

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. 75.879 van 23 september 1998

A. 75.757/VIII-508

In zake : **DIVERSE** Françoise,
die optreedt als voorlopige
bewindvoerder over de goederen
van Michel HERZET,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Annick JACKERS, advocaat,
Rue du Parc 79
4020 Luik,

tegen :

DE POST.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 22 september 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Françoise DIVERSE de nietigverklaring vordert van de beslissing van 4 april 1997 van de adviseur van de administratieve loopbaan van De Post, waarbij Michel HERZET van rechtswege en zonder opzegging zijn hoedanigheid van postambtenaar verliest met ingang van 8 maart 1997;

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 8 april 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 verzoekster;

Gelet op de beschikking van 22 juli 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 4 september 1998;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. JACKERS, advocaat, die voor verzoekster verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. DEBUSSCHERE, auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de volgende gegevens dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Michel HERZET is postambtenaar sedert 1993.

2. Begin 1997 lijdt hij aan psychische stoornissen waarvoor hij wordt opgenomen in het ziekenhuis "Le Petit Bourgogne", een psychiatrische inrichting te Luik.

3. Betrokkene bezorgt de verwerende partij doktersattesten die zijn afwezigheid wettigen tot 7 maart 1997.

4. Ondertussen heeft de vrederechter van het kanton Saint-Nicolas, bij een beschikking van 26 februari 1997, verzoekster aangewezen als voorlopige bewindvoerder over de goederen van Michel HERZET. In de beschikking staat het volgende te lezen :

" Aangezien uit het verhoor van de te beschermen persoon, uit de ingewonnen informatie en uit het onderzoek van de neergelegde stukken blijkt dat de heer Michel HERZET lijdt aan chronische psychische stoornissen, waardoor hij zeer instabiel is en niet in staat om de beslissingen te nemen die nodig zijn voor een goed beheer van zijn vermogen en zijn inkomsten".

5. Op 12 maart 1997 richt de heer HAUTREGARD, inspecteur postbestelling a.i., een brief naar Michel HERZET, die luidt als volgt :

" U bent sedert zaterdag 8 maart 1997 onwettig afwezig. Gelieve onmiddellijk contact met mij op te nemen of uw toestand onverwijld in orde te brengen".

Dit telegram is verstuurd naar de woonplaats van betrokkene, rue Grétry 173 te Luik. Het kon niet overhandigd worden om de volgende reden :

" Geen naam op de brievenbus/bel. Kantoor verwittigd om 15.40 uur. Luik II op 12-3".

6. Op 13 maart 1997 schrijft dezelfde inspecteur het volgende aan betrokkene, op zijn vorige woonplaats, chaussée de Heusy 154 te Verviers :

" Sedert 8 maart 1997 bent u zonder toestemming of wettiging afwezig op uw dienst. Bovendien hebt u geen gevolg gegeven aan mijn oproep per telegram van 12 maart 1997.

Hierbij wordt u een laatste keer gewaarschuwd dat u uw dienst moet hervatten of uw onregelmatige afwezigheid onmiddellijk moet wettigen.

Volgens de bepalingen van artikel 132, punt 3° en punt 4°, van het administratief statuut van de postambtenaren verliest de ambtenaar die, zonder geldige reden, na een geoorloofde afwezigheid nalaat zijn dienst te hervatten en meer dan tien dagen afwezig blijft, of zijn dienst verlaat en meer dan tien dagen afwezig blijft, van rechtswege en zonder opzegging de hoedanigheid van ambtenaar.

Indien u uw dienst niet te rechter tijd hervat, wordt u van rechtswege ontslagen".

Dit aangetekend schrijven kon niet aan de geadresseerde worden bezorgd.

7. De beschikking van 26 februari 1997 is bekendgemaakt in het Belgische Staatsblad van 18 maart 1997.

8. Als antwoord op brieven van 18 februari, 3 en 20 maart 1997, in verband met de terbeschikkingstelling van Michel HERZET wegens het overschrijden van het aantal dagen ziekteverlof, laat het ziekenhuis "Le Petit Bourgogne" de verwerende partij weten dat Michel HERZET niet meer in het ziekenhuis verblijft en sedert zijn vertrek niets meer van zich heeft laten horen.

9. Op 3 april 1997 vraagt eerstaanwezend postontvanger MEAN het ontslag van rechtswege van betrokkene.

10. De volgende dag beslist de adviseur van de administratieve loopbaan dat Michel HERZET van rechtswege en zonder opzegging zijn hoedanigheid van postambtenaar heeft verloren met ingang van 8 maart 1997, omdat hij "zonder geldige reden nagelaten heeft zijn dienst te hervatten en gedurende meer dan tien dagen vanaf 8 maart 1997 afwezig is gebleven". Dat is de bestreden handeling, die niet ter kennis gebracht kon

worden van diegene tegen wie ze gericht is, die "vertrokken is zonder een adres achter te laten".

11. Op 8 juli 1997 wendt Mr. Annick JACKERS, raadvrouw van verzoekster, zich tot de personeelsdienst van De Post om te informeren naar de rechtspositie van Michel HERZET. Op 15 juli 1997 wordt haar de inhoud van de bestreden handeling meegedeeld. De volgende dag vraagt zij een afschrift van die handeling, die haar op 23 juli 1997 wordt bezorgd.

12. Op 17 september 1997 vraagt en verkrijgt verzoekster van de vrederechter van het kanton Saint-Nicolas de toestemming om een beroep tot nietigverklaring van de bestreden handeling in te stellen;

Overwegende dat de verwerende partij aanvoert dat het beroep *ratione temporis* niet ontvankelijk is, omdat het meer dan zestig dagen na de kennisgeving van de bestreden handeling, die op 4 april 1997 plaatsvond, is ingesteld;

Overwegende dat uit artikel 488bis, e, § 1, en k, van het Burgerlijk Wetboek blijkt dat, aangezien beslist is tot het aanstellen van een voorlopige bewindvoerder en die aanstelling met de bekendmaking per uittreksel in het Belgisch Staatsblad van toepassing is verklaard ten aanzien van derden, kennisgevingen aan die bewindvoerder moeten geschieden; dat de bestreden handeling pas op 24 juli 1997 ter kennis van verzoekster is gebracht; dat het op 22 september 1997 ingestelde beroep *ratione temporis* ontvankelijk is; dat de exceptie niet gegrond is;

Overwegende dat verzoekster een eerste middel ontleent aan de schending van artikel 132, 4°,

van het administratief statuut van de postambtenaren, en aan artikel 94, 3°, van het koninklijk besluit van 18 maart 1993 tot vaststelling van het statuut van het personeel van het Belgische Instituut voor postdiensten; dat ze in hoofdzaak de motivering van de bestreden handeling betwist, overmacht aanvoert en uiteenzet dat noch Michel HERZET, noch zijzelf verzocht zijn uitleg te komen verschaffen over verzoekers afwezigheid; dat ze een tweede middel ontleent aan de schending van de rechten van verdediging, van het beginsel van behoorlijk bestuur en billijke rechtspleging, en van het beginsel "audi et alteram parem";

Overwegende dat de verwerende partij verzoekster verwijt geen spoed aan de dag te hebben gelegd om haar binnen een redelijke termijn in kennis te stellen van de gezondheidstoestand van betrokkene; dat ze aanvoert dat de afwezigheid van een ambtenaar wegens ziekte alleen met een doktersattest kan worden gewettigd en niet met de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad dat een voorlopige bewindvoerder is aangesteld, en dat aan de overmacht op het tijdstip van die aanwijzing een eind is gekomen; dat de verwerende partij ten slotte meent alles gedaan te hebben wat ze kon om Michel HERZET de gelegenheid te bieden zich te verantwoorden;

Overwegende, over de twee middelen samen, dat artikel 132, 4°, van het administratief statuut van de postambtenaren luidt als volgt :

" Verliest van rechtswege en zonder opzegging de hoedanigheid van ambtenaar :

(...)

4° de ambtenaar die na een geoorloofde afwezigheid zonder geldige reden nalaat zijn dienst te hervatten en meer dan tien dagen afwezig blijft";

dat het ontslag van rechtswege een zware maatregel is, die is uitgevaardigd wegens het gedrag van de ambtenaar; dat die maatregel voorafgegaan moet worden door het horen van die ambtenaar, zodat hij zijn afwezigheid kan verantwoorden; dat de verwerende partij in het onderhavige geval Michel HERZET niet gehoord heeft en de bestreden handeling enkel gegrond heeft op de vaststelling dat diens afwezigheid niet gewettigd was door een doktersattest, terwijl ze onmogelijk niet op de hoogte kon zijn van de psychische stoornissen waaraan hij leed of niet kon weten dat hij niet in staat was zijn goederen te beheren, de reden waarom een voorlopige bewindvoerder was aangewezen; dat het verwijt dat verzoekster wordt gemaakt enerzijds irrelevant is, aangezien het stond aan de verwerende partij om de gepaste initiatieven te nemen zodat ze met volledige kennis van zaken een beslissing kon nemen, en anderzijds ongegrond is, aangezien verzoekster eerst Michel HERZET heeft moeten opsporen na zijn vertrek uit de psychiatrische inrichting "Le Petit Bourgogne" voordat ze zich kon bezighouden met zijn beroepstoestand; dat de middelen gegrond zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 4 april 1997 van de adviseur van de administratieve loopbaan van De Post, waarbij Michel HERZET van rechtswege en zonder opzegging zijn hoedanigheid van postambtenaar verliest met ingang van 8 maart 1997.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op drieëntwintig september 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.