

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. 81.584 van 1 juli 1999

A. 67.176/VIII-1238

In zake : **BALON** Michel,
rue Malpassage 7
6720 Habay-La-Vieille,

tegen :

de Belgische Staat,
vertegenwoordigd door de Minister
van Landsverdediging.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 16 januari 1996 ingediende verzoekschrift, waarbij Michel BALON de nietigverklaring vordert van het ministerieel besluit nr. 74.031quater d.d. 27 oktober 1995 tot intrekking, door de Minister van Landsverdediging, van de bepalingen van artikel 1 van het ministerieel besluit nr. 73.651 d.d. 29 augustus 1995 houdende de benoeming van verzoeker tot adjudant-chef;

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 26 februari 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 brief van verzoeker, die als laatste memorie geldt, en de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 26 mei 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 18 juni 1999;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. GAVROY, loco Mr. WITAMER en Mr. FELLER, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van kapitein MEYUS, 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 volgende gegevens dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Verzoeker is sedert 31 januari 1966 in dienst bij de krijgsmacht. Bij ministerieel besluit nr. 73.651 van 29 augustus 1995 is hij met ingang van 26 september 1995 benoemd tot adjudant-chef.

2. Op 31 augustus 1995 dient luitenant-kolonel SBH MIGNOLET bij het krijgssauditoraat een klacht in tegen verzoeker. De feiten die hem ten laste worden gelegd, zijn het gebruik van een militair voertuig voor persoonlijke doeleinden, "een zware verdenking" van stappen bij particuliere ondernemingen die voor het overheidsbestuur werken met de bedoeling persoonlijke voordelen te verkrijgen en machtsmisbruik ten aanzien van ondergeschikten om persoonlijke voordelen te verkrijgen.

3. Diezelfde dag laat diezelfde hoofdofficier aan de afdeling personeel weten dat hij over de benoeming van verzoeker tot adjudant-chef een ongunstig advies uitbrengt. Dat ongunstige advies steunt op de "verdenkingen" die jegens hem gekoesterd worden en die gestaafd zijn door schriftelijke getuigenissen.

4. Op 9 oktober 1995 doet luitenant-kolonel JADOT, namens de chef van de generale staf, aan de minister het voorstel de benoeming van verzoeker in te trekken.

5. Bij het bestreden besluit trekt de minister van Landsverdediging de benoeming van verzoeker tot adjudant-chef in onder aanvoering van de volgende motieven :

" Overwegende dat Adjudant BALON door zijn hiërarchische chefs ongunstig wordt voorgesteld voor de benoeming in de graad van adjudant-chef en dat dit advies steunt op de slechte wijze van dienen;

Overwegende dat een gerechtelijk onderzoek lopende is;

Overwegende dat bij ministerieel besluit van 29 augustus 1995 belanghebbende ten onrechte in de graad van adjudant-chef benoemd werd".

6. Op 10 maart 1999 benoemt de Minister van Landsverdediging verzoeker tot adjudant-chef met ingang van 19 augustus 1996, met terugwerking, wat de

anciënniteit voor de bevordering in graad betreft, tot 26 september 1995. Het benoemingsbesluit is als volgt gemotiveerd :

" Overwegende dat het artikel 40, § 2, eerste lid, 4°, van de voornoemde wet van 27 december 1961 bedoeld werd om onder meer de loopbaan te regulariseren van onderofficieren, wanneer een vertraging in die loopbaan geheel of gedeeltelijk veroorzaakt werd door de administratie;

Overwegende dat het artikel 40, § 2, derde lid, van de voornoemde wet toelaat dat de Minister van Landsverdediging "bijzondere beschikkingen kan treffen voor de regularisatie van de bevordering van de beroepsonderofficieren" bedoeld in artikel 40, § 2, eerste lid, 4°, waaronder betrokkene manifest valt;

Overwegende dat de rechtsvordering uitgedoofd is door het zonder gevolg klasseren van de klacht op 19 augustus 1996;

Overwegende dat de belanghebbende reeds geslaagd is voor de kwalificatie wedstrijd en zich batig heeft gerangschikt met de wedstrijd '1994';

Overwegende dat hij door deze regularisatie kan voorkomen op de kandidatenlijst voor de graad van adjudant-majoor voor het (bevorderingscomité) van het jaar 2000";

Overwegende dat de bestreden handeling niet wordt ingetrokken bij het ministerieel besluit van 10 maart 1999 en dat de gevolgen ervan niet allemaal door dat Belgisch Staatsblad worden tenietgedaan; dat daaruit volgt dat verzoeker nog steeds belang heeft bij zijn beroep, dat niet doelloos is geworden;

Overwegende dat verzoeker inzonderheid een middel, het eerste van het verzoekschrift, ontleent aan onwettigheid van het bestreden besluit, aan schending van de artikelen 14, § 1 en § 2, en 35 van de wet van 27 december 1961 en van artikel 47 van het koninklijk besluit van 25 oktober 1963; dat hij aanvoert dat het ministerieel besluit van 29 augustus 1995 een individuele rechtshandeling is die rechten doet ontstaan en dat dit besluit alleen voor de toekomst op de helling

kan worden gezet, in de gevallen en op de voorwaarden bepaald bij de wet, terwijl dat besluit bij de bestreden handeling is ingetrokken en hij zich niet bevindt in een van de gevallen bedoeld in de in het middel vermelde bepalingen; dat hij daarop laat volgen dat het ministerieel besluit van 29 augustus 1995 rechten doet ontstaan zodra het instrumentum ervan ondertekend is;

Overwegende dat de verwerende partij betwist dat de bestreden handeling is gesteld met toepassing van artikel 14 van de wet van 27 december 1961 en van artikel 47 van het koninklijk besluit van 25 oktober 1963; dat zij uiteenzet dat die handeling steunt op artikel 35 van de wet van 27 december 1961 en op de theorie van de intrekking van bestuurshandelingen; dat zij tot besluit van haar argumentatie het volgende stelt :

" ... bij het bestreden besluit van 27 oktober 1995 heeft de Minister zijn beslissing van 29 augustus 1995 binnen een termijn van zestig dagen ingetrokken (...), aangezien die beslissing een onregelmatigheid bevatte doordat ze genomen was zonder dat de Minister kennis had kunnen nemen van de ernstige feiten die (van voor 29 augustus 1995 dateren en) kennelijk gevolgen zouden hebben gehad voor de beoordeling van verzoekers wijze van dienen. Er dient dan ook te worden opgemerkt dat de Minister de theorie van de intrekking van bestuurshandelingen op correcte en passende wijze heeft toegepast en daartoe het volste recht had";

Overwegende dat de bestreden handeling, zodra ze ondertekend was, rechten heeft doen ontstaan, aangezien verzoeker daardoor vanaf 26 september 1995 de prerogatieven genoot die aan de graad van adjudant-chef verbonden zijn; dat, volgens artikel 35, § 1, van de wet van 27 december 1961 houdende statuut van de onderofficieren van het actief kader der land-, lucht- en zeemacht en van de medische dienst, de onderofficieren die aan de bij die wet gestelde voorwaarden voldoen naar anciënniteit worden bevorderd; dat de onderofficier wiens wijze van dienen, na

gemotiveerd advies van diens hiërarchische meerderen, onbevredigend wordt geacht, bij de bevordering mag worden voorbijgegaan; dat de minister op 29 augustus 1995, overeenkomstig het advies van de hiërarchische meerderen van verzoeker, geoordeeld heeft dat zijn wijze van dienen bevredigend was; dat verzoeker voorts voldeed aan alle voorwaarden om bevorderd te kunnen worden; dat het ministerieel besluit van 29 augustus 1995 geen enkele onregelmatigheid bevatte, zodat het niet kon worden ingetrokken, ook al zijn naderhand ongunstige inlichtingen ter kennis van de minister gebracht; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat de overige middelen van het verzoekschriften niet onderzocht behoeven te worden, aangezien ze niet tot een ruimere nietigverklaring kunnen leiden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het ministerieel besluit nr. 74.031quater d.d. 27 oktober 1995 waarbij de Minister van Landsverdediging de bepalingen intrekt van artikel 1 van het ministerieel besluit nr. 73.651 d.d. 29 augustus 1995 houdende de benoeming van Michel BALON tot adjudant-chef.

Artikel 2.

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

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare
terechtzingting op 1 juli 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.