

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 145.316 van 2 juni 2005
in de zaak A. 80.902/XII-1708.**

In zake : Dragan MARKOVIC,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. Peeters,
kantoor houdende te Landen,
Brugstraat 17

tegen :

de GEMEENTE HERSTAPPE,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. Van Empten,
kantoor houdende te Zonhoven,
Koningsbergweg 1.

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

Gezien het verzoekschrift dat Dragan Markovic op 29 oktober 1998 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit van de gemeenteraad van Herstappe van 31 augustus 1998 waarbij de openingsuren van het gemeentehuis worden vastgesteld en waarbij vastgesteld wordt dat de gemeente-secretaris “geacht wordt op deze uren aanwezig te zijn”;

Gelet op het arrest nr. 78.749 van 16 februari 1999 waarbij de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt verworpen;

Gezien het verzoekschrift tot voortzetting van het geding van 2 april 1999 ingediend door verzoeker;

Gezien de memorie van antwoord en de toelichtende memorie;

Gezien het verslag opgesteld door auditeur P. De Somere;

Gelet op de beschikking van 9 september 2003 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien het verzoek tot voortzetting van de procedure en de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 4 maart 2005 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 april 2005;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter D. Verbiest;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur P. De Somere;

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

1. De gegevens van de zaak.

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

1.1. Verzoeker is bij gemeenteraadsbesluit van 14 mei 1981 benoemd tot gemeentesecretaris van de gemeente Voeren, met ingang van 1 september 1981. Luidens het verzoekschrift is verzoeker met ingang van 1 april 1982 tevens benoemd tot gemeentesecretaris van de gemeente Herstappe, met toepassing van het toenmalige artikel 109bis van de gemeentewet.

Verzoeker beweert dat hij, vóór het thans bestreden besluit, op twee dagen in de week gedurende twee uren ter beschikking van de bevolking van Herstappe was en dat hij daarmee de vóór zijn benoeming in 1982 voor zijn voorganger geldende regeling heeft overgenomen en dat het inwonersaantal van de gemeente Herstappe tussen 1982 en de datum van zijn verzoekschrift van 105 naar 80 gedaald is.

1.2. Op 31 augustus 1998 neemt de gemeenteraad van de gemeente Herstappe het thans bestreden besluit, dat luidt als volgt :

“Artikel 1. Vanaf 01.10.1998 zal het gemeentehuis open zijn op de volgende dagen :

Maandag 17-19 uur
Dinsdag 15- 17 uur
Donderdag 15-17 uur

Vrijdag 10 - 12 uur
en dit :

- op vraag van de bevolking (snellere afhandeling dossiers)
- om een betere service te bieden aan onze inwoners.

Gezien de gemeentesecretaris de enige bediende is en dus ook loketbediende, wordt [hij] aldus geacht op deze uren aanwezig te zijn.”.

1.3. Bij een op 30 september 1998 per fax verzonden schrijven vraagt de raadsman van verzoeker aan de gouverneur van de provincie Limburg dit gemeenteraadsbesluit te schorsen en/of te vernietigen, en in ondergeschikte orde het geschil over de kantoor- en openingsuren van het gemeentehuis te onderwerpen aan de arbitrage van de bestendige deputatie.

Bij schrijven van 22 oktober 1998 laat de gouverneur van de provincie Limburg weten dat zij het niet opportuun acht om deze aangelegenheid inhoudelijk te behandelen, omwille van de laattijdige ontvangst van de klacht en mede gelet op het gelijktijdig verzoekschrift bij de Raad van State.

1.4. Op 27 maart 1999 besluit de gemeenteraad van de gemeente Voeren dat “de heer gemeentesecretaris D. Markovic ten dienste moet zijn van de gemeente Voeren en wel vanaf dinsdag ochtend 8 u tot en met vrijdag 9 uur en vrijdag vanaf 13 u tot en met maandag 16 u”.

Dit besluit wordt door de gouverneur van de provincie Limburg geschorst bij besluit van 5 mei 1999 en vernietigd bij besluit van 2 september 1999.

Bij arrest nr. 133.107 van 25 juni 2004 heeft de Raad van State het annulatieberoep van de gemeente Voeren tegen het voornoemde vernietigingsbesluit afgewezen.

1.5. In de zitting van 22 september 1999 besluit de gemeenteraad van de gemeente Voeren hetgeen volgt : “Artikel 1. De heer gemeentesecretaris D. Markovic moet ten alle tijden ten dienste staan van de gemeente Voeren zoals voorzien in de gemeentewet maar staat wel toe dat de heer D. Markovic vanaf maandag 17 uur tot en met dinsdag 8 uur en vrijdag 07 uur tot 13 uur ten dienste staat van de gemeente Herstappe”.

Dit besluit wordt door de gouverneur van de provincie Limburg geschorst bij besluit van 27 oktober 1999 en vernietigd bij besluit van 25 april 2000.

1.6. In de zitting van 28 oktober 2002 neemt het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herstappe ten slotte het volgende besluit :

“Het Schepencollege,
De gemeentesecretaris verlaat de zitting.
Besluit :

Met ingang vanaf 1 november 2002 zal het gemeentehuis dagelijks open zijn van 9h00 tot 10h00 en dit om de secretaris de kans te geven de bevolking beter en sneller te kunnen helpen en ten dienste te staan.

Gezien het college 's maandags doorgaat vanaf 20u en gezien de secretaris dan ook aanwezig is, kan de bevolking ook tijdens deze avonduren steeds contact opnemen met de gemeentelijke administratie.

Ook tijdens deze avonduren kunnen dringende zaken, documenten en dergelijke bekomen worden.

- copy van dit besluit te sturen aan de gemeente Voeren
- bericht aan de bevolking op te maken voor 1 november 2002”.

In zitting van 5 december 2002 neemt de gemeenteraad van de gemeente Voeren kennis van een schrijven van de gemeente Herstappe hieromtrent, als volgt :

“397.2

2.J Betreft : Openingsuren gemeentehuis Herstappe-aanwezigheid gemeentesecretaris

De Gemeenteraad,

De heer Markovic D. gemeentesecretaris, verlaat de zitting en wordt in zijn ambt vervangen door raadslid Anne-Mie Palmans-Casier.

Gelet op het feit dat er over dit punt geen consensus bestond in het College van Burgemeester en Schepenen dd. 12.11.2002, en dat het dus voor verdere behandeling en besluitvorming aan de raad voorgelegd dient te worden, dat het daarna met hoogdringendheid overgemaakt dient te worden aan het College van Burgemeester en Schepenen van de gemeente Herstappe; dat de burgemeester bij de toelichting aan het college van burgemeester en schepenen van onze gemeente stelde dat het aanvaardbaar was om in te gaan op het verzoek van de gemeente Herstappe, dat hij dit deed na een grondig onderzoek van de haalbaarheid ervan en na een gesprek met zijn collega van de gemeente Herstappe, waarbij hij duidelijkheid kreeg over de vraag om hun gemeentelijke administratie elke dag gedurende 1 uur open te stellen voor het publiek;

dat het daarom noodzakelijk is dat ons bestuur de nodige schikkingen treft om de secretaris, enig personeelslid van de gemeente Herstappe, de reële mogelijkheid te geven om te voldoen aan de wensen van de gemeente Herstappe; dat het ons daarom redelijk leek om de werktijden van de gemeentesecretaris bij onze gemeente dagelijks slechts om 10.30 uur te laten beginnen zodat hij de kans krijgt om beide taken regelmatig en op voldoende wijze in te vullen; dat de gemeente Voeren er op deze manier alles aan doet om de nauwe vriendschapsbanden met het gemeentebestuur van Herstappe te onderhouden en eveneens tegemoet komt aan de haalbaarheid van de opdrachten in hoofde van de secretaris

Na naamafroeping. Bij 8 stemmen voor, 7 stemmen tegen en / onthoudingen
Besluit

Art 1. Het College neemt kennis van het schrijven van de gemeente Herstappe en stemt hiermee in. De aanwezigheid van de secretaris in de gemeente Voeren kan hieraan aangepast worden.”.

Tegen dit gemeenteraadsbesluit wordt een klacht ingediend door een gemeenteraadslid, doch bij schrijven van 16 januari 2003 deelt de gouverneur van de provincie Limburg aan de klager mede dat zij als toezichthoudende overheid geen redenen ziet om zich tegen de uitvoering van het gemeenteraadsbesluit van 5 december 2002 te verzetten;

2. De ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat verzoeker in zijn inleidend verzoekschrift zijn belang onder meer als volgt verduidelijkt : het bestreden besluit legt aan verzoeker de verplichting op als enige bediende en als loketbediende aanwezig te zijn op de dagen en uren waarop het gemeentehuis open is; dit besluit heeft voor gevolg dat verzoeker zijn voltijdse opdracht in de gemeente Voeren niet meer zal kunnen vervullen gezien hem opgelegd wordt in Herstappe aanwezig te zijn gedurende vier werkdagen; verzoeker loopt hierdoor het risico door de gemeente Herstappe beticht te zullen worden te kort te schieten aan een traditionele beroepsplicht, namelijk aanwezig te zijn op de openingsuren zoals bepaald door het bestreden besluit.

2.2. Overwegende dat de gemeente Herstappe en de gemeente Voeren uiteindelijk tot een consensus zijn gekomen; dat het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herstappe in zijn zitting van 28 oktober 2002 immers besliste dat het gemeentehuis met ingang van 1 november 2002 dagelijks open zal zijn van 9 tot 10 uur om de secretaris toe te laten de bevolking beter en sneller te kunnen helpen en stelde dat de bevolking ook op maandag vanaf 20 uur, wanneer het schepencollege doorgaat en gezien de secretaris ook dan aanwezig is, met de gemeentelijke administratie contact kan opnemen voor dringende zaken, documenten en dergelijke; dat voorts de gemeenteraad van de gemeente Voeren van zijn kant in zijn zitting van 5 december 2002 kennis heeft genomen van een schrijven van de gemeente Herstappe hieromtrent, met de voornoemde regeling instemt en gesteld dat de aanwezigheid van verzoeker in de gemeente Voeren hieraan aangepast kan worden; dat blijkens de overwegingen bij dit besluit de gemeente Voeren de werktijden van de gemeentesecretaris in de gemeente Voeren dagelijks slechts om

10u30 zal laten beginnen zodat hij de kans krijgt om beide taken regelmatig en op voldoende wijze in te vullen; dat tegen deze respectieve besluiten van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herstappe en van de gemeenteraad van de gemeente Voeren geen annulatieberoep werd ingediend, zodat zij definitief zijn geworden;

Overwegende dat in deze omstandigheden moet worden vastgesteld dat verzoeker heeft bereikt wat hij in essentie met zijn vordering nastreefde, namelijk het kunnen naleven van zijn ambtsverplichtingen voor de gemeente Herstappe; dat hij weliswaar in zijn verzoek tot voortzetting van de procedure zijn belang nog handhaaft door erop te wijzen dat de bestreden beslissing hem ten onrechte “het statuut van loketbediende” opdringt; dat echter de voormelde omstandigheden dat specifiek belang van verzoeker dermate twijfelachtig maken, dat van hem nadere uitleg ter terechtzitting mocht worden verwacht; dat hij echter verkoos daarop niet aanwezig te zijn noch zich te laten vertegenwoordigen; dat alsdan met des te meer reden moet worden vastgesteld dat door de voornoemde consensus tussen de betrokken gemeenten, verzoekers belang bij de gevraagde nietigverklaring is teloorgegaan; dat het beroep niet langer ontvankelijk is;

Overwegende dat het, gelet op de omstandigheden van de zaak, passend is de kosten ten laste van de verwerende partij te leggen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van de vordering tot schorsing en van het beroep tot nietigverklaring, bepaald op 347,06 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
twee juni 2005, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad,
	E. BREWAEYS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.