

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 69.349 van 3 november 1997
in de zaak A. 55.274/X-2460.**

In zake : Johan DAUTZENBERG,
die woonplaats kiest bij
c/o CARION-CLAEYS-RAMSOB-VOAD
Milcampslaan 77,
1040 BRUSSEL

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Landsverdediging.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Johan DAUTZENBERG op 20 december 1993 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van "de beslissing de anciënniteitsdatum van zijn benoeming tot de graad van kapitein vast te leggen in de maand september 1993, meer bepaald op 27 september 1993";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur W. VAN NOTEN;

Gelet op de beschikking van 28 juni 1996 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 16 januari 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 maart 1997;

Gezien het aanvullend stuk van verzoeker;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Majoor R. GERITS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur W. VAN NOTEN;

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

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Verzoeker wordt op 1 september 1981 ingelijfd als dienstplichtige van de klasse 81. Op 1 oktober 1981 wordt hij kandidaat tijdelijk officier bij de landmacht. Op 28 september 1983 wordt hij benoemd tot onderluitenant en ambtshalve opgenomen in het kader van de tijdelijke officieren. Op 27 september 1987 wordt hij benoemd tot luitenant.

1.2. Bij koninklijk besluit van 15 juli 1991 wordt verzoeker op 1 mei 1991 met zijn graad en anciënniteit opgenomen in het kader van de aanvullingsofficieren. Het koninklijk besluit bepaalt dat hij voor verdere bevordering anciënniteitsrang neemt als aanvullingsonderluitenant op 28 september 1984.

1.3. Bij koninklijk besluit van 24 september 1993 wordt verzoeker in het kader van de aanvullingsofficieren op 27 september 1993 benoemd tot aanvullingskapitein;

2. Over de procedure.

Overwegende dat verzoeker na zijn laatste memorie nog een bijkomend stuk heeft ingediend; dat dit stuk niet voorzien is in de procedure en trouwens betrekking heeft op een andere zaak; dat het uit de debatten dient te worden geweerd;

3. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker de vernietiging vordert van de beslissing de anciënniteitsdatum van zijn benoeming tot de graad van kapitein vast te leggen op 27 september 1993; dat hij meent dat zijn benoeming in de maand september 1992 moest geschieden;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij stelt dat het anciënniteitsverlies van één jaar voor een toekomstige bevordering (anciënniteit aanvullingsonderluitenant 28 september 1984 i.p.v. 28 september 1983 als tijdelijk onderluitenant) voortvloeit uit het koninklijk besluit van 15 juli 1991 waarbij verzoeker in het kader van de aanvullingsofficieren werd opgenomen en dat door hem nooit werd bestreden, dat de overheid geen beslissing kon en kan nemen die ingaat tegen dit koninklijk besluit, dat verzoeker slechts tot kapitein kon en kan benoemd worden in 1993 (anciënniteit voor toekomstige bevordering 28 september 1984 + 4 jaar onderluitenant + 5 jaar luitenant = benoeming tot kapitein in 1993), dat verzoeker bijgevolg uit de gevraagde vernietiging geen voordeel kan putten en geen belang heeft bij zijn vordering;

3.3. Overwegende dat verzoeker repliceert dat het koninklijk besluit van 15 juli 1991 expressis verbis bepaalt dat hij zijn graad van luitenant en zijn anciënniteit in die graad behoudt, dat in casu de graad van luitenant de onmiddellijke lagere graad is ten opzichte van de graad van kapitein, dat, door aan te voeren dat hij met ingang van september 1992 diende benoemd te worden (nl. onverminderde anciënniteit van luitenant van 1987 + 5 jaren), hij het koninklijk besluit van 15 juli 1991 dus zeker geen geweld aandoet, dat hij zich integendeel beroept op de bevestiging van zijn anciënniteit in de graad van luitenant, dat het koninklijk besluit van 15 juli 1991 dat een wijziging aanbracht aan de relatieve anciënniteit van onderluitenant, in verband dient te worden gebracht met artikel 34, § 2, van de wet van 1 maart 1958 betreffende het statuut der beroepsofficieren, waarbij wordt bepaald dat de betrekkelijke anciënniteit van de officieren bekleed met een andere graad dan die van onderluitenant, die op eenzelfde datum in die graad benoemd zijn, bepaald wordt door hun anciënniteit in de vorige graad en dat bij gelijke anciënniteit in de lagere graden de betrekkelijke anciënniteit in de graad van onderluitenant determinerend is;

3.4. Overwegende dat het koninklijk besluit van 15 juli 1991 bepaalt dat tijdelijk luitenant Johan DAUTZENBERG op 1 mei 1991 met zijn graad en zijn anciënniteit in deze graad wordt opgenomen in het kader van de aanvullingsofficieren en dat hij voor verdere bevordering anciënniteitsrang neemt als aanvullingsonderluitenant op 28 september 1984, dit is één jaar minder dan zijn benoeming als onderluitenant in het tijdelijk kader; dat deze onmiddellijke vermindering van de anciënniteit als onderluitenant zijn grondslag vindt in artikel 39 van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht dat luidt als volgt :

"Art. 39. De aanvullingsofficieren die gesproken zijn uit het tijdelijk kader kunnen niet eerder in de onmiddellijke hogere graad benoemd worden dan een jaar na de beroepsofficieren met dezelfde graad en dezelfde anciënniteit in die graad.

Deze bepaling blijft toepasselijk, zelfs indien de aanvullingsofficier ondertussen in het beroepskader werd opgenomen";

dat artikel 25, § 3, van het koninklijk besluit van 24 september 1977 betreffende het statuut van het militair personeel van het tijdelijk kader van de land-, de lucht- en de zeemacht en van de medische dienst bovendien bepaalt :

"§ 3. De anciënniteit als aanvullingsonderluitenant van de in dat (aanvullings)kader opgenomen tijdelijke officieren is gelijk aan hun anciënniteit als tijdelijke onderluitenant, verminderd met een jaar";

dat de onmiddellijke vermindering van de anciënniteit als onderluitenant die aan de in het aanvullingskader opgenomen officieren wordt opgelegd, tot gevolg heeft dat de latere benoeming in de onmiddellijke hogere graad, overeenkomstig voormeld artikel 39, met één jaar wordt uitgesteld; dat verzoeker tegen het koninklijk besluit van 15 juli 1991 waarbij zijn anciënniteit als aanvullingsonderluitenant met één jaar verminderd wordt geen vernietigingsberoep heeft ingesteld, zodat die vermindering als definitief moet worden beschouwd; dat verzoeker niet vóór 27 september 1993 tot kapitein benoemd kon worden en derhalve geen belang heeft bij zijn vordering; dat de exceptie gegrond is;

4. Over de prejudiciële vraag.

4.1. Overwegende dat verzoeker erom vraagt aan het Arbitragehof een prejudiciële vraag te stellen betreffende de conformiteit van artikel 39 van de wet van 11 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht met de artikelen 10 en 11 van de Grondwet;

4.2. Overwegende dat supra sub 3.4 gebleken is dat het beroep niet ontvankelijk is aangezien verzoeker tegen het koninklijk besluit van 15 juli 1991 waarbij zijn anciënniteit als aanvullingsofficier met één jaar verminderd wordt, geen annulatieberoep heeft ingesteld, zodat die vermindering als definitief moet worden beschouwd; dat in die omstandigheden de voorgestelde prejudiciële vraag niet aan het Arbitragehof dient te worden gesteld,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van verzoeker.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op drie november 1900 zevenennegentig,
door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de HH.	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	A. EYLENBOSCH,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. EYLENBOSCH.

M. VRINTS.