

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. 74.503 van 24 juni 1998

A. 60.778/VIII-635
(voorheen III-19.915)

In zake : **SFERLAZZA** Pablo,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mrs. Pierre MARLEGHEM en
Luc VAN KERCKHOVEN, advocaten,
rue de la Terre du Prince 17
7000 Bergen,

tegen :

de Belgische Staat,
vertegenwoordigd door de Minister
van Landsverdediging.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 10 november 1994 door Pablo SFERLAZZA ingediende verzoekschrift tot nietigverklaring van de op 8 september 1994 namens het hoofd van de generale staf door luitenant-kolonel BAYET genomen beslissing, houdende weigering om hem te laten deelnemen aan een examen over de wezenlijke kennis van de moedertaal en waarbij hem wordt medegedeeld dat hij uiterlijk bij het verstrijken van zijn lopende dienstneming, namelijk op 14 september 1994, het leger moet verlaten;

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 27 november 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 29 april 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de vergadering van 19 juni 1998;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. VAN MEER, loco Mr. MARLEGHEM, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van majoor GERITS, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend 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 het beroep :

1. Verzoeker gaat op 17 januari 1990 voor een duur van twee jaar een dienstneming aan als tijdelijk vrijwilliger bij de landmacht.

2. Op 14 september 1990 gaat verzoeker voor een periode van drie jaar een wederdienstneming aan als kandidaat-tijdelijk onderofficier. Hij wordt respectievelijk op 29 oktober 1990 en 31 maart 1991 aangesteld in de graden van korporaal en sergeant.

3. Op 8 mei 1991 stelt hij zijn kandidatuur als kandidaat-beroepsonderofficier; hij slaagt echter niet, omdat hij zich voor de examens niet aanmeldt.

4. Op 27 september 1991 wordt verzoeker opgenomen in het kader van de tijdelijke onderofficieren en wordt hij aangesteld in de graad van sergeant. Hij gaat op 14 september 1993 voor één jaar een wederdienstneming aan.

5. Op 29 april 1993 slaagt verzoeker niet voor het examen over de effectieve kennis van de Franse taal, waardoor hij niet naar het aanvullingskader kan overgaan. Hetzelfde jaar laat verzoeker zich voor de examens voor toelating tot de rang van kandidaat-beroepsonderofficier inschrijven, waarvoor hij evenwel niet slaagt.

6. Nadat hij bij het logistiek centrum nr. 7 te Stokkem (C Log 7) is ingedeeld, wordt verzoeker op 1 januari 1994 naar de school materieel logistiek (E Log Mat) in Doornik overgeplaatst.

7. Op 4 februari 1994 wordt verzoeker automatisch ingeschreven voor de examens met het oog op de overgang naar het aanvullingskader. Hij neemt niet deel aan het op 28 april 1994 georganiseerde taalexamen, waardoor hij niet slaagt.

8. Verzoeker vraagt op 25 mei 1994 om met de kandidaten van de zeemacht aan het examen over de kennis

van de moedertaal te mogen deelnemen. Hij wijst erop dat hij op het examen van 28 april 1994 afwezig was omdat zijn vroegere eenheid hem niet de datum van het examen had medegedeeld en preciseert het volgende :

" Op de datum van het verschijnen van Instr JSP behoorde ik administratief nog altijd tot C Log 7 (de enige eenheid die gemachtigd was om per Msg mijn deelneming te bevestigen, zoals bij Instr JSP-A ALIM Nr. 137 A van 04 feb 1994 bepaald is)".

9. Die aanvraag wordt in de bestreden handeling verworpen met de bewoordingen dat betrokkene "dus zijn twee kansen op overgang B00-G00 ongebruikt heeft laten voorbijgaan en dan ook uiterlijk bij het verstrijken van zijn lopende dienstneming, namelijk op 14 september 1994, het leger zal moeten verlaten".

10. Op die datum wordt aan verzoeker onbepaald verlof gegeven;

Overwegende dat het beroep niet ontvankelijk is in zoverre het gericht is tegen de aan verzoeker opgelegde verplichting om het leger uiterlijk bij het verstrijken van zijn dienstneming te verlaten; dat die verplichting niet voortvloeit uit een beslissing van een administratieve overheid, maar het rechtstreekse gevolg is van de toepassing van artikel 62, derde lid, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, dat het volgende bepaalt :

" Hun wordt enkel toegelaten een wederdienstneming aan te gaan indien zij op de datum van verstrijken van hun dienstneming of wederdienstneming nog geen vier jaar werkelijke dienst hebben volbracht of nog niet de gelegenheid hebben gehad om twee opeenvolgende keren deel te nemen aan de proef bedoeld in lid 2";

Overwegende dat verzoeker een eerste middel ontleent aan de schending van de artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen; dat hij betwist

dat de motivering van de bestreden handeling afdoende en relevant is doordat ze geen weerlegging van het argument betreffende de rechtvaardiging van zijn afwezigheid op het examen van 28 april 1994 bevat;

Overwegende dat hij een tweede middel ontleent aan de schending van het algemene beginsel van de rechten van verdediging, aan machtsoverschrijding en machtsafwending; dat hij betoogt dat hij het slachtoffer is geworden "van een vergissing en van de nalatigheid van de overheid" en dat het onjuist is te beweren dat hij tweemaal aan het examen over de kennis van de moedertaal heeft kunnen deelnemen; dat hij voorts aanvoert dat tegen hem "een bestuursrechtelijke sanctie getroffen is zonder dat hij gehoord is of zijn middelen heeft kunnen voordragen";

Overwegende, wat betreft de twee middelen samen beschouwd, dat verzoeker in zijn laatste memorie erkent dat zijn hiërarchische meerdere hem de in nota C. Log FT-Ecole van 10 maart 1994 vervatte onderrichting heeft overgelegd waarin de datum, het uur en de plaats vermeld waren waar het examen over de taalkennis moest plaatshebben; dat het feit dat hij "machinaal" een document ondertekend heeft waarvan hij dacht dat het een routinedocument was en waarop zijn bijzondere aandacht niet getrokken was, geen afbreuk doet aan de vaststelling dat hij persoonlijk de informatie ontvangen heeft waarvan hij beweert ontzegd te zijn; dat het voorts vaststaat dat die informatie via de dagelijkse orders aan de school materiaal-logistiek bekendgemaakt is; dat verzoeker tevergeefs aanvoert dat de rechtsspreuk dat "iedere militair geacht wordt de ad valvas bekendgemaakte onderrichtingen te kennen" behoort tot "een militaire logica die thans achterhaald is"; dat die wijze van bekendmaking immers opgelegd is door de onderrichting over de interne dienst in de

kwartieren, korpsen en eenheden van de landmacht, de luchtmacht en de zeemacht en van de medische dienst, welke onderrichting nog altijd van kracht is; dat de vaststelling van het niet geslaagd zijn voor een examen geen sanctie is; dat hieruit volgt dat het niet noodzakelijk was verzoeker vooraf te horen; dat de verwerende partij zich niet hoefde te verantwoorden over een vergissing die ze niet begaan had; dat de motivering van de bestreden handeling toereikend, relevant en afdoend is; dat de middelen niet gegrond zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van verzoeker.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op vierentwintig juni 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.