

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. 93.468 van 21 februari 2001

A. 77.200/VIII-753

In zake : **TAYMANS** André,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel,

tegen :

**het Belgisch Instituut voor Postdiensten en
Telecommunicatie,**
(afgekort als BIPT),

Sterrekundestraat 14/21
1210 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 19 januari 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij André TAYMANS de nietigverklaring vordert van "de beslissing van de Minister van Telecommunicatie van 19 november 1997 om hem ambtshalve en zonder opzeggingstermijn uit zijn ambt te ontslaan met ingang van 1 september 1997";

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

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

Gelet op de beschikking van 13 september 2000 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 die geldt als laatste memorie van de verzoekende partij en de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 9 januari 2001 waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 16 februari 2001;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. DETHEUX, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het 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 volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

Verzoeker, die bediende op arbeidsovereenkomst is bij de Permanente Vertegenwoordiging van België bij de Europese Gemeenschap, stelt zich in 1993 kandidaat voor een van de tien betrekkingen van adviseur bij het Belgisch Instituut voor Postdiensten en Telecommunicatie (afgekort als BIPT) waarvan de vacature in het Belgisch Staatsblad van 26 juni 1993 bekendgemaakt is. De betrekking van adviseur is een gespecialiseerde functie in de zin van artikel 73, § 2, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, krachtens het koninklijk besluit van 18 maart 1993 tot vaststelling van de graden van de ambtenaren van het Belgisch Instituut voor Postdiensten en Telecommunicatie die aan gespecialiseerde functies beantwoorden en van de specifieke administratieve reglementen met betrekking tot die graden.

Op 3 augustus 1993 benoemt de Minister van Verkeer en Overheidsbedrijven verzoeker tot adviseur bij het BIPT met ingang van 1 september 1993. Op 13 december 1993 kent de Minister hem verlof wegens opdracht toe voor de periode van 1 september 1993 tot 31 augustus 1995, om hem

in staat te stellen zijn ambt bij de Permanente Vertegenwoordiging voort te zetten, en verklaart hij zijn betrekking vacant.

Verzoeker vraagt op 15 juni 1995 om verlenging van zijn verlof wegens opdracht. De administrateur-generaal en de administrateur van het BIPT brengen namens de Minister een ongunstig advies uit over dat verzoek. Op 6 oktober 1995 delen zij aan verzoeker mee dat niet kan worden ingegaan op zijn verzoek omdat hij geen vast benoemd ambtenaar van het BIPT is, doordat hij niet effectief een proeftijd van één jaar heeft volbracht, en dat het Instituut, wegens het gebrek aan personeel van niveau 1, over al zijn ambtenaren wenst te beschikken.

Bij nota van 1 maart 1996 vraagt de Minister van Telecommunicatie aan de administrateur-generaal van het BIPT het nodige te doen om de opdracht van verzoeker te verlengen en hem voorstellen te doen om te voorzien in de tijdelijke vervanging van de betrokkene. Op 18 april 1996 stelt de Minister hem op non-activiteit zonder wedde met verlies van zijn aanspraken op bevordering in graad en weddeverhoging van 1 september 1995 tot 31 augustus 1997. De betrekking van verzoeker is vacant verklaard.

Op 4 april 1997 schrijft de secretaris-generaal van het Ministerie van Buitenlandse Zaken aan het BIPT dat het Rekenhof van oordeel is dat de situatie van vast benoemde ambtenaren van Belgische overheidsbesturen die gedetacheerd zijn naar de Permanente Vertegenwoordiging onregelmatig is, en preciseert hij dat zijn departement wenst dat de detachering van verzoeker niet meer wordt verlengd en dat hij met ingang van 1 september 1997 opnieuw ter beschikking wordt gesteld van het BIPT.

Per brief van 19 mei 1997 dient verzoeker een nieuwe aanvraag om dienstvrijstelling in voor de periode van 1 september 1997 tot 31 augustus 1999. Op verzoek van het BIPT zendt hij een afschrift toe van zijn akte van indienstneming bij de Permanente Vertegenwoordiging.

Op 15 juli 1997 schrijft de Minister van Telecommunicatie verzoeker aan in de volgende bewoordingen :

" Hierbij deel ik u mede dat niet kan worden ingegaan op uw verzoek om verlenging van uw verlof wegens opdracht, om de volgende redenen :

1. overeenkomstig de bepalingen van het koninklijk besluit van 18 maart 1993 tot vaststelling van het statuut van het personeel van het Belgisch Instituut voor Postdiensten en Telecommunicatie bent u op proef benoemd bij het Instituut; verlof wegens opdracht kan evenwel alleen aan vast benoemde ambtenaren worden toegekend;

2. aangezien het Instituut belast is met nieuwe taken, heeft het al zijn ambtenaren van niveau 1 dringend nodig.

Wat betreft het afschrift van de arbeidsovereenkomst dat u ons heeft bezorgd, dient u het Ministerie van Buitenlandse Zaken ervan in kennis te stellen dat u uw ambt bij het Instituut hervat".

Tegen deze beslissing wordt beroep A. 76.368/VIII-401 ingesteld.

Bij ter post aangetekend schrijven van 4 september 1997 stellen de administrateur-generaal en de administrateur van het BIPT vast dat de betrokkene zijn ambt niet heeft hervat bij het begin van de maand september, zoals op 29 augustus 1997 tijdens een onderhoud overeengekomen was, en wijzen zij hem erop dat "de bepalingen van artikel 94, 3°, van het koninklijk besluit van 18 maart 1993 tot vaststelling van het statuut van het personeel van het Instituut zullen worden toegepast indien hij niet zo vlug mogelijk zijn ambt bij het Instituut hervat".

In een nota van 6 oktober 1997 die door de administrateur-generaal en de administrateur van het BIPT aan de Minister van Telecommunicatie wordt toegezonden staat inzonderheid het volgende :

" De heer TAYMANS heeft op vrijdag 29 augustus 1997 een onderhoud gehad met de administrateur-generaal. Bij die gelegenheid heeft de heer TAYMANS voor 1 september 1997 een dag verlof om familiale redenen gevraagd en heeft hij beloofd dat hij op dinsdag 2 september 1997 zijn ambt bij het Instituut zou hervatten.

De betrokkene heeft niet zijn ambt hervat zoals was overeengekomen en heeft niet meer van zich laten horen vóór 22 september 1997, de dag waarop hij gedurende 30 minuten een onderhoud heeft gehad met zijn toekomstige hiërarchische administrateur, de heer BAERT. Na dat onderhoud heeft hij besloten zijn werk bij de Permanente Vertegenwoordiging voort te zetten en sindsdien is hij met het Instituut niet meer in contact getreden.

Ondanks bepaalde stappen die gedaan zijn, onder meer bij het Ministerie van Buitenlandse Zaken en bij zijn advocaat, wenst de betrokkene geenszins naar het Instituut terug te keren.

Het feit dat de heer TAYMANS zich niet aanmeldt op het werk is beneden alle peil; zelfs al blijven er vragen bestaan wat betreft zijn statuut bij het BIPT (de vraag of hij al dan niet de proeftijd dient te volbrengen, de in aanmerking te nemen geldelijke anciënniteit), moest hij zijn ambt bij het Instituut opnemen in afwachting dat de twijfel weggenomen wordt".

De administrateur-generaal en de administrateur hebben bijgevolg voorgesteld verzoeker ambtshalve te ontslaan.

Op 19 november 1997 stelt de Minister van Telecommunicatie de handeling die met het onderhavige beroep bestreden wordt;

Overwegende dat verzoeker in een tweede middel aanvoert dat "de bestreden handeling voortvloeit uit en steunt op de beslissing van de Minister van Telecommunicatie van 15 juli 1997 waarbij aan verzoeker een verlenging van zijn verlof wegens opdracht wordt geweigerd om reden dat een dergelijk verlof alleen kan worden toegekend aan ambtenaren die vast benoemd zijn en dat het Instituut belast is met nieuwe taken, zodat het al zijn ambtenaren van niveau 1 dringend nodig heeft"; dat hij het enige middel van zijn beroep A. 75.368/VIII-401 herhaalt om aan te tonen dat de beslissing van 15 juli 1997 gegrond is op onjuiste motieven;

Overwegende dat verzoeker weliswaar de nietigverklaring van de voormelde beslissing van 15 juli 1997 heeft gevorderd; dat dat beroep geen schorsende kracht heeft, zodanig dat deze beslissing uitvoerbaar was; dat op grond van het "privilège du préalable" verzoeker zich bij de genoemde beslissing moest neerleggen, al was ze onwettig; dat de loutere overtuiging dat ze niet gerechtvaardigd was, verzoeker niet ontsloeg van de verplichting om er zich bij neer te leggen; dat het middel niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat er grond bestaat om de debatten te heropenen om het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat in staat te stellen het onderzoek van het beroep voort te zetten,

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 terechtzitting, op
eenentwintig februari tweeduizend en één 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.