

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 68.790 van 10 oktober 1997

A. 60.564/VIII-265
(voorheen VI-12.071)

In zake : **TIMMERMANS** Véronique,
rue Henri Maus 90,
4000 Luik,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar Regering,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. François DAOUT, advocaat,
rue du Onze Novembre 9,
7000 Bergen.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 27 oktober 1994 ingediende verzoekschrift, waarbij Véronique TIMMERMANS de nietigverklaring vordert van :

- "- de tijdelijke aanstelling van Muriel WATTE als psychopedagogisch consulente bij het psycho-medisch-sociaal centrum van de Franse Gemeenschap te Dinant, voor een naar het zich laat aanzien volledige opdracht van 1 september 1994 tot 31 augustus 1995;
- daarmee samenhangend, de impliciete weigering om haar aan te stellen als psychopedagogisch consulente bij dat psycho-medisch-sociaal centrum van de Franse Gemeenschap te Dinant, voor een volledige opdracht van 1 september 1994 tot 31 augustus 1995";

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer BOUVIER, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 25 februari 1997, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memories;

Gelet op de beschikking van 26 augustus 1997, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 3 oktober 1997;

Gehoord het verslag van mevrouw GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. GEORGE, advocaat, die voor verzoekster verschijnt en van Mr. L. CAMBIER, loco Mr. DAOUT, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer BOUVIER, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van de zaak :

1. Op 21 mei 1994 vraagt verzoekster om haar tijdelijke aanstelling als psychopedagogisch consulente

bij de psycho-medisch-sociale centra (P.M.S.C.) van de Franse Gemeenschap : zij laat haar voorkeur blijken voor de provincies Luik, Namen en Waals-Brabant.

2. Verzoekster staat in de rangschikking van de gegadigden van de eerste groep, respectievelijk op de 12de plaats voor de provincie Waals-Brabant, de 8ste plaats voor de provincie Namen en de 6de plaats voor de provincie Luik.

3. Muriel WATTE wordt bij ministeriële beslissing van 23 september 1994 met ingang van 29 augustus 1994 tot 28 augustus 1995 aangesteld als voltijdse psychopedagogisch consulente bij het P.M.S.C. van de Franse Gemeenschap te Dinant.

4. Verzoekster wordt op 15 november 1994 door de minister, met ingang van 15 november 1994 voor onbepaalde tijd aangesteld als voltijdse psychopedagogisch consulente bij het P.M.S.C. van de Franse Gemeenschap aan de Troonstraat te Brussel;

Overwegende dat de verwerende partij betoogt dat verzoekster een aanstelling heeft gekregen die over de hele lijn overeenstemt met haar sollicitatie en dat zij derhalve van geen enkel belang kan doen blijken bij de vernietiging van de bestreden handelingen;

Overwegende dat verzoekster in haar memorie van wederantwoord stelt dat zij respectievelijk van 28 november 1994 tot 14 april 1995 en van 20 maart tot 14 april 1995 twee tussentijdse functies gehad heeft en dat zij zowel belang heeft bij de nietigverklaring van een aanstelling die op 1 september 1994 een aanvang heeft genomen, als bij de nietigverklaring van de weigering om haar aan te stellen in de plaats van een collega met minder recht van voorrang;

Overwegende dat de exceptie afgeleid uit de ontstentenis van belang dient te worden afgewezen om de volgende redenen :

- verzoekster heeft slechts twee korte tussentijdse functies gekregen, terwijl Muriel WATTE met ingang van 1 september is aangesteld voor het hele schooljaar, zodat verzoekster voor dat schooljaar in een minder gunstige positie is geplaatst;
- wat betreft de diensten die in aanmerking komen voor toekomstige tijdelijke aanstellingen, toelating tot de proeftijd of vaste benoeming, beoordeelt de eerste bestreden handeling Muriel WATTE ten nadele van verzoekster;

Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie een exceptie van onbevoegdheid opwerpt in verband met de tweede bestreden handeling; dat zij betoogt dat indien de Raad van State de impliciete weigering om verzoekster in plaats van Muriel WATTE aan te stellen zou vernietigen, hij zou constateren dat wat de verwerende partij betreft, er sprake is van een gebonden bevoegdheid en er derhalve ten aanzien van verzoekster een subjectief recht bestaat; dat het beroep aldus in feite zou handelen over een betwisting omtrent een subjectief recht en dus uitsluitend tot de bevoegdheid van de gemeenrechtelijke rechtscolleges zou behoren;

Overwegende dat de omstandigheid dat de bevoegdheid van het bestuur gebonden is, niet noodzakelijkerwijs tot gevolg heeft dat een bestuurshandeling onttrokken wordt aan de bevoegdheid van de Raad van State; dat zelfs wanneer de overheid ertoe gehouden is personen in een welbepaalde volgorde te benoemen of aan te stellen, een individuele

bestuurshandeling toch onontbeerlijk is om de aard te bepalen van het recht van de gegadigden; dat zulk een handeling die een recht doet ontstaan, door de Raad van State kan worden vernietigd; dat de gemeenrechtelijke hoven en rechtbanken kunnen oordelen dat die handeling onwettig is, dus een fout oplevert en derhalve het herstel kunnen bevelen van het door de fout veroorzaakte nadeel, maar dat ze niet bevoegd zijn om de onwettige handeling uit de rechtsorde te laten verdwijnen door de handeling te vernietigen; dat de exceptie van onbevoegdheid niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat verzoekster een enig middel ontleent aan de schending van het koninklijk besluit van 27 juli 1979 tot vaststelling van het statuut van de leden van het technisch personeel van de psycho-medisch-sociale centra van de Gemeenschappen; dat zij betoogt dat zij voor het schooljaar 1994-1995 deel uitmaakte van de eerste groep en respectievelijk op de twaalfde, de achtste en de zesde plaats stond, voor de provincies Brabant, Namen en Luik, terwijl Muriel WATTE geen deel uitmaakte van die rangschikking, zodat in de bestreden handelingen geen rekening is gehouden met haar recht van voorrang;

Overwegende dat de verwerende partij de gegrondheid van het middel ten aanzien van de eerste bestreden handeling niet betwist; dat zij ten aanzien van de tweede bestreden handeling betoogt dat verzoekster geen enkel verkregen recht op benoeming kan doen gelden, aangezien in de rangschikking voor het schooljaar 1994-1995 vijf gegadigden beter geplaatst waren dan zijzelf in de provincie Namen, en aangezien op de datum van de memorie van antwoord drie van hen geen aanstelling verkregen hadden, zodat er geen verplichting bestond om verzoekster aan te stellen;

Overwegende dat verzoekster in haar wederantwoord verwijst naar arrest nr. 44.940 van de Raad van State van 18 november 1993, en aanvoert dat hoewel andere prioriteitsgerechtigde gegadigden niet aangesteld zijn, zij geen beroep tot nietigverklaring hebben ingesteld tegen de bestreden handelingen, die ten aanzien van hen definitief geworden zijn;

Overwegende dat niet wordt betwist dat verzoekster bij de eerste groep gegadigden was ingedeeld, terwijl Muriel WATTE daar niet in was opgenomen; dat door laatstgenoemde met ingang van 29 augustus 1994 in Dinant aan te stellen, terwijl gegadigden van de eerste groep, onder wie ook verzoekster, geen dienst aangewezen kregen, de verwerende partij de voorrangsregels geschonden heeft die door de in het middel aangevoerde bepalingen worden gegeven;

Overwegende dat uit het dossier blijkt dat andere gegadigden in de eerste groep vóór verzoekster stonden; dat de verwerende partij nochtans niet betoogt dat zij te gelegener tijd beroep tot nietigverklaring hebben ingesteld tegen de bestreden aanstelling of tegen de impliciete beslissingen om hen niet aan te stellen; dat die beslissingen, wat hen betreft, derhalve als definitief dienen te worden beschouwd;

Overwegende dat het middel, wat beide bestreden handelingen betreft, gegrond is;

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden zowel de tijdelijke aanstelling van Muriel WATTE als psychopedagogisch consulente bij het psycho-medisch-sociaal centrum van Dinant met ingang van 1 september 1994 tot 31 augustus 1995, als de daarmee samenhangende weigering om Véronique TIMMERMANS in die functie aan te stellen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op tien oktober 1900 zevenennegentig door :

de Hr.	GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr.	DAURMONT,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	HONDERMARCQ,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Cl. HONDERMARCQ.

J. -Cl. GEUS.

IENIAEËÇ ÈIÆIÆÆÈÈÈIËÇ ÀNÈÈÆÈ ~;
 ÆEIIÆ ÈÈÀ' IÀÈ ÆE IENIÆÈ ÈÈ ÆE IÀÀÀ
 IÀÈ IIAIÆ' CÆÆÈSIAÈÈÆÆIA ÈÈ ~. éÆIÆIÆ "κ"