

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

XIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 223.724 van 5 juni 2013
in de zaak A. 208.000/XII-7249**

OCMW-RAADSVERKIEZING VAN 2 JANUARI 2013 TE GAVERE

In zake: 1. Dirk MARTENS
2. Jacques DE ZUTTER
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Dirk R. Martens
kantoor houdend te 9040 Gent
Antwerpsesteenweg 360
bij wie woonplaats wordt gekozen

Belanghebbende partij:

Willy DEMOOR
wonende te 9890 Gavere
Leenstraat 76

I. Voorwerp van het beroep

1. Met een op 15 februari 2013 ingediend verzoekschrift stellen Dirk Martens en Jacques De Zutter beroep in tegen de beslissing van 7 februari 2013 van de Raad voor verkiezingsbetwistingen in de provincie Oost-Vlaanderen waarbij de verkiezing van de raad voor maatschappelijk welzijn van de gemeente Gavere, door de gemeenteraad op 2 januari 2013, geldig wordt verklaard.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De belanghebbende partij heeft een memorie van antwoord ingediend.

Auditeur Iris Verheven heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 7 mei 2013.

Kamervoorzitter Johan Lust heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Dirk R. Martens, die verschijnt voor de verzoekende partijen, is gehoord.

Auditeur Iris Verheven heeft een met dit arrest gedeeltelijk eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3. Tijdens zijn installatievergadering van 2 januari 2013 gaat de gemeenteraad van Gavere over tot de verkiezing van de negen leden van de raad voor maatschappelijk welzijn van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn te Gavere. Er zijn drie voordrachtsakten ingediend; de voordrachtsakte voor lijst De Brug draagt alleen Willy Demoor, belanghebbende partij, als kandidaat-werkend lid voor. Hij wordt verkozen.

Tegen de verkiezing van belanghebbende partij wordt door verzoekers, voordragende gemeenteraadsleden, bezwaar ingediend bij de Raad voor verkiezingsbetwistingen in de provincie Oost-Vlaanderen omdat er op de voordrachtsakte voor lijst De Brug geen kandidaat-werkend lid van het andere geslacht was voorgedragen.

Bij beslissing van 7 februari 2013 verwerpt de Raad voor verkiezingsbetwistingen het bezwaar en verklaart hij de verkiezing van de leden van de raad voor maatschappelijk welzijn van de gemeente Gavere geldig. Gemotiveerd wordt in essentie dat een bezwaarindiener moet aantonen, hetgeen de bezwaarindieners te dezen niet doen, “dat door de gewraakte administratieve misstap in de voordrachtakte, de gemeenteraadsleden tijdens de stemming in hun stemgedrag werden beïnvloed, m.a.w. dat zij daardoor niet in volkomen onafhankelijkheid en in alle vrijheid hebben kunnen stemmen, wat de *ratio legis* is van het contentieux inzake verkiezingen”. In dit verband wordt vastgesteld dat het de gemeenteraad is die thans uitspraak doet over de ontvankelijkheid van de voordrachtsakten en dat bij stilzwijgen van de gemeenteraadsbeslissing, zoals in onderhavig geval, de gemeenteraad minstens impliciet de ontvankelijkheid van een niet-correcte voordrachtsakte heeft aanvaard, en dat niet uit artikel 15, § 9, derde lid, van het decreet van 19 december 2008 ‘betreffende de organisatie van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn’ (hierna: het OCMW-decreet) moet worden afgeleid dat de Raad voor verkiezingsbetwistingen verplicht is de OCMW-verkiezing ongeldig te verklaren wanneer de voordrachtsakten met een gebrek behept zijn; integendeel is er ruimte voor belangenafwegingen, aangezien het beroep bij de Raad een beroep met volheid van bevoegdheid is.

IV. Regelmatigheid van de procedure

4. Belanghebbende partij blijkt bij haar memorie van antwoord niet vier afschriften ervan te hebben gevoegd, wijl artikel 6 van het koninklijk besluit van 12 januari 1977 ‘tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State, in geval van beroep als bedoeld door de artikelen 18, 21 en 22 van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn’ zulks voorschrijft “op straffe van verwerping [van de memorie] uit de debatten”.

Een en ander wordt niet betwist door belanghebbende partij, die ter terechtzitting aanwezig, noch vertegenwoordigd is.

De memorie van antwoord wordt in die omstandigheden uit de debatten geweerd.

V. Grond van de zaak

Standpunt van verzoekers

5. Verzoekers betwisten in een *eerste middel* in essentie dat het de gemeenteraad zou zijn die thans uitspraak doet over de ontvankelijkheid van de voordrachtsakten.

In een *tweede middel* voeren zij de schending aan van artikel 10, § 1, van het OCMW-decreet, “dat het vermelden van effectieve kandidaten van verschillend geslacht als een absolute en niet als relatieve ontvankelijkheidsvoorwaarde vereist”.

Volgens een *derde middel* vermag het artikel 15, § 9, derde lid, van het OCMW-decreet niet de decretale nietigheidssanctie verbonden aan de afwezigheid van voorgedragen kandidaten van een verschillend geslacht te doen relativeren. Die bepaling geldt alleen *post factum* en heeft geen relevantie voor de reeds ingediende voordrachtsakte.

Beoordeling

6. Artikel 10, § 1, vierde lid, van het OCMW-decreet luidt:

“De voordrachtsakte is alleen ontvankelijk als de voordracht betrekking heeft op kandidaat-werkende leden van verschillend geslacht en als voor elk kandidaat-werkend lid een of meer kandidaat-opvolgers worden vermeld.”

Het voorschrift dat de voordrachtsakte alleen ontvankelijk is als de voordracht betrekking heeft op kandidaat-werkende leden van verschillend geslacht, is niet nieuw. Het werd ingevoerd door het decreet van 7 juli 2006 ‘tot

wijziging van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn' en was reeds van toepassing bij de algehele vernieuwingsprocedure van de raden voor maatschappelijk welzijn in 2007.

De sanctie van de onontvankelijkheid van de voordrachtsakte strekt ertoe de naleving van het vereiste dat de voordracht betrekking moet hebben op kandidaat-werkende leden van verschillend geslacht, te waarborgen.

7. Voordrachtsakten die onontvankelijk zijn, moeten per definitie worden geweerd.

Een eerste controle heeft plaats door de gemeentesecretaris, aan wie – naar eis van artikel 10, § 1, voorlaatste lid, van het OCMW-decreet – de voordrachtsakten, ook al op straffe van niet-ontvankelijkheid, in tweevoud moeten worden overhandigd uiterlijk acht dagen voor de installatievergadering van de gemeenteraad. Naar luid van artikel 3 van het besluit van de Vlaamse regering van 17 november 2006 'betreffende de voordrachtsakte en de verkiezing van de leden van de raden voor maatschappelijk welzijn', welk besluit zoals in de voormelde memorie van toelichting (*Parl.St.* VI.Parl. 2007-2008, nr. 1701-1, 42) uitdrukkelijk wordt opgemerkt ook na het OCMW-decreet zijn gelding behoudt, onderzoekt de gemeentesecretaris of de akte voldoet aan de wettelijke voorwaarden en kan hij tot aan de uiterste dag voor de overhandiging van de voordrachtsakte de verbetering of aanvulling ervan aanbevelen.

Een tweede controle of de voordrachtsakte ontvankelijk is overeenkomstig de voorwaarden in artikel 10, § 1, dient te gebeuren door de gemeenteraad. Met artikel 10, § 2, van het OCMW-decreet heeft de decreetgever welbewust gewild "om de gemeenteraad te verplichten zich uit te spreken over de ontvankelijkheid van de voordrachten. Bij die beoordeling wordt onder andere nagegaan dat niemand meer dan een akte mag ondertekend hebben" (*Parl.St.* VI.Parl. 2007-2008, nr. 1701-1, 41).

Zijn er uiteindelijk onvoldoende ontvankelijke voordrachten voorhanden opdat bij de algehele vernieuwing van de raad voor maatschappelijk welzijn een volledige raad kan worden verkozen, dan moet de procedure bedoeld in artikel 8, zevende lid, van het OCMW-decreet worden gevolgd.

8. In lijn met het voorgaande, schrijft artikel 15, § 9, derde lid, van het OCMW-decreet in het geval van een definitieve vernietiging van de verkiezing door de Raad voor verkiezingsbetwistingen of van de Raad van State in de eerste plaats voor dat dient te worden overgegaan tot een verkiezing op basis – uitsluitend – van de ontvankelijke voordrachtsakten die vóór de vernietigde verkiezing waren ingediend.

Nieuw ingediende voordrachtsakten, overeenkomstig de procedure in voormeld artikel 8, zevende lid, zijn pas mogelijk “[i]n geval van onvoldoende voordrachten”.

9. De omstandigheid dat de gemeenteraad in voorkomend geval in gebreke bleef zijn controle van de ontvankelijkheid van de voordrachtsakten naar behoren uit te oefenen, heeft geenszins tot gevolg dat de voordrachtsakte van haar eventuele niet-ontvankelijkheid ontheven zou zijn en dat de Raad voor verkiezingsbetwistingen of de Raad van State niet meer bij machte zouden zijn om die niet-ontvankelijkheid in voorkomend geval in aanmerking te nemen bij de beoordeling van de geldigheid van de verkiezing.

10. Als zodanig heeft het artikel 15, § 9, derde lid, louter betrekking op wat de gemeente te doen staat “[a]ls een vernietiging definitief geworden is”.

Voor zoveel te dezen al relevant, is er uit die bepaling hoe dan ook niet af te leiden dat het verboden zou zijn de verkiezing ongeldig te verklaren als ze op basis van een onontvankelijke voordrachtsakte gebeurde of dat de Raad voor verkiezingsbetwistingen en de Raad van State in een dergelijk geval van een ongeldigverklaring moeten, minstens kunnen, afzien op grond van een belangen-

afweging.

11. Nu de decreetgever zelf uitdrukkelijk heeft gewild en voorgeschreven dat het gebrek waarmee de voordrachtsakte voor de lijst De Brug is behept, resulteerde in niet minder dan de onontvankelijkheid van die voordrachtsakte en nu niettemin de in die akte voorgedragen kandidaat-werkend lid verkozen is, gaat het niet op om, zoals de bestreden beslissing doet, het bezwaar van verzoekers te verwerpen omdat zij niet aantonen dat het gebrek van invloed is geweest op het stemresultaat.

12. De middelen zijn in de besproken mate gegrond. Ze verantwoordt de volledige vernietiging van de verkiezing van de raad voor maatschappelijk welzijn van Gavere.

BESLISSING

De Raad van State vernietigt de verkiezing van de raad voor maatschappelijk welzijn van Gavere, op 2 januari 2013 door de gemeenteraad van de gemeente Gavere.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 5 juni 2013,
door de Raad van State, XIIe kamer, samengesteld uit:

Dierk Verbiest,	kamervoorzitter,
Johan Lust,	kamervoorzitter,
Geert Van Haegendoren,	staatsraad,
bijgestaan door	
Bram Van Thillo,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Bram Van Thillo

Dierk Verbiest