

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 95.354 van 14 mei 2001
in de zaak A. 98.745/IX-2652.**

In zake : Geert BILTERYS,
die woonplaats kiest bij
advocaat E. BRAL,
kantoor houdende te GENT,
Henleykaai 3

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
minister van Binnenlandse Zaken.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Geert BILTERYS
op 22 december 2000 heeft ingediend om de schorsing te
vorderen van de tenuitvoerlegging van de beslissing van
de directeur-generaal van het personeel van de rijks-
wacht waarbij verzoeker niet wordt opgenomen op de lijst
van de kandidaten voor bevordering tot de graad van
adjutant - sessie 2001 evenals van de beslissing van
dezelfde overheid om te antwoorden op het bezwaar dat
hij had ingediend;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoek-
schrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernie-
tiging 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 22 maart 2001 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 23 april 2001;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat E. BRAL, die verschijnt voor verzoeker, en van adviseur E. VAN ROSSEM, 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. Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Verzoeker maakt sinds 26 september 1984 deel uit van de rijkswacht. Op 1 oktober 1987 is hij benoemd in de graad van opperwachtmeester en op 26 maart 1998 in de graad van eerste opperwachtmeester.

1.2. Met een dagelijks order nr. 49 van 26 juli 2000 maakt de directie Personeel van het Algemeen Commando, refererend aan het koninklijk besluit van 1 april 1996 betreffende de bevorderingsexamens tot de graad van adjudant van het operationeel korps van de rijkswacht, de lijst bekend van de keuronderofficieren die, in de sessie 2001, in aanmerking komen om tot adjudant bevorderd te worden. Verzoekers naam komt niet voor op die lijst.

In het dagelijks order wordt medegedeeld dat, gelet op de politiehervorming, na deze sessie 2001

geen bevorderingsexamens meer zullen ingericht worden. De belanghebbenden, wier namen niet op de lijst zijn vermeld, worden er ook van verwittigd dat zij binnen de 25 dagen een gemotiveerde vraag kunnen indienen om alsnog op de lijst te worden opgenomen.

1.3. Op 21 augustus 2000 dient verzoeker een aanvraag in om op de kandidatenlijst te worden opgenomen. Zijn eenheidscommandant brengt dienaangaande een gunstig advies uit.

1.4. Op 25 oktober 2000 besluit de commandant van de rijkswacht, met het besluit dat het eerste voorwerp vormt van de onderhavige vordering, niet in te gaan op de vraag van verzoeker.

Het besluit luidt als volgt :

- "1. Overeenkomstig art. 4 van het KB van 01 april 1996 betreffende de bevordering tot de graad van adjudant bij de rijkswacht wordt de lijst van keuronderofficieren die nog geen kandidaat zijn geweest, opgesteld met inachtneming van de anciënniteit. In uitvoering daarvan werden alle kandidaten, met een anciënniteitsnummer dat met 1987 begint, vermeld op het DO Nr 49 van 26-07-2000.
2. Gelet op art. 42 van de wet van 27-12-1973 betreffende het statuut van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht wordt een lid van het beroepspersoneel, op het ogenblik dat het in een andere graad van onderofficier wordt benoemd nadat het wegens tijdelijke ongeschiktheid bij de bevordering is voorbijgegaan, een nieuwe anciënniteit verleend (in dit geval als opperwachtmeester); deze nieuwe anciënniteit is gelegen tussen deze van het lid van het beroepspersoneel dat onmiddellijk voor hem en deze van het beroepspersoneel dat onmiddellijk na hem in zijn nieuwe graad gerangschikt is. Om die reden werd belanghebbende een nieuw anciënniteitsnummer toegekend dat begint met 1988.
3. Bijgevolg bezit belanghebbende niet meer dezelfde anciënniteit als zijn promotiegenoten waarmee hij in 1987 werd benoemd tot de graad van opperwachtmeester omdat hij een anciënniteitsverlies van 6 maanden heeft opgelopen bij zijn benoeming tot 10WM. Aangezien de lijst van kandidaten zich

beperkt tot diegenen met anciënniteitsnummer 1987 en belanghebbende geklasseerd werd bij de eerstvolgende promotie kan hij niet op de lijst worden opgenomen.

4. Deze beslissing houdt geen enkel verband met de huidige goede wijze van dienen van belanghebbende, die overigens niet wordt betwist, maar baseert zich uitsluitend op het wettelijk opgelegd anciënniteitscriterium.
5. Dat anciënniteitscriterium werd overigens voor alle voorgaande lijsten van Kand Adjt op dezelfde wijze ingevuld. Indien voor deze lijst een ander anciënniteitscriterium zou worden gehanteerd, waardoor belanghebbende toch nog zou kunnen toegevoegd worden aan de lijst, zou dit leiden tot een ongelijke en discriminerende behandeling van alle andere kandidaten, die om diverse redenen een soortgelijk anciënniteitsverlies hebben opgelopen en ook met de eerstvolgende promotie werden opgeroepen.
6. De EComd wordt verzocht 10WM BILTERYS deze beslissing ter kennis te brengen".

1.5. Op 30 oktober 2000 dient verzoeker een willig beroep in om het besluit van 25 oktober 2000 te herzien. Hij ontvangt daarop geen antwoord. Verzoeker ziet daarin een beslissing die hij als het tweede voorwerp bij de onderhavige vordering betreft.

2. Overwegende, ambtshalve, dat de vordering wat haar tweede voorwerp betreft, niet ontvankelijk is; dat immers, wanneer het bestuur niet antwoordt op een willig beroep, het geen weigeringsbeslissing neemt die door de Raad van State kan vernietigd worden;

3. Overwegende dat krachtens 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 aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

4.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker erop wijst dat, in het kader van de aan de gang zijnde politiehervorming, de bevorderingssessie 2001 voor de benoeming tot adjudant, waarvoor hij wenst in aanmerking te komen, de laatste is die ingericht wordt zodat, door nu niet op de lijst opgenomen te zijn, hij -als eerste wachtmeester- de laatste mogelijkheid verliest om "in het bijzonder middenkader van de geïntegreerde politie te worden ingeschaald" en om vervolgens de kans te krijgen om naar het officierenkader over te gaan; dat hij betoogt dat "de onherroepelijke veranderingen die met het ontstaan van de eenheidspolitie gepaard gaan" het noodzakelijk maken dat de bestreden beslissing wordt geschorst omdat hij dan zou kunnen deelnemen aan de -voor de laatste keer ingerichte- examens;

4.2. Overwegende dat de verwerende partij in haar nota met opmerkingen daarop antwoordt dat de geïntegreerde politiedienst ook in zijn nieuwe structuur nood zal hebben aan personeelsleden die uit het middenkader doorstromen naar het officierenkader zodat verzoeker in de toekomst nog over gelijkaardige bevorderingsmogelijkheden zal beschikken; dat zij er voorts op wijst dat er nog geen definitieve teksten bestaan over het statuut van het operationeel korps van de geïntegreerde politie en dat het ingeroepen nadeel bijgevolg zuiver hypothetisch is; dat zij daaraan toevoegt dat verzoeker geen recht kan doen gelden op het behoud van de bestaande bevorderingsregels en dat, na een vernietiging, zij de carrière van verzoeker in functie van het betreffende arrest zal moeten herstellen;

4.3. Overwegende dat, blijkens de bewoordingen waarin het dagelijks order nr. 49 gesteld is, de verwerende partij op het ogenblik van de lijst van kandidaten -waar de bestreden beslissing op geënt is- zich wel degelijk op het standpunt heeft geplaatst dat het ging

om de laatste mogelijkheid die aan rijkswachters werd geboden om volgens de bestaande procedure tot adjudant bevorderd te kunnen worden; dat zulks evenwel niet betekent dat rijkswachters als verzoeker niet meer in aanmerking komen om ingeschakeld te worden in het middenkader van de geïntegreerde politiedienst; dat daaruit ook niet volgt dat die rijkswachters in de toekomst niet meer naar het officierenkader zullen kunnen doorstromen;

Overwegende dat verzoeker niet aantoont -ook niet ter terechtzitting- dat de nieuwe regelingen waarmee de nieuwe politiestructuur in de praktijk gebracht wordt het hem onmogelijk zullen maken een promotie na te streven die gelijkwaardig is aan de promotie die hij met zijn inschrijving op de lijst van kandidaten voor de bevordering tot adjudant wel kon ambiëren; dat dienvolgens de niet-opname van verzoeker op die lijst van kandidaten, het weze dan de laatste binnen de structuur van de rijkswacht, niet als een moeilijk te herstellen ernstig nadeel in de zin van artikel 17 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State wordt gezien,

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 terechtzitting, op veertien mei 2000 en een, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE, staatsraad,	
		wnd. kamervoorzitter,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.