

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 74.181 van 10 juni 1998
in de zaak A. 44.990/IX-733.**

In zake : Gudrun VAN BRANDEN,
wonende te LOKEREN,
Vrijheidsplein 14

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door
de Vlaamse regering.

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 Gudrun VAN BRANDEN op 10 september 1991 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van "het besluit van de Vlaamse Executieve van 19 juni 1991 houdende benoeming van rechtswege bij wijze van graadverandering van sommige personeelsleden van niveau 1 van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, in het bijzonder met betrekking tot de persoon van de verzoeker, met name VAN BRANDEN Gudrun, waarbij aan verzoeker, inspecteur bij het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, Departement Leefmilieu en Infrastructuur, Administratie voor Ruimtelijke Ordening en Huisvesting, Bestuur van Monumenten en Landschappen, door benoeming van rechtswege een graadverandering wordt opgelegd tot de graad van bestuurssecretaris";

Gezien de toelichtende memorie van de verzoekende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur W. VAN NOTEN;

Gelet op de beschikking van 24 januari 1994 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 19 mei 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 8 juni 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. SMETS;

Gehoord de opmerkingen van verzoekster, en van Advocaat K. VAN HOOBEKE, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

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. Verzoekster wordt op 1 mei 1985 toegelaten tot de stage in de betrekking van inspecteur bij het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap.

Zij wordt aangewezen voor de Administratie voor Ruimtelijke Ordening en Leefmilieu, Bestuur Monumenten en Landschappen.

Op 26 augustus 1986 wordt zij vast benoemd in de graad van inspecteur.

1.2. Met een nota van 15 maart 1991 wordt aan verzoekster een uittreksel toegezonden uit de lijst van affectaties die door de Vlaamse Executieve bij besluit van 6 februari 1991 zijn vastgesteld.

Uit dit uittreksel blijkt dat verzoekster bij het Bestuur Monumenten en Landschappen geaffecteerd wordt op een betrekking van bestuurssecretaris.

De nota vermeldt :

"Het betreft een loutere formaliteit waarover U eerlang nadere informatie zal krijgen";

1.3. Bij besluit van de Vlaamse regering van 22 mei 1991 worden voor het personeel van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap bijzondere statutaire bepalingen uitgevaardigd. De artikelen 13 en 17 van dit besluit luiden als volgt :

"Art. 13. De titularissen van de graden vermeld in de hiernavolgende rechterkolom die aangewezen worden voor een betrekking van de overeenstemmende graad van dezelfde rang in de linkerkolom, worden van rechtswege bij wijze van graadverandering benoemd tot deze laatste graad en omgekeerd. Zij behouden de graad-anciënniteit die zij op de dag van de inwerking-treding van dit besluit hebben verworven in hun vorige graad evenals de weddeschaal indien deze voordeliger is :

(...)

bestuurssecretaris inspecteur.

Art. 17. De dienstaanwijzingen en graadveranderingen van rechtswege, bedoeld in de artikelen 12, 13, 14, 15 en 16 worden geconcretiseerd bij individueel te nemen besluit";

1.4. Bij besluit van de Vlaamse Executieve van 19 juni 1991 wordt verzoekster in uitvoering van voormelde bepalingen van rechtswege bij wijze van graadverandering benoemd tot bestuurssecretaris bij de Administratie voor Ruimtelijke Ordening en Huisvesting.

Met een nota van 9 juli 1991 wordt een uittreksel van dit besluit aan verzoekster toegezonden.

1.5. In de loop van de procedure doet de Vlaamse regering (toendertijd Executieve genoemd) een oproep tot de kandidaten met het oog op de aanwerving van 7 inspecteurs in het Bestuur Monumenten en Landschappen. Die oproep verschijnt in het Belgisch Staatsblad van 24 juni 1993.

2. Over de rechtspleging.

Overwegende dat verzoekster op 22 januari 1992 en 8 juli 1993 "aanvullende memories" heeft ingediend, en op 4 november 1994 "een weerlegging laatste memorie van de verwerende partij"; dat in het indienen van zulke memories door geen enkele bepaling wordt voorzien en die stukken derhalve uit de debatten moeten worden geweerd;

3. Over de vordering tot het opleggen van een voorlopige maatregel.

Overwegende dat verzoekster de Raad van State eveneens verzoekt te bevelen "de openstelling van de graad van inspecteur en de aanwerving voor de invulling van het bijzondere culturele ambt van inspecteur monumenten en landschappen te blokkeren, in afwachting tot de uitspraak van dit verzoekschrift"; dat dit deel van de vordering niet ontvankelijk is, aangezien voorlopige maatregelen krachtens artikel 18 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State alleen kunnen worden bevolen wanneer een vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden handeling aanhangig is gemaakt;

4. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

4.1.1. Overwegende dat verzoekster in fine van haar verzoekschrift subsidiair vraagt "het besluit van de Vlaamse Executieve van 6 februari 1991 houdende affectatie van de personeelsleden van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap (nog niet gepubliceerd in het B.S.) -gezien het gewraakte besluit van de Vlaamse Executieve van 19 juni 1991 houdende benoeming van rechtswege bij wijze van graadverandering zich op voormelde affectatie heeft gesteund- te vernietigen";

4.1.2. Overwegende dat het besluit van de Vlaamse Executieve van 6 februari 1991 waarbij aan verzoekster een affectatie op een betrekking van bestuurssecretaris werd toegekend, met een nota van 15 maart 1991 aan verzoekster ter kennis werd gebracht; dat die nota vermeldt :

"Het betreft een loutere formaliteit waarover u eerlang nadere informatie zal krijgen";

dat deze mededeling evenwel misleidend is, aangezien de nieuwe affectatie die door het besluit van 6 februari 1991 aan verzoekster werd toegekend, geen "loutere formaliteit" is, maar door de verwerende partij achteraf als grondslag voor een verandering van graad in aanmerking werd genomen; dat die nota dan ook, omwille van haar misleidend karakter, niet als een regelmatige kennisgeving van het besluit van 6 februari 1991 kan worden beschouwd; dat zij bijgevolg de termijn voor het instellen van een annulatieberoep tegen dit besluit niet heeft doen ingaan; dat het beroep derhalve eveneens ontvankelijk ratione temporis is in zover het tegen de door het besluit van 6 februari 1991 aan verzoekster toegekende affectatie gericht is;

4.2.1. Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie stelt dat verzoekster geen actueel belang meer heeft bij de vernietiging van het bestreden besluit daar ingevolge artikel VIII 115 van het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel de titularissen van de graden van inspecteur, inspecteur bijzondere ambten en bestuurssecretaris allen "adjunct van de directeur" zijn geworden;

4.2.2. Overwegende dat verzoekster is geslaagd in het algemene vergelijkend examen voor toelating tot de stage in de betrekking van bestuurssecretaris of inspecteur; dat zij vóór zij van rechtswege bij wijze van graadverandering tot bestuurssecretaris werd benoemd, inspecteur was bij de Administratie voor Ruimtelijke Ordening en Leefmilieu, Bestuur Monumenten en Landschappen; dat wanneer het bestreden besluit werd genomen, die graad geen deel uitmaakte van een vlakke loopbaan; dat die vlakke loopbaan slechts wordt ingevoerd in het Besluit van de Vlaamse regering van 13 november 1991 houdende vaststelling van de aanwervingsvoorwaarden, de loopbaan en de bezoldiging voor de bijzondere culturele ambten in het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap; dat dit besluit geen specifieke overgangsbepalingen bevat ten voordele van de vroegere inspecteurs bij het Bestuur Monumenten en Landschappen, maar wel een algemene overgangsbepaling naar luid waarvan ambtenaren die bij de inwerkingtreding van het besluit titularis zijn van een graad van minstens rang 22 en een nuttige ervaring van minstens vijf jaar kunnen aantonen in het betrokken ambt, benoemd kunnen worden in een ambt van, onder meer, inspecteur (specialiteit monumenten en landschappen) bij voornoemd Bestuur van Monumenten en Landschappen wanneer zij een nuttige ervaring van minstens vijf jaar kunnen aantonen in het

betrokken ambt en geslaagd zijn in een specifiek vergelijkend examen; dat verzoekster werd uitgesloten van deelname aan dat examen, maar tegen die beslissing geen annulatieberoep heeft ingesteld; dat krachtens artikel VIII 115 van het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel, gelezen in samenhang met bijlage 9 van dat besluit, sinds 1 juni 1994 de graad van inspecteur wordt afgeschaft en de titularissen ervan de graad van adjunct van de directeur verkrijgen; dat zulks krachtens dat artikel ook het geval is voor de ambtenaren die de graad van bestuurssecretaris hadden; dat de vernietiging van het bestreden besluit tot gevolg zou hebben dat verzoekster zou moeten worden geacht in 1991 niet van rechtswege bij wijze van graadverandering te zijn benoemd in de graad van bestuurssecretaris en haar graad van inspecteur te hebben behouden; dat ook die graad werd afgeschaft en de titularissen ervan van rechtswege tot adjunct van de directeur werden benoemd; dat, zoals reeds werd vastgesteld, de oorspronkelijke benoeming van verzoekster tot inspecteur, haar geen recht verleende op een vlakke loopbaan; dat bijgevolg, wanneer verzoekster haar graad van inspecteur had behouden, haar rechtssituatie vanaf de datum van inwerkingtreding van voornoemd Besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 geheel dezelfde zou zijn geweest als haar huidige; dat bijgevolg verzoekster niet meer het rechtens vereiste actueel belang bij de vernietiging van het bestreden besluit heeft; dat het beroep bijgevolg niet ontvankelijk is;

5. Over de kosten van het beroep.

Overwegende dat het past de kosten van het beroep ten laste te leggen van de verwerende partij nu het verlies aan belang van verzoekster niet aan haarzelf

te wijten is, terwijl het beroep niet kennelijk had moeten worden afgewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot het opleggen van voorlopige maatregelen wordt verworpen.

Artikel 2.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 3.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op tien juni 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.