

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 70.411 van 18 december 1997
in de zaak A. 60.555/XII-252.**

In zake : Luc VAN ACKER,
die woonplaats kiest bij
Advocaat Ph. LEROY,
kantoor houdende te GENT,
Coupure 5

tegen :

de stad GENT.

tussenkommende partij :

Marc SIERENS,
die woonplaats kiest bij
Advocaten J. TEMMERMAN en P. LEFRANC,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Martensstraat 16.

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

Gezien het verzoekschrift dat Luc VAN ACKER
op 27 oktober 1994 heeft ingediend om de vernietiging te
vorderen van het besluit van 19 september 1994 van de
gemeenteraad van Gent waarbij Marc SIERENS wordt benoemd
tot directeur bij de Stedelijke Academie voor Muziek,
Woordkunst en Dans "Omer VAN PUYVELDE";

Gelet op het arrest nr. 51.444 van
31 januari 1995 waarbij de vordering tot schorsing van
de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt
verworpen;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst
van 20 september 1995;

Gelet op de beschikking van 3 oktober 1995
die de tussenkomst van Marc SIERENS toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur H. VERHULST;

Gelet op de beschikking van 9 juni 1997 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 regelmatig gewisselde laatste memories;

Gelet op de beschikking van 14 oktober 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 december 1997;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat PH. LEROY, die verschijnt voor verzoeker, Advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partij, en van Advocaat K. VANDEN BERGHE, die loco Advocaten J. TEMMERMAN en P. LEFRANC verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het andersluidend advies van Eerste Auditeur-Afdelingshoofd H. VERHULST;

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

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

1.1. Met een dienstnota nr. A94/20 van 2 februari 1994 deelt het bestuur van de stad Gent mede dat er "met ingang van 1 september 1994 een bevorderingsambt (voltijdse betrekking) van directeur vacant is bij de Stedelijke Academie voor Muziek, Woordkunst en Dans, 'Omer VAN PUYVELDE'".

1.2. Onder meer verzoeker en de tussenkomende partij solliciteren.

1.3. In een verslag van 15 maart 1994 aan de schepenen van onderwijs rangschikt de hoofdinspecteur van het stedelijk onderwijs de kandidaten die aan de gestelde voorwaarden voldoen.

Voor haar zijn de "meest geschikte kandidaten" : verzoeker en de tussenkomende partij. Verzoeker rangschikt zij als eerste. Ze vermeldt over hem :

"°25.01.51

Diploma's :...

Anciënniteit : 18 j. 3 m. 21 d.

Deze zeer gekwalificeerde kandidaat is vlot in de omgang, actief en dynamisch.

Naast zijn leraarsambt is hij ook nog als uitvoerend musicus actief in verschillende domeinen. Wat hem meer dan de overige kandidaten geschikt maakt voor een directieambt is dat hij een duidelijke visie heeft over het te voeren beleid zowel op administratief en pedagogisch vlak (waar hij als zeer onderlegd overkomt), als op het vlak van de menselijke interactie, uitstraling en promotie van de school. Hij beklemtoont het belang van een harmonisch functionerend schoolteam. Waardevolle kandidaat die voor de school een nieuwe dynamiek kan ontwikkelen".

De hoofdinspecteur rangschikt de tussenkomende partij als tweede. Ze vermeldt over hem :

"°02.05.58

Diploma's : ...

Anciënniteit : 11 j. 2 m. 29 d.

Artistiek begaafd musicus. Bezield en toegewijd leraar. Heeft inzicht in de vereisten gesteld door de verschillende aspecten van een directie-ambt maar heeft nog niet de kennis, maturiteit en veelzijdigheid van de heer VAN ACKER".

1.4. Op 19 september 1994 besluit de gemeenteraad de tussenkomende partij tot directeur te benoemen; 24 stemmen worden uitgebracht voor de tussenkomende partij, 18 voor verzoeker, er is 1 blanco stem.

In de notulen van de zitting wordt overwogen "dat uit het verslag van de hoofdinspecteur van 15 maart 1994 blijkt dat de heer Luc VAN ACKER en de heer Mark SIERENS als meest geschikte kandidaten ... worden gerangschikt". Die notulen maken ook melding van de interventie van een gemeenteraadslid :

"Overwegende dat een gemeenteraadslid de hierna vermelde motivering aanvoert dat uit het verslag van de hoofdinspecteur blijkt dat zowel Marc SIERENS als Luc VAN ACKER als meest geschikte kandidaten naar voor komen. Het raadslid meent over enkele objectieve criteria te beschikken die de benoeming van Marc SIERENS tot directeur staven;

Als leraar zijn beide kandidaten goed vergelijkbaar :

- ze geven beiden les in een niet populair instrument
- ze zijn beiden dirigent van een schoolorkest.

Om met het instrument te beginnen stelt hij vast dat Marc SIERENS, die hobo geeft, zijn klas heeft doen uitgroeien tot één van de grootste van Vlaanderen, te weten 20 leerlingen. Dat dit overeenkomt met 3,3 leerlingen per uur, dit is dus ver boven het gemiddelde.

Dat daartegenover de klas 'koper' van Luc VAN ACKER kampt met een steeds nijpend tekort aan leerlingen.

Dat Marc SIERENS het ledenaantal van het Gents Akademieorkest, sinds hij er in 1990 dirigent werd van 12 naar 45 permanente leden heeft weten op te drijven, waardoor het nu een volledig symfonisch orkest is.

Dat naast enkele concerten vooral in 1993 het totaal-spektakel 'Merel Miranda' in de media fel werd opgemerkt.

Samen met drie andere leraars heeft hij gans dit project georganiseerd : van het overtuigen van alle betrokken partijen tot het aantrekken van sponsors.

Dat over het harmonieorkest van Luc VAN ACKER ons geen grote evenementen bekend zijn.

Dit, samen met het feit dat ook de kamermuziekklas van de heer Marc SIERENS sterk bloeit, doet het gemeenteraadslid er niet aan twijfelen dat hij zijn werk zeer ernstig neemt, maar bewijst hem ook dat hij anderen enthousiast kan maken, kan overtuigen en ook organisatorisch sterk staat.

Bijgevolg is voor het gemeenteraadslid de benoeming van Marc SIERENS niet alleen een terechte keuze, maar vooral het resultaat van het tegen elkaar afwegen van objectieve, vergelijkbare criteria."

2. Overwegende dat verzoeker als tweede annulatiemiddel de schending aanvoert van het gelijkheidsbeginsel, dat in het ambtenarenrecht vertaald wordt in de vereiste dat bij de vergelijking van de aanspraken van de kandidaten voor een benoeming criteria worden gehanteerd die verband houden met de vereisten voor de functie waarvoor benoemd moet worden; dat hij betoogt dat te dezen in het inspectieverslag zodanige criteria werden gehanteerd : "een grote contactvaardigheid, dynamiek, een grote betrokkenheid in diverse muziek-domeinen, een pedagogische, administratieve en sociale visie inzake onderwijsbeleid"; dat hij meent dat de criteria die in de interventie van het gemeenteraadslid werden gehanteerd, te weten het aantal leerlingen in de klas van de kandidaten voor benoeming en het "succes" met een orkest en een muziekklas, integendeel geen relevante criteria zijn;

2.1. Overwegende dat behalve de verwijzing naar het inspectieverslag en de vermelding van de interventie van een gemeenteraadslid in het bestreden besluit geen vergelijking van de aanspraken van verzoeker en de tussenkomende partij voorkomt;

2.2. Overwegende dat het inspectieverslag zich duidelijk in het voordeel van verzoeker uitspreekt : het acht hem "meer dan de overige kandidaten geschikt" en de tussenkomende partij "heeft nog niet die kennis,

maturiteit en veelzijdigheid van de heer VAN ACKER"; dat gelet op het in de vorige alinea overwogene aangenomen moet worden dat als de gemeenteraad dan toch gekozen heeft voor de tussenkomende partij, zulks niet anders verklaard kan worden dan door de overtuiging dat de interventie van het gemeenteraadslid de conclusie van het inspectieverslag heeft weten te ontkrachten;

Overwegende dat met de verwerende partij en de tussenkomende partij aangenomen kan worden dat de criteria die in de interventie van het gemeenteraadslid zijn gehanteerd, niet elke relevantie missen; dat de vraag wel is of de argumenten die bij het hanteren van die criteria worden aangevoerd, kunnen wettigen dat aan de conclusie van het inspectieverslag wordt voorbijgegaan;

Overwegende dat wie de motivering van het inspectieverslag, gereproduceerd onder 1.3. hierboven, leest, merkt dat zij helemaal is afgestemd op het te begeven ambt; dat het gemeenteraadslid geen enkel element aanbrengt dat de onjuistheid van die motivering aantoonst of zelfs maar beoogt aan te tonen; dat de lof die hij aan de tussenkomende partij als leraar toezwaait, het inspectieverslag niet corrigeert, want ook daar wordt de tussenkomende partij een "bezield en toegewijd leraar" genoemd; dat de beschrijving van het succes dat de tussenkomende partij met het Gents Akademieorkest heeft gehad, zeker kan getuigen van organisatorisch talent, maar dat daarmee niet is aangetoond dat, in strijd met wat in het inspectieverslag wordt gesteld, verzoeker over dat talent niet beschikt; dat de omstandigheid dat over verzoekers harmonieorkest "ons geen grote evenementen bekend zijn" niet zo overtuigend tegen verzoeker als organisator uitgespeeld kan worden wanneer men vaststelt dat het "grote evenement" waarvoor de tussenkomende partij lof oogst, het totaalspektakel "Merel Miranda", "samen met drie andere leraars" door

die tussenkomende partij georganiseerd heet te zijn, waarbij in het duister blijft of het aandeel van de tussenkomende partij in de organisatie speciaal betrekking had op taken die verwantschap vertonen met die van een schooldirecteur;

Overwegende, bij wijze van conclusie, dat de gemeenteraad zonder enige vorm van kritiek naar het inspectieverslag heeft verwezen, dat dit verslag aan verzoeker een duidelijke voorsprong gaf op grond van criteria die duidelijk met de te begeven functie te maken hadden, dat niet voor bewezen kan worden gehouden dat die voorsprong ongedaan werd gemaakt door het beroep dat in de interventie van het gemeenteraadslid werd gedaan op criteria die niet zo duidelijk relevant waren; dat om die reden en in die mate het tweede annulatiemiddel van verzoeker gegrond is;

3. Overwegende dat, de redenen in acht genomen waarom het tweede annulatiemiddel gegrond is bevonden, aan het eerste annulatiemiddel -schending van de motiveringsplicht- en het derde annulatiemiddel -schending van het redelijkheidsbeginsel- logischerwijze geen aandacht besteed kan worden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 19 september 1994 van de gemeenteraad van Gent waarbij Marc SIERENS wordt benoemd tot directeur bij de Stedelijke Academie voor Muziek, Woordkunst en Dans "Omer Van Puyvelde".

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de stad Gent.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op achttien december 1900 zevenennegentig, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	staatsraad,
	D. MOONS,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BORRET.