

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 90.607 van 30 oktober 2000
in de zaak A. 90.858/IX-2314.**

In zake : Kim VAN DEUN,
die woonplaats kiest bij
advocaat Th. VERMEIRE,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Keverslaan 11

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
minister van Landsverdediging.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Kim VAN DEUN, sergente bij de Krijgsmacht, op 10 april 2000 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het "ministerieel besluit van 2 februari 2000 betreffende de benoeming in de graad van sergeant en eerste sergeant van kandidaats-beroeps- en aanvullingsonderofficieren (M.B. n° 80.483 ?), inzoverre verzoekster wordt opgenomen in het actief kader van de beroepsonderofficieren en verzoekster wordt benoemd in de graad van sergente", van de "beslissing tot weigering van de aanvraag (van 25 augustus 1999) tot verbreking van verzoeksters (weder-)dienstneming van kandidaat-beroepsonderofficier en beslissing tot bevestiging van de ministeriële beslissing van 28 september 1999" en van de "weigering om een formele beslissing te treffen inzake verzoeksters aanvraag (van 25 augustus 1999) tot verbreking van verzoeksters (weder-)dienstneming van kandidaat-beroepsonderofficier";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur R. AERTGEERTS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 25 augustus 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 oktober 2000;

Gehoord het verslag van staatsraad L. HELLIN;

Gehoord de opmerkingen van advocaat Th. VERMEIRE, die verschijnt voor verzoekster, en van kapitein-commandant J. MEYUS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur R. AERTGEERTS;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. Over de gegevens van de zaak.

1. Op 23 augustus 1993 neemt verzoekster voor zes jaar dienst in de hoedanigheid van leerling van de intermachtenafdeling van de Koninklijke Kadettenschool.

Op 1 augustus 1994 wordt de lopende dienstneming verbroken op aanvraag.

Op 21 augustus 1995 neemt zij dienst voor vijf jaar als kandidaat-beroepsonderofficier bij de luchtmacht en op 26 december 1995 en 26 maart 1996 wordt verzoekster aangesteld respectievelijk in de graad van korporaal en in de graad van sergeant.

2. Op 25 augustus 1999 vraagt verzoekster de verbreking van haar dienstneming als kandidaat-beroepsonderofficier. Zij wenst te vertrekken op 1 september 1999.

Op 25 augustus 1999 verlenen drie hiërarchische meerderen van verzoekster gunstig advies. Dezelfde dag ondertekent verzoekster het gunstig advies voor kennisneming.

Op 31 augustus 1999 geeft de stafchef van de luchtmacht, per order luitenant-kolonel van het vliegwezen stafbrevethouder BENOIT, het volgende ongunstig advies:

"De LuM kan moeilijk aanvaarden dat een 00ffr LuVerd C/1 het leger verlaat juist na 4 jaar vorming zonder iets te renderen".

Met een nota van 10 september 1999 geeft de chef van de Generale Staf, per order generaal-majoor BOVY van de Divisie Personeel van de Generale Staf, een ongunstig advies voor de verbreking van de dienstneming gezien de uitzonderlijk slechte encadrerings situatie in deze categorie van jonge onderofficieren in de ambtengroep "Controle van de operaties en het luchtverkeer".

3. Op 28 september 1999 weigert de minister van Landsverdediging de aanvraag tot de verbreking van de dienstneming van 21 augustus 1995 in de hoedanigheid van kandidaat-beroepsonderofficier met de volgende bewoordingen :

"In rechte :

KB van 13 Nov 91

(Reg A16-K25, Art 13 en Art 15, 1°)

In feite :

De dienstneming of wederdienstneming van de kandidaat die erom verzoekt, kan worden verbroken, tenzij dit in uitzonderlijke omstandigheden onmogelijk blijkt.

Het bestaan van deze omstandigheden wordt vastgesteld door de Minister van Landsverdediging.

De verbreking van de dienstneming of van de wederdienstneming wordt uitgesproken door de Minister van Landsverdediging indien het om een kandidaat-onderofficier gaat.

Gezien het deficit in de categorie van jonge onderofficieren in de ambtengroep 'Controle van de operaties en het luchtverkeer' wordt uw aanvraag geweigerd".

4. Op 18 oktober 1999 zendt Dr. J. AERTS een bericht aan Dr. DILLEN van het Militair Hospitaal te Neder-over-Heembeek waarin wordt besloten dat verzoekster een "duidelijk depressief angstig toestandbeeld" heeft, dat de werkonbekwaamheid verder wordt verlengd, dat "(nu) patiënte wel een duidelijk, eigen, doelgerichte toekomstbeeld ontwikkelde, het ontslag uit het leger de enige goede beslissing (is) die ze kan nemen om in de toekomst haar mentaal evenwicht te bewaren".

5. Op 28 oktober 1999 wordt haar een brevet uitgereikt waaruit blijkt dat zij voldaan heeft "aan alle statutaire verplichtingen voorzien tijdens de kandidatuurperiode van een kandidaat-beroepsonderofficier" op datum van 31 augustus 1999.

6. Op 18 november 1999 geeft de chef van de Generale Staf aan de korpscommandant van verzoekster de toelating om haar te laten onderzoeken door een militair geneesheer teneinde een "model 5" op te stellen om te laten nagaan of zij nog medisch geschikt is voor de dienst.

7. Op 31 januari 2000 zendt de minister van Landsverdediging de volgende brief aan verzoekster :

"Sergeant,

Op 25 augustus 1999 vroeg u de verbreking van uw dienstneming als KB00. Op 28 september 1999 heb ik deze aanvraag geweigerd. U vecht deze beslissing aan voor de Raad van State (zaak G/A 88.315/IX-2122) waar u zich o.m. beklaagt over het feit dat u geen verweer heeft kunnen laten gelden t.a.v. het advies van de Stafchef van de Luchtmacht.

Om die reden trek ik mijn beslissing van 28 september 1999 in. Indien u mij binnen de 14 dagen vanaf de ontvangst van onderhavig schrijven geen verweerschrift toezendt ga ik er van uit dat u geen verweer wenst te laten gelden. In dat geval zal ik uw aanvraag tot verbreking van uw dienstneming opnieuw beoordelen zonder uw verweer.

U kan de voormelde beslissingen bestrijden voor de Raad van State volgens de door u gekende procedure".

8. Bij ministerieel besluit nr. 80.843 van 2 februari 2000 wordt, onder meer, verzoekster door de minister van Landsverdediging benoemd in de graad van sergeant beroepsonderofficier op 26 september 1999, met terugwerkende kracht wat anciënniteit betreft voor de bevordering in de graad op 26 september 1997, in de ambtengroep "controle van de operaties van het luchtverkeer".

Dit is de eerste bestreden beslissing.

9. Bij aangetekend schrijven van 9 februari 2000 zendt de raadsman van verzoekster aan de minister van Landsverdediging een verweerschrift met betrekking tot het ongunstig advies van de stafchef van de luchtmacht van 31 augustus 1999.

Op 21 februari 2000 noteert luitenant-kolonel van het vliegwezen stafbrevethouder BENOIT op dat verweerschrift :

"Gezien. Advies ongewijzigd".

10. Met een nota van 1 maart 2000 zendt de chef van de Generale Staf het dossier met betrekking tot de aanvraag van verzoekster van 25 augustus 1999 voor beslissing aan de minister van Landsverdediging. Hij geeft ongunstig advies voor de verbreking van de dienstneming "gezien de uitzonderlijk slechte encadreringssituatie in deze categorie van jonge onderofficieren in de ambtengroep 'Controle van de operaties en het luchtverkeer'".

13. Op 14 maart 2000 weigert de minister van Landsverdediging de aanvraag tot de verbreking van de dienstneming ondertekend op 21 augustus 1995 in de hoedanigheid van kandidaat-beroepsonderofficier met de volgende bewoordingen :

"In rechte :

KB van 13 Nov 91

(Reg A16-K25, Art 13 en Art 15, 1°)

In feite :

De dienstneming of wederdienstneming van de kandidaat die erom verzoekt, kan worden verbroken, tenzij dit in uitzonderlijke omstandigheden onmogelijk blijkt.

Het bestaan van deze omstandigheden wordt vastgesteld door de Minister van Landsverdediging.

De verbreking van de dienstneming of van de wederdienstneming wordt uitgesproken door de Minister van Landsverdediging indien het om een kandidaat-onderofficier gaat.

Gezien de uitzonderlijk slechte encadreringssituatie, door het scherpe deficit in de categorie van jonge onderofficieren in de ambtengroep 'Controle van de operaties en het luchtverkeer' wordt uw aanvraag geweigerd".

Dit is de tweede bestreden beslissing.

14. Op 8 juni 2000 beslist de militaire commissie voor geschiktheid en reform dat verzoekster "ongeschikt is voor de dienst en dat deze ongeschiktheid definitief is, in de zin van de wet van 14 februari 1961".

15. Bij koninklijk besluit van 18 september 2000 wordt verzoekster tenslotte ten definitieven titel met ingang van 1 september 2000 op anciënniteitspensioen gesteld in toepassing van artikel 3, littera C der samengeordende wetten op de militaire pensioenen;

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij in haar nota met opmerkingen het volgende stelt :

"Op 14 maart 2000 heeft de Minister van Landsverdediging verzoeksters aanvraag tot verbreking van de dienstneming, ingediend op 25 augustus 1999, formeel afgewezen (...).

De derde bestreden akte, met name de 'weigering om een formele beslissing te treffen inzake verzoeksters aanvraag (van 25 augustus 1999) tot verbreking van verzoeksters (weder-)dienstneming van kandidaat-beroepsonderofficier' is bij gevolg onbestaande.";

2.2. Overwegende dat uit het administratief dossier blijkt dat de minister van Landsverdediging, na de intrekking op 31 januari 2000 van een eerdere negatieve beslissing, op 14 maart 2000 de aanvraag van de verzoekende partij van 25 augustus 1999 tot verbreking van de dienstneming uitdrukkelijk heeft geweigerd; dat er derhalve geen "weigering om een formele beslissing te treffen inzake verzoeksters aanvraag (van 25 augustus 1999) tot verbreking van verzoeksters (weder-)dienstneming van kandidaat-beroepsonderofficier" is; dat de derde bestreden akte derhalve onbestaande is; dat de door de verwerende partij ten aanzien van de derde bestreden akte opgeworpen exceptie van onontvankelijkheid aldus gegrond is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

Overwegende dat luidens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de bestreden beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de akte of het reglement een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende dat verzoekster het actief kader van de krijgsmacht heeft verlaten als gevolg van het voornoemde koninklijk besluit van 18 september 2000 waarbij zij ten definitieven titel op anciënniteitspensioen wordt gesteld; dat een schorsing van de bestreden beslissingen alsdan het door haar aangevoerde moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet meer zou kunnen wegnemen of voor haar nog enig nut opleveren;

Overwegende dat aldus niet is voldaan aan de tweede voorwaarde van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat die vaststelling volstaat om verzoeksters vordering af te wijzen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op dertig oktober 2000, door :

de H. L. HELLIN, staatsraad, wnd. kamervoorzitter,
Mevr. V. WAUTERS, griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

L. HELLIN.