

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 71.988 van 23 februari 1998
in de zaak A. 43.227/IX-433.**

In zake : André VANBRABANT,
wonende te SINT-TRUIDEN,
Waterkuilstraat 10

tegen :

de Regie der Posterijen, vertegenwoordigd
door de Minister van Posterijen, Telegrafie
en Telefonie, thans DE POST.

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

Gezien het verzoekschrift dat André VANBRABANT OP 19 oktober 1990 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van de "ministeriële besluiten en beslissingen van 27 juli 1990, waarbij de voorstellen tot mutatie, verandering van graad en benoemingen tot de graad van adjunct-sectiechef (rang 23) en postontvanger (rang 23), gepubliceerd bij de lijsten 3211/65 en 3211/66 van 29 juni 1990 werden goedgekeurd";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur M. LEFEVER;

Gelet op de beschikking van 17 november 1993 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 20 januari 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 16 februari 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. SMETS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat O. DUGARDYN die, loco Advocaat L. de BRUYN verschijnt voor verzoeker, en van Inspecteur-jurist L. VAN HOOREN;

Gehoord het advies van Auditeur M. LEFEVER;

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 als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Op 11 april 1990 wordt een hele reeks betrekkingen van postontvanger B en van adjunct-sectiechef vacant verklaard.

Er wordt medegedeeld dat de vacante betrekkingen bij het algemeen bestuur, de centrale diensten en de gewestelijke directies zullen worden toegewezen met toepassing van artikel 33, § 3, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het rijkspersoneel, waartoe de Minister van Posterijen, Telegrafie en Telefonie op 5 april 1990 zijn toestemming had gegeven.

1.2. Verzoeker stipt geen enkel van de aangeboden kantoren aan, maar voegt er de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt aan toe met de commentaar :

"Ik verkies een benoeming als adjunct-sectiechef bij de 12e gewestelijke directie".

1.3. Op zijn zitting van 25 juni 1990 bespreekt de directieraad de voorstellen tot mutaties en benoemingen tot de graden van postontvanger B en adjunct-sectiechef.

Johnny L'HOYES wordt voorgesteld voor een benoeming tot adjunct-sectiechef bij de 12de Gewestelijke Directie te Hasselt.

Dit voorstel wordt bekend gemaakt bij lijst 3211/66 van 29 juni 1990.

1.4. Op 16 juli 1990 onderzoekt de directieraad de tegen de benoemingsvoorstellen ingediende bezwaren.

Verzoeker, die van 29 juni 1990 tot 15 juli 1990 in het buitenland vertoefde, dient pas op 17 juli 1990 een bezwaarschrift in. Hij laat gelden dat hij in artikel 33 van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel nergens een aanwijzing vindt dat hij twee jaar beroepsspecialisatie dient te hebben voor een benoeming op de Gewestelijke Directie.

De directieraad verwerpt het bezwaarschrift, aanvoerende dat hij de regel dat twee jaar beroepsspecialisatie in de Gewestelijke Directie vereist is om van prioriteit te kunnen genieten met toepassing van artikel 33, § 3, van voornoemd koninklijk besluit van 7 augustus 1939, niet wil afzwakken.

Verzoekers bezwaarschrift wordt, als aanvulling op het benoemingsdossier, dat reeds op 24 juli 1990 aan de Minister was voorgelegd, op 3 augustus 1990 overgezonden naar de Minister, tezamen met het advies aan de directieraad.

1.5. De benoemingsvoorstellen die waren bekendgemaakt bij de lijsten 3211/65 en 3211/66 van 29 juni 1990 worden goedgekeurd bij ministeriële besluiten van

27 juli 1990 mits een aantal voor onderhavige zaak niet relevante wijzigingen. Verzoeker wordt niet benoemd.

De benoemingen worden aan het personeel van de Regie meegedeeld bij lijst 3211/84 van 24 augustus 1990.

1.6. Verzoeker wordt bij ministerieel besluit van 30 oktober 1991 benoemd tot adjunct-sectiechef met ranginneming op 1 mei 1991 op een betrekking bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt;

2. Over de rechtspleging.

Overwegende dat verzoeker op 10 december 1991 een stuk heeft ingediend dat de titel "memorie van toelichting" draagt; dat het indienen van zulk een stuk niet door het procedurereglement is toegelaten; dat het derhalve uit de debatten moet worden geweerd;

3. Over het voorwerp van het beroep.

Overwegende dat verzoeker de vernietiging vordert van "de ministeriële besluiten en beslissingen van 27 juli 1990, waarbij de voorstellen tot mutatie, verandering van graad en benoemingen tot de graad van adjunct-sectiechef en postontvanger, gepubliceerd bij de lijsten 3211/65 en 3211/66 van 29 juni 1990 werden goedgekeurd"; dat uit de in het verzoekschrift ontwikkelde middelen en uit de door verzoeker neergelegde laatste memorie blijkt dat het eigenlijke voorwerp van de vordering de vernietiging is van de impliciete weigering om verzoeker met ingang van 1 augustus 1990 te benoemen tot adjunct-sectiechef op een vacante betrekking bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt en van de formeel door verzoeker aangewezen benoemingen waarin deze beslissing vervat zou zijn;

4. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

4.1.1. Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord stelt dat verzoeker geen benoemingen kan aanvechten waarvoor hij zich geen kandidaat heeft gesteld; dat zij voorts aanvoert dat verzoeker tevens geen belang heeft bij de vernietiging van de benoeming van Johnny L'HOYES tot adjunct-sectiechef bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt daar er op die directie nog een betrekking van adjunct-sectiechef openstond;

4.1.2.1. Overwegende dat verzoeker enkel heeft gepostuleerd voor een benoeming tot adjunct-sectiechef bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt; dat verzoeker derhalve geen belang heeft bij de bestrijding van andere administratieve rechtshandelingen dan die welke betrekking hebben op die vacature; dat immers enkel uit laatstgenoemde handelingen een weigering kan worden afgeleid om verzoeker te benoemen als adjunct-sectiechef bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt;

4.1.2.2. Overwegende dat Johnny L'HOYES werd benoemd tot adjunct-sectiechef bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt; dat verzoeker, die aanvoert dat de overheid de rechtsplicht had om hem met ingang van 1 augustus 1990 in die betrekking te benoemen, slechts belang bij de vernietiging van die benoeming zou hebben indien die benoeming zijn eigen benoeming, met ingang van 1 augustus 1990, in de weg zou staan; dat zulks evenwel niet het geval was; dat er immers sinds 1 oktober 1989 nog een betrekking van adjunct-sectiechef bij genoemde directie vacant was waarop verzoeker met ingang van 1 augustus 1990 kon worden benoemd en die verzoeker overigens effectief, met ranginneming op 1 mei 1991, bezet; dat verzoeker derhalve ook geen belang heeft bij de aanvechting van de benoeming van Johnny L'HOYES tot adjunct-sectiechef bij de 12e Gewestelijke Directie te Hasselt;

4.1.2.3. Overwegende dat beide door de verwerende partij opgeworpen excepties gegrond zijn;

4.2. Overwegende, voor zover verzoeker de impliciete weigering aanvecht om hem met ingang van 1 augustus 1990 in de geambieerde betrekking te benoemen, die weigering slechts op ontvankelijke wijze kan worden bestreden indien de overheid de rechtsplicht had om hem te benoemen; dat, wanneer een middel wordt aangevoerd dat de schending van dergelijke rechtsplicht aanklaagt, de ontvankelijkheid van het beroep verweven is met de grond van de zaak; dat uit de gegrondverklaring van zulk een middel immers zou voortvloeien dat de benoemende overheid verplicht zou zijn verzoeker met terugwerkende kracht te benoemen op de datum waarop hij had moeten worden benoemd, zodat verzoeker belang heeft om een impliciete weigeringsbeslissing om zulks te doen, aan te vechten; dat verzoeker als tweede middel zulk een middel aanvoert in de mate dat hij stelt dat zijn recht om te worden benoemd, voortvloeiend uit de bindende rangschikking opgesteld met toepassing van artikel 33, § 2, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel, werd miskend doordat de overheid geen wettelijke grond had om hem door het opleggen van het vereiste van twee jaar beroepsspecialiteit de benoeming in het geambieerde ambt te ontzeggen; dat hij daaraan in een derde middel toevoegt dat, zelfs al mocht dit vereiste kunnen zijn opgelegd op grond van artikel 33, § 3, van voornoemd koninklijk besluit van 7 augustus 1939 - hetgeen hij betwist, hij toch diende te worden benoemd op grond van de regel dat "geen betrekkingen mogen worden voorbehouden aan zogenaamde potentiële kandidaten die op het ogenblik van de benoemingen nog niet voldoen aan de anciënniteitsvoorwaarden"; dat het verslag van de auditeur-verslaggever beperkt is tot de vraag naar de ontvankelijkheid van het beroep; dat uit wat voorafgaat volgt dat het onderzoek naar de ontvan-

kelijkheid van het beroep een onderzoek naar de gegrondheid van het tweede en het derde middel vereist; dat derhalve een bijkomend onderzoek dient te worden bevoelen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de Auditeur-generaal aangewezen lid van het Auditoraat wordt belast met het opmaken van een aanvullend verslag.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig februari 1900 achtennegentig, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van
		de Raad van State,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	J. SMETS,	staatsraad,
	M. MILOJKOWIC,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. MILOJKOWIC.

G. BAETEMAN.