

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. 72.203 van 3 maart 1998

A. 44.360/VI-10.146

In zake : **BAERT** Roger,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Albert HANKENNE, advocaat,
Legerlaan 82
1040 Brussel,

tegen :

de stad Brussel,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jacques PUTZEYS en
Mr. Xavier LEURQUIN, advocaten,
Sint-Bernardusstraat 98
1060 Brussel.

Tussenkomen de partij :

SYMONS Thérèse,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Thierry EEMAN, advocaat,
Franklin Rooseveltlaan 190
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 28 mei 1991 ingediende verzoekschrift, waarbij Roger BAERT de nietigverklaring vordert van het besluit van 1 maart 1991 waarbij het college van burgemeester en schepenen van de stad Brussel Thérèse SYMONS benoemt tot adjunct-archivaris-conservator van de gemeentelijke musea;

Gezien het op 23 oktober 1991 ingediende verzoekschrift, waarbij Thérèse SYMONS vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 8 november 1991, waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gelet op de tussenarresten nr. 44.489 van 13 oktober 1993, nr. 53.461 van 31 mei 1995 en nr. 57.935 van 31 januari 1996;

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

Gelet op de beschikking van 9 juli 1997 waarbij de neerlegging van het dossier en het aanvullende verslag van 25 juni 1997 ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het voormelde aanvullende verslag aan de partijen en gezien de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 10 december 1997, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 25 februari 1998;

Gehoord het verslag van de heer MESSINNE, staatsraad, wnd. kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. L. CAMBIER, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, van Mr. PUTZEYS, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt, en van Mr. TOUWAIDE, loco Mr. EEMAN, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer HERBIGNAT, auditeur bij de Raad van State;

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

Overwegende, wat de procedure betreft, dat de heer HERBIGNAT, auditeur, in zijn verslag geconcludeerd heeft tot de nietigverklaring van de bestreden handeling op grond van artikel 21, derde lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, aangezien de verwerende partij geen administratief dossier heeft ingediend, dat ze een "aanvullend administratief dossier" van 9 stukken heeft ingediend op 23 maart 1993, dat arrest nr. 44.360 van 13 oktober 1993 het beroep ontvankelijk heeft verklaard en de heropening van de debatten en de voortzetting van het onderzoek heeft bevolen, omdat de verwerende partij, als bijlage bij haar memorie van antwoord waarin ze zich ertoe bepaalde een exceptie van niet-ontvankelijkheid op te werpen op grond van het te laat instellen van het beroep, drie stukken had ingediend zodat ze "aldus een administratief dossier had ingediend, ook al was het dun", dat de verwerende partij op 12 april 1994 een nieuwe "aanvulling op het administratief dossier" heeft ingediend, ditmaal bestaande uit 84 stukken, dat de heer HERBIGNAT, auditeur, in zijn verslag van 15 september 1994 geconcludeerd heeft tot de verwerping van de middelen van het verzochtschrift, dat de verwerende partij bij haar laatste, op 25 juni 1993 ingediende memorie een anoniem, niet ondertekend, blad heeft gevoegd, waarop de paragrafen 1 en 2 van een artikel 48 van een niet nader bepaalde verordeningsbepaling staan vermeld, zodat arrest nr. 53.461 van 31 mei 1995 de heropening van de debatten en de voortzetting van het onderzoek heeft bevolen "om

de verwerende partij in staat te stellen een eensluidend uittreksel over te leggen van het statuut van haar personeel dat van toepassing was op het tijdstip dat de bestreden beslissing is genomen, en op z'n minst de juiste tekst van het artikel 48 waarnaar in het middel wordt verwezen", dat die tekst door de verwerende partij op 24 juli 1995 is ingediend, dat verzoeker op 7 september 1995 drie nieuwe stukken heeft ingediend waarvan hij betoogt dat ze "deel hadden moeten uitmaken van het administratief dossier", dat de verwerende partij op de terechtzitting van 20 september 1995 vraagtekens plaatste bij de oorsprong van die stukken en dat arrest nr. 57.935 van 31 januari 1996 de debatten heeft heropend "om het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat in staat te stellen het onderzoek voort te zetten en onder meer de partijen daarover om uitleg te vragen", hetgeen is geschied;

Overwegende, wat de zaak zelf betreft, dat het college van burgemeester en schepenen van de stad Brussel op 21 april 1989 de betrekking van adjunct-archivaris-conservator bij de dienst gemeentelijke archieven en musea vacant heeft verklaard, waarvoor de houders van het diploma van licentiaat in de geschiedenis of van licentiaat in de kunstgeschiedenis in aanmerking komen; dat verzoeker en de tussenkomende partij beiden gesolliciteerd hebben naar die betrekking, respectievelijk op 15 en 23 mei 1989; dat het college van burgemeester en schepenen die betrekking op 1 maart 1991 aan de tussenkomende partij heeft verleend; dat die beslissing, die eenparig is genomen en die de bestreden handeling vormt, voorafgegaan is door een advies dat Léon ZYLBERGELD, archivaris van de stad en conservator van de gemeentelijke musea, op 19 maart 1990 heeft gegeven aan schepen Michel DEMARET, luidende :

" Aanstelling bij wijze van bevordering of verandering van graad van een adjunct-archivaris-conservator van de stad.

Beoordeling van de gegadigden.

Beide gegadigden zijn houder van het diploma van licentiaat in de kunstgeschiedenis van dezelfde universiteit.

De postuniversitaire wetenschappelijke activiteiten kunnen worden samengevat als volgt :

1. De heer BAERT.

- Cursus van gids
- Bibliothecaris
- Redactiesecretaris van een dagblad
- Catalogus
- Informatieblad
- Samenwerking met lokale archeologische verenigingen
- Vlaggenkunde

2. Mevrouw SYMONS.

- Gids
- Activiteiten in een kunstgalerij
- Archiveren van iconografische documenten
- Organiseren van tentoonstellingen en verscheidene culturele manifestaties
- Brochures
- Culturele contacten
- Verscheidene werken over de geschiedenis van Brussel
- Verscheidene culturele bijdragen.

Na onderzoek van de verscheidene wetenschappelijke activiteiten van de twee voormelde gegadigden, blijkt dat de diversiteit aan culturele of wetenschappelijke ervaringen opgedaan door mevrouw SYMONS, beter en in grotere mate overeenstemmen met de diversiteit van de taken die rusten op de dienst archieven en musea dan die welke worden vermeld in de sollicitatie van de heer BAERT";

Overwegende dat verzoeker een eerste middel, dat hij voorstelt als het eerste onderdeel van een eerste middel, ontleent "aan de schending van de Grondwet, inzonderheid van de artikelen 6 en 6bis ervan", "aan de schending van de algemene rechtsbeginselen, en meer bepaald het beginsel dat elke administratieve overheid verplicht de aanspraken en verdiensten van gegadigden voor een betrekking te

vergelijken" en aan het ontbreken van, de ongenoegzaamheid van of tegenstrijdigheid omtrent de gronden en de motieven, "doordat de bestreden handeling niet voorafgegaan is door een effectieve vergelijking van de aanspraken en verdiensten van de betrokken gegadigden, terwijl de verwerende partij, krachtens de in het middel aangevoerde bepalingen en beginselen, verplicht was om alvorens de omstreden benoeming te doen, de aanspraken en verdiensten van de verschillende gegadigden te bespreken";

Overwegende dat uit het administratief dossier blijkt dat verzoeker, geboren op 17 mei 1944, op 15 oktober 1973 met grote onderscheiding afgestudeerd is als licentiaat in de archeologie en de kunstgeschiedenis aan de Université Catholique de Louvain, na het verdedigen van een eindverhandeling met als opschrift "Leven en werk van Léon Frédéricq (1856-1940)", geslaagd is voor het examen van opsteller georganiseerd door de stad Brussel in september 1975, in september 1975 geslaagd is voor het schriftelijke examen over de elementaire kennis van de Nederlandse taal, georganiseerd door het Vast Wervingssecretariaat met het oog op zijn sollicitatie voor het ambt of de betrekking van archivaris-conservator (niveau 1), maar niet geslaagd is voor het mondelinge examen over de voldoende kennis van die taal, geslaagd is in september 1976 voor het mondelinge examen over de elementaire kennis van de Nederlandse taal, georganiseerd met het oog op zijn sollicitatie voor het ambt of de betrekking van opsteller (niveau 2), bij besluit van het college van burgemeester en schepenen van 13 december 1976 toegelaten is tot de proeftijd in de betrekking van opsteller met ingang van 1 oktober 1976, in die graad vast benoemd is bij besluit van 7 juni 1977, hem het hoger ambt van bestuursschef is toegewezen met ingang van 1 november 1981, in januari 1984 geslaagd is voor

het mondelinge examen over de kennis van de Nederlandse taal, georganiseerd door het Vast Wervingssecretariaat met het oog op zijn sollicitatie voor het ambt of de betrekking van bureauchef (niveau 1), en bij besluit van 11 januari 1985 met ingang van 1 januari 1985 benoemd is tot bureauchef; dat hij in zijn curriculum vitae van 15 mei 1989 erop wijst dat hij "een brevet heeft gehaald van toeristisch gids na een versnelde opleiding aan het C.E.R.I.A. gedurende een jaar", dat hij als toehoorder lessen gevolgd heeft aan het "Institut supérieur d'histoire de l'art et d'archéologie" te Brussel en gedurende een jaar avondlessen in verband met administratie heeft gevolgd aan het "Institut d'enseignement supérieur Lucien Cooremans", dat hij gedurende een academiejaar werkzaam is geweest als bibliothecaris ad interim in de bibliotheek van het "Institut supérieur d'archéologie de Louvain" (1971-1972), dat hij in 1974 voor de documentatie en de bibliografie meegewerkt heeft aan "Paul Delvaux. Catalogue de l'oeuvre peint", in 1975 gepubliceerd door Michel Butor, Jean Clair en Suzanne Houbart-Wilkin, en dat hij in 1976 in dienst is getreden als redactie-secretaris bij de krant "La Dernière Heure"; dat hij in hetzelfde curriculum voorts zegt dat hij zijn vrije tijd besteedt aan lezen en reizen en deel uitmaakt van verscheidene lokale archeologische verenigingen, waaronder de "Societas vexillologica Belgica", opgericht in 1975 om de studie van de vlaggen te bevorderen in de ruimste betekenis (geschiedenis, gebruiken, symboliek, enz.)", waarvan hij één van de stichters is en dat hij in dat verband "permanent afgevaardigde bij de FIAV (Fédération internationale des associations vexillologiques)" is, sedert 1 januari 1988 verantwoordelijk is voor de uitgave van een maandelijks informatieblad en "verscheidene artikelen heeft gepubliceerd in het jaarboek van de vennootschap en in buitenlandse gespecialiseerde tijdschriften";

Overwegende dat voorts uit het administratief dossier blijkt dat de tussenkomen de partij, geboren op 4 mei 1952, op 5 november 1976 op voldoende wijze afgestudeerd is als licentiate in de archeologie en de kunstgeschiedenis, afdeling middeleeuwen, moderne tijden en hedendaagse tijd aan de "Université catholique de Louvain", na het verdedigen van een licentiaatsverhandeling met als opschrift "Analyse architecturale d'une ferme seigneuriale au tournant du XVIIIème siècle. 'Le Hazoy' à Loupoigne", op basis van een arbeidsovereenkomst voor een bepaalde tijd als bestuurssecretaris-"RVA-stagiair" in dienst getreden is bij de stad Brussel op 4 september 1978, geslaagd is voor het wervingsexamen van opsteller georganiseerd door de stad in september 1979, in juli 1980 geslaagd is voor de mondelinge en schriftelijke examens over de elementaire kennis van de Nederlandse taal, georganiseerd met het oog op haar sollicitatie voor het ambt van opsteller (niveau 2), bij besluit van het college van burgemeester en schepenen van 14 november 1980 met ingang van 16 september 1980 toegelaten is tot de proeftijd, bij besluit van 27 maart 1981 in vast verband is benoemd in die graad, in januari en maart 1986 geslaagd is voor de examens voor de elementaire en voldoende kennis van de Nederlandse taal met het oog op haar sollicitatie voor de betrekking van bureauchef en haar bij besluit van 2 oktober 1987 het hoger ambt van bureauchef is verleend; dat ze in haar curriculum vitae erop wijst dat ze toeristisch gids is geweest in Italië voor de N.M.B.S. in het kader van een studentenjob, dat ze in 1975 en 1976 secretariaatswerk heeft verricht in de kunstgalerij Michel Vockaer te Brussel en er tevens belast was met de verkoop en met de organisatie van tentoonstellingen van hedendaagse kunstenaars, dat ze van 1976 tot 1978 medewerkster is geweest van het "centre de recherche sur la communication en histoire" te Leuven, waar ze iconografische documenten heeft

gearchiveerd, en heeft meegewerkt aan "l'année des sept merveilles de Belgique", opgezet door het commissariaat-generaal voor toerisme, dat ze in het kader van haar activiteiten als ambtenaar van de stad Brussel heeft meegewerkt aan de organisatie van verscheidene manifestaties, met als doel de inwoners de historische ontwikkeling van hun stad te doen ontdekken, dat ze in haar hoedanigheid van attaché bij het kabinet van de schepen van de burgerlijke stand, groene ruimten en speelterreinen, en vervolgens bij het kabinet van de schepen van personeel, gemeentelijke eigendommen en openbare werken, "verscheidene socio-culturele manifestaties heeft georganiseerd" en "verscheidene brochures heeft gemaakt waaronder twee prospectussen waarin de Brusselaars aangemoedigd worden om in hun eigen stad aan toerisme en ontspanning te doen, dat ze "losse medewerkster is bij de VZW "La Fonderie" te Molenbeek die tot doel heeft de verschillende getuigen van het economisch en sociaal leven uit het Brusselse verleden te bewaren en te herwaarderen", dat ze in 1978 haar licentiaatsverhandeling heeft gepubliceerd, alsook een artikel over "La descente de croix de P.P. Rubens ou la maîtrise du Baroque", en dat ze als coauteur heeft meegewerkt aan de tentoonstellingscatalogus "Laeken 1830-1980. Aspects du passé laekenois", gepubliceerd in 1980;

Overwegende dat het advies dat Léon Zylbergeld aan het college heeft gegeven ontegensprekelijk gegrond is op die gegevens, wat overigens bevestigd wordt door de nieuwe stukken die verzoeker heeft ingediend en luidens welke de genoemde heer Zylbergeld eerst gedacht had hem te kunnen verkiezen boven de tussenkomende partij en dat het college dus beschikte over alle nodige inlichtingen om de aanspraken en verdiensten van de gegadigden op objectieve wijze te vergelijken; dat het bewijs dat die

vergelijking effectief is geschied, vóór de inwerkingtreding van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, bleek uit het ter beschikking stellen van het college van burgemeester en schepenen, dat uitspraak doet bij geheime stemming, van een dossier met de inlichtingen betreffende elk van de gegadigden; dat al die gegevens samen erop wijzen dat de aanspraken en verdiensten van de gegadigden wel degelijk zijn vergeleken; dat het middel niet gegrond is;

Overwegende dat verzoeker een tweede middel, dat hij aanvoert in de vorm van een tweede onderdeel van het eerste middel en van een tweede middel, ontleent aan de schending van artikel 48 van het besluit van de gemeenteraad van 27 juni 1966 betreffende het statuut van het personeel van de stad, "doordat bij de bestreden handeling een gegadigde van niveau 2 door verandering van graad wordt benoemd die bovendien beduidend minder anciënniteit heeft dan verzoeker, terwijl in het tweede lid van artikel 48 van het statuut van het personeel van de stad het beginsel is neergelegd luidens hetwelk de benoemingen in niveau 1 normalerwijze geschieden "met inachtneming van de anciënniteit" en dat "in dit geval geen enkele wettelijk aanvaardbaar motief voorhanden is om af te wijken van die algemene regel";

Overwegende dat artikel 48 van het besluit van de gemeenteraad van 27 juni 1966 houdende algemeen Stadsambtenarenreglement, zoals gewijzigd bij artikel 2 van het besluit van de gemeenteraad van 16 juni 1986, als volgt luidt :

" § 1. In niveau 1 wordt de verandering van graad of de bevordering naar keuze gedaan. De benoemende overheid beslist over de noodzakelijkheid een oproep te doen

onder ambtenaren van andere diensten dan die waar de betrekking te begeven is.

§ 2. Voor de toegang door verandering van graad of door bevordering tot een graad van rang 10, wordt er prioriteit gegeven volgens anciënniteit aan de ambtenaren van de dienst waar de betrekking te begeven is. De benoemende overheid kan echter de kandidaat die wegens bepaalde omstandigheden niet geschikt wordt geacht voor de uitoefening van het te begeven ambt, bij gemotiveerde beslissing weren. De kandidaat krijgt inzage van de verslagen over zijn aktiviteit. Hij kan tegen de besluiten ervan bij de benoemende overheid schriftelijk in beroep gaan. Het beroep mag worden getekend door een advocaat of door een afgevaardigde van een erkende vakbondsorganisatie. Indien hij het wenst, kan de ambtenaar vragen gehoord te worden door dezelfde overheid vooraleer beslissing genomen wordt. Bij die gelegenheid mag hij zich laten bijstaan door een advocaat of door een afgevaardigde van een erkende vakbondsorganisatie";

Overwegende dat het aan de anciënniteit verbonden prioriteitsrecht, ingevoerd bij paragraaf 2 van die bepaling, alleen betrekking heeft op personeelsleden die reeds werkzaam zijn in de dienst waarin de betrekking vacant is; dat zulks niet het geval is voor verzoeker en evenmin voor de tussenkomende partij; 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 verzoeker.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op drie maart 1900 achtennegentig door :

de HH. MESSINNE,	staatsraad, wnd. voorzitter,
HANSE,	staatsraad,
LEWALLE,	staatsraad,
Mevr. NOTEBAERT,	griffier.

De Griffier,

De wnd. Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

J. MESSINNE.

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