

Nederlandse tekst (artikel 63 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. 56.758 van 8 december 1995

A. 64.875/VI-12.718

In zake : **DEPAIFVE** Véronique,
Quai de Gaulle 9/102
4020 Luik,

tegen :

de Regie der Luchtwegen.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 28 juli 1995 ingediende
verzoekschrift, waarbij Véronique DEPAIFVE vordert :

- "1° dat de intrekking bevolen wordt van de beslissing van onbekende datum van het directiecomité van de Regie der Luchtwegen, volgens welke verzoekster niet geslaagd is voor de IFR-stage waardoor zij de kwalificatie verkeersleider 1e klasse kan verkrijgen, aan verzoekster ter kennis gebracht bij aangetekende brief van 10 maart 1995, en dat bevolen wordt dat die beslissing vervangen wordt door een andere, die geen afbreuk meer doet aan de wettigheid en/of aan verzoekster;
- 2° dat de Belgische Staat gelast wordt het besluit van 7 november 1980 betreffende de hiërarchische indeling en de loopbaan van sommige ambtenaren van de Regie der Luchtwegen, dat onwettig is verklaard bij arrest nr. 48.001, te vervangen door een andere, aanvaardbare wettelijke grondslag, teneinde de Regie der Luchtwegen in staat te stellen arrest nr. 48.001 correct te kunnen uitvoeren",

op straffe van een dwangsom van 100.000 frank ten laste van de verwerende partij voor iedere dag vertraging;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

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

Gelet op de beschikking van 27 september 1995, waarbij bepaald wordt dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 4 oktober 1995;

Gelet op de kennisgeving van die beschikking en van het verslag aan de partijen;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van verzoekster en van Mr. GILLET, loco Mr. LAMBERT, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend 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 verzoekster bij een op 30 juli 1990 ingediend verzoekschrift de nietigverklaring heeft gevorderd van :

"1. de beslissing, waarvan de datum en de steller ervan onbekend zijn, volgens welke verzoekster niet geslaagd is voor de IFR-stage waardoor zij de kwalificatie verkeersleider 1e klasse kan verkrijgen;

2. de impliciete weigering, voortvloeiend uit de eerste bestreden handeling, om verzoekster de hogere functie van verkeersleider 1e klasse bij de Regie der Luchtwegen toe te kennen";

dat de Raad van State bij arrest nr. 48.001 van 15 juni 1994 die twee beslissingen op de volgende gronden heeft vernietigd :

"Overwegende dat de verwerende partij in een brief van 8 februari 1991, die "een commentaar op de door verzoekster aangevoerde middelen bevat", schrijft dat "het verloop van de loopbaan vastgelegd is bij het koninklijk besluit van 7 november 1980", waarvan zij een uittreksel ervan insluit;

Overwegende dat het koninklijk besluit van 7 november 1980 betreffende de hiërarchische indeling en de loopbaan van sommige ambtenaren van de Regie der Luchtwegen de voorwaarden voor toegang tot de onderscheiden graden van het personeel van de verkeersleidingsdiensten vaststelt;

Overwegende dat volgens artikel 3, § 1, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973 en, wat de voornoemde bepaling betreft, gewijzigd bij de wet van 9 augustus 1980, "buiten het met bijzondere redenen omklede geval van hoogdringendheid (...) de Ministers (...) aan het met redenen omkleed advies van de afdeling wetgeving de tekst (...) van ontwerpen van reglementaire besluiten" onderwerpen;

Overwegende dat een koninklijk besluit dat de loopbaan van de ambtenaren van de Regie der Luchtwegen regelt, inzonderheid door de voorwaarden voor toegang tot verscheidene graden vast te stellen, een verordeningbesluit is;

Overwegende ambtshalve dat het voornoemde koninklijk besluit van 7 november 1980 niet ter fine van met redenen omkleed advies aan de afdeling wetgeving is voorgelegd; dat het de dringende noodzakelijkheid aanvoert, doch ze niet motiveert; dat eruit voortvloeit dat het is vastgesteld in strijd met artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat het bijgevolg onwettig is; dat het niet mag worden toegepast, overeenkomstig artikel 159 van de op 17 februari 1994 gecoördineerde Grondwet;

Overwegende dat de met toepassing van het koninklijk besluit van 7 november 1980 vastgestelde handelingen eveneens onwettig zijn; dat zij derhalve moeten worden nietigverklaard";

Overwegende dat dit arrest op 18 juli 1994 aan de Regie der Luchtwegen en aan de Minister van Verkeer ter kennis gebracht is, en op 19 juli 1994 aan verzoekster;

Overwegende dat verzoekster bij ter post aangetekende brieven van 10 november 1994, gericht aan de Minister van Verkeer en aan de Regie der Luchtwegen, overeenkomstig artikel 36 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State de verwerende partij aangemaand heeft de "beslissingen en handelingen voortvloeiend uit dat arrest" te nemen; dat die beslissingen en handelingen volgens haar de volgende zijn :

- 1° betaling van de gerechtskosten;
- 2° haar benoeming tot verkeersleider IFR 1e klasse met terugwerking tot de datum die overeenstemt met de datum waarop haar collega's IFR met eenzelfde anciënniteit zijn benoemd;
- 3° betaling van de vergoedingen voor het uitoefenen van een hogere functie sedert het eind van de stage tot op de in 2° bepaalde datum van haar benoeming;
- 4° het verschil in wedde tussen die van verkeersleider 3e klasse en die van verkeersleider IFR met ingang van de in 2° bepaalde datum;
- 5° de gestorte geldsommen moeten bij de fiscus als achterstallen worden aangegeven;
- 6° de toewijzing op een werkpost IFR moet worden voorafgegaan door een initiatie met een maximumduur van 4 maanden, overeenkomstig de voorschriften ICAO;

Overwegende dat de Regie op 14 februari 1995 het volgende heeft geantwoord :

- als gevolg van het arrest moet de Regie een nieuwe beslissing nemen inzake het al dan niet geslaagd zijn voor de stage;
- de nietigverklaring is niet uitgesproken op grond van een gebrek inherent aan de stage, doch op grond van een "vormgebrek waarmee de Regie der Luchtwegen niets van doen heeft";
- de inachtneming van het gezag van gewijsde houdt in beginsel in dat dit gebrek wordt rechtgezet, d.w.z. dat een nieuw koninklijk besluit betreffende de hiërarchische indeling en de loopbaan van sommige ambtenaren van de Regie wordt aangenomen na raadpleging van de afdeling wetgeving van de Raad van State; er is geen grond om aldus te werk te gaan, daar de grond van onwettigheid die de Raad van State ambtshalve heeft opgeworpen, "berust op een flagrante dwaling"; de nieuwe bepalingen vervat in het koninklijk besluit van 7 november 1980 zijn immers definitief vastgelegd in een koninklijk besluit van 20 februari 1981, dat regelmatig aan de afdeling wetgeving is voorgelegd; om het arrest uit te voeren is het dus voldoende een nieuwe beslissing te nemen omtrent het geslaagd zijn voor de stage waaraan zij heeft deelgenomen;
- volgens het advies van haar stagemeeesters was betrokkene niet geslaagd voor de stages en is zij niet geschikt om de functie van verkeersleider 1e klasse uit te oefenen; alvorens een definitieve beslissing te nemen zendt de Regie haar echter de stageverslagen terug opdat zij binnen tien dagen eventueel opmerkingen kan maken. Na die termijn zal een eindbeslissing worden genomen;

Overwegende dat de Regie bij aangetekende brief van 10 maart 1995 aan verzoekster heeft medegedeeld dat zij niet geslaagd was voor de IFR-stage waardoor zij de kwalificatie verkeersleider 1e klasse

kan krijgen; dat verzoekster tegen die beslissing een beroep tot nietigverklaring heeft ingesteld (A.63.572/VI-12.462);

Overwegende dat verzoekster intussen op 15 december 1994 een verzoekschrift heeft ingediend waarin zij zich ertoe bepaalde enerzijds te verwijzen naar haar aangetekende brieven van 10 november 1994 waarbij zij beschouwde dat de nietigverklaring, door de Raad van State, van de door haar bestreden handelingen, en dus van de impliciete weigering om haar de hogere functie van verkeersleider 1e klasse toe te kennen, met het oog op de uitvoering van arrest nr. 48.001 vereiste dat de verwerende partij haar die functie zou toewijzen, en anderzijds sommige gronden af te wijzen op basis waarvan de verwerende partij wederom weigerde haar die functie toe te wijzen; dat zij het opleggen van een dwangsom heeft gevorderd;

Overwegende dat dit verzoekschrift afgewezen is bij arrest nr. 53.009 van 19 april 1995, en wel op de volgende gronden :

"Overwegende dat de nietigverklaring van de voornoemde impliciete weigering door het genoemde arrest erin verantwoord wordt door de overweging dat die weigering, net als de handeling waarbij vastgesteld is dat verzoekster niet geslaagd was voor de IFR-stage, voortvloeit uit de onwettigheid van het koninklijk besluit van 7 november 1980; dat zij niet de verplichting voor de verwerende partij inhield om aan verzoekster de functie toe te kennen waarop zij aanspraak maakte, daar zij die functie alleen kan krijgen indien zij aan de voorwaarden voldoet, in het onderhavige geval de voorwaarde betreffende de stage, vastgesteld door een regelgevende tekst waarvan de wettigheid niet te betwisten valt;

Overwegende dat de in het verzoekschrift vervatte uiteenzetting derhalve niet van die aard is dat zij het verzuim van de verwerende partij kan aantonen; dat de uiteenzetting niet voldoet aan het bepaalde in artikel 3, 3°, van het voornoemde koninklijk besluit van 2 april 1991";

Overwegende dat verzoekster bij twee brieven dd. 12 juni 1995, die aangetekend verstuurd zijn op 15 juni, de Minister van Verkeer en het directiecomité van de Regie der Luchtwegen aangemaand heeft :

- "1° de beslissing in te trekken die (haar) is medegedeeld bij brief van 10 mei (lees : maart) 1995, volgens welke (zij) niet geslaagd zou zijn voor de IFR-stage waardoor (zij) de kwalificatie van verkeersleider 1e klasse kan verkrijgen;
- 2° op regelmatige wijze een koninklijk besluit vast te stellen betreffende de hiërarchische indeling en de loopbaan van de ambtenaren van de Regie der Luchtwegen, waarbij de opleiding van de luchtverkeersleiders zou worden geregeld, rekening houdend met (haar) bijzondere situatie;
- 3° (haar) te benoemen tot verkeersleider 1e klasse bij de Regie der Luchtwegen of, op zijn minst, haar in de mogelijkheid te stellen de opleiding opgelegd bij het nieuwe koninklijk besluit te volgen";

Overwegende dat op die brieven niet is gereageerd;

Overwegende dat het onderhavige verzoekschrift twee eisen stelt, enerzijds dat de beslissing van 10 maart 1995 wordt ingetrokken en "dat die beslissing vervangen wordt door een andere, die geen afbreuk meer doet aan de wettigheid en/of aan verzoekster", en anderzijds dat de Belgische Staat verplicht wordt het koninklijk besluit van 7 november 1980, dat als onwettig is aangemerkt, te vervangen door een nieuwe, regelmatige verordening;

Overwegende, wat de eerste eis betreft, dat uit de motivering van arrest nr. 48.001 van 15 juni 1994, die als draagvlak van het dictum onlosmakelijk ermee verbonden is, blijkt dat het koninklijk besluit van 7 november 1980 onwettig is; dat daaruit noodzakelijkerwijs voortvloeit dat de verwerende partij in het onderhavige geval ervan moet afzien enige

beslissing te nemen op grond van dat besluit en, zoals opgemerkt wordt in arrest nr. 53.009 van 19 april 1995, dat zij ten aanzien van verzoekster alleen een nieuwe beslissing mag nemen ter uitvoering van "een regelgevende tekst waarvan de wettigheid niet te betwisten valt"; dat de verwerende partij, door op 10 maart 1995 te beslissen dat verzoekster niet geslaagd was voor de IFR-stage, zulks noodzakelijkerwijs met toepassing van het koninklijk besluit van 7 november 1980, derhalve de verplichtingen niet in acht heeft genomen die haar waren opgelegd wegens arrest nr. 48.001; dat er dus grond is haar de intrekking van de beslissing van 10 maart 1995 op te leggen, zonder haar daarom ertoe te verplichten een nieuwe beslissing te nemen;

Overwegende dat de vervanging van de beslissing van 10 maart 1995 door een andere, "die geen afbreuk meer doet aan de wettigheid en/of aan verzoekster", noodzakelijkerwijs onderstelt, zoals gesteld wordt in arrest nr. 53.009 van 19 april 1995, dat de Koning vooraf "een regelgevende tekst (aanneemt) waarvan de wettigheid niet te betwisten valt", wat overigens de tweede eis van het verzoekschrift is; dat in dit opzicht de tenuitvoerlegging van arrest nr. 48.001 van 15 juni 1994 de verwerende partij er slechts toe verplicht ten aanzien van verzoekster geen beslissing in verband met haar stage te nemen zolang de Koning niet heeft voorzien in "een regelgevende tekst waarvan de wettigheid niet te betwisten valt"; dat de verwerende partij die verplichting weliswaar niet in acht heeft genomen in haar beslissing van 10 maart 1995 en aldus de uitvoeringsbepaling heeft geschonden, doch dat de goedkeuring van een nieuw besluit niettemin op zich alleen de tenuitvoerlegging van arrest nr. 48.001 niet zou waarborgen;

Overwegende dat het verzoekschrift, wat de tweede eis betreft, niet gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De Regie der Luchtwegen wordt gelast de beslissing van haar directiecomité, aan Véronique DEPAIFVE ter kennis gebracht bij brief van 10 maart 1995, volgens welke zij niet geslaagd is voor de IFR-stage waardoor zij de kwalificatie verkeersleider 1e klasse kan verkrijgen, in te trekken.

Deze intrekking moet geschieden binnen acht dagen na de kennisgeving van dit arrest, op straffe van een dwangsom van 100.000 frank per dag vertraging vanaf het verstrijken van de genoemde termijn.

Artikel 2.

De vordering wordt voor het overige afgewezen.

de HH.	HANOTIAU,	staatsraad, voorzitter,
	MESSINNE,	staatsraad,
	HANSE,	staatsraad,
Mevr.	MALCORPS,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

M. HANOTIAU.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD
VAN STATE, GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.