

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 120.654 van 17 juni 2003
in de zaak A. 89.670/XII-2465.**

In zake : Christiane BETRAINS,
die woonplaats kiest bij
advocaat G. Meeus,
kantoor houdende te Willebroek,
Mechelsesteenweg 26

tegen :

de STAD MECHELEN,
die woonplaats kiest bij
advocaat bij het Hof van Cassatie
A. Houtekier,
kantoor houdende te Mechelen,
Battelsesteenweg 95.

DE RAAD VAN STATE, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Christiane Betraings op 18 februari 2000 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de tijdelijke aanstelling door het college van burgemeester en schepenen van de stad Mechelen, vanaf 1 januari 2000, van Henri Hollanders in een openstaande betrekking van directeur F.T. aan het stedelijk basisonderwijs, met affectatie aan de stedelijke basisschool Acaciastraat, bekrachtigd bij raadsbesluit van 23 december 1999;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. Van Der Gucht;

Gelet op de beschikking van 26 november 2002 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 de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 21 maart 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 3 juni 2003;

Gehoord het verslag van staatsraad G. van Haegendoren;

Gehoord de opmerkingen van advocaat G. Meeus, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat Anne Houtekier, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. Van Der Gucht;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;

Over de gegevens van de zaak.

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

Op 9 september 1999 beslist de gemeenteraad van de stad Mechelen :

- (a) aan C. Betrains, vast benoemd als voltijds onderwijzeres aan de SB Acaciastraat verlof te verlenen om tijdelijk, voor de periode van 1 september 1999 tot en met 31 december 1999, een andere opdracht (F.T. directeur) uit te oefenen aan dezelfde school;
- (b) de procedure voor de aanwerving van een vastbenoemd directeur te laten aanvangen begin september 1999.

Op 28 september 1999 hecht het college van burgemeester en schepenen, met betrekking tot voornoemde vacature, goedkeuring aan het ontwerp van :

- “1. dienstmededeling aan het personeel van de stedelijke basisscholen;
- 2. de tekst voor publicatie in de landelijke en plaatselijke pers”.

Op 19 oktober 1999 neemt het college van burgemeester en schepenen akte van de ingekomen kandidaturen van Christiane Betraïns en Henri Frans.

Op 26 oktober 1999 neemt het college akte van de bijkomende kandidatuur van Henri Hollanders.

Enkel Christiane Betraïns en Henri Hollanders bieden zich aan voor de af te leggen examens, waarvan het schriftelijk deel doorgaat op 20 november 1999 en het mondeling deel op 27 november 1999.

De eindbeoordeling van de examenjury luidt als volgt : “meest geschikt : Hollanders Henri, geschikt; Betraïns Christiane”.

Op 30 november 1999 beslist het college van burgemeester en schepenen “in besloten vergadering, bij geheime stemming en met eenparigheid van stemmen der aanwezige leden, tot de tijdelijke aanstelling in openstaande plaats als directeur F.T. aan het Stedelijk Basisonderwijs met affectatie aan de SB Acaciastraat vanaf 1 januari 2000 van Hollanders Henri, geboren op 15 april 1958, diploma GLSO”.

Bij schrijven van 14 december 1999 tekent verzoekster bij het college bezwaar aan tegen voornoemde beslissing.

Op 21 december 1999 beslist het college het bezwaar van verzoekster niet ontvankelijk te verklaren “gelet de geuite bezwaren niet handelen over procedurele fouten betreffende het schriftelijk of mondeling deel van de proeven maar over de objectiviteit en het oordeel van de jury”.

Op 23 december 1999 beslist de gemeenteraad de tijdelijke aanstelling van Henri Hollanders in de openstaande plaats als directeur F.T. aan de Stedelijke Basisschool met affectatie aan de SB Acaciastraat met ingang van 1 januari 2000 te bekrachtigen;

Over de gegrondheid van het beroep.

Overwegende dat verzoekster aanvoert dat de kandidatuur van Henri Hollanders niet geldig in aanmerking kon worden genomen; dat zij toelicht dat zowel overeenkomstig de dienstmededeling aan het personeel als overeenkomstig de advertentie in de pers de kandidatuur ingediend moest worden uiterlijk vrijdag 15 oktober 1999, dat het college akte heeft genomen op 20 oktober 1999 (bedoeld is : 19 oktober 1999) van de twee ingekomen kandidaturen van haarzelf en Frans Henri en dat “plotseling op 26/10/99 door het College akte genomen wordt van de kandidatuur van de heer Hollanders”, zodat het duidelijk is dat deze kandidatuur laattijdig is;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat op de brief van 12 oktober 1999 waarbij Henri Hollanders zich kandidaat stelt handgeschreven bemerkingen staan die klaarblijkelijk geschreven werden door twee verschillende ambtenaren en met vermelding van twee data, nl. “19.10.99” en “15/10/99”; dat volgens haar een “volledige lectuur” van deze vermeldingen aantoont dat de kandidatuurstelling op 15 oktober 1999 in handen was van schepen van onderwijs De Wachter; dat volgens haar de brief wellicht vervolgens op 19 oktober 1999 in handen was gekomen van de ambtenaar die administratief de zaak behandelde, “maar dit belet niet dat de brief van Hollanders op 15.10.99 in handen was van de schepen van onderwijs, zodat deze brief binnen de gestelde termijn in handen was van de schepen van onderwijs, hoofd van de stedelijke dienst van het onderwijs of van zijn kabinet”; dat volgens de verwerende partij de formele aktenamen vanwege het college van de door verzoekster en Henri Frans gestelde kandidaturen op 19 oktober 1999 “geenszins aantoont dat de kandidatuur van Hollanders toen nog niet binnengekomen was”, dat het collegebesluit niets vermeldt “over het al of niet ontvangen van de kandidatuur van Hollanders, zodat de conclusie daaruit, dat zij nog niet was binnengekomen, niet gerechtvaardigd is en op niets gesteund is”;

Overwegende dat in de dienstmededeling aan de personeelsleden van de stedelijke basisscholen, waarbij de vacature werd bekendgemaakt, staat te lezen :

“De kandidaatstelling moet gebeuren met schrijven gericht aan het college van burgemeester en schepenen van en te Mechelen.

Dit schrijven moet tegen ontvangstbewijs afgegeven worden op de Dienst Onderwijs - 1ste verdieping - van het Stadhuis Mechelen, uiterlijk vrijdag 15 oktober 1999 om 17 uur.

Met kandidaatstellingen die niet conform zijn met deze wijze van kandideren wordt geen rekening gehouden”;

Overwegende dat over de procedure voor buitenstaanders, zoals de vacature werd bekendgemaakt in de landelijke en de plaatselijke pers, te lezen is :

“Om geldig te zijn, moeten de aanvragen aangetekend toekomen uiterlijk op vrijdag 15 oktober 1999 op volgend adres: Het College van Burgemeester en Schepenen. Stadhuis Mechelen”;

Overwegende dat niet betwist wordt dat, om geldig te zijn, de kandidaatstelling uiterlijk op 15 oktober 1999 in het bezit moest zijn van het college van burgemeester en schepenen van de stad Mechelen;

Overwegende dat op de brief waarmee Henri Hollanders zich kandidaat stelt de volgende handgeschreven vermelding staat :

“Ontv. 19.10.99
werd niet aangetekend verzonden”,

en daaronder, in een onmiskenbaar ander handschrift :

“M. Lammar
M. De Wachter (K)
15/10/99”;

Overwegende dat voor de Raad van State niet vaststaat wie op welk ogenblik de overgeschreven vermeldingen op de bedoelde brief heeft aangebracht; dat de uitleg die de verwerende partij als verklaring voor die vermeldingen geeft slechts gissingen zijn; dat voorts de verwerende partij geen poging onderneemt om aan de hand van bijkomende stukken aan de ontvangst van de brief een vaste datum te geven of de ontvangstdatum minstens aannemelijk te maken, bij voorbeeld door een afschrift van een aan Henri Hollanders afgeleverd ontvangstbewijs, door een bewijs van aangetekende zending, door een bewijs van inschrijving in een register van ingekomen stukken of anderszins; dat als aan externe kandidaten zoals Henri Hollanders overigens een kandidaatstelling bij aangetekend schrijven werd gevraagd, dit precies is om er vaste datum aan te kunnen geven; dat daarentegen voor de Raad wel vaststaat, blijkens het voorgelegde uittreksel uit de notulen, dat het college van burgemeester en schepenen van de stad Mechelen, waarvan toch de schepenen van onderwijs deel uitmaakt, op 19 oktober 1999 en bijgevolg vier dagen na de voor een geldige kandidaatstelling uiterste datum van 15 oktober 1999, slechts

“akte [neemt] van de ingekomen kandidatuur voor het bevorderingsambt directeur basisonderwijs met affectatie aan de SB Acaciastraat, zijnde: Betraïns Christiane [en] Frans Henri”; dat spijs hetgeen de verwerende partij stelt hieruit blijkt dat er op 19 oktober 1999 slechts twee kandidaturen, zijnde die van verzoekster en van Henri Frans, bij het college van burgemeester en schepenen “ingekomen” zijn; dat dit overigens wordt bevestigd door het uittreksel uit de notulen van het college van zijn vergadering van 26 oktober 1999, waaruit blijkt dat het college alsdan “akte [neemt] van de bijkomende kandidatuur voor het bevorderingsambt directeur basisonderwijs met affectatie aan de SB Acaciastraat zijnde: Hollanders Henri”, hetgeen zelfs niet voorwendt een verbetering van de eerdere akteneming van de op 19 oktober 1999 reeds “ingekomen” kandidaturen^b te zijn, maar een akteneming van een “bijkomende” kandidatuur; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de tijdelijke aanstelling, door het college van burgemeester en schepenen van de stad Mechelen, vanaf 1 januari 2000, van Henri Hollanders in een openstaande betrekking van directeur F.T. aan het stedelijk basisonderwijs, met affectatie aan de stedelijke basisschool Acaciastraat, bekrachtigd bij raadsbesluit van 23 december 1999.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 173,53 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
zeventien juni 2003, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	J. LUST,	staatsraad,
	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.