

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. 80.914 van 11 juni 1999

A. 64.956/VIII-1204

In zake : **ASPESLAGH** Hans,
avenue de Falichamps 25
5100 Jambes,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Minister van Landsverdediging.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 2 augustus 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Hans ASPESLAGH in het koninklijk besluit nr. 705 van 20 februari 1995 de nietigverklaring vordert :

- in artikel 1, van het woord "aangesteld";
- in artikel 2, van de woorden "26 september 1992";
- in artikel 2, van de woorden "na Luitenant van het vliegwezen HOPPE, R."

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 27 januari 1999, 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 27 april 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven, en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 28 mei 1999;

Gehoord het verslag van mevrouw GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. VANDE CASTEELE, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van kapitein MEYUS, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het 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 belangrijkste feiten die dienstig zijn voor het onderzoek van het geding uiteengezet zijn in arrest nr. 50.673 van 9 december 1994 "dat het koninklijk besluit van 30 december 1992 houdende benoeming van verzoeker tot onderluitenant in het kader van de beroepsofficieren van de luchtmacht, nietigverklaart, in zoverre het, wat betreft de anciënniteit voor bevordering, terugwerkt tot 26 september 1990; dat in het voornoemde arrest het middel wordt aangenomen dat ontleend is aan "schending van artikel 2 van het

koninklijk besluit van 23 december 1991 betreffende de benoeming tot de graad van onderluitenant van de kandidaat-militairen van het actief kader, aangezien hij met terugwerking tot 26 september 1990 tot onderluitenant benoemd is, terwijl in artikel 2 van het koninklijk besluit van 23 december 1991 uitdrukkelijk gesteld wordt dat "de officier die, vóór zijn benoeming in de graad van onderluitenant, in deze graad aangesteld werd, (...) benoemd (wordt) met terugwerking tot de dag waarop de aanstelling geschied is", en dat verzoeker, derhalve, aangezien hij voorheen aangesteld is op 30 september 1986, hoe dan ook op die datum tot onderluitenant benoemd had moeten worden"; dat hij betoogt dat "uit de aanhef van het koninklijk besluit van 23 december 1991 betreffende de benoeming tot de graad van onderluitenant van de kandidaat-militairen van het actief kader blijkt dat het een maatregel is tot uitvoering van de wet van 1 maart 1958 betreffende het statuut der beroepsofficieren van de land-, de lucht-, de zeemacht en de medische dienst en der reserveofficieren van alle krijgsmachtdelen en van de medische dienst, en van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader; dat daaruit volgt dat artikel 2 ervan betrekking heeft op de officieren van het beroepskader; dat verzoeker op 16 augustus 1988, de dag waarop hij tot de Koninklijke Militaire School is toegelaten, aangesteld is als onderluitenant van het beroepskader, in de hoedanigheid van kandidaat-beroepsofficier van de luchtmacht;

Overwegende dat verzoeker naar aanleiding van dat arrest op 25 januari 1995 een "Model B" indient, waarin hij om een nieuw koninklijk besluit verzoekt dat zijn anciënniteit in de graad van onderluitenant vastlegt "op 30 september 1986, in ondergeschikte orde op 28 september 1987 en in uiterst ondergeschikte orde op

16 augustus 1988", evenals om een koninklijk besluit dat zijn anciënniteit in de graad van luitenant "in hoofdorde vastlegt op 30 september 1990", "in bijkomende orde op 28 september 1991" en "in uitgesproken bijkomende orde op 16 augustus 1992";

Overwegende dat het koninklijk besluit nr. 705 van 20 februari 1995, dat de bestreden handeling uitmaakt, luidt als volgt :

" Artikel 1.

(...)

Aangesteld Onderluitenant van het vliegwezen

(...) ASPESLAGH, H.

wordt op 16 augustus 1988 benoemd in de graad van Onderluitenant van het vliegwezen in het kader van de beroepsofficieren.

Artikel 2.

(...)

Onderluitenant van het vliegwezen

(...) ASPESLAGH, H.

wordt op 26 september 1992 benoemd in de graad van luitenant van het vliegwezen in het kader van de beroepsofficieren.

Voor de verdere bevordering wordt hij na Luitenant van het vliegwezen HOPPE, R. (...) gerangschikt.

(...)"

dat verzoeker preciseert dat het beroep tot nietig-verklaring uitsluitend betrekking heeft op

- het woord "aangesteld" in artikel 1,
- de datum "26 september 1992" in artikel 2,
- de woorden "na Luitenant van het vliegwezen HOPPE, R." in artikel 2;

Overwegende dat verzoeker bij koninklijk besluit nr. 1638 van 25 september 1997 benoemd is tot

kapitein met ingang van 26 september 1997; dat hij in zijn laatste memorie verklaart dat hij het onderwerp van het beroep uitbreidt tot de woorden "26 september 1997", welke datum, volgens het voornoemde koninklijk besluit nr. 1638, die is waarop zijn benoeming tot kapitein is ingegaan;

Overwegende dat, volgens artikel 39, § 1, van de wet van 1 maart 1958 betreffende het statuut der beroepsofficieren van de land-, de lucht-, de zeemacht en de medische dienst en der reserveofficieren van alle krijgsmachtdelen en van de medische dienst, "de graden van lager officier (...) naar anciënniteit (worden) verleend"; dat de benoeming van verzoeker tot kapitein op grond van een anciënniteit van vijf jaar als luitenant, het logische gevolg is van zijn benoeming tot luitenant; dat, in zoverre verzoeker de datum laakt waarop zijn benoeming tot luitenant uitwerking gekregen heeft, het onderwerp van het beroep ambtshalve behoort te worden uitgebreid tot de datum waarop zijn benoeming tot kapitein is ingegaan;

Overwegende dat uit de door de verzoeker aangevoerde middelen blijkt dat zijn kritiek in hoofdzaak betrekking heeft op de berekening van zijn anciënniteit als onderluitenant in het beroepskader, aangezien die anciënniteit doorslaggevend is voor de latere bevorderingen in dat beroepskader; dat hij van oordeel is dat de verwerende partij rekening behoorde te houden met de periode gedurende welke hij onderluitenant was in het tijdelijk kader;

Overwegende dat de conclusie in het verslag over deze zaak luidt dat verzoeker geen belang heeft op de grond dat de anciënniteit van laatstgenoemde in de graad van onderluitenant definitief is vastgesteld op 16 augustus 1988 en dat de data van ranginname in de

hogere graden van luitenant en kapitein niet kunnen worden gewijzigd aangezien ze gekoppeld zijn aan de anciënniteit in de graad van onderluitenant;

Overwegende dat verzoeker betoogt dat hoewel zijn benoeming tot onderluitenant geen aanvang kon nemen op een latere datum dan 16 augustus 1988, de Koning ervoor kon - en volgens hem, moest - zorgen dat ze op een eerdere datum uitwerking kreeg, rekening houdend met zijn benoeming tot onderluitenant in het tijdelijk kader; dat de exceptie de grond van de zaak raakt,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat wordt ermee belast het onderzoek voort te zetten.

Artikel 3.

De beslissing over de kosten wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare
terechtzing, op elf juni 1900 negenenegentig 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.