

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. 100.165 van 24 oktober 2001

A. 74.893/VIII-2464.

In zake : **de gemeente Schaarbeek**,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel,

tegen :

het Brussels Hoofdstedelijk Gewest,
vertegenwoordigd door zijn Regering,

dat woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Marc UYTENDAELE, advocaat,
Kapitein Crespelstraat 2-4
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 7 juli 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij de gemeente Schaarbeek de nietigverklaring vordert van het besluit van 21 februari 1997 waarbij de Brusselse Hoofdstedelijke Regering haar besluit van 18 december 1996 houdende benoeming van Anne VANSTEENWINCKEL tot bibliothecaris-assistente in vast verband vernietigt;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van mevr. DAGNELIE, eerste auditeur-afdelingshoofd bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 14 februari 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 laatste memories;

Gelet op de beschikking van 26 juli 2001, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 19 oktober 2001;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, en van Mr. KAROLINSKI, loco Mr. UYTTENDAELE, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van mevr. DAGNELIE, eerste auditeur-afdelingshoofd;

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 :

1. Bij besluit van 29 maart 1995 stelt de gemeenteraad "de toelaatbaarheids- en benoemings(wervings)voorwaarden" vast voor de betrekking van bibliothecaris-assistente.

Dit besluit bepaalt inzonderheid :

"...

HOOFSDEUK I : ALGEMENE BEPALINGEN

Artikel 1 :

Niemand kan tot bibliothecaris-assistent(e) worden benoemd als hij (zij) niet voldoet aan de volgende toelatingsvoorwaarden :

...

8) slagen voor een examen.

...

HOOFSDEUK 3 : TOELATING TOT DE PROEFTIJD

Artikel 5 :

Elke opgeroepen kandidaat dient een proeftijd van een jaar te volbrengen. Deze proeftijd kan worden verlengd met dezelfde duur wanneer uitzonderlijke omstandigheden dit wettigen.

Niemand kan tot de proeftijd worden toegelaten als hij (zij), ten gevolge van een grondig medisch onderzoek, lichamelijk niet geschikt wordt bevonden om het ambt uit te oefenen.

HOOFDSTUK 4 : BENOEMING IN VAST VERBAND

Artikel 6 :

Na afloop van de proeftijd wordt een dossier samengesteld dat het omstandige advies van het hoofd van dienst, bevoegd voor de Franstalige bibliotheken, bevat. Dit dossier wordt bezorgd aan het personeelslid op proef, dat het voor gezien tekent.

Het personeelslid op proef beschikt over een termijn van 10 werkdagen vanaf de overlegging van het dossier dat het voor gezien moet tekenen, om bij het college van burgemeester en schepenen schriftelijk bezwaar in te dienen.

Het bezwaarschrift bevat de motieven waarop het gegrond is. Het wordt, samen met het proeftijddossier, aan de gemeenteraad voorgelegd, die uitspraak doet bij een met redenen omklede beslissing.

Het personeelslid op proef dat niet voldoet aan de vereisten van de dienst wordt ontslagen met een opzeggingstermijn van 3 maanden, ofwel na, ofwel tijdens de proeftijd. Indien het personeelslid op proef reeds de hoedanigheid van gemeenteambtenaar had, wordt het weer aangesteld in zijn vorige betrekking of in elke andere gelijkwaardige betrekking".

2. Bij besluit van de gemeenteraad van 22 november 1995 wordt Anne VANSTEENWINCKEL toegelaten tot de proeftijd als bibliothecaris-assistente voor een termijn van een jaar met ingang van 1 december 1995.

3. Op 25 november 1996 brengt de leidend bibliothecaris verslag uit over de wijze van dienen van de betrokkene.

Hij schrijft het volgende :

"... Mevrouw VANSTEENWINCKEL is vastberaden en geeft blijk van veel inzet voor haar werk. Haar belangrijkste kwaliteit is zeker haar zin voor initiatief. Ze geeft onze diensten dynamiek door haar doorzicht en haar motivatie. Door haar beschikbaarheid en praktische zin kunnen wij op een doeltreffende wijze het hoofd bieden aan de problemen die we ondervinden. De conclusie is dan ook dat ze, naar mijn mening, perfect geschikt is voor de betrekking van bibliothecaris-assistente ...".

4. Bij besluit van 18 december 1996 benoemt de gemeenteraad Anne VANSTEENWINCKEL tot bibliothecaris-assistente in vast verband met ingang van 1 december 1996.

5. Bij besluit van 21 februari 1997 vernietigt de Brusselse Hoofdstedelijke Regering het besluit van 18 december 1996.

Dit besluit is als volgt gesteld :

"Overwegende dat het reglement tot vaststelling van de aanwervingsvoorwaarden voor bibliothecaris-assistent(e) van 29 maart 1995 bepaalt dat niemand kan benoemd worden in de hoedanigheid van bibliothecaris-assistent(e) zo hij niet slaagt in een examen;
Overwegende dat betrokkene niet deelnam aan een aanwervingsexamen vooraleer zij tot de stage werd toegelaten;
Overwegende dat de betrokken beraadslaging bijgevolg de wet schendt ...";

Overwegende dat de verzoekende partij een enig middel ontleent aan "schending van het koninklijk besluit van 30 juli 1985 tot regeling van het administratief toezicht op de Brusselse agglomeratie en de gemeenten die tot het Brussels Hoofdstedelijk Gewest behoren, schending van het reglement van de gemeenteraad van 29 maart 1995, schending van het beginsel van rechtszekerheid en van de rechten verkregen op grond van het besluit van de gemeenteraad van 22 november 1995, dwaling omtrent de motieven, schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen en machtsoverschrijding"; dat ze betoogt dat het slagen voor een examen een voorwaarde is waarvan de toelating tot de proeftijd afhankelijk wordt gesteld, en dat de persoon op wie het besluit van de gemeenteraad van toepassing is, toegelaten is tot de proeftijd door een handeling met individuele strekking die definitief geworden is; dat ze daaruit concludeert dat het besluit van de gemeenteraad van 18 december 1996, door haar te benoemen "in vast verband na afloop van een proeftijd gedurende welke ze voldoening heeft geschonken, de wet niet overtreedt";

Overwegende dat de verzoekende partij in haar laatste memorie voorts het volgende stelt :

"Nadat de kandidaat voor een vaste benoeming bij de overheid tijdens wervingsexamens blijkt heeft gegeven van zijn geschiktheid op theoretisch gebied betreft, dient hij tijdens zijn proeftijd enerzijds blij te geven van zijn geschiktheid op een meer praktisch gebied, en anderzijds zijn kennis van het openbaar ambt te verdiepen en te verfijnen.

Er dient op te worden gewezen dat de toekomstige ambtenaar in de regel tot personeelslid op proef wordt benoemd.

Er is reeds onderstreept dat de betrokken persoon door deze benoeming tot personeelslid op proef aanspraak kan maken op een vaste benoeming.

(...)

De teksten betreffende de rechtspositieregeling en de beginselen die van toepassing zijn op het statuut van het rijkspersoneel bepalen dat de overheid na afloop van de proeftijd twee mogelijkheden heeft, en alleen deze twee : ofwel de ambtenaar vast benoemen, ofwel hem ontslaan. Een ambtenaar blijft personeelslid op proef zolang hij noch benoemd, noch ontslagen is, en dit zelfs indien hij in dienst is gebleven na de duur van de proeftijd waarin de het statuut voorziet (R.v.S., TERGOLINA, nr. 38.060, van 6 november 1991).

De overheid kan derhalve na afloop van de proeftijd, rekening houdend met de manier waarop deze voor het personeelslid op proef verlopen is, de volgende beslissingen treffen : indien het personeelslid op proef geschikt wordt bevonden, wordt het vast benoemd; indien het ongeschikt wordt bevonden, kan zijn proeftijd worden verlengd of kan het worden ontslagen";

Overwegende dat het vaststaat dat degene wie de bestreden benoeming ten deel gevallen is, het examen van bibliothecaris-assistente niet heeft afgelegd; dat de bestreden handeling betrekking heeft op de benoeming van de betrokkene in vast verband en ervan doet blijken, enerzijds dat het reglement van de gemeenteraad van 29 maart 1995 de benoeming tot bibliothecaris-assistente afhankelijk stelt van het slagen voor een examen en, anderzijds dat de betrokkene niet heeft deelgenomen aan een wervingsexamen vóór haar toelating tot de proeftijd; dat, daardoor, geen afbreuk wordt gedaan aan de omstandigheid dat haar toelating tot de proeftijd definitief geworden is; dat in de bestreden handeling vastgesteld wordt dat de betrokkene niet geslaagd is voor het wervingsexamen op het ogenblik waarop dit normaal had moeten plaatshebben, te weten vóór de toelating tot de proeftijd, en dat deze leemte niet is weggewerkt op het ogenblik van de definitieve benoeming; dat een personeelslid op proef dat niet voldoet aan een van de voorwaarden die voorgeschreven zijn om vast te worden benoemd, geen enkel verkregen recht op deze benoeming heeft; dat de bestreden handeling de bepalingen waarnaar in het middel verwezen wordt niet schendt; dat dit middel niet gegrond is;

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op vierentwintig oktober tweeduizend en één door :

de Hr.	GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
de Hr.	DAOUT,	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.