

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 118.681 van 28 april 2003
in de zaak A. 130.487/IX-3636.**

In zake : Christa POOSEN,
die woonplaats kiest bij
VSOA-Group XV
gevestigd te BRUSSEL,
François Sebrechtslaan 61

tegen :

de stad SINT-TRUIDEN,
die woonplaats kiest bij
advocaten I. VERHEVEN en R. ERGEC,
kantoor houdende te SINT-STEVENSWOLUWE,
Woluwedael 20.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Christa POOSEN op 13 december 2002 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

- het besluit van 19 augustus 2002 van de gemeenteraad van Sint-Truiden waarbij de lopende selectieprocedure voor de functie van adjunct-politiecommissaris wordt geannuleerd,
- de uit die beslissing blijkende "impliciete intrekking of opheffing van de beslissing van 21 februari 2000 van de gemeenteraad van de stad Sint-Truiden, waarbij enerzijds één betrekking van adjunct-politiecommissaris werd openverklaard om te begeven via aanwerving en anderzijds om het aanleggen van een wervingsreserve",
- de uit die beslissing blijkende "impliciete weigering om een constitutieve beschikking te nemen over de toewijzing of de niet-toewijzing van de functie van adjunct-politiecommissaris conform artikel 27 van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten",
- de uit die beslissing blijkende "impliciete weigering om de functie van adjunct-politiecommissaris toe te wijzen aan mevrouw Christa POOSEN conform artikel 27 van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten";

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 auditeur H. COLIN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 29 januari 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 10 maart 2003;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat S. DEBRABANDERE, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat I. VERHEVEN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur H. COLIN;

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. Op 21 februari 2000 besluit de gemeenteraad van Sint-Truiden één betrekking van adjunct-politiecommissaris open te stellen, te begeven via aanwerving, en tevens een wervingsreserve aan te leggen.

Met een brief van 19 maart 2000 stelt verzoekster zich kandidaat. Zij slaagt in het examen, waarvan de uitslag als volgt wordt vastgesteld : Claudine CEULEMANTS behaalt 68%, verzoekster behaalt 67%, Sabine FLAMEND en Monique VERDUYCKT behalen 60%.

1.2. Op 21 augustus 2000 besluit de gemeenteraad de volgende lijst van twee kandidaten voor te dragen voor de twee betrekkingen van adjunct-politiecommissaris die op 1 september 2000 vacant worden :

- eerste betrekking : eerste kandidaat : Claudine CEULEMANTS; tweede kandidaat : verzoekster;
- tweede betrekking : eerste kandidaat : Sabine FLAMEND; tweede kandidaat : Monique VERDUYCKT.

1.3. Naar aanleiding van een klacht van drie niet voor het examen geslaagde kandidaten, wordt het gemeenteraadsbesluit van 21 augustus 2000 bij besluit van 13 oktober 2000 van de gouverneur van de provincie Limburg in zijn uitvoering geschorst.

Dat schorsingsbesluit is gebaseerd op de volgende rechtmatigheidsbezwaren :

- het is in strijd met artikel 21 van het administratief statuut, waarin wordt bepaald dat van elk examengedeelte alsook van het geheel der proeven een proces-verbaal van de examenverrichtingen wordt opgemaakt; er werd slechts één proces-verbaal opgemaakt, inhoudende een overzicht van de puntenquotering van elk schriftelijk examengedeelte en van het mondeling examen;
- door de examencommissie wordt noch voor het schriftelijk, noch voor het mondeling gedeelte van het examen enige motiverende toelichting of verantwoording gegeven over de beoordeling van de kandidaten (op de examencopijen werden geen aantekeningen aangebracht, alhoewel er geen gebruik werd gemaakt van type-antwoorden; over het mondeling examengedeelte ontbreekt een verslag waaruit blijkt welke vragen werden gesteld en welke antwoorden de kandidaten naar voor brachten, minstens welke indruk de kandidaat in zijn antwoorden en houding gaf in overeenstemming met de functiebeschrijving);
- het proces-verbaal van de examenverrichtingen werd niet ondertekend door een jurylid (de politiecommissaris te Sint-Truiden), dat nochtans aanwezig was op de deliberatie van het schriftelijk examen en bij het mondeling examen;
- de voordracht voor twee betrekkingen is in strijd met het gemeenteraadsbesluit van 21 februari 2000 houdende openverklaring van één betrekking en het aanleggen van een werfreserve; daarenboven werd geen effectieve werfreserve vastgesteld.

1.4. Op 27 november 2000 trekt de gemeenteraad het geschorste besluit van 21 augustus 2000 in.

1.5. In antwoord op een brief van 8 augustus 2001 van het stadsbestuur van Sint-Truiden, waarin haar wordt meegedeeld "dat de aanwervingsprocedure voor

de functie van adjunct-politiecommissaris te Sint-Truiden opnieuw zal worden opgestart", laat verzoekster weten dat zij nog steeds kandidaat is voor de functie.

1.6.1. Bij gemeenteraadsbesluit van 20 augustus 2001 wordt de wervingsreserve voor de functie van adjunct-politiecommissaris als volgt vastgesteld :

- Claudine CEULEMANTS;
- verzoekster;
- Sabine FLAMEND.

1.6.2. Eveneens op 20 augustus 2001, besluit de gemeenteraad de volgende kandidaten voor de betrekking van adjunct-politiecommissaris aan de provinciegouverneur voor te dragen :

- eerste kandidaat : Claudine CEULEMANTS;
- tweede kandidaat : Sabine FLAMEND.

1.7.1. Bij besluit van 25 oktober 2001 van de gouverneur van de provincie Limburg wordt het gemeenteraadsbesluit van 20 augustus 2001 houdende vaststelling van een wervingsreserve voor de functie van adjunct-politiecommissaris in zijn uitvoering geschorst.

Die schorsing is gebaseerd op de vaststelling dat de gemeenteraad geen rekening heeft gehouden met drie schorsingsgronden die in het schorsingsbesluit van 13 oktober 2000 waren opgenomen, met name : (1) het niet motiveren/verantwoorden van de punten van het examen, (2) het ontbreken van aparte PV's per examenonderdeel en (3) geen ondertekening van het PV door een lid van de jury alhoewel deze aanwezig was op de deliberatie van het schriftelijk en het mondeling examen.

1.7.2. Op grond van dezelfde vaststelling, schorst de gouverneur bij een besluit van dezelfde datum het gemeenteraadsbesluit van 20 augustus 2001 houdende de voordracht van twee kandidaten voor de betrekking van adjunct-politiecommissaris.

Als bijkomende schorsingsgrond wordt overwogen dat in het beschikkend gedeelte van het voordrachtbesluit niet gemotiveerd wordt waarom de niet voorgedragen kandidaat (verzoekster), die nochtans het tweede hoogste aantal punten scoorde op het aanwervingsexamen, niet werd voorgedragen en/of waarom

diegene met het slechtste resultaat (Sabine FLAMEND) desondanks toch werd voorgedragen.

1.7.3. Op 19 november 2001 neemt de gemeenteraad kennis van de schorsingsbesluiten van 25 oktober 2001.

1.8.1. Met een brief van 28 december 2001 informeert de raadsman van verzoekster naar de intenties van het stadsbestuur.

Met een brief van 3 januari 2002 antwoordt het college van burgemeester en schepenen dat de kennisname van de schorsingsbesluiten concreet betekent "dat, indien de aanwervingsprocedure opnieuw wordt opgestart, dit zal gebeuren conform de bepalingen van de wet van 7 december 1998 tot organisatie van een geïntegreerde politiedienst, gestructureerd op twee niveaus."

1.8.2. Met een brief van 17 januari 2002 wijst de raadsman van verzoekster op artikel 27 van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, luidens hetwelk de benoemingsprocedures in de gemeentelijke politiekorpsen die in uitvoering zijn op datum van inwerkingtreding van deze wet worden voortgezet en afgehandeld overeenkomstig de van kracht zijnde bepalingen daags vóór de inwerkingtreding van deze wet. Hij wijst er tevens op dat de aanwervingsprocedure en de procedure tot het aanleggen van een wervingsreserve is opgestart door het gemeenteraadsbesluit van 21 februari 2000, en dat op dat ogenblik artikel 193 van de nieuwe gemeentewet moest toegepast worden. Hij concludeert dat de aangevatte procedure, conform artikel 27 van de wet van 27 december 2000, afgehandeld moet worden overeenkomstig artikel 193 van de nieuwe gemeentewet.

1.8.3. Met een brief van 22 april 2002 deelt de gouverneur aan het stadsbestuur mee dat in casu de kandidaturen op een ontvankelijke wijze én voor het verstrijken van de reglementair gestelde datum (1 juni 2001) zijn ingediend, dat de gemeenteraad kan besluiten om een nieuwe voordracht te doen, puttend uit de lijst van de geslaagde kandidaten, dat ook dan de oude reglementering van toepassing blijft, dat er in dat geval wel rekening moet gehouden worden met de schorsingsgronden van de besluiten van 25 oktober 2001, dat, indien de gemeenteraad evenwel besluit om een nieuwe rekrutering te doen en de vacature opnieuw open te stellen, de nieuwe kandidaturen niet meer kunnen ingediend worden vóór 1 juni 2001 en de nieuwe wetgeving automatisch van toepassing wordt, dat de huidige geslaagde

kandidaten zich normaliter zullen verzetten tegen een nieuwe selectieprocedure omdat zij geen baat hebben bij een nieuwe selectie, dat, aangezien er ten opzichte van de geslaagde kandidaten rechten zijn ontstaan, de gemeenteraad niet zonder meer kan beslissen tot het annuleren van de huidige selectieprocedure, en dat er hiervoor een zeer grondige reden zal moeten aangevoerd worden.

1.8.4. Op 21 mei 2002 deelt het college van burgemeester en schepenen aan de raadsman van verzoekster mee dat het, na kennisname van de brief van de gouverneur, besloten heeft om een nieuwe rekrutering te doen en de vacatures opnieuw open te stellen waardoor automatisch de nieuwe wetgeving van toepassing wordt, "om reden dat er bij een nieuwe voordracht telkens beroep wordt aangetekend waarbij de klagers in het gelijk worden gesteld".

1.9. Op 19 augustus 2002 besluit de gemeenteraad dat de lopende selectieprocedure voor de functie van adjunct-politiecommissaris wordt geannuleerd en dat de eventuele nieuwe selectie dient te gebeuren in toepassing van de wetgeving op het politiepersoneel.

Dat gemotiveerd besluit, dat het eerste voorwerp uitmaakt van het onderhavig beroep, bevat de volgende conclusie :

"C. Conclusie

Overwegende dat rekening houdend met :

- 1° de schorsingsgronden van de besluiten van de gouverneur van 25/10/2001 het materieel onmogelijk is om de aanwervingsprocedure voor de functie van adjunct-politiecommissaris te herstellen;
- 2° de installatie van een eigen rechtspersoon van de lokale politie vanaf 1/1/2002;

het logisch is om de lopende procedure inzake de aanwerving voor de functie van adjunct-politiecommissaris te annuleren en een eventuele nieuwe rekrutering te doen in toepassing van de nieuwe wetgeving op het politiepersoneel, door de lokale meergemeentenzone;"

2.1. Overwegende dat het eerste voorwerp van de vordering betrekking heeft op het gemeenteraadsbesluit van 19 augustus 2002 waarbij "de lopende selectieprocedure voor de functie van adjunct-politiecommissaris wordt geannuleerd" (artikel 1) en waarbij besloten wordt dat "de eventuele nieuwe selectie dient te gebeuren in toepassing van de wetgeving op het politiepersoneel" (artikel 2); dat in artikel 1 van die beslissing besloten ligt dat het sub 1.1. vermelde gemeenteraadsbesluit van 21 februari 2000 geen rechtsgevolgen meer kan hebben, hetgeen verzoekster tot het tweede voorwerp van haar vordering maakt;

2.2. Overwegende dat verzoekster als derde voorwerp van haar vordering aanwijst: de in de formele stopzetting van de benoemingsprocedure besloten beslissing van de gemeenteraad om de functie van adjunct-politiecommissaris niet te begeben met inachtneming van artikel 27 van de wet van 27 december 2000; dat krachtens artikel 27, eerste lid, van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, de benoemingsprocedures in de gemeentelijke politiekorpsen die op 1 januari 2001 in uitvoering zijn, voortgezet en afgehandeld worden overeenkomstig de bepalingen die op 31 december 2000 van kracht waren; dat artikel 10 van het koninklijk besluit van 26 maart 2001 tot uitvoering van sommige bepalingen van de wet van 27 december 2000 bepaalt dat dergelijke benoemingsprocedure geacht wordt in uitvoering te zijn voor het personeelslid van het operationeel korps van de gemeentepolitie dat vóór 1 juli 2001 een akte van kandidaatstelling heeft ingediend; dat in de benoemingsprocedure die verzoekster tot het voorwerp van haar vordering maakt, de kandidaatstellingen effectief voor die datum gebeurd zijn zodat die benoemingsprocedure diende afgehandeld volgens de regeling die van toepassing was op 31 december 2000, te weten artikel 193 van de nieuwe gemeentewet; dat krachtens het tweede lid van dat artikel de adjunct-commissarissen van politie benoemd worden door de provinciegouverneur uit een lijst van twee kandidaten voorgedragen door de gemeenteraad; dat derhalve, aangezien de gemeenteraad niet bevoegd is om een adjunct-politiecommissaris te benoemen, zulks betekent enerzijds dat de als het derde voorwerp van de vordering aangewezen impliciete weigering om een constitutieve beslissing te nemen op grond van artikel 27 van de wet van 27 december 2000 enkel betrekking kan hebben op het goedkeuren, door de gemeenteraad, van een lijst van twee kandidaten en anderzijds dat in het gemeenteraadsbesluit van 20 augustus 2002 onmogelijk de weigering kan gelezen worden om verzoekster tot adjunct-politiecommissaris te benoemen, zodat die vordering in ieder geval niet ontvankelijk is;

3. Overwegende dat overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot de 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 beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoekster verwijst naar “het verlies van een laatste benoemingskans en/of de aanmerkelijke verzwaring van de voorwaarden voor de toegang tot het ambt”; dat zij dat nadeel als volgt toelicht: wanneer haar middel gericht tegen de impliciete weigering van de gemeenteraad om een beslissing te nemen met inachtneming van artikel 27 van de wet van 27 december 2000, ernstig wordt bevonden, is zij de enige kandidaat voor de te begeven benoeming, terwijl zij, indien de beslissing van 20 augustus 2002 verder uitwerking krijgt, in een nieuwe benoemingsronde met andere kandidaten zal worden geconfronteerd hetgeen een evident nadeel uitmaakt; ook wordt zij, in geval van toepassing van de nieuwe regelgeving, geconfronteerd met een aanmerkelijke verzwaring van de voorwaarden voor de toegang tot het geambieerde ambt van commissaris van politie, aangezien zij enerzijds niet voldoet noch aan de voorwaarden voor de aanwerving in die graad -zij bezit geen diploma dat evenwaardig is aan die welke de toegang tot niveau 1 in het rijksbestuur mogelijk maken-, en aangezien zij voor een bevordering eerst zal moeten slagen in een proef van universitair niveau;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij daarop antwoordt dat de schorsing van de tenuitvoerlegging door de Raad van State de rechtspositie van verzoekster niet zal wijzigen aangezien het feit dat de beslissing van 20 augustus 2002 haar volle uitwerking verkrijgt niet tot de benoeming van verzoekster moet leiden vermits de provinciegouverneur een beoordelingsvrijheid bezit met betrekking tot de bij hem gedane voordracht en hij bovendien zijn keuze moet maken op basis van een lijst met twee kandidaten; dat zij besluit dat verzoekster niet aannemelijk maakt dat een vernietigingsarrest niet zal volstaan om het aangevoerde nadeel volledig ongedaan te maken;

3.3.1. Overwegende dat verzoekster ervan uit gaat dat zij, aangezien zij als enige een annulatieberoep heeft ingesteld tegen het gemeenteraadsbesluit van 20 augustus 2002 waarbij besloten is de benoemingsprocedure te stoppen en tegen de daarin besloten beslissing om het gemeenteraadsbesluit van 21 februari 2000 - waarbij de benoemingsprocedure werd opgestart- op te heffen of in te trekken, na vernietiging nog de enige laureaat van het examen zal zijn die zich wettig op de oude regeling kan blijven beroepen, hetgeen dan voor de verwerende partij de verplichting met zich zou brengen haar te benoemen; dat evenwel, daargelaten de vraag of die stelling in rechte juist is, verzoekster onmogelijk kan stellen dat die bepaling voor de verwerende partij de verplichting inhoudt om haar te benoemen, aangezien

artikel 193 van de nieuwe gemeentewet aan de verwerende partij geen benoemingsbevoegdheid verleent, maar enkel een recht van voordracht; dat voorts, wat een nieuwe voordracht betreft, de gemeenteraad, -teneinde de keuzevrijheid van de benoemende overheid te waarborgen- de verplichting heeft om twee kandidaten voor te dragen, zodat verzoekster in ieder geval toch met een tweede kandidaat geconfronteerd zal worden; dat, met die gegevens voor ogen, niet wordt ingezien op welke wijze de schorsing van de bestreden beslissingen kan tegengaan dat verzoekster, bij het voortzetten van de benoemingsprocedure volgens de oude regeling, met andere kandidaten geconfronteerd zal worden;

3.3.2. Overwegende dat, in zoverre verzoekster stelt dat zij niet voldoet aan de voorwaarden, die in de nieuwe organieke regeling gelden om als commissaris van politie aangeworven te worden of dat zij slechts in die graad bevorderd zal kunnen worden na het slagen in een examen op universitair niveau, dat betoog ontkracht wordt door haar eigen uitgangspunt dat zij op grond van artikel 27, eerste lid, van de wet van 27 december 2000 kan genieten van een voor haar gunstige regeling die voordien bestond, zonder daarbij aan te tonen dat de verwerende partij, na een vernietiging, die overgangsregeling niet meer zal moeten naleven;

3.3.3. Overwegende dat verzoekster niet aantoont dat het afwachten van een arrest over het annulatieberoep het nadeel dat zij nu ondergaat door de onmiddellijke tenuitvoerlegging van het bestreden besluit, niet meer zal kunnen goedmaken; dat de vordering om die reden wordt verworpen,

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
achtentwintig april 2000 en drie, door :

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

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.