

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 63.471 van 10 december 1996
in de zaken A. 70.038/X-6783
70.039/X-6784.**

In zake : I. het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van BEGIJNENDIJK, dat woonplaats kiest bij Advocaat J. BLANCKE, kantoor houdende te TERVUREN, Puttestraat 78,
II. Guy PANKEN, die woonplaats kiest bij Advocaat J. BLANCKE, kantoor houdende te TERVUREN, Puttestraat 78

tegen :

de gouverneur van de provincie VLAAMS-BRABANT, die woonplaats kiest bij Advocaat B. STAELENS, kantoor houdende te BRUGGE, Canadesen Hof, Bevrijdingslaan 4, bus 1.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op 25 juli 1996 namens het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk werd ingediend door zijn raadsman J. BLANCKE, advocaat te Tervuren, om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de beslissing van de gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant d.d. 24 mei 1996 houdende vernietiging van de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van het O.C.M.W. van Begijnendijk d.d. 31 januari 1996, houdende de benoeming van de heer Guy PANKEN tot voltijds O.C.M.W.-secretaris";

Gezien het verzoekschrift dat op 25 juli 1996 namens Guy PANKEN werd ingediend door zijn raadsman J. BLANCKE, advocaat te Tervuren, om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de beslissing van de gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant d.d. 24 mei 1996 houdende vernietiging van de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van het O.C.M.W. van Begijnendijk d.d. 31 januari 1996, houdende de benoeming van de verzoekende partij tot voltijds O.C.M.W.-secretaris";

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota's van de verwerende partij;

Gezien de verslagen opgemaakt door Adjunct-auditeur B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van de verslagen aan partijen;

Gelet op de beschikkingen van 9 september 1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 22 oktober 1996;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat J. BLANCKE, die verschijnt voor de verzoekende partijen, en van Advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Adjunct-auditeur B. THYS, daartoe gemachtigd bij beslissing van de Auditeur-generaal van 15 april 1996;

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

1. Over de gegevens van de zaken.

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

1.1 Op 22 augustus 1995 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk de voltijdse betrekking van O.C.M.W.-secretaris in vast dienstverband, die ingevolge de opruststelling van de titularis, met ingang van 1 november 1995 vacant zal worden, bij aanwerving te laten begeven overeenkomstig de vastgestelde aanwervingsvoorwaarden.

De aanwervingsvoorwaarden worden door de raad in dezelfde zitting als volgt vastgesteld :

- "Art. 1. De Raad keurt de benoemingsvoorwaarden voor de aanwerving van een O.C.M.W.-sekretaris goed, nl.
- de algemene bepalingen vastgesteld bij KB van 20 juli 1993
 - de specifieke voorwaarden namelijk :
 - a) de maximumleeftijd te beperken tot 45 jaar in plaats van 50 jaar.
 - b) Binnen een straal van 10 km. woonachtig zijn".

1.2. Op 19 september 1995 stelt de raad voor maatschappelijk welzijn het examenprogramma en de samenstelling van de examenjury vast.

1.3. In het Belgisch Staatsblad en in twee kranten wordt bekendgemaakt dat het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk een secretaris zal aanwerven. De bekendmaking vermeldt tevens de aanwervingsvoorwaarden. Drieëntwintig kandidaturen worden binnen de gestelde termijn ingediend, waarvan er één niet voldoet aan de aanwervingsvoorwaarden.

1.4. Tweeëntwintig kandidaten worden derhalve uitgenodigd voor de schriftelijke proef op 8 december 1995. De zeven in deze proef geslaagde kandidaten worden uitgenodigd voor deelname aan het mondelinge examen op 10 januari 1996.

1.5. Na samenvoeging van de resultaten van het schriftelijke en het mondelinge examen worden de volgende kandidaten als geslaagd beschouwd :

- Peggy BAETEN :	72,5 %
- Peter VAN LOOVEREN :	71,5 %
- Marc VAN WEDDINGEN :	68 %
- Sandra HELLINGS :	68 %
- Ronny DE HAES :	63,5 %
- Guy PANKEN :	60,5 %

1.6. In zitting van 31 januari 1996 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn bij geheime stemming Guy PANKEN, die de volstrekte meerderheid van de uitgebrachte stemmen heeft bekomen, in vast verband te benoemen in de betrekking van O.C.M.W.-secretaris.

Deze benoemingsbeslissing is in hoofdzaak als volgt gemotiveerd :

"Gelet op het feit dat, na samenvoeging van de resultaten van het schriftelijk en het mondeling examen, volgende kandidaten als geslaagd konden beschouwd worden gezien zij 50% van de punten behaalden per proef of onderdeel van proef, en 60% op de totaliteit van het examen (weergave volgens punten-aantal) :

1) BAETEN Peggy	-	72,5%
2) VAN LOOVEREN Peter	-	71,5%
3) VAN WEDDINGEN Marc	-	68%
4) HELLINGS Sandra	-	68%
5) DE HAES Ronny	-	63,5%
6) PANKEN Guy	-	60,5%

Gelet op het feit dat de individuele dossiers ter beschikking hebben gelegen van de Raadsleden met inbegrip van de door de kandidaten ingeroepen elementen om hun kandidatuurstelling te verantwoorden.

Gelet op het feit dat de hierna vernoemde elementen hebben bijgedragen tot de besluitvorming:

- diploma's
- woonplaats : er werd de voorkeur gegeven aan een kandidaat van binnen de gemeente.
- geslacht : Het K.B. van 27 februari 1990 (B.S. 08.03.1990) voorziet in een aantal maatregelen met het oog op de bevordering van de gelijkheid tussen mannen en vrouwen in Openbare Diensten. Hiertoe diende een analytisch rapport te worden opgemaakt op basis van de cijfergegevens inzake het personeelsbestand, vergeleken per geslacht.

Hieruit blijkt dat binnen O.C.M.W. Begijnendijk duidelijk een onevenwichtige situatie tussen mannen en vrouwen bestaat voor wat betreft het gelijkheidsplan binnen het O.C.M.W.

Er zijn momenteel 19 personeelsleden tewerkgesteld waarvan slechts 1 man. Teneinde de gelijkheid aldus te bevorderen, werd geopteerd voor tewerkstelling van een mannelijk personeelslid.

- betrokkenheid bij het gemeentelijk beleid : gezien het O.C.M.W. een instelling is met een sociaal karakter, werd geopteerd voor een persoon die binnen de gemeente bewezen had zich te kunnen inzetten binnen verschillende sociale bewegingen waardoor inzicht werd verworven in de noden en gevoeligheden van de eigen streek.

Gelet op de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen op besluiten van Provinciale en Gemeentelijke Overheden".

Het dispositief van de benoemingsbeslissing vermeldt verder dat, wat de uitdrukkelijke motivering van bestuurshandelingen betreft, "de stemming van 7 tegen 1, een motivering op zich" vormt.

1.7. De benoemingsbeslissing wordt gezonden naar de gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant met het oog op de uitoefening van diens algemeen administratief toezicht.

1.8. Op 20 februari 1996 legt Guy PANKEN de eed af voor de voorzitter van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn.

1.9. Tegen de sub 1.6. bedoelde benoemingsbeslissing worden door de kandidaten Peggy BAETEN en Marc VAN WEDDINGEN bezwaren ingediend bij de provinciegouverneur.

Na ontvangst van het volledige benoemingsdossier, met inbegrip van de individuele dossiers van de laureaten van het wervingsexamen, zoals ze ter beschikking hebben gelegen van de O.C.M.W.-raadsleden, beslist de gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant op 25 maart 1996 de uitvoering van de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk van 31 januari 1996 houdende de vaste benoeming van Guy PANKEN tot voltijds O.C.M.W.-secretaris, te schorsen.

De beslissing tot schorsing steunt inzonderheid op de volgende overwegingen :

"Overwegende dat, naar de geest en de economie van bovenvermelde wet van 29 juli 1991, aan de niet benoemde kandidaten een zodanig inzicht in de motieven van de handeling moet worden verschaft, dat zij in staat zijn terdege te oordelen of het zin heeft zich tegen de handeling te verweren met de middelen die het recht hun verschaft; dat het geheim karakter van de stemming, de lokale overheid niet ontslaat van de verplichting, in zijn beslissing de feitelijke overwegingen te vermelden; dat genoemde overwegingen slechts in stand kunnen blijven voor zover ze afdoende zijn, d.w.z. draagkrachtig en pertinent; dat de draagkracht moet worden getoetst aan de criteria 'begrijpelijkheid en aanvaardbaarheid' met het oog op het recht, op de feiten en op het beleid;

(...);

Overwegende dat er voor de raad voor maatschappelijk welzijn geen uitdrukkelijke rechtsplicht bestaat om doorslaggevend rekening te houden met de rangschikking van het niet vergelijkend wervingsexamen; dat de raad zich, naast de resultaten van dat examen, ook door andere elementen mocht laten leiden en er een groter belang aan hechten; dat het gelijkheidsbeginsel echter gebiedt dat deze elementen de toetsing aan de objectiviteit, de wettelijkheid, de redelijkheid en de pertinentie moeten kunnen doorstaan;

Overwegende dat het element 'woonplaats' zonder meer als een discriminerend criterium voorkomt; dat bovendien de aanwervingsvoorwaarden stipuleerden dat kandidaten in een straal van 10 kilometer woonachtig moesten zijn en dat bijgevolg dit element niet rechtens aanvaardbaar is;

Overwegende dat het element 'geslacht' indruist tegen de reglementaire bepalingen aangaande de gelijke toegang voor mannen en vrouwen tot betrekkingen in openbare diensten; dat de bepalingen van het K.B. van 27 februari 1990, waarnaar wordt verwezen in de motivering, uit hun context werden gelicht omwille van het feit dat het genoemde analytisch rapport een vergelijking per niveau voorschrijft, in plaats van een vergelijking over het volledig personeelsbestand; dat in die omstandigheden het hanteren van het element 'geslacht' irrelevant is;

Overwegende dat de elementen 'diploma's' en 'betrokkenheid bij het lokaal beleid', de toetsing aan de objectiviteit, de wettelijkheid, de redelijkheid en de pertinentie kunnen doorstaan; dat het in casu inderdaad kan worden aanvaard om gewicht toe te kennen aan beide genoemde elementen;

Overwegende dat voor de elementen 'diploma's' en 'betrokkenheid in het lokaal beleid' een afweging van de titels en verdiensten van alle geslaagde kandidaten dient te gebeuren;

Overwegende dat uit de stukken van het dossier geenszins blijkt dat door de raad voor maatschappelijk welzijn een afweging van de titels en verdiensten is gebeurd; dat dit nochtans een wezenlijk onderdeel van de beslissing van de raad dient te zijn".

De schorsingsbeslissing van de gouverneur wordt met aangetekend schrijven van 28 maart 1996 aan de voorzitter van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk betekend.

1.10. Op 10 april 1996 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk zijn geschorste beslissing van 31 januari 1996 te handhaven. Volgende "bijkomende motivering" van de bedoelde beslissing wordt door de raad aangenomen :

"(...)
Bijkomende motiveringen voor de keuze van O.C.M.W.-secretaris.

* gelet op de argumentatie van het schorsingsbesluit, als zou er geen deugdelijke afweging van de

- titels en de verdiensten van alle geslaagde kandidaten zijn geweest;
- * overwegende dat de raadsleden vanzelfsprekend voldoende geïnformeerd waren, dat zij wel degelijk met kennis van zaken de kandidaten onderling hebben vergeleken;
 - * dat daartoe nogmaals wordt verwezen naar het feit dat de individuele dossiers van de kandidaten, ruim op voorhand, ter inzage hebben gelegen van de raadsleden;
 - * dat het hun daarenboven volledig vrijstond, zo zij meenden één en ander daaruit verder te moeten toetsen, te verzoeken een beslissing over de benoeming als nog uit te stellen;
 - * dat geen van de raadsleden het echter nodig heeft geacht van die mogelijkheid gebruik te maken;
 - * dat daarbij trouwens kan worden gesteld dat een benoeming tot het hoogste administratief ambt in het O.C.M.W., de raadsleden niet onverschillig is geweest;
 - * overwegende dat de vergelijking van de titels en de verdiensten van alle geslaagde kandidaten niet als zodanig in de vorm van een lijst of tabel werd overgenomen in de beslissing van 31 januari 1996;
 - * dat de wet op de motiveringsplicht dergelijke (vergelijkingstabel) evenmin oplegt;
 - * dat de diverse elementen daarenboven in hun onderlinge samenhang hebben bijgedragen tot de besluitvorming;
 - * dat uit de voorafgaandelijke bespreking duidelijk bleek dat bepaalde raadsleden een zeker gewicht toekenden aan bepaalde diploma's en aan het reeds vertrouwd zijn met de noden en de gevoeligheden van de eigen streek;
 - * dat tijdens genoemde voorafgaandelijke bespreking de afweging van de diverse elementen als volgt kon worden samengevat :

A. EXAMENUITSLAG

Al is het resultaat van een examen slechts een momentopname, toch kon tussen de zes geslaagde kandidaten enig onderscheid opgemerkt worden :

- een eerste categorie zijn de kandidaten die 70 % overschreden (BAETEN en VAN LOOVEREN);
- een tweede categorie situeert zich tussen 65 en 70 % (VAN WEDDINGEN en HELLINGS);
- een derde groep scoorde tussen de 60 en 65 % (DE HAES en PANKEN).

Algemeen kan echter gesteld worden dat de zes geslaagde kandidaten door de jury als voldoende bekwaam werden geacht.

Bovendien dient hier te worden opgemerkt dat het geen vergelijkend examen is.

B. DIPLOMA'S

De opdracht van O.C.M.W.-secretaris zal in de toekomst evolueren tot deze van manager. De nieuwe O.C.M.W.-boekhouding wordt een dubbele of analytische

boekhouding zodat, meer dan vroeger, een grote kennis van boekhouding en kostenleer noodzakelijk is. Ook vakken als interne controle en consolidatie komen in de toekomstige O.C.M.W.-wetgeving uitvoerig aan bod.

Meer en meer komt ook het woord 'budgetbegeleiding' regelmatig voor.

Om al deze redenen blijkt de keuze van een kandidaat die Toegepaste Economische Wetenschappen heeft gevolgd, een uitgesproken voorkeur te genieten. In deze situatie bevinden zich de Heren VAN WEDDINGEN en PANKEN.

Minder uitgesproken, maar toch zeer zinvol, scoren hier de geslaagden met het diploma Bestuurswetenschappen, zijnde de Heren VAN LOOVEREN en DE HAES.

De diploma's Criminologie en Sociale Wetenschappen komen hier minder sterk naar voor, vooral omdat binnen het O.C.M.W. reeds twee sociaal assistenten in vast dienstverband werken. Meijuffrouwen BAETEN en HELLINGS hebben hier respectievelijk het diploma Criminologie en Sociologie.

C. BETROKKENHEID BIJ HET PLAATSELIJK GEBEUREN.

Kandidaten die reeds van kindsbeen af geconfronteerd werden met de behoeften en noden van de plaatselijke bevolking, zullen zich vlugger en gemakkelijker kunnen inleven in de opdracht van O.C.M.W.-secretaris. Wanneer zij bovendien nog betrokken zijn bij het sociale, culturele of sportieve gebeuren binnen de gemeente, dan is dit ongetwijfeld als een voordeel te beschouwen.

Hier scoren Peggy BAETEN (lid van de plaatselijke jeugdraad) en vooral Guy PANKEN (speler in het reserve elftal van Klimop Begijnendijk, actief lid van de K.W.B.-afdeling, actief medewerker aan de succesvolle Begijntjesroute) het beste.

Alle andere kandidaten zijn minder vertrouwd met de eigen lokale merites. Toch kunnen wij ook hier een onderscheid maken tussen de beide kandidaten van Aarschot (VAN WEDDINGEN en DE HAES) en de kandidaat van Leuven (HELLINGS) en de kandidaat van Brasschaat (VAN LOOVEREN).

D. BESLUIT

De zes geslaagde kandidaten zijn allen het beroep van O.C.M.W.-secretaris waardig. Toch kon geen enkele van de zes duidelijk bestempeld worden als betere.

Een evaluatie volgens de hoger vermelde waarderingscriteria, laat ons drie kandidaten op het voorplan plaatsen :

- Peggy BAETEN (beste examenuitslag, betrokken bij het plaatselijk gebeuren maar minder goed gericht diploma);
- Mark VAN WEDDINGEN (middengroep van geslaagden, in mindere mate betrokken bij het plaatselijk gebeuren, maar wel beschikkende over het diploma dat de uitgesproken voorkeur geniet);

- Guy PANKEN (minst gunstige examenuitslag, maar beschikkende over het meest gewenste diploma en het best vertrouwd en betrokken bij het plaatselijk gebeuren).

Overwegende dat na voornoemde vergelijking van titels en verdiensten de raadsleden hebben gemeend dat de kandidaten gelijkwaardig waren, in die zin dat geen van hen evident grotere aanspraken bezit.

Dat vervolgens de uitslag van de geheime stemming doorslaggevend is geweest, en er om die reden als zodanig werd naar verwezen in artikel 2 van de beslissing van 31 januari 1996.

Overwegende dat de raadsleden, zonder rekening te houden met de elementen, woonplaats en geslacht, bijgevolg nog steeds tot hetzelfde resultaat komen en dat het niet is omdat zij in die omstandigheden van de zaak evengoed een andere kandidaat hadden kunnen benoemen, zij door de benoeming van de Heer PANKEN, hun beoordelingsvrijheid te buiten zouden zijn gegaan.

(...)"

1.11. Op 24 mei 1996 vernietigt de gouverneur de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk van 31 januari 1996 houdende benoeming van Guy PANKEN tot O.C.M.W.-secretaris.

De gouverneur vermeldt de volgende vernietigingsmotieven :

"(...)

Overwegende dat de raad voor maatschappelijk welzijn in bovenvermelde beslissing dd. 10 april 1996, de argumentatie van het schorsingsbesluit poogt te weerleggen, door te stellen dat :

- de titels en de verdiensten van al de in aanmerking komende kandidaten wel degelijk op een deugdelijke wijze werden onderzocht;
- dat de raadsleden voldoende geïnformeerd waren over de individuele dossiers van de kandidaten;
- dat de kandidaten onderling met mekaar werden vergeleken op basis van de criteria diploma's, betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren en de examenuitslag;
- dat deze vergelijking resulteerde in de stelling dat rekening houdend met de genoemde criteria, drie van de zes kandidaten gelijke aanspraken kunnen maken;
- dat bijgevolg de uitslag van de geheime stemming het enig doorslaggevend element is geweest teneinde de keuze van de heer PANKEN te verantwoorden;

Overwegende echter dat uit de bijkomende motivering zoals ze werd geformuleerd in het bovenvermeld handhavingsbesluit blijkt, dat de raad voor maatschappelijk welzijn een grotere waarde hecht aan het diploma Toegepaste Economische Wetenschappen, om reden dat de titularis van het ambt van ocmw-secretaris om diverse redenen een zekere kennis moet hebben van boekhouding en kostenleer;

dat genoemd argument vooreerst als ongeloofwaardig voorkomt, aangezien het bestuur bij de vaststelling van het examenprogramma geen expliciete peiling naar de beoogde kennis voorzag; dat het dossier daarenboven geen vooraf opgestelde functiebeschrijving omvat, waaruit blijkt dat de persoon van de secretaris inderdaad over de genoemde kennis en vaardigheden moet beschikken; dat het ocmw een uitgesproken sociale functie heeft, en dat het zeker niet als algemene regel kan worden gesteld dat voor de functie van leidinggevend ambtenaar de voorkeur wordt gegeven aan een diploma van economische aard boven een diploma van sociale aard; dat boekhouding en kostenbeheer veeleer tot de bevoegdheid van de ocmw-ontvanger behoren; dat het argument tenslotte faalt aangezien de raad duidelijk geen rekening gehouden heeft met het diploma in de aanvullende studies van bedrijfseconomie, dat door de kandidate mevrouw BAETEN werd voorgelegd;

Overwegende dat uit de bijkomende motivering zoals ze werd geformuleerd in het handhavingsbesluit eveneens kan worden afgeleid, dat de raadsleden een zekere waarde hebben gehecht aan het feit of de kandidaat al dan niet reeds een zekere betrokkenheid heeft bij het plaatselijk gebeuren, waardoor hij/zij zich vlugger en gemakkelijker kan inleven in de opdracht van ocmw-secretaris;

dat genoemd argument eveneens als ongeloofwaardig voorkomt gelet op het feit dat de 'betrokkenheid' van de benoemde kandidaat zich beperkt tot het lidmaatschap van een paar plaatselijke verenigingen; dat in casu het lidmaatschap van de plaatselijke jeugdraad (mevrouw BAETEN), en de woonplaats van andere kandidaten in de naburige gemeente Aarschot (VAN WEDDINGEN en DE HAES), in de gedachtengang van de raadsleden, evenzeer kunnen bijdragen tot de kennis van de behoeften en de noden van de plaatselijke bevolking;

Overwegende dat bijgevolg aan het enig overblijvend objectief criterium, nl. de examenresultaten, wordt voorbijgegaan, op basis van criteria die de toetsing aan de objectiviteit, de redelijkheid en de pertinentie niet kunnen doorstaan; dat het gelijkheidsbeginsel en de formele motiveringsplicht worden geschonden door het terzijde schuiven van de beduidend betere examenuitslag van bepaalde kandidaten, zonder dat het bestuur daartoe elementen aanbrengt die pertinent zijn en waarvan de correlatie met de benoeming van een ocmw-secretaris duidelijk is;

Overwegende dat de bovenvermelde beslissing dd. 31 januari 1996, om deze redenen onwettig is en strijdig met het algemeen belang".

1.12. Met aangetekende brieven van 28 mei 1996 wordt deze vernietigingsbeslissing betekend aan de voorzitter van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk, aan de Vlaamse minister van Cultuur, Gezin en Welzijn, alsook aan Guy PANKEN.

1.13. Met een brief van 28 juni 1996 deelt de Vlaamse minister van Cultuur, Gezin en Welzijn aan de voorzitter van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn mede dat hij niet kan ingaan op het verzoek van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn om de vernietigingsbeslissing van de gouverneur te vernietigen. Integendeel deelt de minister de zienswijze van de gouverneur :

"De raadsbeslissing van 31 januari 1996, met de bijkomende motivering vervat in het handhavingsbesluit van 10 april 1996, beantwoordt niet aan de verplichte motivering van bestuurshandelingen in de zin dat de aangebrachte motieven de beslissing niet in redelijkheid, objectiviteit en pertinentie schragen".

2. Over de procedure.

Overwegende dat het in het belang van een goede rechtsbedeling aangewezen is dat de zaken nrs. A. 70.038/X-6783 en 70.039/X-6784 gevoegd worden;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende dat de verzoekende partijen als enig middel de schending aanvoeren "van de autonomie van de o.c.m.w.'s, van artikel 112 van de wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, (...) de schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen en (...) de afwezigheid van de rechtens vereiste feitelijke grondslag,

doordat de gouverneur, op grond van de motieven dat de criteria inzake diploma en betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren ongeloofwaardig en niet pertinent zijn en enkel het criterium van de examenresultaten objectief is, de benoeming van de verzoekende partij als o.c.m.w.-secretaris vernietigt wegens schending van het gelijkheidsbeginsel en de formele motiveringsplicht,

terwijl, de gouverneur, bij de uitoefening van zijn vernietigingstoezicht ten aanzien van beslissingen waarbij het o.c.m.w. een discretionaire beslissingsvrijheid heeft, zijn eigen beoordeling niet in de plaats mag stellen van deze van het o.c.m.w., maar zich bij het toezicht wegens schending van de wet, dient te beperken tot een onderzoek van de rechtmatigheid van de o.c.m.w.-beslissing,

en terwijl een eventuele schending van de Motiveringswet niet gesanctioneerd wordt indien op een

andere wijze voldaan is aan de doelstelling van de motiveringsplicht, m.n. indien de belanghebbende burgers en overheden langs een andere weg genoegzaam geïnformeerd werden over de motieven die de beslissing dragen"; dat zij in essentie stellen dat de gouverneur de autonomie van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk schendt en zijn algemene toezichtsbevoegdheid overschrijdt door zelf een beoordeling te maken van de onderscheiden kandidaten, dat de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van 31 januari 1996, mede rekening gehouden met de motieven opgenomen in het handhavingsbesluit, wel afdoende gemotiveerd is, dat aangezien de gouverneur in zijn vernietigingsbeslissing zelf niet verklaart waarom de door de raad voor maatschappelijk welzijn aangenomen motieven niet afdoende zijn, zijn eigen vernietigingsbeslissing tekort komt aan de door de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen opgelegde motiveringsplicht, dat de vernietigingsbeslissing de rechtens vereiste feitelijke grondslag mist waar ze voorhoudt dat de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk het gelijkheidsbeginsel zou geschonden hebben, doordat hij, bij de vergelijking van de kandidaten, zich heeft laten leiden door criteria die niet objectief en pertinent zijn;

3.2.1. Overwegende, wat de schending van de autonomie van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn en van artikel 112 van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn betreft, dat, naar luid van artikel 112, eerste lid, van de wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, de gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant bevoegd is een beslissing van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk te vernietigen indien die beslissing de wet schendt of het algemeen

belang schaadt; dat de verzoekende partijen niet aantonen dat de gouverneur de grenzen van zijn toezichtsbevoegdheid te buiten is gegaan door, op grond van het niet objectief en niet pertinent bevinden van de door het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn toegepaste beoordelingscriteria, te besluiten dat de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van 31 januari 1996 het gelijkheidsbeginsel en de motiveringsplicht schendt; dat de gouverneur in de overwegingen van zijn vernietigingsbeslissing niet in de plaats treedt van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn, maar alleen aantoont dat de criteria "diploma" en "betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren", zoals zij in casu door de raad voor maatschappelijk welzijn werden toegepast en gelet op de resultaten van het georganiseerde examen, "ongeloofwaardig" zijn en daardoor het gelijkheidsbeginsel miskennen en tevens de noodzakelijke pertinentie ontberen om het benoemingsbesluit op een afdoende wijze te kunnen motiveren; dat het eerste onderdeel van het middel niet ernstig is;

3.2.2. Overwegende, wat de schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen betreft, dat de verzoekende partijen aanvoeren dat het ontbreken van een afdoende formele motivering niet mag worden gesanctioneerd wanneer op een andere wijze aan de doelstelling van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen is voldaan en dat de belanghebbenden in casu via de bijkomende overwegingen opgenomen in de handhavingsbeslissing van 10 april 1996 op voldoende wijze kennis hebben kunnen nemen van de motieven van de betwiste benoemingsbeslissing van 31 januari 1996; dat zij hierbij uit het oog verliezen dat de gouverneur in zijn vernietigingsbeslissing precies de ongeloofwaardigheid van de aanvullende overwegingen van de handhavingsbe-

slissing vaststelt, zodat zij het gebrek aan in de benoemingsbeslissing formeel tot uitdrukking gebrachte, afdoende motieven niet kunnen goedmaken; dat de gouverneur in zijn vernietigingsbeslissing het volgende heeft gesteld :

"Overwegende echter dat uit de bijkomende motivering zoals ze werd geformuleerd in het bovenvermeld handhavingsbesluit blijkt, dat de raad voor maatschappelijk welzijn een grotere waarde hecht aan het diploma Toegepaste Economische Wetenschappen, om reden dat de titularis van het ambt van ocmw-secretaris om diverse redenen een zekere kennis moet hebben van boekhouding en kostenleer;

dat genoemd argument vooreerst als ongeloofwaardig voorkomt, aangezien het bestuur bij de vaststelling van het examenprogramma geen expliciete peiling naar de beoogde kennis voorzag; dat het dossier daarenboven geen vooraf opgestelde functiebeschrijving omvat, waaruit blijkt dat de persoon van de secretaris inderdaad over de genoemde kennis en vaardigheden moet beschikken; dat het ocmw een uitgesproken sociale functie heeft, en dat het zeker niet als algemene regel kan worden gesteld dat voor de functie van leidinggevend ambtenaar de voorkeur wordt gegeven aan een diploma van economische aard boven een diploma van sociale aard; dat boekhouding en kostenbeheer veeleer tot de bevoegdheid van de ocmw-ontvanger behoren; dat het argument tenslotte faalt aangezien de raad duidelijk geen rekening gehouden heeft met het diploma in de aanvullende studies van bedrijfseconomie, dat door de kandidaat mevrouw BAETEN werd voorgelegd;

Overwegende dat uit de bijkomende motivering zoals ze werd geformuleerd in het handhavingsbesluit eveneens kan worden afgeleid, dat de raadsleden een zekere waarde hebben gehecht aan het feit of de kandidaat al dan niet reeds een zekere betrokkenheid heeft bij het plaatselijk gebeuren, waardoor hij/zij zich vlugger en gemakkelijker kan inleven in de opdracht van ocmw-secretaris;

dat genoemd argument eveneens als ongeloofwaardig voorkomt gelet op het feit dat de 'betrokkenheid' van de benoemde kandidaat zich beperkt tot het lidmaatschap van een paar plaatselijke verenigingen; dat in casu het lidmaatschap van de plaatselijke jeugdraad (mevrouw BAETEN), en de woonplaats van andere kandidaten in de naburige gemeente Aarschot (VAN WEDDINGEN en DE HAES), in de gedachtengang van de raadsleden, evenzeer kunnen bijdragen tot de kennis van de behoeften en de noden van de plaatselijke bevolking";

dat, in tegenstelling tot hetgeen de verzoekende partijen beweren, de vernietigingsbeslissing uitdrukkelijk vermeldt waarom de gouverneur de criteria "diploma" en "betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren" niet afdoende vindt om de betwiste benoemingsbeslissing mede te schragen; dat deze verantwoording pertinent is en de nodige draagkracht heeft om de vernietigingsbeslissing te dragen; dat het tweede onderdeel van het middel niet ernstig is;

3.2.3.1. Overwegende, wat de schending van het gelijkheidsbeginsel betreft, dat de verzoekende partijen stellen dat de vernietigingsbeslissing er ten onrechte vanuit gaat dat de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk het gelijkheidsbeginsel geschonden heeft doordat hij zich, bij de vergelijking van de kandidaten, heeft laten leiden door criteria die niet objectief en pertinent zijn;

3.2.3.2. Overwegende dat de gouverneur in zijn vernietigingsbeslissing aanvoert dat het criterium "diploma", zoals het door de raad voor maatschappelijk welzijn is toegepast, ongeloofwaardig is, omdat het door de raad vastgestelde examenprogramma geen expliciete peiling naar de gewenste kennis inzake boekhouding en kostenleer voorzagt, het dossier geen vooraf opgestelde functiebeschrijving omvat, waaruit blijkt dat de secretaris inderdaad over de genoemde kennis en vaardigheden moet beschikken, het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn een uitgesproken sociale functie heeft en niet als algemene regel kan worden gesteld dat voor de functie van leidinggevend ambtenaar de voorkeur wordt gegeven aan een diploma van economische aard boven een diploma van sociale aard, boekhouding en kostenbeheer veeleer tot de bevoegdheid van de O.C.M.W.-ontvanger dan van de secretaris behoren en geen rekening werd gehouden met het diploma in de aanvullende studies

van bedrijfseconomie van de kandidate BAETEN; dat de gouverneur verder meent dat ook het criterium "betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren", zoals het door de raad voor maatschappelijk welzijn is toegepast, ongeloofwaardig is, omdat : de "betrokkenheid" van de benoemde kandidaat zich beperkt tot het lidmaatschap van een paar plaatselijke verenigingen en het lidmaatschap van de plaatselijke jeugdraad (kandidate BAETEN), en de woonplaats van andere kandidaten in de naburige gemeente Aarschot (kandidaten VAN WEDDINGEN en DE HAES) evenzeer kunnen bijdragen tot de kennis van de behoeften en de noden van de plaatselijke bevolking; dat de gouverneur besluit dat de criteria "diploma" en "betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren", zoals door het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn toegepast, de toetsing aan de objectiviteit, de redelijkheid en de pertinentie niet kunnen doorstaan en bijgevolg niet toelaten voorbij te gaan aan het enig overblijvend objectief criterium, namelijk de examenresultaten;

3.2.3.3. Overwegende dat de raad voor maatschappelijk welzijn bij het onderzoek van de bekwaamheid van de kandidaten voor de betrekking van O.C.M.W.-secretaris over een ruime appreciatiebevoegdheid beschikt en derhalve, onder meer, de criteria "diploma" en "betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren" nuttig kan aanwenden om een onderscheid te maken tussen de kandidaten; dat, daargelaten of de uitoefening van het ambt van secretaris van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk vooral boekhoudkundige en economische bekwaamheden vergt, vastgesteld moet worden dat indien de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Begijnendijk, zoveel belang hecht aan het bezit van zulke bekwaamheden, hij krachtens artikel 3, 3°, van het koninklijk besluit van 20 juli 1993 tot vaststelling van de algemene bepalingen inzake het administratief en geldelijk statuut van de secretarissen en de ontvangers

van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, het bezit van een diploma in een (of meerdere) economische studierichtingen als aanwervingsvoorwaarde had kunnen opleggen, hetgeen hij evenwel niet heeft gedaan; dat evenmin in de bekendmaking van de aanwervingsvoorwaarden gewag werd gemaakt van een voorkeur voor kandidaten met een economische opleiding; dat de raad voor maatschappelijk welzijn niet met kennis van zaken de kandidaten aan het diplomacriterium heeft kunnen toetsen; dat het lidmaatschap van Guy PANKEN van drie plaatselijke verenigingen een dermate grote kennis van de plaatselijke sociale noden aantoonde welke onontbeerlijk is voor een goede uitoefening van het ambt van O.C.M.W.-secretaris, evenmin in redelijkheid kan worden aangenomen;

3.2.3.4. Overwegende dat zes kandidaten in het examen slaagden; dat de eerst gerangschikte kandidaat 72,5 % van de punten behaalde, de laatst gerangschikte kandidaat 60,5 %; dat dit verschil van 12 % erop wijst dat de eerst gerangschikte kandidaat door de examenjury aanzienlijk bekwamer werd bevonden voor het uitoefenen van de betrekking van O.C.M.W.-secretaris dan de laatst gerangschikte kandidaat; dat door uiteindelijk de voorkeur te geven aan de laatst genoemde kandidaat met een uitgesproken lagere quotering dan de eerst gerangschikte kandidaten, de raad voor maatschappelijk welzijn de beoordeling van de examenjury naast zich neerlegt; dat de raad dit binnen de grenzen van de redelijkheid slechts kan doen op grond van ernstige en zwaarwichtige argumenten die betrekking dienen te hebben op het belang van de dienst; dat supra sub 3.2.3.3. reeds is gesteld dat noch het criterium "diploma", noch het criterium "betrokkenheid bij het plaatselijk gebeuren" hierbij dienstig zijn; dat de gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant in zijn vernietigingsbeslissing derhalve terecht heeft gemeend dat de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van 31 januari 1996, samengelezen met de handhavingsbeslissing van 10 april

1996, het gelijkheidsbeginsel schendt doordat zij tot de benoeming van Guy PANKEN tot O.C.M.W.-secretaris besluit na een vergelijking van de kandidaten op basis van criteria die, gelet op de concrete omstandigheden van de zaak, niet objectief en pertinent zijn en niet vermogen de aanmerkelijke betere examenuitslag van bepaalde andere kandidaten terzijde te schuiven; dat het derde onderdeel van het middel niet ernstig is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken nrs. A. 70.038/X-6783 en A. 70.039/X-6784 worden gevoegd.

Artikel 2.

De vorderingen tot schorsing worden verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op tien december 1900 zesennegentig,
door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.