidaat om deel te nemen aan de wedstrijd van 1992 met het oog op haar overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren. Na ongunstige adviezen van haar hiërarchische chefs wordt zij op 3 juli 1992 door de Divisie van het Personeel van de Generale Staf gunstig voorgesteld aan de Minister.

Op 24 augustus 1992 wordt verzoekster door het selectiecomité van de Medische Dienst als negende niet batig gerangschikt.

Met een nota van 24 augustus 1992 deelt de Staf van de Medische Dienst aan verzoekster mede dat zij door het selectiecomité niet gunstig werd voorgesteld voor overgang.

Met een brief van 27 november 1992 meldt de voorzitter van het Vrij Syndicaat voor het Openbaar Ambt (VSOA) Syndic - Groep militairen - aan de Minister van Landsverdediging dat er zich bij de behandeling aan de aanvraag van verzoekster een aantal onregelmatigheden hebben voorgedaan. Hij vraagt een diepgaand onderzoek te bevelen.

Met een brief van 5 januari 1993 antwoordt kolonel van het vliegwezen SBH P. SEGERS van de Divisie Personeel op het schrijven van 27 november 1992. Hij merkt tevens op dat verzoekster reeds tweemaal deelnam aan de overgang van beroepsvrijwilliger naar aanvullingsonderofficier, met name in 1991 en 1992, zodat haar nog slechts één mogelijkheid rest om over te gaan.

1.6. Op 6 april 1993 stelt verzoekster zich kandidaat om deel te nemen aan de wedstrijd van 1993 met het oog op haar overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren.

Haar compagniecommandant verleent "ongunstig" advies en noteert "Geen goede fysieke conditie. Vrij van MTLG testen".

De korpscommandant verleent eveneens "ongunstig" advies en noteert "Niet geslaagd in MTLG (1992). Is in 1992 66 dagen vrij van dienst geweest om gezondheidsredenen. Is in 1993 reeds 18 dagen vrij van dienst om gezondheidsredenen".

Met een brief van 9 april 1993 meldt de voorzitter van het Vrij Syndicaat voor het Openbaar Ambt (VSOA) Syndic - Groep militairen - aan kolonel SEGERS van de Divisie Personeel dat er opnieuw onregelmatigheden werden begaan bij de behandeling van de aanvraag van verzoekster. Hij wijst er tevens op dat het uitbrengen van een ongunstig advies ongegrond is gelet op de "heel positieve persoonlijkheidsnota" van verzoekster.

Met een brief van 26 april 1993 antwoordt kolonel SEGERS aan de vakorganisatie, onder meer, dat het dossier van verzoekster en van de andere kandidaten met dezelfde aandacht zal worden geanalyseerd en dezelfde beoordelingselementen zullen worden toegepast.

1.7. Op 11 mei 1993 stelt verzoekster zich opnieuw kandidaat om deel te nemen aan de wedstrijd van 1993 met het oog op haar overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren.

Haar compagniecommandant verleent "ongunstig" advies.

De korpscommandant verleent eveneens "ongunstig" advies en noteert "Niet geslaagd in MTLG (1992). Is in 1992 66 dagen vrij van dienst geweest om gezondheidsredenen. Is in 1993 reeds 18 dagen vrij van dienst om gezondheidsredenen".

Met een brief van 13 mei 1993 meldt de voorzitter van het Vrij Syndicaat voor het Openbaar Ambt (VSOA) Syndic - Groep militairen - aan kolonel SEGERS van de Divisie Personeel dat er opnieuw onregelmatigheden werden begaan door de korpscommandant bij de behandeling van de aanvraag van verzoekster.

Met een nota van 18 juni 1993 herinnert de Divisie Personeel van de Generale Staf de commandant van het Centrum voor Recruitering en Selectie - dit is de eenheid waartoe verzoekster behoort - aan de richtlijnen met betrekking tot de behandeling van de aanvraag van verzoekster. Er wordt gevraagd de procedure nogmaals te herbeginnen, de voorschriften strikt toe te passen, en een objectieve en duidelijke beoordeling op de persoonlijkheidsnota te formuleren, die de beoordeling op de aanvraag van de professionele en fysieke geschiktheid op een coherente manier zal illustreren. Iedere bijkomende commentaar dient niet meer op de aanvraag, maar wel op de persoonlijkheidsnota te worden vermeld.

1.8. Op 13 juli 1993 stelt verzoekster zich opnieuw kandidaat om deel te nemen aan de wedstrijd van 1993 met het oog op haar overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren.

Dezelfde dag verlenen de compagniecommandant a.i. en de korpscommandant "ongunstig" advies. Zij stellen dat verzoekster gezien haar wijze van dienen als beroepsvrijwilliger niet geschikt is om dienst te doen als aanvullingsonderofficier. Op de persoonlijkheidsnota van verzoekster noteert de compagniecommandant a.i. : "Geen goede fysieke conditie. Veel vrij van dienst. Vrij

van MTLG testen". De korpscommandant noteert de volgende commentaar : "Zwakke fysieke conditie. Niet geslaagd in MTLG in 1992. Weinig beschikbaar : 66 dagen afwezig in 1992. Reeds 18 dagen afwezig in 1993. Besluit : ongunstig bevordering 00ffr".

Op 13 en 19 juli 1993 dient verzoekster twee verweerschriften in. Op 19 juli 1993 noteert de commandant van het C.R.S. dat, aangezien hij geen argumenten heeft om de in de commentaren van de compagniecommandant en de korpscommandant aangehaalde vaststellingen als onjuist te weerleggen, hun advies wordt bevestigd.

1.9. Met een brief van 20 juli 1993 richt de ondervoorzitter van de syndicale organisatie v.z.w. Aktie en Vrijheid zich tot de Minister van Landsverdediging. Hij stelt, onder meer, dat geen enkele argumentatie afdoende kan zijn om ondanks de "prachtige persoonlijkheidsnota" van verzoekster haar op "wijze van dienen" als ongeschikt te bestempelen, en wijst erop dat geen sprake kan zijn van objectiviteit wanneer men vaststelt dat dezelfde autoriteiten op twee verschillende documenten, twee verschillende adviezen verlenen betreffende dezelfde persoon. Hij vraagt de minister tussen te willen komen alvorens de loopbaan van verzoekster definitief schade geleden heeft.

1.10. Met een nota van 2 augustus 1993 zendt de Chef van de Generale Staf, per order kolonel P. SEGERS van de Divisie Personeel, onder meer, de kandidatuur van verzoekster, ondanks het ongunstig advies van de hiërarchische oversten, aan de minister voor beslissing met een gunstig voorstel van de Divisie Personeel.

Eveneens op 2 augustus 1993 antwoordt de minister aan de ondervoorzitter van de v.z.w. Aktie en Vrijheid dat de brief van 20 juli 1993 voor welwillende behandeling werd overgemaakt aan de Chef van de Divisie Personeel.

1.11. Op 4 augustus 1993 vraagt verzoekster dringend in kennis gesteld te worden van de beslissing van het selectiecomité met betrekking tot haar aanvraag tot overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren. Zij stelt dat in geval van weigering tot aanvaarding er een in rechte gemotiveerde beslissing moet zijn, gezien de incoherentie tussen de adviezen op de persoonlijkheidsnota en deze op de aanvraag. Zij wijst erop dat zij haar rechten zal doen gelden bij de Raad van State.

1.12. Op 24 augustus 1993 zendt de Staf van de Medische Dienst, de resultaten van het selectiecomité van de Medische Dienst, dat vergaderde op 19 augustus 1993, aan de Divisie Personeel. Uit de bijgevoegde klasseringstabel voor de overgang naar het kader der aanvullingsonderofficieren blijkt dat de korporaals-chef L. HACOUR, H. LOOS en P. DE MULDER door het selectiecomité respectievelijk als eerste, tweede en derde batig werden gerangschikt. Verzoekster werd als zevende niet batig gerangschikt aangezien er slechts drie plaatsen waren opengesteld voor Nederlandstaligen in de ambtengroep 60 waarvoor zij had gekandideerd. Verzoekster behaalt in totaal 63,10 op 100 punten. Deze punten zijn verdeeld als volgt :

- anciënniteit	:	10	/10
- selectieproef	:	23,10	/30
- waarde	:	30	/60.

Eveneens op 24 augustus 1993 zendt de Staf van de Medische Dienst een nota aan verzoekster met de melding dat het selectiecomité van de Medische Dienst op 19 augustus 1993 heeft vergaderd en zij door het selectiecomité niet gunstig werd voorgesteld voor overgang. Op 1 september 1993 ondertekent verzoekster deze nota voor kennisneming.

Op 1 september 1993 ondertekent verzoekster eveneens de volgende "beslissing" van luitenant-kolonel

van het vliegwezen J. BAYET van de Divisie Personeel voor kennisneming :

"De kandidatuur van de belanghebbende voor de overgang BV-KG00 (beroepsvrijwilliger / kandidaat--aanvullingsonderofficier) 1993 was gunstig voorgesteld door JSP (Divisie Personeel) voor aanvaarding aan MLV (Minister) en door hem aanvaard. Belanghebbende wordt niet batig gerangschikt door het selectiecomité van de Medische Dienst".

1.13. Met een brief van 6 september 1993 antwoordt kolonel P. SEGERS van de Divisie Personeel op de brief van de ondervoorzitter van de v.z.w. Aktie en Vrijheid van 20 juli 1993. Hij stelt dat de kandidatuur van verzoekster voor overgang naar de aanvullingsonderofficieren door de Chef van de Divisie Personeel gunstig werd voorgesteld en door de Minister van Landsverdediging werd aanvaard, doch dat verzoekster door het selectiecomité niet batig werd gerangschikt. Een zelfde brief wordt op 6 september 1993 door kolonel SEGERS gericht aan de voorzitter van het VSOA Syndic in antwoord op zijn brief van 13 mei 1993.

1.14. Op 26 oktober 1993 dient verzoekster haar verzoekschrift tot nietigverklaring in.

1.15. Op 25 februari 1994 worden de korporaals-chef L. HACOUR, H. LOOS en P. DE MULDER aangesteld in de graad van sergeant.

1.16. Bij ministerieel besluit van 16 november 1994 worden L. HACOUR, H. LOOS en P. DE MULDER opgenomen als aanvullingsonderofficier en benoemd in de graad van sergeant op 27 september 1994. Het ministerieel besluit van 16 november 1994 waarbij de genoemde militairen overgaan naar het kader der aanvullingsonderofficieren en benoemd worden tot sergeant, wordt bij uittreksel bekendgemaakt in het Bulletin van het Personeel van de Medische Dienst Nr. MD/SM-18 van 7 december 1994;

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat verzoekster in haar verzoekschrift tot nietigverklaring stelt, met betrekking tot het belang, dat zij "ontegensprekelijk een materieel belang (heeft) haar toekomst gevoelig te verbeteren"; dat zij erop wijst dat "haar materieel belang reeds werd geschonden in 1991 en 1992 (...) en nu terug in 1993 wegens ongunstig advies. Het moreel belang van verzoekster is geschaad door de wijze waarop zonder ernstige gronden zij van de overgang in 1993 wordt uitgesloten";

2.2.1. Overwegende dat artikel 20bis, 5°, van de wet van 12 juli 1973 houdende statuut van de vrijwilligers van het actief kader van de land-, de lucht- en de zeemacht en van de medische dienst, zoals het werd ingevoegd door artikel 105 van de wet van 13 juli 1976, bepaalt dat de beroepsvrijwilliger op zijn aanvraag, door de Minister van Landsverdediging kan worden aanvaard als kandidaat-aanvullingsonderofficier, indien hij, onder meer, volgens de regels die de Koning vaststelt, nuttig gerangschikt is met het oog op het begeven van het aantal plaatsen dat overeenkomstig artikel 20ter wordt vastgesteld; dat artikel 20ter, § 2, van de wet van 12 juli 1973, zoals het werd ingevoegd door artikel 105 van de wet van 13 juli 1976, bepaalt dat de Minister van Landsverdediging ieder jaar het aantal beroepsvrijwilligers vaststelt die als kandidaat-aanvullingsonderofficier kunnen worden aanvaard, dat dit aantal wordt vastgesteld per ambtengroep van elk der krijgsmachtdelen en van de medische dienst; dat artikel 43quater, § 1, van het koninklijk besluit van 11 juni 1974 betreffende het statuut van de vrijwilligers van het beroepskader van de land-, de lucht- en de zeemacht en van de medische dienst, zoals het werd ingevoegd door artikel 2 van het koninklijk besluit van 6 april 1981, bepaalt dat bij elk krijgsmachtdeel en bij de medische dienst een selectiecomité wordt opgericht dat ermee

belast is de kandidaten te rangschikken met het oog op hun aanvaarding als kandidaat-aanvullingsonderofficier; dat ter uitvoering van artikel 20bis, 5°, van de wet van 12 juli 1973, § 3, van hetzelfde artikel 43quater bepaalt dat het selectiecomité de kandidaten in aanmerking neemt met inachtneming van de opgestelde rangschikking en van het aantal beschikbare plaatsen per ambtengroep en per taalstelsel; dat artikel 43quinquies van het koninklijk besluit van 11 juni 1974, zoals het werd ingevoegd door artikel 2 van het koninklijk besluit van 6 april 1981, bepaalt dat de Minister van Landsverdediging de vrijwilligers aanvaardt als kandidaat-aanvullingsonderofficier die door het selectiecomité batig werden gerangschikt nadat hij de morele hoedanigheden waarvan sprake in artikel 20bis, 2°, van de wet van 12 juli 1973, heeft beoordeeld;

2.2.2. Overwegende dat uit het administratief dossier blijkt dat er in de ambtengroep 60 (ambulanciers, gediplomeerde verplegers, fysiotechnici), waarvoor verzoekster had gekandideerd, slechts drie plaatsen werden opengesteld voor Nederlandstalige beroepsvrijwilligers om over te gaan naar de aanvullingsonderofficieren; dat de partijen hierover niet twisten; dat enkel de vrijwilligers die door het selectiecomité batig worden gerangschikt door de Minister van Landsverdediging als kandidaat-aanvullingsonderofficier kunnen worden aanvaard; dat op 19 augustus 1993 de korporaals-chef L. HACOUR, H. LOOS en P. DE MULDER door het selectiecomité van de Medische Dienst respectievelijk als eerste, tweede en derde batig werden gerangschikt; dat verzoekster door hetzelfde selectiecomité slechts zevende en niet batig werd gerangschikt; dat zij derhalve niet in aanmerking kon komen om aanvaard te worden als kandidaat-aanvullingsonderofficier;

2.2.3. Overwegende dat verzoekster in haar verzoekschrift tot nietigverklaring enkel de vernietiging

vordert van de beslissing waarbij zijzelf door het selectiecomité niet batig werd gerangschikt; dat de rangschikking van de drie beroepsvrijwilligers die door het selectiecomité batig werden gerangschikt door verzoekster niet is aangevochten en derhalve definitief en onaanvechtbaar blijkt te zijn; dat een eventuele nietigverklaring van de niet batige rangschikking van verzoekster haar dan ook geen voordeel kan opleveren aangezien zij zich door deze nietigverklaring niet in nuttige orde kan rangschikken; dat op die grond verzoekster derhalve niet het rechtens vereiste belang bezit;

2.2.4. Overwegende dat, zelfs indien zou worden aangenomen dat verzoekster de gehele rangschikkingstabel van het selectiecomité van 19 augustus 1993 aanvecht, niet alleen wat betreft haar eigen rangschikking, maar ook wat betreft de drie batig gerangschikte kandidaten, dient te worden vastgesteld dat verzoekster niet het vereiste actueel belang bezit; dat uit de stukken medegedeeld door de verwerende partij bij brief van 9 april 1997 blijkt dat de korporaals-chef L. HACOUR, H. LOOS en P. DE MULDER, met ingang van 25 februari 1994, werden aangesteld in de graad van sergeant en, bij ministerieel besluit van 16 november 1994, werden opgenomen als aanvullingsonderofficier en benoemd in de graad van sergeant met ingang van 27 september 1994; dat het ministerieel besluit van 16 november 1994 waarbij de genoemde militairen overgaan naar het kader der aanvullingsonderofficieren bij uittreksel werd bekendgemaakt in het Bulletin van het personeel van de Medische Dienst Nr. MD/SM-18 van 7 december 1994 en niet met een ontvankelijk verzoekschrift tot nietigverklaring werd bestreden; dat derhalve het ministerieel besluit van 16 november 1994 definitief en onaanvechtbaar is; dat een eventuele nietigverklaring van de rangschikking opgemaakt door het selectiecomité van de Medische Dienst van L. HACOUR, H. LOOS en P. DE MULDER respectievelijk

als eerste, tweede en derde voor verzoekster dan ook geen voordeel kan opleveren, aangezien zij door het definitief worden van het ministerieel besluit van 16 november 1994 geen aanspraak kan maken op het bekleden van één van de drie voor overgang opengestelde plaatsen waarin definitief is voorzien;

2.2.5. Overwegende dat ambtshalve dient te worden vastgesteld dat verzoekster niet het rechtens vereiste actueel belang bezit bij de vernietiging van de bestreden beslissing,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van verzoekster.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zesentwintig januari 1900 achtennegentig, 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,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

G. BAETEMAN.