

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 139.163 van 13 januari 2005
in de zaak A. 73.558/XII-159.**

In zake : Geert PLETINCX,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. Stijns,
kantoor houdende te Leuven,
Philipssite 5, 2e verdieping

tegen :

de GEMEENTE HERNE,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. Lindemans,
kantoor houdende te Brussel,
Keizerslaan 3.

D E R A A D V A N S T A T E, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Geert Pletinckx op 13 maart 1997 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van 30 december 1996 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne waarbij Filip Vansteenkiste wordt benoemd tot deskundige grondgebiedzaken in vast verband;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgesteld door auditeur D. Mareen;

Gelet op de beschikking van 7 november 2000 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 memories;

Gelet op de beschikking van 21 juni 2004 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 oktober 2004;

Gehoord het verslag van staatsraad J. Lust;

Gehoord de opmerkingen van advocaat S. Van Hoecke, die loco advocaat J. Stijns verschijnt voor verzoeker, en van advocaat D. Lindemans, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur D. Mareen;

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

Overwegende dat de gemeenteraad van Herne op 26 juni 1996 beslist de betrekking van deskundige grondgebiedzaken open te verklaren en bij aanwerving te begeven; dat er negen regelmatige kandidaatstellingen zijn; dat slechts twee kandidaten in het voorgeschreven examen slagen: verzoeker met 70 op 100 en Filip Van Steenkiste met 68 op 100; dat op 30 december 1996 het college van burgemeester en schepenen laatstgenoemde benoemt tot deskundige grondgebiedzaken in vast verband; dat ter motivering daarvan het schepencollege overweegt wat volgt :

“Overwegende dat het schepencollege bij de aanwerving voor deze functie de hiernavolgende criteria heeft vastgesteld :

- 1° De uitslag van het examen.
- 2° De beroepservaring.
- 3° Ervaring inzake personeelsleiding.
- 4° De trouwdheid met de gemeente.
- 5° Het diploma en andere bekwaamheidsattesten :

Overwegende dat bij de toetsing van voormelde criteria op beide kandidaten, de score als volgt kan worden weergegeven :

- Kandidaat	Pletinckx Geert	Vansteenkiste Filip.
1° Uitslag van het examen	70/100	68/100

2° Beroepservaring	<ul style="list-style-type: none"> - D.G.O.A.P. gedurende 3 jaar : <ul style="list-style-type: none"> -detailmeting kadastrale plannen. -afpaling van gemeentegrenzen. -veelhoeksmeting en vereffeningen. -fotogrammetrische toepassingen. Studiebureau VDS Haaltert sedert 7 jaar tot heden. <ul style="list-style-type: none"> -opmeting en afpaling van percelen. -verkavelings- en wegenisontwerpen. -veelhoeksmeting en vereffeningen. -hoogtemeting, plaatsbeschrijving en onteigeningen. -uitzetten van gebouwen. -verwerking gegevens i.v.m. rioleringswerken NV Aquafin 	<ul style="list-style-type: none"> - Studiebureau Ypelplan gedurende 4 jaar : ontwerpen en opmeten van hiernavolgende werken : tuinen, parken, gebouwen, wegenis- en rioleringswerken - Firma Van Cauwelaert <ul style="list-style-type: none"> 1° opmaken van vorderingsstaten 2° Bijwonen werkvergaderingen. 3° Opmeting van uitgevoerde werken.
3° Ervaring inzake personeelsleiding.		<ul style="list-style-type: none"> - Firma Van Cauwelaert Aannemersbedrijf <ul style="list-style-type: none"> 1° Gedurende 12 jaar : werfleider van werken in privé- en openbare sector. 2° Leiding over 7 à 15 man al naargelang de werf.
4° Vertrouwdheid met de gemeente	Woont buiten de gemeente	Woont sedert 31/05/1986 in Herne
5° Diploma en andere bekwaamheidsattesten.	Meetkundige-schatter van onroerende goederen	<ul style="list-style-type: none"> - Gegradueerde landschaps- en tuinarchitectuur. - Vervolmakingscursus 'Waterafvoer' voor werfleiders.

Overwegende dat de kandidaat Filip Vansteenkiste het best scoort voor de criteria sub 2, 3, 4 en 5;

Overwegende dat de kandidaat, die het best scoort de meest geschikte kandidaat is voor de te begeben functie”;

Overwegende dat verzoeker in een tweede middel de artikelen 10 en 33 van de Grondwet, evenals het redelijkheidsbeginsel, geschonden acht “omdat de verwerende partij niet is overgegaan tot een ernstige afweging van de titels en verdiensten van de kandidaten”; dat hij onder meer toelicht dat het curriculum van Filip Vansteenkiste met betrekking tot de beroepservaring geen melding maakt van zijn activiteiten bij Ypelplan, dat in geen van beider curricula melding wordt gemaakt van ervaring inzake personeelsbeleid, dat de vermelding in de bestreden beslissing van ervaring ter zake voor Filip Vansteenkiste, dan ook doet vermoeden dat verwerende partij hem om informatie daarover heeft gevraagd, dat een dergelijke vraag niet aan verzoeker is gesteld, dat hij nochtans ook de leiding had over personen die tot taak hadden het werk dat door hem was geconcipieerd, verder uit te voeren, dat de afweging met betrekking tot het criterium vertrouwdsheid met de gemeente niet ernstig is gebeurd, dat hij op de grens tussen Edingen en Herne woont en gedurende 25 jaar in Herne heeft gewoond, dat de werkelijke woonplaats niet alles zegt over de vertrouwdsheid met de gemeente, dat het perfect mogelijk is dat iemand in een gemeente woont zonder dat hij er echt mee vertrouwd is, dat als verzoeker de kans had gekregen over het criterium informatie te verstrekken, hij had kunnen vermelden reeds meerdere opmetingen te hebben uitgevoerd in de gemeente, zelfs in opdracht van de gemeentelijke overheid, dat, zoals het criterium is gehanteerd, het ertoe heeft gediend om de voorwaarden zo te omschrijven dat slechts een van beide voor het examen geslaagde kandidaten er aan voldeed, dat met betrekking tot de diplomaverenissen hij niet inziet waarom Filip Vansteenkiste het best scoort, dat de verwerende partij wel gewag maakt van de vervolmakingscursus “waterafvoer” die Filip Vansteenkiste heeft gevolgd, maar niet van verzoekers diploma A2 architectuur, noch van de cursussen informatica en internet die hij gevolgd heeft, dat in de gemeente Ranst de kandidaten met een diploma landmeter zelfs in aanmerking komen voor de functie van diensthoofd ruimtelijke ordening en milieu;

Overwegende dat verwerende partij in de memorie van antwoord repliceert dat zij geen melding hoefde te maken van verzoekers secundair diploma “architectuur”, nu zij evenmin vermeldde dat Filip Vansteenkiste tijdens zijn secundaire studies “Wetenschappelijk A” volgde, dat het belang van de vervolmakingscursus van Filip Van Steenkiste voor de te begeven functie duidelijk is, maar het belang van de cursussen informatica en internet “veel minder”, dat het administratief statuut gerespecteerd is door iemand te benoemen die een opleiding “architectuur (architect-assistentie, landschaps- en tuinvormgeving)” heeft gevolgd,

dat de verschillende door het administratief statuut voorgestelde diploma's als evenwaardige alternatieven moeten worden beschouwd, dat de gemeente met de informatie waarover zij beschikte voor de evaluatie van de "vertrouwdheid met de gemeente" redelijkerwijze kon besluiten dat Filip Vansteenkiste meer vertrouwd was met de gemeente dan de verzoeker, dat de benoemende overheid over een ruime appreciatiebevoegdheid beschikt bij het onderzoek van de verdiensten van de kandidaten en dat het de Raad van State niet toekomt zijn beoordeling van de kandidaten in de plaats te stellen van die van de overheid;

Overwegende dat verzoeker in de memorie van wederantwoord onder meer dupliceert dat de cursus "waterafvoer" begrepen was in het lessenpakket dat hij moest volgen voor het behalen van het diploma "landmeter/topografie", dat een opleiding informatica onontbeerlijk is voor de "organisatie die het uitvoeren van een geconcipieerd werk met zich meebrengt", dat in de aanwervingsvoorwaarden overigens sprake is van een vorming bestaande uit "taal en administratieve vaardigheden", dat verzoeker 200 meter buiten de gemeente woont, en dat de gemeente over informatie beschikt aangaande de door hem in Herne uitgevoerde werken en dus over zijn vertrouwdheid met de gemeente;

Overwegende dat verwerende partij in de laatste memorie nog betoogt dat de bestreden beslissing duidelijk motieven bevat en dat niet mag verwacht worden dat de motieven van de motieven worden aangegeven;

Overwegende dat blijkens de formele motivering van de bestreden beslissing Filip Vansteenkiste de voorkeur verdient omdat hij beter scoort dan verzoeker voor vier van de vijf getoetste criteria, namelijk de criteria beroepservaring, ervaring inzake personeelsleiding, vertrouwdheid met de gemeente, en diploma en andere bekwaamheidsattesten; dat het de Raad van State, als wettigheidsrechter, toekomt na te gaan of deze motieven feitelijk juist zijn en juridisch aanvaardbaar;

Overwegende, wat het criterium van de ervaring inzake personeelsleiding betreft, dat het niet op voorhand aan de gegadigden ter kennis is gebracht ; dat de bestreden beslissing een dergelijke ervaring niet aanneemt in hoofde van verzoeker, maar wel in hoofde van Filip Vansteenkiste; dat nochtans, volgens het middel, diens curriculum vitae daar niets over zegt; dat de verwerende partij dit niet tegenspreekt, noch -tenminste- het curriculum in het administratief

dossier neerlegt; dat zij evenmin verklaart hoe zij er dan bij gekomen is met die ervaring ten gunste van Filip Vansteenkiste rekening te houden; dat in de gegeven omstandigheden met verzoeker wordt aangenomen dat verwerende partij Filip Vansteenkiste ter zake om bijkomende inlichtingen heeft gevraagd;

Overwegende dat verzoeker, hoewel hij betoogt en argumenteert zelf ook ervaring inzake personeelsleiding te hebben, in tegenstelling tot Filip Vansteenkiste níét in de gelegenheid is gesteld zijn curriculum aan te vullen; dat dit verschil in behandeling meebrengt dat de vergelijking van de kandidaten op het punt van de ervaring inzake personeelsleiding aangetast is;

Overwegende, wat het criterium van de vertrouwddheid met de gemeente betreft, dat de gemeente het blijkbaar heeft opgevat als “wonen in de gemeente”; dat, volgens de bestreden beslissing, Filip Vansteenkiste, die al tien jaar in de gemeente woont, daarvoor beter scoort dan verzoeker, die immers buiten de gemeente woont; dat dit voor verwerende partij, zoals zij in de laatste memorie nog uitdrukkelijk beklemtoont, zodanig evident is dat het geen verdere toelichting behoeft; dat die evidentie de Raad van State ten enenmale ontgaat, waar eensdeels “vertrouwd zijn met de gemeente” merkelijk ruimer is dan “in de gemeente wonen” en waar anderdeels, verzoeker ten tijde van de bestreden beslissing dan misschien wel buiten de gemeente woont, zij het slechts op 200 meter afstand, maar uiteenzet eerst wel 25 jaar ín de gemeente gewoond te hebben en er in de loop van de jaren aan verschillende werken te hebben deelgenomen en talrijke opmetingen te hebben uitgevoerd; dat de omstandigheid dat verzoeker hiervan geen melding maakte in zijn curriculum hem bezwaarlijk kwalijk genomen zou kunnen worden; dat het criterium “vertrouwddheid met de gemeente” immers niet vooraf is meegedeeld; dat evenmin aannemelijk wordt gemaakt dat verzoeker spontaan met de mogelijke aanwending van het criterium had dienen rekening te houden;

Overwegende dat de verwerende partij het criterium verkeerd en onvoldoende zorgvuldig heeft toegepast;

Overwegende, wat het criterium “diploma en andere bekwaamheidsattesten” betreft, dat de bestreden beslissing Filip Vansteenkiste beter beoordeelt omdat hij, benevens te voldoen aan het bezit van een van de diploma’s vereist voor de functie, ook nog een vervolmakingscursus “waterafvoer” heeft gevolgd; dat voor verzoeker niets bijkomends wordt vermeld; dat daarmee zonder

meer wordt voorbijgegaan aan zijn opleiding inzake informatica en internet, waarvan zijn curriculum nochtans gewag maakt;

Overwegende dat de verwerende partij dat voorbijgaan hierdoor verantwoordt dat het belang van de betrokken opleiding voor de te begeven functie “veel minder” duidelijk is dan het belang van de vervolmakingscursus “waterafvoer”; dat het niet is omdat het belang van die opleiding minder uitgesproken zou zijn dat de vorming geheel onvermeld mag blijven; dat overigens verzoeker in zijn reactie betoogt en beargumenteert dat de opleiding informatica zelfs “onontbeerlijk” is voor het uitvoeren van een geconcipieerd werk; dat daar dan weer verwerende partij geen enkel antwoord op heeft, evenmin als op verzoekers opmerking dat ook hij een cursus “waterafvoer” volgde, aangezien die begrepen was in het lessenpakket voor het behalen van zijn diploma van landmeter;

Overwegende dat niet genoegzaam blijkt dat verwerende partij het criterium “diploma en andere bekwaamheidsattesten” naar behoren heeft getoetst;

Overwegende dat uit het voorgaande volgt dat de aangevochten beslissing niet op goede grond heeft overwogen dat Filip Vansteenkiste “het best scoort voor de criteria sub 2, 3, 4 en 5”; dat de beslissing niet op deugdelijke motieven berust; dat het middel in de besproken mate gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 30 december 1996 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne waarbij Filip Vansteenkiste wordt benoemd tot deskundige grondgebiedzaken in vast verband.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 99,16 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
dertien januari 2005, 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.