RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

X KAMER

A R R E S T

nr. 251.253 van 9 juli 2021
in de zaak A. 225.311/X-17.247

In zake : Carine COPPENS
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Pascal Lahousse
kantoor houdend te 2800 Mechelen
Leopoldstraat 64
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de STAD NINOVE
advocaat Tom De Sutter
kantoor houdend te 9000 Gent
Koning Albertlaan 128
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 28 mei 2018, strekt tot de nietigverklaring van:

> "De beslissingen van de Gemeenteraad van de Stad Ninove, dd. 28 maart 2018 […]:
> ° Personeel – beperkte wijziging rechtspositieregeling;
> ° Personeel – goedkeuring functiebeschrijving algemeen directeur;
> ° Personeel – intrekking besluit vacant verklaren en aanleg wervingsreserve stadssecretaris;
> ° Personeel – vacant verklaren en aanleg wervingsreserve algemeen directeur;
> ° Personeel – goedkeuren publicatiebericht algemeen directeur."

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een memorie van antwoord ingediend en verzoekster heeft een memorie van wederantwoord ingediend.

Eerste auditeur Iris Verheven heeft een verslag opgesteld.

De verwerende partij heeft een laatste memorie ingediend. Verzoekster heeft een laatste memorie ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 7 mei 2021.

Kamervoorzitter Johan Lust heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Pascal Lahousse, die verschijnt voor verzoekster, en advocaat Tom De Sutter, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Iris Verheven heeft een met dit arrest 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. Op 15 februari 2018 is in het Belgisch Staatsblad het decreet van 22 december 2017 ‘over het lokaal bestuur’ (hierna: het decreet lokaal bestuur) verschenen. Artikel 162, § 1, eerste lid, bepaalt dat er in elke gemeente een algemeen directeur is die ten dienste staat van zowel de gemeente als het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn (OCMW) dat de gemeente bedient.

Tot de overgangsbepalingen inzake de ambtelijke organisatie van de gemeente en van het OCMW behoort onder meer artikel 581, dat in werking treedt op 25 februari 2018. Artikel 581, eerste lid, voorziet erin dat als het ambt van gemeentesecretaris en het ambt van secretaris van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn dat de gemeente bedient door dezelfde persoon worden uitgeoefend, die persoon van rechtswege aangesteld wordt als algemeen directeur bij de gemeente.

4. Verzoekster, die sinds 1 april 1988 secretaris is van het OCMW van de stad Ninove, oefent sinds 1 januari 2015 ook het ambt van stadssecretaris uit bij de stad, aan wie zij ter beschikking is gesteld. De stad en het OCMW ondertekenden hieromtrent op 5 januari 2015 een beheersovereenkomst.

Nadat de stad en het OCMW op 26 oktober 2017, respectievelijk 6 december 2017 beslisten om de beheersovereenkomst te beëindigen met een opzeggingstermijn die loopt tot 30 april 2018, vraagt de gemeenteraad op 13 december 2017 om de overeenkomst te beëindigen op 1 januari 2018.

Op 27 december 2017 stemt de OCMW-raad ermee in dat vanaf 1 januari 2018 een einde komt aan de beheersovereenkomst en aan de terbeschikkingstelling van de OCMW-secretaris aan de stad.

5. Op 14 december 2017 beslist de gemeenteraad de functie van stadssecretaris vacant te verklaren en een wervingsreserve ervoor aan te leggen.

Gelet op de goedkeuring en inwerkingtreding van het decreet op het lokaal bestuur, besluit de gemeenteraad op 28 maart 2018:
- om in de rechtspositieregeling de woorden “secretaris en financieel beheerder” te verwijderen in artikel 5, § 2, en om de artikelen 28, 29, 30 en 31 op te heffen in afdeling 4 ‘specifieke bepalingen voor de aanwerving van de secretaris en financieel beheerder’ (hierna: de eerste bestreden beslissing);
- om de functieomschrijving van de algemeen directeur goed te keuren (hierna: de tweede bestreden beslissing);

- om zijn besluit van 14 december 2017 inzake de vacantverklaring en aanleg van een wervingserve stadssecretaris in te trekken (hierna: de derde bestreden beslissing);
- om de functie van algemeen directeur vacant te verklaren en een wervingsreserve algemeen directeur aan te leggen (hierna: de vierde bestreden beslissing); en
- om de publicatie van de vacature voor algemeen directeur goed te keuren (hierna: de vijfde bestreden beslissing).

6. De Raad van State vernietigt de OCMW-raadsbeslissing van 27 december 2017 bij arrest nr. 248.629 van 16 oktober 2020 omdat de beslissing niet berust op behoorlijk vastgestelde, draagkrachtige motieven.

Met een beslissing van 18 december 2020 doet de OCMW-raad zijn beslissing van 27 december 2017 over en herneemt hij de voortijdige beëindiging, met ingang van 1 januari 2018, van de beheersovereenkomst en van de terbeschikkingstelling van verzoekster aan de stad Ninove.

De OCMW-raadsbeslissing van 18 december 2020 wordt vernietigd bij arrest nr. 251.252 van 9 juli 2021 (zaak A. 232.691/X-17.874).

IV. Onderzoek wat de vierde en de vijfde bestreden beslissing betreft

7. Verzoekster doet in een eerste middel gelden dat haar aanstelling als secretaris van de stad Ninove tot en met 30 april 2018 had dienen te lopen en dat de voortijdige beëindiging ervan per 1 januari 2018 geheel onwettig is. Aangezien de betrokken beslissingen met toepassing van artikel 159 van de Grondwet buiten toepassing moeten worden gelaten, beschikken de vierde en vijfde bestreden beslissing niet over een wettige grondslag.

8. In de memorie van antwoord reageert de verwerende partij dat de stad en het OCMW het recht hebben om een einde te stellen aan de uitoefening van het ambt van stadssecretaris door verzoekster.

9. In het auditoraatsverslag wordt het middel bijgevallen. Uit de vernietiging door de Raad van State, bij arrest nr. 248.629 van 16 oktober 2020, van de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van de stad Ninove van 27 december 2017 tot voortijdige beëindiging van de beheersovereenkomst tussen de stad en het OCMW wordt geconcludeerd dat verzoekster ter beschikking bleef gesteld in de functie van stadssecretaris tot 30 april 2018 en dat zij op 28 (lees: 25) februari 2018 zowel het ambt van stadssecretaris als dat van secretaris van het OCMW uitoefent, zodat zij, gelet op artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur, van rechtswege als algemeen directeur bij de stad Ninove wordt aangesteld.

"Het voornoemde heeft", aldus het auditoraatsverslag, "tot gevolg dat de verwerende partij niet kon overgaan tot het vacant verklaren van de functie van algemeen directeur, het bekendmaken van de vacature en het aanleggen van een wervingsreserve".

10. In de laatste memorie werpt de verwerende partij tegen dat die zienswijze voorbarig is aangezien de OCMW-raad de vernietigde OCMW-raadsbeslissing van 27 december 2017 op 18 december 2020 hernomen heeft, en argumenteert zij dat zelfs zonder deze beslissing van 18 december 2020 artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur niet op haar van toepassing kan zijn.

11. De OCMW-raadsbeslissing van 18 december 2020 is door de Raad van State vernietigd bij arrest nr. 251.252 van 9 juli 2021. In het arrest wordt geoordeeld dat er ten gevolge van het arrest van de Raad van State nr. 248.629 van 16 oktober 2020 in rechte moet worden van uitgegaan dat de terbeschikkingstelling van verzoekster als stadssecretaris is blijven doorlopen tot 30 april 2018 en dat zij bijgevolg op 25 februari 2018 te Ninove zowel het ambt van secretaris van het OCMW als dat van stadssecretaris uitoefende, zodat zij gelet op artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur vanaf die dag van rechtswege algemeen directeur is.

Hieruit volgt dat het eerste middel gegrond is.

V. Onderzoek wat de eerste tot en met de derde bestreden beslissing betreft

12. Blijkens de toelichting die verzoekster in het verzoekschrift geeft bij haar belang, dient het beroep tegen de besproken beslissingen “ter vrijwaring” van haar rechten, inzonderheid van haar aanstelling van rechtswege als algemeen directeur met toepassing van artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur.

13. Het arrest nr. 251.252 van 9 juli 2021 maakt die waarborg overbodig. Uit het met gezag van gewijsde beklede vernietigingsmotief volgt dat verzoekster vanaf 25 februari 2018 van rechtswege algemeen directeur is te Ninove.

Zij is derhalve zonder verder belang bij de vernietiging van de eerste tot en met de derde bestreden beslissing.

BESLISSING

1. De Raad van State vernietigt de beslissingen van de gemeenteraad van de stad Ninove van 28 maart 2018 tot de vacantverklaring en de aanleg van een wervingsreserve algemeen directeur en tot publicatie van de vacature voor algemeen directeur.

2. De Raad van State verwerpt het beroep voor het overige.

3. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het geding, begroot op het rolrecht van 200 euro, een bijdrage van 20 euro, en een aan verzoekster verschuldigde rechtsplegingsvergoeding van 700 euro.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van negen juli tweeduizend eenentwintig, door de Raad van State, Xe kamer, samengesteld uit:

Johan Lust,	kamervoorzitter,
Jan Clement,	staatsraad,
Stephan De Taeye,	staatsraad,

bijgestaan door

Silvan De Clercq,	griffier.

De griffier	**De voorzitter**
Silvan De Clercq	**Johan Lust**