

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. 79.770 van 2 april 1999

A. 72.592/VIII-1064
(voorheen VI-13.645)

In zake : **SZCZEPANSKI** Jan,
Timmerhoutkaai 7A
1000 Brussel,

tegen :

de "Radio-télévision belge de la
Communauté française (RTBF)".

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 20 december 1996 ingediende verzoekschrift, waarbij Jan SZCZEPANSKI de nietigverklaring vordert van "de beslissing d.d. 21 oktober 1996 van de raad van bestuur om verzoeker met toepassing van artikel 78, d), van het statuut van het musicerend personeel een schorsing in zijn ambt met inhouding van wedde voor een duur van zes maanden op te leggen";

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 16 oktober 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 17 februari 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 19 maart 1999;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. SPROCKEELS, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van de heer VIAL, adviseur-hoofd van dienst, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer LOMBAERT, auditeur;

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

Overwegende dat de toedracht van de zaak uiteengezet is in het op heden gewezen arrest nr. 79.769;

Overwegende dat verzoeker onder meer een middel, het tweede van het verzoekschrift, ontleent aan schending van het principe van de proportionaliteit van de straf ten opzichte van de fout; dat hij beklemtoont dat de bestreden handeling een zeer zware straf oplegt in verhouding tot de hem ten laste gelegde tekortkomingen, temeer daar hem reeds een voorlopige straf van schorsing in zijn ambt met een beperking van zijn wedde tot 60 % gedurende zes maanden is opgelegd;

dat hij opmerkt dat het advies van de tuchtraad bijlange niet eenparig was, aangezien de drie leden verschillende maatregelen hadden voorgesteld, gaande van een vermaning tot schorsing in zijn ambt met inhouding van wedde gedurende zes maanden; dat hij aanvoert dat de raad van bestuur zich heeft aangesloten bij het standpunt van het lid van de tuchtraad dat de zwaarste straf had voorgesteld, terwijl diens advies het minst met redenen omkleed is; dat verzoeker eraan toevoegt dat "het de verwerende partij zelf is die haar orkest heeft opgeheven en geen enkel lid meer tot enige prestatie dwingt";

Overwegende dat de verwerende partij daarop antwoordt dat het alleen aan de Raad van State toekomt een tuchtstraf te vernietigen die kennelijk niet in verhouding staat tot de begane tekortkomingen; dat ze van oordeel is dat zulks in dezen niet het geval is en de volgende overwegingen aanvoert :

- " - de opgelegde straf bevindt zich op de schaal van de tuchtstraffen tussen de lichtere straffen, zoals de vermaning, die hoofdzakelijk beogen het personeelslid te waarschuwen, en de maximumstraffen, zoals de afzetting, wat de tuchtraad in de gegeven omstandigheden als overdreven heeft beschouwd;
- zowel in de tuchtraad als in de raad van bestuur was een uitgesproken meerderheid te vinden voor toepassing van artikel 78, d), van het statuut van het musicerend personeel;
- de door de verwerende partij uitgesproken straf ligt in de lijn van haar vroegere jurisprudentie. Zo is een musicus, voltijs in dienst bij de Filharmonie van Vlaanderen, die zodoende in ernstige mate de rechtspositionele bepalingen betreffende cumulatie had geschonden, de maximumstraf opgelegd, te weten ontslag, zonder dat de Raad van State die sanctie als kennelijk onevenredig met de fout heeft beschouwd (RvS PHILIPPART, nr. 59.163 van 24 april 1996)";

Overwegende dat verzoeker duidelijk gehandeld heeft in strijd met het statuut; dat de tekortkomingen die hem ten laste kunnen worden gelegd,

geen overeenkomst vertonen met het sluiten van een voltijdse arbeidsovereenkomst met een privaatrechtelijke rechtspersoon, waardoor het uitoefenen van die functie onverenigbaar wordt met een betrekking in vast verband; dat de verwijzing naar het voornoemde arrest niet ter zake dienende is; dat de verwerende partij evenwel toegegeven heeft dat verzoeker geen ernstige fout had begaan en niet het opzet had bedrog te plegen; dat eveneens vaststaat dat verzoeker de grenzen van de toegestane cumulatie niet meer heeft overschreden na de hem daaromtrent gemaakte verwijten; dat de verwerende partij bovenal geen rekening heeft gehouden met de bijzondere situatie van verzoeker, vastbenoemd musicus, die in de onmogelijkheid verkeerde zijn beroep verder uit te oefenen binnen de RTBF; dat de uiteenlopende standpunten die tijdens de vergadering van de tuchtraad geuit zijn, niet genoegzaam in aanmerking lijken te zijn genomen; dat in de gegeven omstandigheden de aan verzoeker opgelegde tuchtstraf kennelijk buiten verhouding blijkt te staan tot de begane fouten; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat er geen grond bestaat om de overige middelen van het verzoekschrift te onderzoeken, daar ze geen ruimere nietigverklaring kunnen meebrengen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing d.d. 21 oktober 1996 van de raad van bestuur om Jan SZCZEPANSKI met toepassing van artikel 78, d), van het statuut van het musicerend personeel een schorsing in zijn ambt met inhouding van wedde voor een duur van zes maanden op te leggen.

Artikel 2.

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

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op twee april 1900 negenennegentig 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.