

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 74.166 van 9 juni 1998
in de zaak A. 55.579/XII-1102.**

In zake : Patricia BRAECKMAN,
wonende te KRUISHOUTEM,
Pastoor Senesaalstraat 4

tegen :

de Autonome Raad voor het Gemeenschaps-
onderwijs (Argo).

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

Gezien het verzoekschrift dat Patricia BRAECKMAN op 5 januari 1994 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van :

- "1° Het schrijven van de heer JANSEGGERS L., waarnemend-adviseur, dd. 01-12-1993 'namens de voorzitter' uitgaande van de dienst aanwerving en bevordering
- 2° De beslissing ondertekend 'De Voorzitter', dd. 23-12-1993 waarbij de heer DE POORTERE Ghislain vast benoemd wordt als onderwijzer in de betrekking nr. 11.085, B.S. Kruishoutem, omvang 1 F.T.";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur H. VERHULST;

Gelet op de beschikking van 27 juni 1996 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 23 maart 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 5 mei 1998;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat R. VANHAELEMEESCH, die loco Advocaat A. CLAES verschijnt voor verzoekster, en van Advocaat E. BRAL, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het andersluidend advies van Eerste Auditeur-afdelingshoofd H. VERHULST;

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. Op 7 september 1993 dient verzoekster een aanvraag in om vaste benoeming in de betrekking nr. 11.085 aan de basisschool "De Keimolen" te Kruishoutem (gemeenschapsonderwijs). Nog tien anderen solliciteren, onder wie Ghislain DE POORTERE.

1.2. Op 28 oktober 1993 draagt de lokale raad verzoekster voor.

1.3. Met een brief van 1 december 1993, ondertekend door wnd. Adjunct-adviseur L. JANSEGGERS, deelt de Argo-administratie de lokale raad mee dat diens voordracht van verzoekster niet kan worden aanvaard, dat hij een nieuwe voordracht kan doen en dat de centrale raad zelf zal beslissen "indien de lokale raad op deze uitnodiging niet wenst in te gaan".

In deze brief leest verzoekster de eerste door haar bestreden beslissing.

1.4. Op 9 december 1993 besluit de lokale raad geen nieuwe voordracht te doen, maar die van verzoekster te handhaven.

1.5. Op 20 december 1993 vernietigt het vast bureau van de Argo de voordracht van verzoekster en benoemt Ghislain DE POORTERE.

Overeenkomstig artikel 37, § 3, van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschaps-onderwijs gaat die vaste benoeming in op 1 januari 1994.

1.6. Op 23 december 1993 deelt de Argo Ghislain DE POORTERE mee dat hij met ingang van 1 januari 1994 tot onderwijzer te Kruishoutem benoemd wordt.

1.7. Op 28 december 1993 meldt laatstgenoemde aan de Argo dat hij de benoeming niet aanvaardt.

1.8. Op 13 januari 1994 verzoekt de Argo Ghislain DE POORTERE "uw ontslag als vastbenoemd onderwijzer aan de BS te Kruishoutem op vrijwillige basis te laten worden".

1.9. Na het in een brief van 17 januari 1994 aan de Argo opnieuw over het niet aanvaarden van zijn benoeming te hebben gehad, schrijft Ghislain DE POORTERE in een brief van 26 januari 1994 aan de Argo dat hij ontslag neemt als vastbenoemd onderwijzer te Kruishoutem.

1.10. Op 3 maart 1994 besluit het vast Bureau van de Argo "het ontslag van de heer G. DE POORTERE, ingediend bij zijn schrijven dd. 28/12/1993, in de betrekking nr. 11.085 249 als vastbenoemd onderwijzer

aan de B.S. te Kruishoutem met ingang van 01/01/1994 te aanvaarden".

2. Overwegende dat de verwerende partij het beroep onontvankelijk acht in zoverre het gericht is tegen "het schrijven van de heer JANSEGGERS L. ..."; dat zij betoogt dat dat schrijven niet beschouwd kan worden als een uitvoerbare beslissing, aangezien het geen uitvoerbare kracht heeft en geen gevolgen heeft op de rechtstoestand van verzoekster; dat volgens haar dit schrijven veeleer beschouwd dient te worden "als een verkondigen van het standpunt van de ARGO en een uitnodiging aan de plaatselijke LOGO het standpunt van de ARGO te eerbiedigen";

2.1. Overwegende dat of het schrijven van 1 december 1993 nu beoogde rechtsgevolgen te hebben of niet, vast staat dat het er geen heeft gehad; dat, immers, de lokale raad de in dat schrijven gevraagde nieuwe voordracht niet heeft gedaan, maar die van verzoekster heeft gehandhaafd; dat hij zijn handelwijze in volgende bewoordingen heeft verantwoord : "Het agendapunt B/249/026 wordt niet gezien als 'een nieuwe voordracht van een kandidaat, maar wel als antwoord op het schrijven van de Administratie ref. 636/WD/LDD dd. 01/12/93'"; dat hij het schrijven van 1 december 1993 dus heeft opgevat in de zin die de verwerende partij er in haar exceptie aan geeft; dat dit inachtgenomen de exceptie gegrond is;

3. Overwegende dat in zoverre het beroep gericht is tegen het besluit houdende benoeming van Ghislain DE POORTERE, de verwerende partij opwerpt dat verzoekster niet meer over het vereiste belang beschikt, omdat de benoemde ontslag heeft ingediend en aldus nooit effectief in dienst is gemeld; dat om haar exceptie te staven de verwerende partij ook verwijst naar het feit

dat verzoekster de vernietiging niet vordert van de impliciete weigering haar vast te benoemen;

3.1. Overwegende dat in het besluit houdende benoeming van Ghislain DE POORTERE de weigering geïmpliceerd is verzoekster te benoemen; dat, immers, zoals onder 1.5. is gezien, de benoeming van Ghislain DE POORTERE onlosmakelijk verbonden is met de "vernietiging" van de voordracht van verzoekster door de lokale raad, met andere woorden met de weigering overeenkomstig die voordracht verzoekster te benoemen;

Overwegende dat wat de benoeming van Ghislain DE POORTERE op zich beschouwd betreft, de exceptie gegrond is; dat, zoals onder 1.5. is vastgesteld, die benoeming moest ingaan op 1 januari 1994; dat door de onder 1.10. gerelateerde beslissing het ontslag van de benoemde is aanvaard met ingang van 1 januari 1994; dat de benoeming dus nooit uitwerking heeft gehad; dat de vernietiging van een beslissing die nooit uitwerking heeft gehad op zich geen enkel nut heeft;

Overwegende echter dat de ontstentenis van uitwerking van het besluit houdende benoeming van Ghislain DE POORTERE beperkt is tot die benoeming zelve; dat ze zich niet uitstrekt tot de weigering van benoeming van verzoekster, die, naar boven is vastgesteld, in die benoeming geïmpliceerd is; dat op die weigering de verwerende partij niet teruggekomen is toen ze met haar onder 1.10. gerelateerde beslissing het ontslag van Ghislain DE POORTERE aanvaardde; dat ze met name de "vernietiging" van de voordracht van verzoekster waardoor ze de weg voor de benoeming van Ghislain DE POORTERE vrijmaakte, niet ongedaan heeft gemaakt;

Overwegende trouwens dat niet eens de benoeming zelve uit het rechtsverkeer verdwenen is; dat

ze wel, zoals boven gezien, ingevolge het door de verwerende partij aanvaarde ontslag van de benoemde persoon, geen uitwerking heeft gehad; dat ze echter als wilsuïting van de overheid is blijven voortbestaan, op welke wilsuïting de overheid niet teruggekomen is zoals bij een intrekking wel het geval is; dat men dus onmogelijk kan stellen dat de in de benoeming van Ghislain DE POORTERE geïmpliceerde weigering van benoeming van verzoekster, samen met die benoeming verdwenen is;

Overwegende dat een en ander verantwoordt dat, bijaldien de weigering om verzoekster te benoemen onwettig wordt bevonden, de benoeming van Ghislain DE POORTERE mee wordt vernietigd, was het maar voor de duidelijkheid in het rechtsverkeer, met name om de stelling op te vangen dat, aangezien de weigering van benoeming van verzoekster geïmpliceerd is in de benoeming van Ghislain DE POORTERE, ze alleen met die benoeming uit het rechtsverkeer kan verdwijnen;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij verzoekster ten onrechte tegenwerpt dat ze de vernietiging niet vordert van de impliciete weigering haar te benoemen; dat wat impliciet is beslist, ook impliciet bestreden kan worden; dat alzo wie een benoeming bestrijdt omdat hij meent dat bij die benoeming ten onrechte aan zijn aanspraken op die benoeming is voorbijgegaan, impliciet maar zeker de in die benoeming geïmpliceerde weigering hem te benoemen bestrijdt;

Overwegende dat men te dezen voor zulk een geval staat; dat dit zodanig waar is dat geen der annulatiemiddelen van verzoekster betrekking heeft op de persoon van Ghislain DE POORTERE, dat ze alle betrokken zijn en alleen betrokken op de persoon van verzoekster; dat al die annulatiemiddelen immers gestoeld zijn op de ene gedachte dat bij de benoeming de voordracht van verzoekster door de lokale raad gevolgd had moeten

worden derwijze dat alleen verzoekster -en dus Ghislain DE POORTERE niet, maar ook niemand anders- rechtsgeldig benoemd kon worden;

3.3. Overwegende dat uit het vorenstaande besloten moet worden dat, in strijd met wat de verwerende partij -en het lid van het Auditoraat- menen, de omstandigheid dat de beslissing houdende benoeming van Ghislain DE POORTERE nooit uitwerking heeft gehad, de onontvankelijkheid van het beroep niet meebrengt;

4. Overwegende dat in zijn verslag het aangewezen lid van het Auditoraat de grond van de zaak niet heeft onderzocht; dat nu de Raad geoordeeld heeft het lid van het Auditoraat niet te kunnen volgen in zijn conclusie dat het beroep geen voorwerp heeft in zoverre het gericht is tegen de beslissing waarbij Ghislain DE POORTERE vast wordt benoemd, een aanvullend onderzoek over de gegrondheid van het beroep gewenst is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de Auditeur-generaal aangestelde lid van het Auditoraat wordt belast met het onderzoek van de vraag of het beroep gegrond is.

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

de HH. J. BORRET, kamervoorzitter,
A. VANDENDRIESSCHE, staatsraad,

J. BAERT,
Mevr. S. DOMS,

staatsraad,
griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. BORRET.