

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. 78.295 van 22 januari 1999

A. 60.728/VIII-386
(voorheen III-19.988)

In zake : **TSHOMBA-FARIALA** Mwamini Sisilya,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. France BLANMAILLAND,
advocaat,
Paleizenstraat 154
1030 Brussel,

tegen :

**de Rijksdienst voor Sociale
Zekerheid,**

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Benoît CAMBIER en
Mr. Luc CAMBIER, advocaten,
Jean-Baptiste Meunierstraat 22
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 7 november 1994 ingediende
verzoekschrift, waarbij Mwamini Sisilya TSHOMBA-FARIALA
de nietigverklaring vordert van de beslissing van
8 september 1994 waarbij de administrateur-generaal van
de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (R.S.Z.) haar
wegens arbeidsonbekwaamheid ontslaat;

Gelet op arrest nr. 70.842 van 16 januari
1998, waarbij de debatten worden heropend en waarbij het
door de auditeur-generaal aangewezen lid van het
auditoraat ermee belast wordt het onderzoek voort te zetten;

Gezien het aanvullend verslag van de heer ERNOTTE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 31 augustus 1998, waarbij de neerlegging van het dossier en het aanvullend verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van dit verslag aan de partijen en gezien de laatste memories;

Gelet op de beschikking van 2 december 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 15 januari 1999;

Gehoord het verslag van Mevr. GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BLANMAILLAND, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. B. CAMBIER, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer ERNOTTE, 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. 70.842 van 16 januari 1998;

Overwegende dat volgens artikel 18, eerste lid, van de wet van 25 april 1963 betreffende het beheer van de instellingen van openbaar nut voor sociale zeker-

heid en sociale voorzorg het bestuurscomité van de R.S.Z. bevoegd is om het personeel van die rijksdienst te benoemen; dat dit comité bijgevolg ook bevoegd is om personeelsleden op proef te ontslaan; dat de bevoegdheden inzake dagelijks bestuur die de administrateur-generaal krachtens het huishoudelijk reglement van het bestuurscomité uitoefent, niet inhouden dat de administrateur-generaal op proef zijnde personeelsleden van niveau 2 mag ontslaan; dat de verwerende partij het daar overigens mee eens is, aangezien ze opmerkt dat de administrateur-generaal tot taak had aan het bestuurscomité voor te stellen verzoekster te ontslaan; dat de administrateur-generaal niet bevoegd was om de juridische band tussen verzoekster en de verwerende partij te verbreken, zelfs niet op de grond dat zulks dringend noodzakelijk was; dat de verwerende partij tevergeefs aanvoert dat het bestuurscomité op 23 september 1994 besloten heeft "een einde te maken aan de proeftijd van betrokkene en haar te ontslaan"; dat de beslissing van het bestuurscomité immers louter als een bevestiging te beschouwen is, zelfs al is ze genomen op basis van een verslag dat is opgemaakt nadat verzoekster op 12 september 1994 is gehoord en op basis van stuk C.G. 20.357/DP dat is opgemaakt voor de vergadering van 23 september 1994 van het comité; dat in dit stuk inzonderheid het volgende staat :

" (...)

De administrateur-generaal heeft beslist om het advies van de commissie te volgen (verslag, zie bijlage 1), en om, gelet op de dringende noodzakelijkheid, mevrouw Mwamini TSHOMBA FARIALA op 8 september 1994 ervan op de hoogte te brengen dat hij beslist heeft haar te ontslaan wegens arbeidsonbekwaamheid overeenkomstig de artikelen 27 en 28sexies van het K.B. van 2 oktober 1937 (statuut), art. 28sexies dat bepaalt :

(...)

Het bestuurscomité, dat terzake beslissingsgerechtigd is, wordt verzocht de beslissing te bevestigen die de administrateur-generaal in het kader van het dagelijks bestuur heeft genomen, en wordt verzocht om, gelet op de dringende noodzakelijkheid, een einde te maken aan de proeftijd van de belanghebbende en haar wegens arbeidsonbekwaamheid te ontslaan met een "opzeggingstermijn" van drie maanden die ingaat op 9 september 1994 en eindigt op 8 december 1994. Tijdens die periode blijft de belanghebbende in dienst met een arbeidscontract van bepaalde duur";

dat uit de omstandigheid dat in de notulen van de vergadering van het bestuurscomité van 23 september 1994 naar dat stuk wordt verwezen, niet blijkt dat de beslissing van de administrateur-generaal in twijfel is getrokken; dat uit dezelfde notulen blijkt dat het bestuurscomité de beslissing van de administrateur-generaal louter en alleen heeft bevestigd, ook wat de datum betreft waarop de ontslagmaatregel ingaat; dat de beslissing om verzoekster te ontslaan bijgevolg door een onbevoegde overheid is genomen; dat die onwettigheid niet ongedaan wordt gemaakt door de louter bevestigende beslissing die de bevoegde overheid achteraf heeft genomen; dat niet alleen de beslissing van een onbevoegde overheid, maar ook de beslissing van 23 september 1994 waarbij het bestuurscomité de beslissing zegt te bevestigen, uit de rechtsorde moet verdwijnen zodat de betrekkingen tussen de partijen duidelijk zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden de beslissing van 8 september 1994, waarbij de administrateur-generaal van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (R.S.Z.) Mwamini Sisilya TSHOMBA-FARIALA wegens arbeidsonbekwaamheid ontslaat, en de beslissing van 23 september 1994

waarbij het bestuurscomité van die rijksdienst de voornoemde beslissing van de administrateur-generaal bevestigt.

Artikel 2.

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

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op zevenentwintig 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.