

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 73.151 van 21 april 1998
in de zaken A. 56.551/XII-930
56.552/XII-931
56.656/XII-929.**

In zake : I. Patrick PRAET,
 wonende te WETTEREN,
 Bellevoordestraat 15,
 II. Philippe VOLCKAERT,
 wonende te WETTEREN,
 Spoorweglaan 109,
 III. Guido LAMMENS,
 wonende te WETTEREN,
 Peperstraat 86

tegen :

de gemeente WETTEREN, vertegenwoordigd door
het college van burgemeester en schepenen,
die woonplaats kiest bij
Advocaat W. VAN DER GUCHT,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Denijslaan 201.

D E R A A D V A N S T A T E, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Patrick PRAET
op 22 februari 1994 heeft ingediend om de vernietiging
te vorderen van het besluit van 14 december 1993 van de
gemeenteraad van Wetteren houdende benoeming van Rudy
MOREEL in de graad van inspecteur van politie;

Gezien het verzoekschrift dat Philippe
VOLCKAERT op 22 februari 1994 heeft ingediend om de
vernietiging te vorderen van dezelfde beslissing;

Gezien het verzoekschrift dat Guido LAMMENS
op 28 februari 1994 heeft ingediend om de vernietiging
te vorderen van dezelfde beslissing;

Gelet op het arrest nr. 47.339 van 10 mei
1994 in de zaak A. 56.656/XII-929 waarbij de schorsing

van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt verworpen;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien de verslagen opgemaakt door Auditeur F. DE BUEL;

Gelet op de beschikkingen van 9 januari 1997 die de neerlegging ter griffie van de verslagen en van de dossiers gelasten in de zaken A. 56.551/XII-930 en A. 56.552/XII-931;

Gelet op de beschikking van 16 januari 1997 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast in de zaak A. 56.656/XII-929;

Gelet op de kennisgeving van de verslagen aan partijen en gezien de regelmatig gewisselde laatste memories;

Gelet op de beschikkingen van 18 februari 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 24 maart 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van de eerste verzoeker, van Advocaat L. DE BRUYN, die verschijnt voor de tweede en de derde verzoeker, en van Advocaat F. DIEU, die loco Advocaat W. VAN DER GUCHT verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van de Eerste Auditeur F. DE BUEL;

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. Luidens artikel 189 van de nieuwe gemeentewet bepaalt de gemeenteraad, binnen de perken van de door de Koning vastgestelde algemene bepalingen, de voorwaarden van werving, benoeming en bevordering van de leden van het gemeentepolitiekorps.

Artikel 6, eerste lid, van het koninklijk besluit van 13 juli 1989 betreffende de opleiding en de bevordering tot de graden van inspecteur en hoofdinspecteur van politie bepaalt : "Voor de bevordering tot de graad van inspecteur van politie moeten ten minste de volgende voorwaarden vervuld zijn :

1° lid zijn van het gemeentepolitiekorps;

2° ...

3° ten minste zes jaar anciënniteit tellen bij het gemeentepolitiekorps".

1.2. Op 1 oktober 1993 besluit de gemeenteraad van Wetteren een betrekking van inspecteur van politie vacant te verklaren.

Ook wordt besloten het gemeenteraadsbesluit van 14 november 1979 houdende de vaststelling van de aanwervings- en bevorderingsvoorwaarden van het politiepersoneel aan te passen aan het koninklijk besluit van 13 juli 1989. In die zin wordt een artikel 20b ingevoegd naar luid waarvan een kandidaat voor de bevordering in de graad van inspecteur van politie "ten minste 6 jaar dienstanciënniteit (moet) tellen".

Verzoekers Patrick PRAET, Philippe VOLCKAERT en Guido LAMMENS, respectievelijk sedert 16 oktober 1980, 1 april 1978 en 1 mei 1981 in dienst van het gemeentelijk politiekorps van Wetteren en alle drie titularis van de graad van politieagent-hoofdbrigadier, stellen zich kandidaat voor de bevordering. Zeven andere leden van het politiekorps stellen zich ook kandidaat. Onder hen Rudy MOREEL, die sinds 1 maart 1983 in dienst was bij het stedelijke politiekorps van Gent en die op 1 september 1988 overgestapt is naar het politiekorps van de gemeente Wetteren.

1.4. Op 14 december 1993 bevordert de gemeenteraad van Wetteren Rudy MOREEL tot de graad van inspecteur van politie, met ingang van 1 januari 1994. Van deze beslissing wordt de vernietiging gevorderd;

2. Overwegende dat de drie verzoekschriften gericht zijn tegen de bevordering van Rudy MOREEL tot inspecteur van politie; dat het in de huidige stand van de rechtspleging aan de orde staande middel betrekking heeft op de door de drie verzoekers te berde gebrachte vraag of het gemeenteraadsbesluit van 1 oktober 1993, waarbij de benoemingsvoorwaarde van "zes jaar dienstanciënniteit" is vastgesteld, in overeenstemming is met het koninklijk besluit van 13 juli 1989 betreffende de opleiding en de bevordering tot de graden van inspecteur en hoofdinspecteur van politie, inzonderheid met het voorschrift dat de kandidaat "ten minste zes jaar anciënniteit (moet) tellen bij het gemeentepolietiekorps";

Overwegende dat, rekening houdend met het feit dat de drie verzoekers dezelfde beslissing bestrijden en dat zij hetzelfde middel aanvoeren dat in de drie gevallen hetzelfde onderzoek vereist, het wenselijk is de zaken samen te voegen;

3.1. Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vorderingen betwist; dat zij aanvoert dat de beroepen in wezen steun vinden in het feit dat het gemeenteraadsbesluit van 1 oktober 1993, waarbij de voorwaarden voor de bevordering in de graad van inspecteur van politie worden aangevuld met een artikel 20b, niet overeenstemt met artikel 6, 3° van het koninklijk besluit van 13 juli 1989 betreffende de opleiding en de bevordering tot de graden van inspecteur en hoofdinspecteur van politie, maar dat de verzoekers het gemeenteraadsbesluit van 1 oktober 1993 niet tijdig bestreden hebben; dat zij ook betoogt dat de verzoekers er geen belang bij hebben vastgesteld te zien worden dat een andere niet benoemde kandidaat niet voldeed aan de benoemingsvoorwaarden omdat die kandidaat geen enkele stem gekregen heeft; dat zij daar met betrekking tot de beroepen ingediend door Patrick PRAET en Guido LAMMENS aan toevoegt dat die verzoekers geen belang hebben omdat andere kandidaten in de gemeenteraad meer stemmen hebben gekregen dan zijzelf (verzoeker LAMMENS had zelfs geen enkele stem gekregen) en omdat twee andere kandidaten door de gemeenteraad met "de beste kwotering" bedacht werden, zodat er wat hen betreft in geen geval sprake kan zijn van een "automatische bevordering";

3.2. Overwegende, wat de tijdigheid van het beroep betreft, dat de verzoekers de vernietiging beogen van de gemeenteraadsbeslissing waarbij Rudy MOREEL tot inspecteur van politie bevorderd is; dat zij, om de onwettigheid van die benoemingsbeslissing aan te tonen, mogen steunen op de onwettigheid van de reglementaire bepaling waarin zij haar grondslag vindt en dat de Raad

van State overeenkomstig artikel 159 van de Gecoördineerde Grondwet ertoe gehouden is het reglement, waarvan hij de onwettigheid vaststelt, buiten toepassing te laten, in welk geval hij de individuele beslissing waarin het onwettig reglement toepassing heeft gekregen, moet vernietigen; dat het bestrijden van een individueel benoemingsbesluit op grond van de onwettigheid van een gemeentereglement -als te dezen- niet hetzelfde is als het bestrijden van het reglement zelf; dat het verstrijken van de beroepstermijn tegen het reglement een annulatieberoep tegen het uitvoeringsbesluit niet in de weg staat; dat de exceptie ongegrond is;

Overwegende, wat het belang van de verzoekers betreft, dat zij de vernietiging beogen van de beslissing waarbij een concurrent benoemd is in een door hen zelf geambieerde betrekking; dat in geval van vernietiging van die bevordering de gemeenteraad in elk geval geconfronteerd wordt met het feit dat een betrekking van inspecteur van politie niet begeven is bij zoverre dat de verzoekers, elk wat hen betreft, opnieuw uitzicht krijgen op een benoeming in die betrekking; dat zulks hen een voldoende persoonlijk belang verleent om de gemeenteraadsbeslissing te bestrijden; dat verzoeker PRAET er in zijn memorie van wederantwoord trouwens terecht op wijst dat, ware de bespreking en stemming in de gemeenteraad gevoerd overeenkomstig de interpretatie die hij aan het koninklijk besluit van 13 juli 1989 geeft, de stemming mogelijk "heel anders" had kunnen verlopen; dat de exceptie ongegrond is;

4.1. Overwegende dat de verzoekers aanvoeren dat de door de gemeenteraad in aanmerking genomen bevorderingsvoorwaarde om "ten minste 6 jaar dienstanciënniteit te tellen" niet overeenstemt met artikel 6, 3°, van het koninklijk besluit van 13 juli 1989 naar luid waarvan de kandidaten "ten minste zes jaar anciënniteit (moeten) tellen bij het gemeentepoli-

tiekorps" zodat Rudy Moreel, die slechts op 1 september 1988 in dienst gekomen is van het politiekorps van de gemeente Wetteren, niet voldoet aan de door artikel 6, 3°, van het koninklijk besluit van 13 juli 1989 gestelde anciënniteitsvereiste;

4.2. Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat het gemeenteraadsbesluit niet in strijd is met het koninklijk besluit van 13 juli 1989 maar dat verzoekers zich beroepen op "een interpretatieve spitsvondigheid"; dat zij uiteenzet dat het koninklijk besluit van 13 juli 1989 "nergens vereist dat de (...) anciënniteit bij één en hetzelfde politiekorps, en dan nog datgene waar de bevordering te begeven is, zou moeten behaald zijn" zodat de gemeenteraad van oordeel kon zijn "dat een anciënniteit bij een ander gemeentepolietiekorps dan dat van Wetteren even waardevol was"; dat zij haar stelling nog staaft met volgende argumenten: het begrip "het gemeentepolietiekorps", gebruikt in het koninklijk besluit van 13 juli 1989, verwijst "duidelijk niet (naar) het korps van een bepaalde gemeente, maar wel (naar) het gemeentelijk politiekorps in het algemeen, als te onderscheiden van de rijkswacht, de gerechtelijke politie bij de parketten en de bijzondere politiediensten"; het koninklijk besluit "(kadert) onbetwistbaar in het opzet (om) voor de gemeentepolitie als kategorie te voorzien in een algemeen kader en de eventuele verschillen ter zake tussen de verschillende gemeenten weg te vlakken" zodat de verworven anciënniteit in een bepaald gemeentelijk korps niet van geringere waarde kan zijn dan die verworven in het korps van een andere gemeente, "tenzij de gemeenteraad zelf dit element bij de vergelijking van de titels en de verdiensten van de kandidaten wil laten meetellen";

4.3.1. Overwegende dat de verzoekers PRAET en VOLCKAERT in hun memorie van wederantwoord uiteenzetten dat "het principe van de laterale mobiliteit niet van

toepassing is voor de bevordering tot de graden van inspecteur van politie" zodat er geen rekening wordt gehouden met de in korpsen van andere gemeenten verworven anciënniteit; dat zij er ook nog op wijzen dat de artikelen 170 en 189 van de nieuwe gemeentewet "duidelijk aangeven dat wanneer sprake is van het gemeentelijk politiekorps, dit wel degelijk slaat op het politiekorps waarover de gemeenteraad beslissingsbevoegdheid heeft", dat als zodanig moet onderscheiden worden van de algemene term "gemeentepolitie" zoals die bijvoorbeeld gebruikt is in de wet van 5 augustus 1992 op het politieambt;

4.3.2. Overwegende dat verzoeker LAMMENS in zijn memorie van wederantwoord erop wijst dat de gemeenteraad niet vermocht af te wijken van artikel 6, eerste lid, 3°, van het koninklijk besluit van 13 juli 1989; dat hij net als de twee andere verzoekers verwijst naar het antwoord van de Minister van Binnenlandse Zaken op een parlementaire vraag nr. 787 van 25 april 1994 waarin uitdrukkelijk gesteld is dat "geen rekening (kan) gehouden worden met eventuele anciënniteit gepresteerd in andere korpsen";

4.4. Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie nog uiteenzet dat het koninklijk besluit van 13 juli 1989 gewag maakt van het begrip "het gemeentepolitiekorps" en niet van "het gemeentelijk politiekorps" of "het politiekorps van de gemeente", dat de wet waarin dat koninklijk besluit zijn grondslag vindt ertoe strekte "voor de gemeentelijke politie op zich te voorzien in een algemeen kader" en dat er geen enkele "objectieve of kwalitatieve reden bestaat" om aan te nemen dat de anciënniteit in een ander gemeentelijk korps minder waarde zou hebben dan in dat van de gemeente Wetteren; dat zij tenslotte refereert aan de mogelijke schending van de gelijkheidsregel doordat de stelling van de verzoekers politieambtenaren die in

dienst zijn van een korps waar weinig promotiekansen bestaan blokkeert in hun carrièremogelijkheden, terwijl de mobiliteit die zij voorstaat die carrièremogelijkheden wel open laat;

5.1. Overwegende dat niet betwist wordt dat Rudy MOREEL op het ogenblik van zijn benoeming tot inspecteur van politie op 14 december 1993 wel gedurende zes jaar lid was van een gemeentelijk politiekorps, maar dat hij niet gedurende zes jaar lid was van het politiekorps van de gemeente Wetteren; dat hij immers op 1 maart 1983 in dienst is getreden bij de politie van de stad Gent en vanuit dat korps op 1 september 1988 overgestapt is naar het politiekorps van de verwerende partij;

5.2.1. Overwegende dat artikel 189 van de nieuwe gemeentewet de gemeenteraad bevoegd maakt om "binnen de perken van de door de Koning vastgestelde algemene bepalingen" de voorwaarden van werving, benoeming en bevordering van "de leden van het gemeentepolitiekorps" vast te stellen; dat, gelet op de territoriale bevoegdheid van de gemeenteraad, de term "het gemeentepolitiekorps" in die bepaling in elk geval begrepen moet worden als het politiekorps van de gemeente;

5.2.2. Overwegende dat het koninklijk besluit van 13 juli 1989 betreffende de opleiding en de bevordering tot de graden van inspecteur en hoofdinspecteur van politie, waarbij aan artikel 189 van de nieuwe gemeentewet uitvoering gegeven is, voor de bevordering tot de graad van inspecteur de voorwaarde stelt dat de kandidaat op het ogenblik van de benoeming "lid (is) van het gemeentepolitiekorps" (artikel 6, eerste lid, 1°) en dat hij op dat ogenblik "ten minste zes jaar anciënniteit (telt) bij het gemeentepolitiekorps" (artikel 6, eerste lid, 3°); dat de gemeenteraad van Wetteren in zijn reglement van 1 oktober 1993 de laatstgenoemde voorwaar-

de als volgt verwoord heeft: "ten minste zes jaar dienstanciënniteit tellen";

5.3.1. Overwegende dat de in het koninklijk besluit van 13 juli 1989 aangewende verwijzing naar "het gemeentepolitiekorps" in het licht van de in artikel 189 gebezigde term niet anders begrepen kan worden dan als het politiekorps van de gemeente waar de bevordering gebeurt; dat, indien de Koning de stelling die de verwerende partij aankleeft had willen verwoorden, hij stellig de term "een" gemeentepolitiekorps gebruikt zou hebben, hetgeen hij trouwens gedaan heeft bij de redactie van artikel 3 van hetzelfde besluit alsook in artikel 2, 1°, en 4°, van het koninklijk besluit van 14 november 1986 houdende algemene bepalingen betreffende de benoeming tot de graad van hoofdinspecteur eerste klasse bij de stedelijke politie;

5.3.2. Overwegende dat de verwerende partij in ieder geval slecht geplaatsd is om haar interpretatie van het koninklijk besluit gestand te doen; dat zij immers in haar beslissing waarbij het koninklijk besluit van 13 juli 1989 in de gemeentelijke rechtsordening wordt geïntegreerd zelf de term "dienstanciënniteit" hanteert, hetgeen in zijn gebruikelijke betekenis begrepen moet worden als de anciënniteit verworven in dienst van de bij de beslissing betrokken rechtspersoon; dat daarenboven vastgesteld moet worden dat ook zij zelf in andere omstandigheden de term "een gemeentepolitiekorps" gebruikt heeft, met name waar zij in het bij het gemeenteraadsbesluit van 25 februari 1993 gewijzigde artikel 12bis van haar besluit van 14 november 1979 houdende de vaststelling van aanwervings- en bevorderingsvoorwaarden voor het politiepersoneel, ten aanzien van de aanwerving van een hoofinspecteur eerste klas, melding gemaakt heeft van de algemene voorwaarde lid te zijn van "een" gemeentelijk politiekorps;

5.4. Overwegende dat de sub 5.3.1. vermelde interpretatie van artikel 6, eerste lid, 3°, van het koninklijk besluit van 13 juli 1989 tot gevolg heeft dat de verwerende partij, wanneer zij de term "dienst-anciënniteit", gebruikt in artikel 20b van haar aanwerings- en bevorderingsvoorwaarden, interpreteert als de anciënniteit verworven in welk gemeentelijk politiekorps dan ook, ingaat tegen de strekking van het op dat stuk voor haar bindend koninklijk besluit van 13 juli 1989 en dat de rechter, geconfronteerd met de individuele toepassing van een reglementair gemeenteraadsbesluit, dat besluit voor onregelmatig moet houden omdat het steunt op een onregelmatig reglement dat als zodanig geen toepassing vermag te krijgen; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken nrs. A. 56.551/XII-930, A. 56.552/XII-931 en A. 56.656/XII-929 worden gevoegd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt het besluit van 14 december 1993 van de gemeenteraad van Wetteren houdende benoeming van Rudy MOREEL in de graad van inspecteur van politie.

Artikel 3.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op eenentwintig april 1900 achtennegentig, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BORRET.