

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. 78.994 van 26 februari 1999

A. 65.626/VIII-879
(voorheen III-21.800)

In zake : **LECOCQ** Eric,
Quai des Salines 21
7500 Doornik,

tegen :

de Belgische Staat,
vertegenwoordigd door de Minister
van Landsverdediging.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 18 september 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Eric LECOCQ de nietigverklaring vordert van de woorden "met ingang van 15 augustus 1994" die voorkomen in "artikel 3 van het koninklijk besluit van 5 juli 1995 tot vaststelling van het reglement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten in de Koninklijke Militaire School en het programma van de cursussen van de polytechnische afdeling en van de afdeling alle wapens en tot wijziging van het koninklijk besluit van 11 augustus 1994 betreffende de werving en de vorming van de kandidaat-militairen van het actief kader";

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 5 mei 1998, waarvan 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;

Gelet op de beschikking van 27 augustus 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 16 oktober 1998;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. VANDE CASTEELE, 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 nuttig zijn voor het onderzoek van het beroep :

Verzoeker was kandidaat-beroepsofficier bij de zeemacht, en volgde de cursussen van de eerste licentie militaire en maritieme wetenschappen van de

afdeling "alle wapens" van het Koninklijke Militaire School.

Op 14 november 1994 had de Minister van Landsverdediging het reglement met de gegevens voor de beoordeling van de kandidaten voor het academiejaar 1994-1995 goedgekeurd.

Bij arrest nr. 50.784 van 19 december 1994 heeft de Raad van State de beslissing van 23 juni 1994, waarbij de beraadslagingscommissie van de Koninklijke Militaire School een leerling aan het einde van zijn vijfde jaar in de "polytechnische" afdeling laat zakken, geschorst op de grond dat overeenkomstig artikel 20 van de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de Koninklijke Militaire School alleen de Koning bevoegd is om het studiereglement vast te stellen.

De verwerende partij heeft bijgevolg een ontwerp van koninklijk besluit voorbereid tot vaststelling van het reglement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten in de Koninklijke Militaire School en het programma van de cursussen van de polytechnische afdeling en van de afdeling alle wapens. In advies L.24.557/9 heeft de afdeling wetgeving van de Raad van State het toelaatbaar geacht dat het ontworpen besluit in werking treedt met ingang van 15 augustus 1994.

Op 28 juni 1995 heeft verzoeker kennis gekregen van zijn uitslag voor het academiejaar 1994-1995. Op 3 juli 1995 heeft de beraadslagingscommissie besloten dat hij definitief gezakt was. Op 21 juli 1995 is verzoeker daarvan kennis gegeven.

Het bestreden besluit is goedgekeurd op 5 juli 1995 en bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 2 augustus 1995.

Overwegende dat verzoeker een enig middel ontleent aan machtsoverschrijding en aan "schending van het beginsel dat terugwerking ongeoorloofd is"; dat hij aanvoert dat het bestreden besluit niet mocht terugwerken, inzonderheid omdat die terugwerking hem "de middelen en excepties (bezwaar van onbevoegdheid en ontstentenis van bekendmaking)" ontnemt die hij van rechtswege had kunnen aanvoeren tot staving van het beroep tot nietigverklaring van de ongunstige beslissing d.d. 3 juli 1995 van de beraadslagingscommissie van de KMS";

Overwegende dat het beginsel dat terugwerking van wetten ongeoorloofd is, dat als algemene regel wordt gesteld in artikel 2 van het Burgerlijk Wetboek, a fortiori van toepassing is op koninklijke besluiten; dat het evenwel gedooft dat wanneer de administratieve overheid een handeling overdoet die door de Raad van State nietigverklaard is of die op grond van onwettigheid met succes is aangevochten tijdens een procedure in kort geding, zij de nieuwe handeling doet terugwerken indien dit onontbeerlijk blijkt voor de goede werking of de continuïteit van de openbare dienst, in zoverre de rechtsgrond van de nietigverklaring of van de schorsing van tenuitvoerlegging van de overgedane handeling in acht wordt genomen;

Overwegende in casu dat de verwerende partij zich heeft gedragen naar het voornoemde arrest nr. 50.784 door de bevoegde overheid - voor wat verzoeker betreft - dezelfde bepalingen te laten uitvaardigen als die welke vervat waren in het reglement

houdende de gegevens voor de beoordeling van de kandidaten voor het academiejaar 1994-1995; dat de verwerende partij, die het bestreden besluit niet heeft laten terugwerken, in het ongewisse heeft gelaten of alle beslissingen die de beraadslagingscommissie aan het einde van dat academiejaar heeft genomen, een rechtsgrond hadden; dat de afdeling wetgeving van de Raad van State de terugwerking van het bestreden besluit toelaatbaar heeft geacht om de volgende reden :

" Rekening houdend met de door de gemachtigde officier verstrekte uitleg, te weten de onsplitsbaarheid van het academisch jaar en het feit dat dit programma van de cursussen daadwerkelijk gevolgd is door de kandidaat-officieren, wordt de terugwerkende kracht toelaatbaar geacht";

dat verzoeker niet aantoont dat die opmerking onjuist is; dat de verwerende partij tot slot niet ten laste kan worden gelegd dat zij de wettigheid heeft hersteld, op de enige grond dat de aangevochten terugwerkende kracht verzoeker een middel ontnemt om een beslissing te laten vernietigen die na de goedkeuring van het bestreden besluit ter kennis is gebracht; dat het middel niet gegrond is,

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
terechtzing, op zesentwintig februari 1900
negenennegentig door :

de HH.	GEUS,	kamervoorzitter,
	QUERTAINMONT,	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.