

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. 80.308 van 19 mei 1999

A. 82.004/VI-14.923

In zake : **1. ARNOULD** Jean,
2. ROSSIGNOL Alexandre,
die woonplaats hebben gekozen bij
Mr. Philippe VANDE CASTEELE,
advocaat,
Vosdreef 6 bus 8
1180 Brussel,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van Kleine en Middelgrote Ondernemingen,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Michel MAHIEU, advocaat,
Louizalaan 523
1050 Brussel.

**DE WND. VOORZITTER VAN DE VIe KAMER
VAN DE RAAD VAN STATE,
RECHTSPREKEND IN KORT GEDING,**

Gezien de vordering die Jean ARNOULD en Alexandre ROSSIGNOL op 18 januari 1999 hebben ingesteld om de schorsing van de tenuitvoerlegging te verkrijgen van :

" - artikel 8 van het koninklijk besluit van 12 oktober 1998 tot uitvoering van Hoofdstuk I van Titel V van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap (B.S. 19 november 1998).

- de beslissing om de afwijking bedoeld in artikel 8, tweede lid, van het koninklijk besluit van 12 oktober 1998 niet toe te passen op de mandaten van de huidige leden van de Nationale Raad en van de Kamers van het Beroepsinstituut van gezworen landmeters-experten (BIL);
- de (impliciete ?) weigering om artikel 48, 1°, van de programmawet van 10 februari 1998 pas in werking te laten treden bij de eerstvolgende verkiezingen bij het Beroepsinstituut van gezworen landmeters-experten (BIL) wat de mandaten van de huidige leden van de Nationale Raad en van de Kamers van het BIL betreft";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekers de nietigverklaring van dezelfde handelingen vorderen;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

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

Gelet op de beschikking van 19 april 1999, waarbij de indiening van het verslag wordt gelast en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 27 april 1999 om 9.30 uur;

Gelet op de kennisgeving, aan de partijen, van het verslag en van de beschikking tot vaststelling van de rechtsdag;

Gehoord het verslag van de heer HANSE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. VANDE CASTEELE, advocaat, die voor de verzoekende partijen verschijnt, en van Mr. MAHIEU, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het andersluidend advies van de heer HENSENNE, 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 dienstig zijn voor het onderzoek van de vordering tot schorsing :

1. Overeenkomstig de kaderwet van 1 maart 1976 tot reglementering van de bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van de dienstverlenende intellectuele beroepen wordt de beroepstitel en de uitoefening van het beroep van beëdigd landmeter-expert (BIL) bij een koninklijk besluit van 18 januari 1995 beschermd.

2. In titel V, hoofdstuk I, van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap (artikelen 45 tot 53) wordt die kaderwet van 1 maart 1976 gewijzigd.

In titel V, hoofdstuk I, staat inzonderheid :

- het beroepsinstituut heeft niet langer tot taak "de voorschriften van de plichtenleer vast te stellen en te waken over de naleving ervan", maar heeft als opdracht "de voorschriften van de plichtenleer nader te preciseren of aan te vullen en te waken over de naleving ervan", voorschriften die voortaan

- in het verzoekschrift tot reglementering van het beroep worden vermeld (artikelen 46 en 49);
- de leden van de nationale raad, de uitvoerende kamers en de kamers van beroep worden voor vier in plaats van voor zes jaar gekozen (artikel 48, 1°);

3. Artikel 8 van het koninklijk besluit van 12 oktober 1998, dat de bestreden verordening vormt, bepaalt :

" De bepalingen van Hoofdstuk I van Titel V van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap en van dit besluit treden in werking de dag waarop dit besluit in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

In afwijking van het eerste lid treedt artikel 47 in werking op de eerste dag van de zesde maand na die waarin dit besluit is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad en treedt artikel 48, 1°, wat de mandaten van de huidige leden van de Nationale Raad en de Kamers van het Beroepsinstituut van Boekhouders en van het Beroepsinstituut van Vastgoedmakelaars betreft, in werking bij de eerstvolgende verkiezingen in deze respectieve beroepsinstituten."

Dat koninklijk besluit is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 19 november 1998.

4. De verzoekers zijn ambtenaren van het Ministerie van Financiën, zoals blijkt uit arrest nr. 60.250 van 18 juni 1996 en uit arrest nr. 61.100 van 31 juli 1996.

Voorts noemen ze zichzelf "landmeter-expert onroerende goederen".

Zij zouden naar aanleiding van de verkiezing van 26 mei 1998 tot lid van de Nationale Raad van het BIL zijn gekozen.

Zij voeren het volgende aan :

" Het koninklijk besluit van 12 oktober 1998 voert met onmiddellijke inwerkingtreding wetsbepalingen uit die in vergelijking met de "vroeger" geldende wetgeving ongunstig zijn voor de verzoekers. Dat blijkt uit verscheidene voorbeelden :

- voortaan beperkt de taak van de Nationale Raad zich hiertoe : "de voorschriften van de plichtenleer, zoals bepaald krachtens artikel 2 van deze wet, nader uitwerken, aanpassen of vervolledigen" (artikel 49, programmawet van 10 februari 1998);
- voortaan worden de leden van de Nationale Raad slechts voor vier jaar gekozen (artikel 48, 1°);
- de uitoefening van het mandaat wordt onderbroken door de ontbinding van het Beroepsinstituut waarvan de nadere regels in het opheffingsbesluit worden bepaald (art. 46, 5°).

Voorts merken zij inzonderheid op dat de verkorting van de duur van het mandaat niet geldt voor de mandaten van de huidige leden van de Nationale Raad van het Beroepsinstituut van Boekhouders (BIB) en van de Nationale Raad van het Beroepsinstituut van Vastgoedmakelaars (BIV), wat zij als een discriminatie in hun nadeel beschouwen.

5. Op 15 december 1998 neemt de Hoge Raad voor de Middenstand aan het einde van zijn "advies over de problematiek van de oprichting van een beroepsinstituut van gezworen landmeters-experten" het volgende standpunt in :

" De Hoge Raad voor de Middenstand blijft principieel gekant tegen het feit dat rijksambtenaren hun activiteiten combineren met die van zelfstandig landmeter-expert onroerende goederen, omdat dit aanleiding kan geven tot concurrentievervalsing en belangenconflicten.

De activiteiten en de beschermde titel van landmeter zijn wettelijk voorbehouden aan de zelfstandige landmeters, behalve in gewettigde, met redenen omklede en beperkte uitzonderingen. De kaderwet van 1 maart 1976 richt zich immers uitsluitend tot de zelfstandigen die de titel van vrije beroepen en dienstverlenende intellectuele beroepen voeren. Als in het kader van die wet een beroepsinstituut wordt opgericht, heeft dat instituut bijgevolg alleen betrekking op die beroepsbeoefenaars.

In de huidige situatie die naar aanleiding van de verkiezing in het beroepsinstituut van landmeters is ontstaan, kunnen de zelfstandige landmeters hun

fundamentele opdracht die erin bestaat hun beroep en hun plichtenleer te organiseren, niet werkelijk vervullen, aangezien ze niet in dat instituut vertegenwoordigd zijn. Dat druist in tegen de doelstellingen van de kaderwet van 1976.

De Hoge Raad voor de Middenstand moet vaststellen dat men ondanks verscheidene pogingen van de Minister er niet in geslaagd is het koninklijk besluit van 18 januari 1995 uit te voeren en een beroepsinstituut van landmeters op te richten overeenkomstig de kaderwet van 1976. In de gegeven omstandigheden kan de eventuele installatie van het beroepsinstituut de zelfstandige beroepsbeoefenaars een ernstig nadeel berokkenen.

Het regelingsbesluit in kwestie leidt dus niet, zoals verhoopt, tot een betere organisatie en een verbetering van het beroep van landmeter.

De Minister van Landbouw en Kleine en Middelgrote Ondernemingen heeft in zijn besluit van 5 februari 1998 (Belgisch Staatsblad van 26 februari 1998) een formule uitgewerkt die in het kader van de wet van 1 maart 1976 een correcte werking van de beroepsinstellingen mogelijk zou maken.

De Hoge Raad voor de Middenstand stelt vast dat de Raad van State de uitvoering van dit besluit om procedurerechten voorlopig heeft geschorst, maar nu de grond van de zaak onderzoekt.

Van het antwoord van de Raad van State kan afhangen tot welk soort van oplossing de Minister zou kunnen besluiten.

Bijgevolg is de Hoge Raad voor de Middenstand van mening dat het verkieslijk zou zijn dat de beslissing van de Raad van State bekend is voordat de organisatie van het beroep van landmeter verder uitgewerkt wordt en voordat de beroepsinstanties voor landmeters worden opgericht.

Dat eenparig advies is gegeven door de Hoge Raad voor de Middenstand op de plenaire vergadering van 15 december 1998".

Overwegende dat de verwerende partij een exceptie van onwettigheid ontleent aan het belang van de verzoekers om op te treden; dat ze opmerkt dat het feit dat ambtenaren een zelfstandig beroep uitoefenen en de desbetreffende mandaten ambiëren, een duidelijke en kennelijke schending is van het cumulatieverbod dat bij

het koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 is ingesteld; dat ze aanvoert dat zulk een schending, inzonderheid door de verzoekers, van de regels betreffende hun beroepsstatuut, "hun aanspraak op de bescherming die de wet op de bescherming van de intellectuele dienstverlenende beroepen zou verlenen, onwettig maakt";

Overwegende dat artikel 2 van het koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 betreffende de cumulaties van beroepsactiviteiten in sommige openbare diensten bepaalt dat "de personeelsleden bedoeld in artikel 1 (...) geen beroepsactiviteiten (mogen) cumuleren";

Overwegende dat de verzoekers op de terechtzitting van 27 april 1999 niet hebben betwist dat zij "tot de personeelsleden bedoeld in artikel 1" van het voornoemde koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 behoren; dat zij evenmin hebben aangevoerd dat hen de afwijking bepaald in artikel 3, § 2, van het genoemde koninklijk besluit nr. 46, is toegestaan;

Overwegende dat zij in hun onderhavige vordering tot schorsing weliswaar niet hebben vermeld dat zij in overheidsdienst werken en onder het genoemde cumulatieverbod vallen, maar doen gelden dat zij naar aanleiding van de stemming van 26 mei 1998 tot lid van de Nationale Raad van het BIL zijn gekozen;

Overwegende dat noch de omstandigheid dat de verzoekers door de erkenningsraden op de lijsten zijn ingeschreven, noch hun inschrijving op de lijsten van de verkiezingskandidaten, noch hun verkiezing tot lid van de Nationale Raad van het Beroepsinstituut van gezworen landmeters-experten (BIL), tot gevolg kunnen hebben gehad dat zij niet meer onder het cumulatieverbod

voorgeschreven bij het voornoemde koninklijk besluit nr. 46 vallen en dat hun het recht wordt verleend om als zelfstandige, al was het maar als nevenberoep, het beroep van beëdigd landmeter-expert uit te oefenen zonder dat hen eerst de afwijking bepaald in artikel 3, § 2, van het voornoemde koninklijk besluit nr. 46 is toegestaan;

Overwegende dat dit niet wegneemt dat het genoemde koninklijk besluit nr. 46 een principieel verbod inhoudt dat moet worden nageleefd; dat de laksheid van de tuchtoverheid niet zou mogen opwegen tegen een wettelijk voorschrift;

Overwegende dat het geen zin zou hebben zich te beroepen op een strikte en kunstmatige opdeling tussen het ambt van een personeelslid van een overheidsdienst en de zelfstandige activiteit van beëdigd landmeter-expert, zoals blijkt uit het voornoemde koninklijk besluit nr. 46 zelf, dat de bevoegdheid van de minister om afwijkingen toe te staan beperkt door hem de taak toe te vertrouwen vooraf ervoor te zorgen dat de cumulatie-activiteiten "verenigbaar blijven met de hoedanigheid van personeelslid" en dat ze "zonder nadeel voor de dienst of voor het publiek uitgeoefend kunnen worden"; dat uit die onverenigbaarheden en nadelen blijkt dat er in werkelijkheid een interactie tussen die twee activiteiten bestaat en dat een regel die in het kader van de ene activiteit wordt opgelegd, ook gevolgen moet hebben in het kader van de tweede activiteit;

Overwegende, voor het overige, dat artikel 2 van het koninklijk besluit van 18 januari 1995 tot bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van het beroep van gezworen landmeter-expert bepaalt dat niemand het beroep van beëdigd landmeter-expert als zelfstandige, in hoofd- of bijberoep, mag uitoefenen

zonder eerst de eed bedoeld in artikel 2 van de wet van 6 augustus 1993 betreffende de opheffing van het koninklijk besluit van 31 juli 1825 houdende bepalingen nopens de uitoefening van het beroep van landmeter, te hebben afgelegd;

Overwegende dat artikel 2 van de genoemde wet van 6 augustus 1993 luidt aldus :

" Niemand mag het beroep van landmeter als zelfstandige uitoefenen, tenzij hij voldoet aan de voorwaarden vastgesteld overeenkomstig de kaderwet van 1 maart 1976 tot reglementering van de bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van de dienstverlenende intellectuele beroepen en hij daarenboven voor de rechtbank van eerste aanleg van zijn woonplaats de volgende eed heeft afgelegd :

"Ik zweer trouw aan de Koning, gehoorzaamheid aan de Grondwet en aan de wetten van het Belgische volk, en ik zweer de opdrachten die mij als landmeter zullen worden toevertrouwd, in eer en geweten getrouw te vervullen."

(...)"

Overwegende dat het niet wettig kan worden geacht dat gehoorzaamheid aan de wetten van het Belgische volk wordt gezworen om in aansluiting daarop het cumulatieverbod voorgeschreven bij het voornoemde koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 te kunnen schenden;

Overwegende dat de exceptie moet worden aangenomen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt afgewezen.

Artikel 2.

De beslissing over de kosten wordt in beraad
gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare
terechtzing van de VIe kamer, rechtsprekend in kort
geding, op 19 mei 1900 negenenegentig door :

de HH. HANSE, staatsraad, wnd. voorzitter,
 HARMEL, griffier.

De Griffier,

De Wnd. Voorzitter,

P. HARMEL.

Ph. HANSE.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.