

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. 70.602 van 9 januari 1998

A. 46.206/VIII-331
(voorheen VI-10.517)

In zake : **GURICKX** Jean-Pierre,
Messidorlaan 33
1180 Brussel,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar
Regering,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Johan VANDEN EYNDE, advocaat,
Kroonlaan 340
1050 Brussel.

Tussenkomen partij :

THIBAUT Claude,
rue Croisette 200
7012 Bergen.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 4 maart 1992 ingediende verzoekschrift, waarbij Jean-Pierre GURICKX de nietigverklaring vordert van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve van 24 december 1991 houdende benoeming van Claude THIBAUT tot architect-directeur vanaf 1 november 1991;

Gelet op arrest nr. 60.753 van 4 juli 1996, waarbij de debatten worden heropend en het door de

auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat belast wordt met de voortzetting van het onderzoek;

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

Gelet op de beschikking van 9 juli 1997, waarbij de neerlegging van het dossier en het aanvullend verslag ter griffie wordt gelast;

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

Gelet op de beschikking van 4 november 1997, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 28 november 1997;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van de verzoekende partij en van Mr. WOLTER, loco Mr. VANDEN EYNDE, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer ERNOTTE, auditeur;

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

Overwegende dat naar aanleiding van een oproep tot gegadigden voor twee betrekkingen van architect-directeur bij nota van 15 oktober 1991, Jean-Pierre GURICKX, verzoeker, en Claude THIBAUT, de tussenkomende partij, alsmede twee andere ambtenaren,

solliciteren naar de vacante betrekking op de provinciale dienst van Brabant; dat de directieraad op 5 november 1991 de aanspraken en verdiensten van de gegadigden onderzoekt en verzoeker rangschikt als eerste ex aequo met een andere ambtenaar en de tussenkomen­de partij als derde; dat de directieraad tijdens zijn vergadering van 19 november 1991 terugkomt op de beoor­deling die hij voordien van verzoeker had gegeven, zonder de op 5 november 1991 voorgestelde rangschikking te wijzigen; dat de tussenkomen­de partij, bij het besluit van 24 december 1991, dat de bestreden handeling is, benoemd wordt tot architect-directeur;

Overwegende dat de bestreden handeling de volgende motivering bevat :

" Gelet op het advies van de directieraad van 5 en 19 november 1991, inzonderheid wat betreft de geschiktheid van de gegadigden om een dienst te leiden;

Gezien de onbetwistbare ervaring die de heer Claude THIBAUT gedurende meer dan 25 jaar dienst opgedaan heeft;

Gezien de niveau-anciënniteit van de gegadigden";

Overwegende dat de directieraad op 5 november 1991 het volgende advies had uitgebracht :

" c) De heer Jean-Pierre GURICKX, eerstaanwezende architect bij de provinciale dienst van Brabant.

Hij is een intelligent man die niet huiverig is om de handen uit de mouwen te steken. Hij bezit ongetwijfeld de kwaliteiten die vereist zijn voor de functie waarnaar hij solliciteert. Wegens zijn zeer persoonlijk en gesloten karakter kan men zich evenwel afvragen of hij in staat is een dienst op een harmonische manier te leiden.

d) De heer Claude THIBAUT, eerstaanwezende architect bij het hoofdbestuur van het Fonds voor Schoolgebouwen van het gesubsidieerd officieel onderwijs.

De heer Claude THIBAUT heeft de opleiding van architect genoten en heeft gewerkt op de dienst Henegouwen van het Ministerie van Openbare werken alvorens te worden benoemd tot architect op de dienst Henegouwen van het Gebouwenfonds voor de Rijksscholen.

In deze dienst was de heer THIBAUT belast met bouwkundige studies en met de functie van leidend ambtenaar op talrijke bouwplaatsen, zodat hij onbetwistbaar ervaring heeft opgedaan op technisch gebied en inzake het leiden van een bouwwerk.

Zijn hiërarchische meerderen hebben steeds met genoegen zijn grote bevoegdheid en zijn beroepsernst erkend.

Op 1 januari 1989 werd de heer THIBAUT bevorderd tot eerstaanwezend architect bij het Fonds voor Schoolgebouwen van het gesubsidieerd officieel onderwijs en werd hij tewerkgesteld bij het hoofdbestuur van die administratie.

In die nieuwe functie moet hij toezicht uitoefenen op de door de organiserende instanties ingediende ontwerpen, zowel wat betreft de noodzakelijke veiligheidsregels als wat betreft de toepassing van de normen inzake scholenbouw, een materie waarin hij onbetwistbaar ervaring heeft opgedaan. Hij is ook verantwoordelijk voor de coördinatie en de permanente informatie inzake de technische en bouwkundige materies, ten behoeve van de provinciale diensten.

Betrokkene paart veel tact en openheid bij het vervullen van zijn taak aan een lange ervaring en grote bevoegdheid, zodat hij alle troeven in handen heeft om onder de beste voorwaarden de functie uit te oefenen die hij ambieert, namelijk architect-directeur, een functie waarop hij goed voorbereid is";

Overwegende dat hij op 19 november 1991 de beoordeling van de verdiensten van verzoeker als volgt heeft aangepast :

" Hij is een intelligent man, die hard werkt en toegewijd is. Hij bezit ongetwijfeld de kwaliteiten die vereist zijn voor de functie waarnaar hij solliciteert. Op dit ogenblik leidt hij inderdaad de bouwdienst van de provinciale dienst van Brabant, en dat tot ieders tevredenheid";

Overwegende dat, met het arrest nr. 60.753 van 4 juli 1996, de Raad van State het eerste middel van

het verzoekschrift heeft verworpen, welk middel ontleend is aan het ontbreken van een motivering van de bestreden handeling, en de debatten heeft heropend;

Overwegende dat verzoeker een tweede middel ontleent aan de schending van artikel 26, § 1, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel en een derde middel aan de schending van artikel 6 van het decreet van 5 februari 1990 betreffende de schoolgebouwen van het door de Franse Gemeenschap georganiseerde of gesubsidieerde niet-universitair onderwijs;

Overwegende dat de auditeur die belast is met de voortzetting van het onderzoek van de zaak in zijn verslag heeft geconcludeerd dat die middelen niet gegrond waren; dat verzoeker de voortzetting van de procedure heeft gevraagd en een laatste memorie heeft ingediend waarin hij, in verband met de genoemde middelen, het volgende betoogt :

" Verzoeker wenst geen andere opmerkingen te maken en sluit zich aan bij het advies van de heer Auditeur";

dat hieruit volgt dat verzoeker heeft afgezien van het tweede en het derde middel;

Overwegende dat een vierde middel ontleend is aan de schending van de bevoegdheidsregels; dat verzoeker dat middel uiteenzet in de volgende bewoordingen :

" De betrekking van architect-directeur is open verklaard op 15 oktober 1991, namelijk twee dagen vóór de ontbinding van de Kamers en dus van de Franse Gemeenschapsraad.

De volledige procedure heeft zich afgespeeld in een periode waarin de Executieve niet meer onderworpen was aan de controle van een verkozen vergadering.

Bovendien werd het besluit houdende de bevordering tot architect-directeur ondertekend op 24 december 1991, toen de Franse Gemeenschapsexecutieve alleen nog de lopende zaken afhandelde en de nieuwe Executieve nog niet samengesteld was.

Hieruit volgt dat de Franse Gemeenschapsexecutieve niet bevoegd was om een belangrijke benoeming te doen terwijl ze alleen belast was met de afhandeling van de lopende zaken";

Overwegende dat verzoeker in zijn verschillende processtukken verwijst naar de omzendbrief van de Eerste Minister van 9 november 1987 (CI/GT/nr. 14.025), waarin de bevoegdheden van de federale regering omschreven worden inzake benoemingen in overheidsbetrekkingen, en van oordeel is dat de beginselen die erin vervat zijn mutadis mutandis van toepassing zijn op de Gemeenschaps- en Gewestexecutieven; dat verzoeker er ten slotte aan herinnert dat de Eerste Minister op 4 oktober 1991 het ontslag van zijn regering heeft aangeboden aan de Koning, die dat ontslag op 6 oktober geweigerd heeft, waarna de Regering haar taak voortgezet heeft met een beperkt programma, dat inzonderheid bestond uit het opstellen van een ontwerpverklaring tot herziening van de Grondwet; dat die herziening aangenomen is op 17 oktober 1991 en dezelfde dag bekendgemaakt is in het Belgisch Staatsblad, waarbij aldus de verschillende wetgevende vergaderingen ontbonden werden; dat verzoeker hieruit afleidt dat "sedert 6 oktober geweten was dat de ontbinding zeer nabij was", dat "het open verklaren van een betrekking van directeur op 15 oktober door de Franse Gemeenschapsexecutieve, die geen verantwoording meer kon afleggen tegenover haar wetgevende vergadering, dus verdacht lijkt" en dat "de voortzetting van de procedure door een regering die geen verantwoording meer kon afleggen tegenover haar wetgevende vergadering en de afhandeling ervan door een ontslagnemende regering niet lijken (...) te vallen onder het begrip lopende zaken"; dat, voor het overige, verzoeker het volgende aanvoert :

" (...) er dient te worden vastgesteld dat de betwiste betrekking van rang 13 geen gewone uitvoerende functie behelst. Vooreerst gaat het, wegens de plaats ervan in de hiërarchie, om een leidinggevende functie; het gaat eveneens om een delicate betrekking, enerzijds omdat de weinige investeringen die de minister toegestaan heeft zo veel mogelijk dienen te worden gehandhaafd en omdat de gebruikers gedurende tientallen jaren nadeel ondervinden van een regeling van een probleem inzake een slecht geregelde of verkeerd bedachte werking. Anderzijds vormen de technische kennis, het beheersen van de financiële problemen, de optimale exploitatie van het patrimonium kwaliteiten waar de architect-directeur niet omheen kan en die hij moet bezitten. Het gaat zeker niet om een minderwaardige betrekking, maar om een betrekking waarvan impulsen moeten uitgaan en die een zeer belangrijke rol vervult";

Overwegende dat in de omzendbrief die verzoeker aanvoert ter ondersteuning van het middel, de omstandigheden aangegeven worden waarin een benoeming, die niet kadert binnen de dagelijkse werking van een departement volgens vaste schema's en waarmee in principe zou moeten worden gewacht tot het algemeen beleid geherdefinieerd is, toch kan plaatsgrijpen; dat zoals de tussenkommende partij betoogt, de provinciale dienst van Brabant van het Fonds voor schoolgebouwen geleid wordt door een ambtenaar van rang 15, terwijl de architect-directeur alleen de technische diensten ervan leidt; dat, zonder terzijdestelling van de verantwoordelijkheden van de titularis van de bewiste betrekking, deze alleen bevoegd is op technisch gebied, met uitzondering van alle bevoegdheden inzake het uitwerken van het beleid dat behoort te worden gevolgd door de bestuursdirectie van de schoolgebouwen van de Franse Gemeenschap of van een van de buitendiensten ervan zoals de provinciale dienst van Brabant; dat de toewijzing van de betwiste betrekking, die niet valt onder het algemeen beleid van de Franse Gemeenschap, niet kon leiden tot een politieke discussie waarbij het vertrouwen dat de Franse Gemeenschapsraad aan de Executieve had geschonken geschonden kon worden; dat de

bestreden handeling niet valt buiten het kader van de lopende zaken; dat, voor het overige, de betrekking vacant verklaard is toen de Executieve nog niet ontslagnemend was en de procedure beëindigd is zonder verdachte overhaasting; dat het middel niet gegrond is;

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op negen januari 1900 achtennegentig door :

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

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Cl. HONDERMARCQ.

J.-Cl. GEUS.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD
VAN STATE, GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.