

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. 77.063 van 20 november 1998

A. 74.201/VIII-953
(voorheen VI-13.813)

In zake : **ROQUET** Eric,
rue Frères Biéva 7
5020 Vedrin,

tegen :

**de Nationale Maatschappij der
Belgische Spoorwegen (NMBS),**
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Philippe GERARD,
advocaat bij het Hof van Cassatie,
Louizalaan 523
1000 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 30 april 1997 ingediende
verzoekschrift, waarbij Eric ROQUET de nietigverklaring
vordert van :

- " - de beslissing van het G.G.C. van Brussel van 12-12-96, in hoger beroep bevestigd door de commissie van beroep voor de bedrijfsgeneeskunde (CBBG) op 24-02-97, om hem ongeschikt te verklaren om enig ambt in vast verband op een volledige, regelmatige en onafgebroken wijze uit te oefenen;
- de beslissing van het directiecomité van de NMBS van 1 maart 1997 om hem op die datum wegens invaliditeit voortijdig te pensioneren."

Gelet op arrest nr. 67.739 van 28 augustus 1997 waarbij de vordering tot schorsing wordt afgewezen;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van mevr. DEBUSSCHERE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 26 juni 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 memories;

Gelet op de beschikking van 23 september 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 6 november 1998;

Gehoord het verslag van mevr. GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. DETRY, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. GERARD, advocaat bij het Hof van Cassatie, die voor de verwerende partij 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 feiten die dienstig zijn voor het onderzoek van de zaak uiteengezet zijn in arrest nr. 67.739 van 28 augustus 1997;

Overwegende dat verzoeker in een eerste middel "ontstentenis van interne motivering, schending van de algemene rechtsbeginselen, inzonderheid het beginsel van behoorlijk bestuur en het evenredigheidsbeginsel, kennelijke dwaling in de beoordeling van de feiten en machtsoverschrijding" aanvoert; dat hij betoogt dat de bestreden handelingen alleen kunnen zijn gesteld "wegens zijn ziekteverzuim", terwijl ze alleen gesteld mochten worden "wegens een medisch vastgestelde lichamelijke ongeschiktheid" ; dat hij betoogt dat de verwerende partij hem sedert 12 december 1996 eigenmachtig verhindert te werken en dat ze "zijn plaatsing in wachtstand heeft geregeld, niet wegens zijn zogenaamde lichamelijke ongeschiktheid, maar om hem voortijdig te kunnen pensioneren ter uitvoering van een verholde administratieve sanctie, waarbij de NMBS personeelsleden verplicht hun ambt neer te leggen wanneer hun verzuim wegens ziekte of ongeval haar overmatig lijkt te zijn; dat volgens verzoeker "definitieve ongeschiktheid voor het uitoefenen van enig ambt veronderstelt dat de arbeidsongeschiktheid waarvan ze het gevolg is, van permanente aard is, wat niet het geval is wat hem betreft, aangezien het enerzijds alleen wegens de duur van zijn ziekteverlof is dat hij voortijdig gepensioneerd is en hij anderzijds thans genezen is en zijn gezondheidstoestand erop wijst dat hij aan geen enkele ziekte lijdt die een permanente arbeidsongeschiktheid tot gevolg zou hebben;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat het onjuist is dat de bestreden beslissingen genomen zijn om verzoekers verzuim te bestraffen; dat ze betoogt dat volgens paragraaf 16 van titel III van bundel 570 het definitief ongeschikt verklaren voor de uitoefening van enig ambt "betekent dat bij het geneeskundig onderzoek en tot staving van het geneeskundig dossier van de ambtenaar, wordt

vastgesteld dat de gezondheidstoestand van de laatstgenoemde van die aard is dat het gebruik maken van zijn diensten in enig ambt niet bestaanbaar is met een normale vervulling van de dienst", dit wil zeggen een "volledige, regelmatige en onafgebroken vervulling"; dat ze erop wijst dat de bestreden beslissingen gewag maken van welbepaalde medische problemen, die zijn vastgesteld na verzoeker te hebben onderzocht en nadat zijn dossier is geanalyseerd en dat de herhaalde afwezigheid van de betrokkene het gevolg is van zijn gezondheidstoestand; dat ze voorts zegt dat verzoekers gezondheidsproblemen reeds lang bekend zijn en dat de behandelend geneesheer zich daarover omzichtig heeft uitgelaten; dat ze betoogt dat ook al heeft de geneesheer geoordeeld dat zijn patiënt "geschikt was om te werken", men zich moeilijk kan indenken - inzonderheid in deze periode van interne herstructurering van de NMBS en van streven naar meer doeltreffendheid van de diensten - hoe het mogelijk zou zijn geweest verzoekers wederindienstneming te rechtvaardigen in een betrekking die alleen maar een betrekking "op maat" zou kunnen zijn geweest";

Overwegende dat verzoeker in zijn wederantwoord zijn standpunt handhaaft wat betreft zijn herhaalde afwezigheid en de wil van de verwerende partij om "zich te ontdoen" van de personeelsleden wier productiviteit twijfelachtig is; dat hij de op geneeskundig gebied door het G.G.C. gedane vaststellingen betwist en er de nadruk op legt dat zijn ongeschiktheid niet permanent is; dat hij het betreurt dat de verwerende partij het medisch dossier niet heeft ingediend en kritiek uit op het gewezen schorsingsarrest; dat hij bij zijn memorie het verslag voegt van een geneesheer-deskundige die tot het besluit komt dat "er kennelijk geen enkele reden is om die jonge patiënt van 33 jaar, die bovendien heeft aangetoond dat hij zeer resoluut en positief kan reageren, in

invaliditeit te houden"; dat hij de auditeur-rapporteur verzoekt een gerechtelijk deskundigenonderzoek te bevelen "om een duidelijke beslissing te nemen inzake de in dat opzicht tegengestelde standpunten van het G.G.C. en van verzoeker";

Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie waaraan het medisch dossier is toegevoegd, de aandacht vestigt op bepaalde gegevens van dat dossier; dat ze ervan uitgaat dat "de drie geneesheren waaruit de CBBG is samengesteld en vervolgens het directiecomité, over de gegrondheid van het dossier, toen de bestreden beslissingen zijn genomen, hebben kunnen oordelen dat verzoekers gezondheidstoestand hem ongeschikt maakte voor het volledig, regelmatig en onafgebroken uitoefenen van enig ambt en dat de omstandigheid dat een door verzoeker gekozen geneesheer- deskundige deze genezen verklaart in een eenzijdig verslag dat in de loop van het geding is ingediend, niet betekent dat het, op het tijdstip van de bestreden handeling, niet gerechtvaardigd was ervan uit te gaan dat verzoeker ongeschikt was om op normale wijze enig ambt uit te oefenen bij de NMBS;

Overwegende dat niet wordt betwist dat, zoals erop wordt gewezen in de medische beslissing tot ongeschiktheid van 12 december 1996 en de beslissing van de commissie van beroep voor de bedrijfsgeneeskunde, verzoeker heeft geleden aan bepaalde aandoeningen van lichamelijke en psychische aard; dat in die twee beslissingen wordt verklaard dat verzoeker definitief ongeschikt is om elk ambt in vast verband op een volledige, regelmatige en onafgebroken wijze uit te oefenen, zonder dat enige uitleg wordt verstrekt over de definitieve aard van de ongeschiktheid uit het oogpunt van het ambt van schrijver dat verzoeker uitoefende; dat de beslissing van het directiecomité van de NMBS van

1 maart 1997 nog laconieker is, aangezien deze zich ertoe bepaalt te verwijzen naar artikel 2, c, van hoofdstuk XV van het statuut van het personeel van de NMBS; dat het zonder dat een standpunt hoeft te worden ingenomen in verband met tegenstrijdige medische adviezen die op verschillende tijdstippen zijn uitgebracht door de bedrijfsgeneeskunde en door een geneesheer-deskundige die door verzoeker is aangewezen, en zonder dat een deskundige dient te worden aangesteld om te beslissen wie het bij het rechte eind heeft, het volstaat vast te stellen dat het dossier geen enkel gegeven bevat dat kan uitleggen waarom de op een bepaald moment vastgestelde aandoeningen de definitieve ongeschiktheid van verzoeker voor het uitoefenen van enig ambt tot gevolg zouden hebben, inzonderheid voor het uitoefenen van het ambt van schrijver; dat de verwerende partij anderzijds ongetwijfeld niet verplicht was om voor verzoeker een betrekking "op maat" in te stellen, maar dat de omstandigheid dat een interne herstructurering plaatsvond en gestreefd werd naar een grotere doeltreffendheid van de diensten, haar niet ontsloegen van de verplichting om na te gaan of de betrokkene echt niet kon worden tewerkgesteld in zijn ambt; dat het dossier geen enkel spoor bevat van zulk een onderzoek; dat uit het ene en het andere blijkt dat het middel gegrond is;

Overwegende dat er geen grond is om het tweede middel, ontleend aan de schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, te onderzoeken dat, gesteld dat het gegrond is, geen ruimere nietigverklaring kan meebrengen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden :

- de beslissing van het GGC van Brussel van 12 december 1996, in hoger beroep bevestigd door de commissie van beroep voor de bedrijfsgeneeskunde (CBBG) op 24 februari 1997, om Eric ROQUET ongeschikt te verklaren om enig ambt in vast verband op een volledige, regelmatige en onafgebroken wijze uit te oefenen;
- de beslissing van het directiecomité van de NMBS van 1 maart 1997 om Eric ROQUET op die datum voortijdig te pensioneren wegens invaliditeit.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 14.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op twintig november 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.