

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 67.632 van 5 augustus 1997
in de zaak A. 42.725/IV-13.143.**

In zake : Etienne ALLAERT,
wonende te KORTRIJK,
Groeningestraat 35

tegen :

de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (Argo).

tussenkommende partij :

Monika MALTA,
wonende te BONHEIDEN,
Oude Schrieksebaan 77.

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

Gezien het verzoekschrift dat Etienne ALLAERT op 9 juli 1990 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van :

- "1) het besluit van de Gemeenschapsminister van Onderwijs, verschenen in het Belgisch Staatsblad van 11/5/90 nr. 91 blz. 9466 v, waarbij Mevrouw Monika MALTA toegelaten wordt tot de stage in het ambt van werkleider aan de Industriële Hogeschool van het Rijk CTL te Gent m.i.v. 1.11.1988,
- 2) de impliciete weigering verzoeker in het kwestieuze ambt tot de stage toe te laten op datum van 1/09/88 en hem na 1 jaar in dit ambt vast te benoemen,
- 3) de impliciete weigering verzoeker in het kwestieuze ambt vast te benoemen op 1/11/88, minstens op 1/11/1989";

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 13 augustus 1991;

Gelet op de beschikking van 21 augustus 1991
die de tussenkomst van Monika MALTA toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van
antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de beschikking van 11 januari 1996
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 memorie van verzoeker en
van de tussenkomende partij;

Gelet op de beschikking van 17 februari 1997
waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 maart
1997;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter
J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, van
Adjunct van de directeur A. BECKERS, die verschijnt voor
de verwerende partij, en van Advocaat L. de BRUYN, die
verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste
Auditeur R. VAN DER GUCHT;

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 zaak.

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

1.1. In het Belgisch Staatsblad van 3 juni 1988 verschijnt een oproep tot de kandidaten voor een tijdelijke aanstelling in het hoger rijksonderwijs van het lange type of het niet-universitair onderwijs van de derde graad.

1.2. Zowel verzoeker als de tussenkomende partij dienen een aanvraag in voor aanstelling in verschillende ambten, o.a. dat van werkleider en aan verschillende scholen, o.a. de Industriële Hogeschool van het Rijk CTL te Gent (I.H.R.-C.T.L. Gent).

1.3. Op 15 september 1988 adviseert de pedagogische raad van de I.H.R.-C.T.L. Gent unaniem de tussenkomende partij als meest geschikte kandidaat voor een aanstelling als werkleider sociale wetgeving voor te dragen. Verzoeker wordt met nog twee andere kandidaten als "minder geschikt" gerangschikt.

1.4. Op 16 september 1988 draagt de raad van beheer van de genoemde hogeschool de tussenkomende partij als meest geschikt en, samen met twee anderen, verzoeker als minder geschikt voor aanstelling voor.

1.5. In zijn nota van 5 oktober 1988 deelt de Staatssecretaris voor Onderwijs zijn administratie een aantal tijdelijke aanstellingen voor onbepaalde duur aan meergenoemde hogeschool mede, waaronder die van de tussenkomende partij in het ambt van werkleider sociale wetgeving.

1.6. Op 28 november 1988 adviseert de pedagogische raad met 20 stemmen vóór, 14 tegen en één onthou-

ding, die tussenkomende partij voor vaste benoeming bij de Staatssecretaris voor Onderwijs voor te dragen.

1.7. Op 30 november 1988 besluit de raad van beheer gunstig advies te verlenen voor de personeelsleden die in de pedagogische raad met twee derde van de stemmen voor vaste benoeming werden voorgesteld. Voor de anderen, waaronder de tussenkomende partij, besluit de raad het voorstel tot vaste benoeming te verdagen of voor één jaar uit te stellen.

1.8. Bij besluit van 6 januari 1989 laat de Staatssecretaris voor Onderwijs een aantal personeelsleden van de I.H.R.-C.T.L. te Gent, waaronder de tussenkomende partij in het ambt van voltijds werkleider sociaal recht, met ingang van 1 november 1988 tot de stage toe.

Het is deze beslissing die verzoeker bestrijdt.

1.9. In het Belgisch Staatsblad van 11 mei 1990 worden de voornoemde toelatingen tot de stage gepubliceerd.

1.10. Bij besluit van 13 november 1991 benoemt de centrale raad van de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (ARGO) de tussenkomende partij met ingang van 1 december 1989 vast in het ambt van werkleider sociaal recht aan de I.H.R.-C.T.L. Gent.

2. Over het voorwerp van het beroep.

2.1. Overwegende dat uit het overzicht van de gegevens van de zaak is gebleken dat de tussenkomende partij tijdelijk werd aangesteld en vast werd benoemd nadat zij tot de stage werd toegelaten; dat in zijn verzoekschrift verzoeker alleen voor de toelating tot de stage van de tussenkomende partij de nietigverklaring

vordert; dat hij in zijn memorie van wederantwoord vraagt het voorwerp van zijn beroep uit te breiden tot de tijdelijke aanstelling van de tussenkomen de partij; dat hij zulks ontvankelijk doet daar hij pas door inzage van het administratief dossier kon merken dat de benoeming tot stagiair, hem bekend uit het Belgisch Staatsblad, was voorafgegaan door een tijdelijke aanstelling; dat hij in zijn laatste memorie vraagt het voorwerp van zijn beroep uit te breiden tot de vaste benoeming van de tussenkomen de partij; dat hij zulks ontvankelijk doet daar die vaste benoeming hem slechts bekend werd door inzage van het verslag van het bevoegde lid van het Auditoraat;

3. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat in zoverre het gericht is tegen de impliciete weigering verzoeker het omstreden ambt te geven, het beroep onontvankelijk is; dat een vordering strekkende tot uitdrukkelijke vernietiging van een weigering van die aard maar zinvol is wanneer de verzoekende partij een annulatiemiddel aanvoert volgens hetwelk het bestuur de rechtsplicht had haar dat desbetreffende ambt te geven; dat in de onderhavige zaak verzoeker een zodanig annulatiemiddel niet aanvoert;

4. Over de gegrondheid van het beroep.

4.1. Overwegende dat verzoeker als annulatiemiddel tegen de tijdelijke aanstelling van de tussenkomen de partij aanvoert dat in zijn desbetreffend voorstel de raad van beheer van het I.H.R.-C.T.L. Gent niet motiveert waarom hij de tussenkomen de partij meer geschikt acht dan hem, verzoeker;

4.2. Overwegende dat de raad van beheer inderdaad gewoon affirmeert dat de tussenkomen de partij de meest geschikte kandidaat is; dat hij zich daarvoor niet

gewoon kan verlaten op het advies van de pedagogische raad, die het immers bij dezelfde eenvoudige affirmatie laat; dat de voordracht door de raad van beheer en het advies van de pedagogische raad formaliteiten zijn waarvan, ten tijde van de bestreden beslissing, de vervulling was voorgeschreven door artikel 6, 9°, en artikel 13, 4°, van het koninklijk besluit van 1 augustus 1977 tot vaststelling van het organiek reglement van de rijksinrichtingen voor het hoger onderwijs van het lange type en met volledig leerplan; dat niet naar behoren voorgelicht op de aldus voorgeschreven wijze, de Staatssecretaris niet wettig tot een tijdelijke aanstelling kon overgaan; dat -standpunt door de Raad eerder vertolkt in zijn arrest nr. 55.150, DE MOOR, van 13 september 1995 en voor de onderhavige zaak opnieuw gehuldigd- hij dat wel had kunnen doen indien hij ofwel de raad van beheer om een nieuw, ditmaal behoorlijk gefundeerd voorstel had gevraagd ofwel, als hij enige reden had om dat niet te doen, zelf gegevens had verzameld die het hem mogelijk maakten de geschiktheid der kandidaten onderling te vergelijken; dat niets van dat alles is gebeurd; dat de stukken van het administratief dossier er niet eens uitsluitsel over geven of de tussenkomende partij wel de voorwaarden voor een tijdelijke aanstelling, met roeping voor een vaste benoeming, vervulde die gesteld zijn in de wet van 7 juli 1970 betreffende de algemene structuur van het hoger onderwijs; dat het middel gegrond is;

4.3. Overwegende dat uit het administratief dossier blijkt dat de stagebenoeming en de vaste benoeming van de tussenkomende partij er gekomen zijn in doortrekking van haar tijdelijke aanstelling; dat zij dus evenzeer vernietigd moeten worden;

4.4. Overwegende dat de overige annulatiemiddelen van verzoeker niet tot een voor hem nuttiger vernie-

tiging kunnen leiden; dat ze dus niet onderzocht hoeven te worden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden :

1. de beslissing van 5 oktober 1988 van de Staatssecretaris voor Onderwijs houdende tijdelijke aanstelling van Monika MALTA als werkleider sociale wetgeving aan de Industriële Hogeschool van het Rijk-C.T.L. te Gent,
2. het besluit van 6 januari 1989 van de Staatssecretaris voor Onderwijs houdende toelating tot de stage van bovengenoemd persoon in bovenvermelde betrekking,
3. het besluit van 13 november 1991 van de centrale raad van de ARGO houdende vaste benoeming van bovengenoemd persoon in bovenvermelde betrekking.

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

De kosten van de tussenkomst, bepaald op drieduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vijf augustus 1900 zevenennegentig, door de IVe kamer, die was samengesteld uit :

de HH. J. BORRET, kamervoorzitter,

D. VERBIEST, staatsraad,
A. VANDENDRIESSCHE, staatsraad,
Mevr. A. WIJNANTS, griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. WIJNANTS.

J. BORRET.