

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. 75.569 van 10 augustus 1998

A. 58.325/VIII-734
(voorheen VI-11.869)

In zake : **GRAINDORGE** Colette,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Bernadette GRAULICH,
advocaat,
boulevard Emile de Laveleye 14
4020 Luik,

tegen :

**de intercommunale vereniging
Centre hospitalier hutois,**
rue des Trois Ponts 2
4500 Hoei.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 6 juni 1994 ingediende
verzoekschrift, waarbij Colette GRAINDORGE de nietig-
verklaring vordert van het besluit van 18 maart 1994
waarbij bestuurscomité B van de verwerende partij haar
in disponibiliteit stelt;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories
van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer LOMBAERT,
adjunct-auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 26 januari 1998, 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 de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 8 juni 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 26 juni 1998;

Gehoord het verslag van mevr. GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. GRAULICH, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. WEINSTOCK, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer LOMBAERT, adjunct-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 :

Verzoekster is ziekenhuislaborante. Ze is sinds 1973 een vast personeelslid van de verwerende partij.

Op 13 april 1989 heeft verzoekster via haar arts een aanvraag om schadevergoeding d.d. 5 april

ingediend bij het Fonds voor de beroepsziekten in verband met een "actieve chronische" hepatitis B. Op het aanvraagformulier staat dat verzoekster in 1973 een hepatitis A heeft opgelopen na kunstmatige bloedbehandelingen en dat de nieuwe ziekte "een nieuwe aanval en een andere vorm daarvan" is. Op dat formulier staat voorts dat verzoekster door haar ziekte van 2 september 1988 tot 9 maart 1989 niet heeft kunnen werken.

Op 22 augustus 1989 heeft het Fonds voor de beroepsziekten aan verzoekster meegedeeld dat het besloten heeft om de vergoeding van de kosten voor geneeskundige verzorging vanaf 13 april 1989 toe te staan "onder voorbehoud van een latere beslissing". Het Fonds merkt op "dat een beslissing zal worden genomen in verband met de overige schadeloosstellingen".

Verzoekster is vanaf 1 oktober 1990 opnieuw arbeidsongeschikt geworden. Ze heeft het werk niet meer hervat tot de bestreden handeling is gesteld.

Bestuurscomité B van de verwerende partij heeft op zijn vergadering van 10 mei 1991 besloten dat "de afwezigheid van mevrouw Colette GRAINDORGE wegens arbeidsongeschiktheid, naar aanleiding van de ziekte die bij het Fonds is aangegeven, vanaf 15 mei 1991 en tot ontvangst van de beslissing van het Fonds terzake, wordt beschouwd als een afwezigheid die onder de rechtsbepalingen inzake beroepsziekten valt. Het personeelslid behoudt uit dien hoofde zijn volledige wedde. Dezelfde bepaling is van toepassing op de afwezigheid die is vastgesteld van 13 tot en met 30 april 1991 (...)".

Dat besluit steunt inzonderheid op de volgende redenen :

" Overwegende dat de ziekte van mevrouw GRAINDORGE waarschijnlijk een verslechtering

is van de beroepsziekte die het Fonds voor de beroepsziekten in 1973 als zodanig heeft erkend;

Overwegende dat van die verslechtering aangifte is gedaan bij het Fonds voor de beroepsziekten;

(...) Overwegende dat het Fonds nog geen uitspraak heeft gedaan over de vraag of de ziekte al dan niet als beroepsziekte wordt erkend;

Aangezien mevrouw GRAINDORGE van 2 tot en met 14 mei 1991 met jaarlijkse vakantie is, daar ze nog 8 vakantiedagen van het dienstjaar 1990 had;

Overwegende dat, aangezien het Fonds geen uitspraak heeft gedaan, moet worden beslist welke administratieve positie mevrouw GRAINDORGE vanaf 15 mei zal hebben".

Op 18 maart 1992 heeft verzoekster bij het Fonds voor de beroepsziekten een aanvraag ingediend om haar uit de werkomgeving te verwijderen, gelet op de risico's van beroepsziekten.

Op 22 september 1993 heeft het Fonds voor de beroepsziekten aan de verwerende partij zijn conclusies in de zin van artikel 12, § 3, van het koninklijk besluit van 21 januari 1993 meegedeeld en haar verzocht om de procedure voorgeschreven in artikel 13 van hetzelfde koninklijk besluit in gang te zetten. De conclusies van het Fonds - die op 25 september 1991 zijn goedgekeurd - luiden als volgt :

" Tijdelijke lichamelijke ongeschiktheid 0 % vanaf 2 september 1988. Belanghebbende hoeft niet uit de schadelijke omgeving te worden geweerd. Belanghebbende heeft van 2 september 1988 tot 30 september 1994 tijdelijk recht op vergoeding van de kosten voor geneeskundige verzorging. Belanghebbende moet zich op 2 augustus 1994 aanmelden voor een onderzoek tot herziening".

Op 16 maart 1994 heeft het Fonds voor de beroepsziekten verzoekster verzocht om op 28 maart 1994 een geneeskundig onderzoek te ondergaan.

Bestuurscomité B van de verwerende partij heeft op zijn vergadering van 18 maart 1994 besloten om punt 1 van zijn besluit van 10 mei 1991 te vernietigen, verzoekster met terugwerking tot 13 april 1991 in disponibiliteit te stellen wegens ziekte, haar wachtgeld vast te stellen en haar voor de pensioencommissie te laten verschijnen.

Dat is de bestreden handeling die op de volgende gronden steunt :

" Gezien het besluit van 10 mei 1991, waarbij bestuurscomité B besluit om de afwezigheid van mevrouw Colette GRAINDORGE wegens arbeidsongeschiktheid te beschouwen als een afwezigheid die onder de rechtsbepalingen inzake beroepsziekten valt, en dit met ingang van 13 april 1991 (de datum waarop het personeelslid al zijn ziektedagen had opgenomen en in disponibiliteit had moeten worden gesteld, en dus 60 % van haar wedde had moeten krijgen);

Overwegende dat het Fonds voor de beroepsziekten de beslissing (vermeld) in punt 3 van het dispositief van dat besluit van 10 mei 1991 heeft genomen op 25 september 1991, overeenkomstig de brief die op 28 september 1993 op ons secretariaat is aangekomen en die dokter Bury in aanwezigheid van de heer HUMBLET, secretaris-directeur, op 3 maart 1994 heeft geopend;

Overwegende dat in die beslissing wordt erkend dat mevrouw Colette GRAINDORGE van 2 september 1988 tot 30 september 1994 tijdelijk recht heeft op vergoeding van de kosten voor geneeskundige verzorging en dat zij zich op 2 augustus 1994 opnieuw bij het Fonds voor de beroepsziekten moet aanmelden voor een onderzoek tot herziening;

Overwegende dat het Fonds voor de beroepsziekten in zijn beslissing van 25 september 1991 niet erkent dat verzoekster vanaf 2 september 1988 tijdelijk arbeidsongeschiktheid is".

Bij een brief van 14 april 1994 wordt aan verzoekster meegedeeld dat zij in disponibiliteit wordt gesteld; de beslissing van 18 maart 1994 is niet bij die brief gevoegd en verzoekster is niet op de hoogte gebracht van de terugwerkende kracht ervan. Verzoekster

is ook opgeroepen om op 29 april 1994 voor de pensioencommissie te verschijnen.

Op de vergadering van 15 juli 1994 treft bestuurscomité B van de verwerende partij een ontwerpbeslissing omtrent betaling van een vergoeding voor de beroepsziekte van verzoekster, overeenkomstig artikel 13 van het koninklijk besluit van 21 januari 1993 betreffende de schadeloosstelling voor beroepsziekten. In dat ontwerp wordt erkend dat verzoekster een beroepsziekte heeft die op 2 september 1988 is vastgesteld, wordt vastgesteld voor welke "periode de geneeskundige verzorging wordt vergoed" en wordt geen tijdelijke arbeidsongeschiktheid en evenmin een blijvende invaliditeit erkend. Dat ontwerp wordt ter kennis gebracht van verzoekster bij brief van 4 augustus 1994.

Verzoekster heeft de ontvangst van de ontwerpbeslissing bevestigd en heeft medische opmerkingen en medische stukken toegezonden.

De definitieve medische conclusies van het Fonds voor de beroepsziekten zijn bij brief van 6 februari 1995 aan de verwerende partij meegedeeld. Bij besluit van 7 april 1995 heeft bestuurscomité B van de verwerende partij een definitieve beslissing genomen waarin wordt vastgesteld dat verzoekster een beroepsziekte heeft; de periode waarvoor de geneeskundige verzorging wordt vergoed, vastgesteld bij de ontwerpbeslissing van 15 juli 1994, wordt herzien en de in het ontwerp bepaalde tijdelijke ongeschiktheid en blijvende invaliditeit worden bevestigd.

Verzoekster heeft bij de arbeidsrechtbank geen beroep ingesteld tegen die beslissing. Die

beslissing is één jaar nadat ze ter kennis is gebracht van belanghebbende, definitief geworden.

Overwegende dat bij de bestreden handeling geen uitspraak wordt gedaan over de vraag of verzoekster recht op schadevergoeding heeft, maar dat verzoekster bij die handeling met terugwerking in disponibiliteit wordt gesteld wegens ziekte en aldus een andere administratieve positie krijgt; dat de Raad van State bevoegd is om uitspraak te doen ter zake van die handeling, ongeacht welke geldelijke gevolgen eraan verbonden zijn;

Overwegende dat ambtshalve moet worden opgeworpen dat artikel 1 van het besluit van 10 mei 1991 van bestuurscomité B van de verwerende partij als volgt luidt :

" De afwezigheid van mevrouw Colette GRAINDORGE wegens arbeidsongeschiktheid ten gevolge van de ziekte waarvan zij bij het Fonds aangifte heeft gedaan, wordt vanaf 15 mei 1991 tot ontvangst van de beslissing terzake van het Fonds beschouwd als een afwezigheid die onder de rechtsbepalingen inzake beroepsziekten valt.

Het personeelslid behoudt uit dien hoofde zijn volledige wedde";

dat de verwerende partij aldus een definitieve uitspraak heeft gedaan over de administratieve positie van verzoekster, ook al is het voor een beperkte periode die ingaat op 15 mei 1991 en eindigt bij de "ontvangst van de beslissing terzake van het Fonds"; dat de verwerende partij door die beslissing impliciet maar stellig heeft uitgesloten dat verzoekster voor de beschouwde periode in disponibiliteit wordt gesteld; dat die maatregel beschouwd kan worden als een maatregel ten gunste van het personeelslid, waarvan sprake in artikel 21 van het koninklijk besluit van 21 januari 1993 betreffende de schadeloosstelling voor beroepsziekten, ten gunste van sommige personeelsleden uit de provinciale en plaatse-

lijke overheidsdiensten, aangesloten bij de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid van de provinciale en plaatselijke overheidsdiensten;

Overwegende dat die handeling, die bepalend is voor de administratieve positie die verzoekster in de bedoelde periode had, een individuele handeling is die een recht doet ontstaan; dat zulk een handeling slechts kan worden ingetrokken als ze onwettig is en, zelfs in dat geval, alleen tijdens de termijn waarbinnen beroep tot nietigverklaring kan worden ingesteld; dat de handeling definitief wordt zodra die termijn verstreken is;

Overwegende dat verzoekster bij de bestreden handeling met ingang van 13 april 1991 in disponibiliteit wordt gesteld en dat de voornoemde beslissing van 10 mei 1991 bij de bestreden handeling wordt ingetrokken; dat de omstandigheid dat die beslissing na het verstrijken van de termijn voor beroep bij de Raad van State is ingetrokken, zowel strijdig is met de regels betreffende het intrekken van bestuurshandelingen als met het beginsel dat bestuurshandelingen niet terugwerken;

Overwegende dat de verwerende partij tevergeefs betoogt dat haar bevoegdheid terzake volledig gebonden is door de conclusies van het Fonds voor de beroepsziekten; dat enerzijds, zoals verzoekster in het tweede middel van haar verzoekschrift betoogt, het Fonds voor de beroepsziekten geen definitieve conclusie had goedgekeurd op de datum van de bestreden handeling, zodat die handeling hoe dan ook te vroeg is gesteld; dat anderzijds het Fonds voor de beroepsziekten zich niet uitspreekt over de administratieve positie van de personeelsleden en dat, zoals reeds is opgemerkt, de administratieve overheid waaronder het personeelslid

ressorteert, krachtens artikel 21 van het koninklijk besluit van 21 januari 1993 een maatregel te zijnen gunste kon treffen die in het behoud van zijn bezoldiging voorziet;

Overwegende dat de middelen van het verzoekschrift niet hoeven te worden onderzocht, aangezien ze, gesteld dat ze gegrond zijn, niet tot een ruimere nietigverklaring kunnen leiden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 18 maart 1994 waarbij bestuurscomité B van de intercommunale vereniging "Centre hospitalier hutois" Colette GRAINDORGE in disponibiliteit stelt.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op tien augustus 1900 achtennegentig door :

de heer 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.