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. 73.635 van 13 mei 1998

A. 54.252/VI-14.254

In zake : **VIGNOL** Jean-Marc,

die woonplaats heeft gekozen bij Mr. Philippe BOUILLARD, advocaat, rue Lelièvre 9
5000 Namen,

tegen :

het Openbaar Centrum voor Maatschappelijk Welzijn van Thuin,

dat woonplaats heeft gekozen bij Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat, Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 29 oktober 1993 door Jean-Marc VIGNOL ingediende verzoekschrift tot nietigverklaring van het op 30 augustus 1993 door het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van de stad Thuin vastgestelde besluit om hem met ingang van 31 augustus 1993 als secretaris van dat O.C.M.W. te ontslaan;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van Mevrouw DAGNELIE, eerste auditeur-afdelingshoofd bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 5 november 1997, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 16 maart 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 6 mei 1998;

Gehoord het verslag van de heer LEWALLE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BOUILLARD, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, en van Mr. FORTEMPS, loco Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevrouw DAGNELIE, eerste auditeur-afdelingshoofd;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het verzoekschrift :

1. Tijdens de vergadering van 19 augustus 1991 heeft de raad van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van de stad Thuin de voorwaarden vastgesteld voor de benoeming in de graad van voltijds O.C.M.W.-secretaris, die bij wege van bevordering of

door werving kan worden toegekend. Bij die voorwaarden werd geen proeftijd bepaald.

2. Ingaand op een in oktober 1991 gedane oproep tot gegadigden, heeft verzoeker deelgenomen aan het examen voor de werving van een voltijds O.C.M.W.-secretaris, waarvoor hij geslaagd is.

In de oproep tot de gegadigden werd geen proeftijd vereist.

3. Op 6 januari 1992 heeft de raad van de verwerende partij het volgende besluit vastgesteld :

" De Raad,

(...)

Gelet op het besluit van 19 augustus 1991 tot vaststelling van de voorwaarden voor de werving en de benoeming van een secretaris;

Overwegende dat aangezien geen enkel personeelslid op dit ogenblik voldoet aan de in afdeling III van het onderhavige besluit bepaalde bevorderingsvoorwaarden, een openbare oproep tot gegadigden werd gedaan en een wervingsexamen werd georganiseerd;

Overwegende dat van de tien gegadigden die voldoen aan de bij het bovenvermelde besluit (19 augustus 1991) bepaalde bijzondere voorwaarden zeven gegadigden hebben deelgenomen aan de verschillende examengedeelten;

Overwegende dat vier van de laatstgenoemden een uitslag hebben behaald die minstens gelijkwaardig was aan de in artikel 7 van het genoemde besluit vastgestelde minima : de Hr. P. DEMANET, Mevr. F. FRANCK, Mevr. M. GROETENBRIL en de Hr. J.M. VIGNOL;

Overwegende dat de functie van secretaris uiterst belangrijk is in een O.C.M.W. en dat met een examen alleen, hoe selectief ook, niet uitgemaakt kan worden of een gegadigde alle kwaliteiten bezit die noodzakelijk zijn voor een toekomstig ambtsbekleder;

Aangezien de raad zich bijgevolg het recht voorbehoudt om de capaciteiten van een gegadigde te beoordelen na afloop van een proeftijd, alvorens tot een definitieve benoeming over te gaan;

Aangezien het administratief statuut van het personeel overigens voorziet in het volbrengen van een proeftijd van één jaar bij de indiensttreding in iedere vaste betrekking en zulk een proeftijd des te nuttiger blijkt daar de te verlenen betrekking belangrijk is;

(...)

BESLUIT :

Art. 1 : om de Hr. Jean-Marc VIGNOL, geboren te Lobbes op 21-11-57, wonende te 6560 Erquelinnes, Rue Bon 2, licentiaat in de politieke en administratieve wetenschappen, te benoemen tot voltijds secretaris van het O.C.M.W. met ingang van 1 maart 1992;

(...)

Art. 5 : de benoeming geschiedt in vast verband na een proeftijd van één jaar, na afloop waarvan een stagecommissie samengesteld uit de voorzitter, de gemeentesecretaris en een lid van het vast bureau bij de raad verslag zal uitbrengen;

(...)".

4. Tijdens de vergadering van 8 maart 1993 heeft de raad van de verwerende partij besloten de proeftijd van Jean-Marc VIGNOL met 6 maanden te verlengen.

Een afschrift van dat besluit is aan het college van burgemeester en schepenen en aan de gouverneur van de provincie Henegouwen toegezonden.

5. Op 11 mei 1993 heeft de gouverneur het besluit van de raad van het O.C.M.W. van 8 maart 1993 geschorst om reden dat de stagecommissie het verslag waarin voorzien was bij het verstrijken van de proeftijd van één jaar niet had opgemaakt.

6. Op 11 juni 1993 heeft de stagecommissie de situatie van Jean-Marc VIGNOL op 1 maart 1993 onderzocht en het volgende geconcludeerd :

" de ondergetekenden zijn van oordeel dat de raad voor maatschappelijk welzijn blijk moet geven van voorzichtigheid door de proeftijd van de Hr. Jean-Marc VIGNOL te verlengen om zijn bekwaamheden op kapitale gebieden zoals het personeelsbeleid en het budgettair beheer te kunnen beoordelen".

7. Op 14 juni 1993 heeft de raad voor maatschappelijk welzijn zijn besluit van 8 maart 1993, dat door de gouverneur geschorst was, ingetrokken en, op grond van het verslag van de stagecommissie, besloten de proeftijd van Jean-Marc VIGNOL te verlengen met 6 maanden, met ingang van 1 maart 1993. De redenen voor die verlenging van de proeftijd zijn van dezelfde aard als die welke vermeld zijn in het besluit van 8 maart 1993.

8. Op 23 augustus 1993 is de stagecommissie opnieuw bijeengekomen en heeft ze het eerste verslag van 11 juni 1993 overgenomen. Ze heeft in haar conclusies de aandacht van de raad voor maatschappelijk welzijn gevestigd op het kapitale belang van het personeelsbeleid, het budgettair beheer en de kwaliteiten inzake menselijke relaties en heeft een duidelijk voorbehoud gemaakt wat de vaste benoeming van de heer VIGNOL betreft.

9. Op 30 augustus 1993 heeft de raad voor maatschappelijk welzijn besloten om de Hr. VIGNOL, O.C.M.W.-secretaris, met ingang van 31 augustus 1993 te ontslaan.

Dit is de eerste bestreden handeling.

Overwegende dat verzoeker een middel, het eerste van het verzoekschrift, ontleent aan de schending van artikel 42, zevende lid, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, van artikel 1 van het koninklijk besluit van 5 oktober 1984 tot vaststelling van de algemene bepalingen inzake het administratief en geldelijk statuut van de secretarissen en de ontvangers van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, aan de "daaropvolgende" schending van het koninklijk besluit van 20 juli 1993 tot opheffing en vervanging van het koninklijk besluit van 5 oktober 1984, van het besluit van 19 augustus 1991 van de raad voor maatschappelijk welzijn van de stad Thuin, en van het algemene beginsel "Patere legem quam ipse fecisti"; dat hij aanvoert dat het besluit van de raad voor maatschappelijk welzijn de voorwaarden voor de benoeming in de graad van O.C.M.W.-secretaris heeft vastgelegd, ter uitvoering van het voormelde koninklijk besluit van 5 oktober 1984; dat hij betoogt dat, omdat het statuut van secretaris niet volledig is, dat besluit dat verordenende kracht heeft de nadere regels voor zijn werving en zijn benoeming tot secretaris heeft vastgesteld, door voor te schrijven dat de gegadigde niet alleen houder moet zijn van het vereiste diploma, maar dat hij tevens geslaagd moet zijn voor twee examengedeelten, waarvan dat besluit de inhoud en de nadere regels bepaalt; dat hij opmerkt dat datzelfde besluit van 19 augustus 1991 geen enkele proeftijd oplegde; dat hij beweert dat de verwerende partij, door hem een proeftijd te laten volbrengen en daarna te besluiten tot verlenging van die proeftijd, met haar besluit van 6 januari 1992 de algemene procedure- en benoemingsvoorwaarden gewijzigd heeft die ze voorheen had vastgelegd, waardoor hem terzelfder tijd de mogelijkheid werd ontnomen om te slagen voor de voorgeschreven examengedeelten;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat verzoekers bezwaren omtrent de wettigheid van het besluit van 6 januari 1992 waarbij hem een proeftijd opgelegd wordt niet ontvankelijk zijn, omdat dat besluit definitief geworden is en hij bovendien geen enkel beroep heeft ingesteld tegen de besluiten van 8 maart 1993 en 14 juni 1993, die geen voorbereidende maatregelen waren; dat ze nog betoogt dat in het besluit van 19 augustus 1991, dat de voorwaarden voor de werving in de graad van O.C.M.W.-secretaris heeft bepaald, geenszins wordt afgeweken van het op 28 april 1981 goedgekeurde administratief statuut, dat bepaalt dat de ambtenaren een proeftijd van minimum één jaar moeten volbrengen; dat ze voorts beweert dat, aangezien het om een wervingsprocedure ging, het normaal was dat een proeftijd was bepaald;

Overwegende dat verzoeker in zijn wederantwoord stelt dat, volgens de theorie van de complexe administratieve handeling, iedere persoon die belang heeft bij een individuele administratieve handeling, zoals de besluiten van 8 maart 1993 en 14 juni 1993, mag wachten op de eindbeslissing om de nietigverklaring ervan te vorderen, op grond van de onwettigheid van een besluit dat een voorbereidende maatregel tot die beslissing was; dat hij nog beweert dat het besluit van 6 januari 1992 verordenende kracht heeft in zoverre het voorziet in een nieuwe benoemingsvoorwaarde, namelijk een proeftijd van één jaar na afloop waarvan een proeftijdcommissie verslag moet uitbrengen bij de raad voor maatschappelijk welzijn, en dat aangezien het onwettig is, dat besluit niet kan dienen als rechtsgrond voor de bestreden handeling;

Overwegende dat de bestreden handeling past in een complexe operatie met het oog op de werving van

een O.C.M.W.-secretaris; dat verzoeker de onwettigheid kan laten gelden van de tussenhandelingen die, zoals het besluit van 6 januari 1992, deel uitmaken van die operatie;

Overwegende dat naar luid van artikel 41 van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn elk openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn een secretaris en een ontvanger heeft voor wier werving geen enkele proeftijd bepaald is; dat evenmin enige andere bepaling, inzonderheid uit het besluit van 19 augustus 1991 tot vaststelling van de voorwaarden voor de benoeming in de graad van secretaris van de verwerende partij, voorziet in zulk een proeftijd; dat de verwerende partij met haar besluit van 6 januari 1992 dus zonder wettelijke of bestuursrechtelijke grondslag aan verzoeker een proeftijd opgelegd heeft; dat met de bestreden handeling eveneens zonder zulk een grondslag die proeftijd beëindigd is; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie vraagt om aan het Arbitragehof de volgende vraag te stellen :

" Zijn de artikelen 41 en 45, § 2, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, uitgelegd in die zin dat ze niet zouden toestaan een secretaris te benoemen op proef, terwijl aan alle andere personeelsleden van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn een proeftijd zou kunnen worden opgelegd, strijdig met de artikelen 10 en 11 van de Grondwet ?".

Overwegende dat in casu niet betoogd is dat de voormelde artikelen verbieden om een secretaris te benoemen op proef; dat er dan ook geen grond bestaat om de prejudiciële vraag te stellen;

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het op 30 augustus 1993 door het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van de stad Thuin vastgestelde besluit om Jean-Marc VIGNOL met ingang van 31 augustus 1993 als O.C.M.W.-secretaris te ontslaan.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

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

de HH.	CLOSSET,	kamervoorzitter,
	HANSE,	staatsraad,
	LEWALLE,	staatsraad,
	HARMEL,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

P. HARMEL. **Ch.-L. CLOSSET.**

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