

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 74.931 van 2 juli 1998
in de zaak A. 78.203/XII-1291.**

In zake : François WOUTERS,
wonende te KESSEL-LO,
Romain Rollandstraat 13, bus 3

tegen :

de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (Argo).

Tussenkommende partij :

Martine DEVOS,
wonende te GENT,
Ossenstraat 35.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat François WOUTERS op 9 april 1998 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van :

- "a) de beslissing van de Centrale Raad van de Argo genomen op 5 februari 1998, waarbij mevrouw Martine Devos met ingang van 12 mei 1998, toegelaten wordt tot de stage als directeur-informaticus in de administratieve diensten van de Argo (...).
- b) (...) de uit a) blijkende impliciete weigering om de betrekking van informaticus-directeur toe te wijzen door verhoging in graad of door bevordering door overgang naar het hoger niveau, overeenkomstig het besluit van de Vlaamse regering van 7 januari 1992 houdende het reglement voor het personeel van de administratieve diensten van de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (...).";

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de schorsing

van de tenuitvoerlegging vordert van dezelfde beslissingen;

Gezien het op 17 juni 1998 ingediende verzoekschrift tot tussenkomst van Martine DEVOS;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN op grond van de artikelen 93 en 94 van het besluit van de regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 8 juni 1998 houdende bevel tot neerlegging van het verslag en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 30 juni 1998;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verzoeker, van advocaat R. ROMBOUT, die verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat L. DE BRUYN, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het 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. Procedure.

Overwegende dat de verwerende partij de Raad bij brief van 25 juni 1998 verzoekt "de afwikkeling van deze procedure kort te willen uitstellen", omdat de voorzitter van de Argo de Vlaamse minister van Onderwijs heeft aangeschreven "in de marge van de problematiek van het geschil tussen de Heer Wouters en A.R.G.O., meer omwille van het uitzonderlijke belang dat deze zaak voor A.R.G.O. heeft" en het antwoord van de minister "bepalend kan zijn voor het verloop van de procedure";

Overwegende dat luidens zowel artikel 93 als 94 van het algemeen procedurereglement nadat het auditoraat op grond van voormelde artikelen onmiddellijk verslag heeft uitgebracht, de voorzitter de partijen oproept om "op korte termijn en uiterlijk de tiende dag na de neerlegging van het verslag voor hem te verschijnen" en hij "na de partijen en het advies van de auditeur te hebben gehoord, (...) onverwijld uitspraak (doet)"; dat het weliswaar om een termijn voor orde gaat, maar dat uit voormelde bepalingen blijkt dat de behandeling van vorderingen die kennelijk gegrond, niet-ontvankelijk of niet-gegrond worden geacht, geen uitstel duldt; dat daar in deze zaak nog bijkomt dat verzoeker zich tegen uitstel heeft gekant;

2. Gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

2.1. Verzoeker is vastbenoemd informaticus bij de administratieve diensten van de Argo.

2.2. Bij besluit van 1 april 1993 machtigt de Vlaamse regering de administratieve diensten van de Argo "om tijdelijk bij arbeidsovereenkomst een contractueel

informaticus-directeur in dienst te nemen om te voldoen aan een uitzonderlijke en tijdelijke personeelsbehoefte". Dit besluit wordt onder meer gemotiveerd door de vaststelling "dat de functie van informaticus-directeur de eerstkomende periode niet statutair kan worden opgevuld".

Ter uitvoering van dit besluit wordt Martine DEVOS tijdelijk als contractueel informaticus-directeur aangeworven voor een periode van vijf jaar, met ingang van 12 mei 1993.

2.3. Volgens bijlage 7 van het besluit van de Vlaamse regering van 10 mei 1995 houdende organisatie van de administratieve diensten van de Argo en de regeling van de rechtspositie van het personeel (hierna : "rechtspositiebesluit") kan de graad van directeur-informaticus (voorheen : informaticus-directeur) worden begeven hetzij bij wijze van bevordering door verhoging in graad, hetzij door aanwerving na een vergelijkend examen.

2.4. Op 29 november 1996 adviseert de directieraad de centrale raad van de Argo "de betrekking van directeur-informaticus vacant te verklaren en deze betrekking door aanwerving in te vullen met ingang van 1 november 1997".

2.5. Op 27 februari 1997 besluit de centrale raad :

- "1. de betrekking van directeur-informaticus vacant te verklaren bij de afdeling Informatieverwerking;
2. de betrekking van directeur-informaticus te laten invullen door werving via een vergelijkend wervingsexamen bij het VWS;
3. de betrekking van directeur-informaticus in te vullen met ingang van 1 november 1997".

2.6. Bij nota van 16 juli 1997 en met een bericht in het Belgisch Staatsblad van 12 augustus 1997 wordt

een oproep tot de kandidaten voor het wervingsexamen bekendgemaakt.

2.7. Bij verzoekschrift van 12 september 1997 vordert verzoeker de schorsing en de vernietiging van :

- "de beslissing van de Centrale Raad van de Argo van 27 februari 1997 waarbij via een vergelijkend aanwervingsexamen een wervingsreserve van mannelijke en vrouwelijke Nederlandstalige directeurs-informatici wordt aangelegd voor de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs en de betrekking van directeur-informaticus wordt ingevuld met ingang van 1 november 1997";
- "de al of niet expliciet genomen beslissing van onbekende datum uitgaande van de administrateur-generaal van de Argo, waarbij het programma van het (...) vergelijkende wervingsexamen werd vastgelegd";
- "alle andere beslissingen die voortvloeien uit de (beslissing van de Centrale Raad van de Argo van 27 februari 1997) en geleid hebben tot de oproep (tot de kandidaten)";
- "de uit (de beslissing van de Centrale Raad van de Argo van 27 februari 1997) blijkende weigering om de betrekking van informaticus-directeur vacant te verklaren met het oog op toewijzing via benoeming door verhoging in graad of door bevordering door overgang naar het hoger niveau, overeenkomstig het besluit van de Vlaamse regering van 7 januari 1992 houdende het reglement voor het personeel van de administratieve diensten van de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs".

De vordering tot schorsing wordt bij arrest nr. 70.532 van 6 januari 1998 verworpen om reden dat niet was aangetoond dat de bestreden beslissingen een moeilijk te herstellen ernstig nadeel konden berokkenen.

2.8. Bij brief van 12 januari 1998 deelt de vaste wervingssecretaris aan de Argo mede dat de volgende kandidaten geslaagd zijn voor het vergelijkend examen :

- "1. DEVOS Martine
2. WOUTERS François
3. ...
4. ...".

2.9. Op 5 februari 1998 beslist de centrale raad van de Argo om Martine DEVOS met ingang van 12 mei 1998

tot de stage toe te laten in de graad van directeur-informaticus;

3. Gegrondheid van het beroep in de mate dat het gericht is tegen de beslissing tot toelating van Martine DEVOS tot de stage.

3.1. Overwegende dat verzoeker als eerste middel aanvoert dat de beslissing van de centrale raad van de Argo van 5 februari 1998 genomen werd op grond van het rechtspositiebesluit, waarvan de Raad van State in het arrest R00S, nr. 71.514, van 3 februari 1998 heeft vastgesteld dat het niet aan het met redenen omkleed advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State werd onderworpen en derhalve met schending van artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State werd genomen;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij ter zitting opwerpt dat het rechtspositiebesluit slechts gedeeltelijk is vernietigd en dat het trouwens wel aan de Raad van State is voorgelegd; dat zij begrip vraagt voor het feit dat een eventuele vernietiging van het bestreden besluit dramatische gevolgen zal hebben voor de werking van de informaticadienst van de Argo en voor de werking van het gemeenschapsonderwijs als geheel;

3.3. Overwegende dat de tussenkomenende partij inzonderheid de aandacht vestigt op het feit dat de onwettigheid noch de Argo, noch haar kan worden tegen-
geworpen;

3.4. Overwegende dat de kennelijke gegrondheid van het middel en van het annulatieberoep blijkt uit het arrest nr. 71.514 van 3 februari 1998, waarin wordt vastgesteld dat het ontwerp dat het rechtspositiebesluit geworden is, in strijd met de verplichting opgelegd door artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad

van State niet aan het met redenen omkleed advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State is voorgelegd; dat het feit dat met voormeld arrest slechts een beperkt aantal artikelen is vernietigd, niet belet dat de onwettigheid het gehele besluit aantast, zodat het rechtspositiebesluit, op grond van artikel 159 van de Grondwet, door de rechter niet mag worden toegepast; dat, aangezien het rechtspositiebesluit niet mag worden toegepast, de erdoor ingevoerde mogelijkheid om de graad van directeur-informaticus door aanwerving na een vergelijkend examen te begeven, onwerkbaar is; dat het bestreden besluit, dat toepassing heeft gemaakt van die mogelijkheid, aldus zonder deugdelijke rechtsgrond is; dat het beroep kennelijk gegrond is in de mate dat het de beslissing tot toelating van Martine DEVOS tot de stage als voorwerp heeft;

4. Ongegrondheid van het beroep in de mate dat het gericht is tegen de impliciete weigering om de graad van directeur-informaticus toe te wijzen door verhoging in graad of door bevordering door overgang naar het hoger niveau.

4.1. Overwegende dat verzoeker met betrekking tot voormelde impliciete beslissing als enig middel aanvoert dat volgens de bijlage bij het besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 houdende het reglement voor het personeel van de administratieve diensten van de Argo (hierna : "personeelsreglement") de graad van informaticus-directeur niet door werving kan worden begeven; dat het personeelsreglement weliswaar is opgeheven door het rechtspositiebesluit, maar dat dit laatste besluit onwettig is, zodat het niet mag worden toegepast en het personeelsreglement van toepassing is gebleven;

4.2. Overwegende dat in het auditoraatsverslag dit middel als kennelijk ongegrond wordt beschouwd,

omdat het op de stelling berust dat krachtens artikel 159 van de Grondwet ook de administratieve overheden ertoe verplicht zijn in de uitoefening van hun opdracht de exceptie van onwettigheid in te roepen, stelling die evenwel zowel door de rechtsleer als de rechtspraak wordt afgewezen; dat in het verslag wordt gesteld dat voormeld grondwetsartikel derhalve geen rechtsgrond verschaft om bij het nemen van individuele beslissingen in plaats van het onwettig rechtspositiebesluit het thans opgeheven personeelsreglement toe te passen;

4.3. Overwegende dat luidens artikel 159 van de Grondwet "de hoven en rechtbanken (...) de algemene, provinciale en plaatselijke besluiten en verordeningen alleen (toepassen) in zover zij met de wetten overeenstemmen"; dat die bepaling inderdaad gericht is tot de met eigenlijke rechtspraak belaste organen, niet tot organen van het actief bestuur; dat die bepaling is uitgedacht als bescherming van de burger tegen de administratieve overheid en de burger in staat stelt om tegen de administratieve overheid de onwettigheid van haar beslissingen te doen gelden; dat het precies dat is wat verzoeker met zijn beroep doet : aan de rechter, in casu de administratieve rechter, vragen het rechtspositiebesluit buiten toepassing te laten; dat het beroep dus in elk geval niet kennelijk ongegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Martine DEVOS wordt ingewilligd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt de beslissing van de centrale raad van de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (Argo) van 5 februari 1998 waarbij Martine DEVOS toegelaten wordt tot de stage als directeur-informaticus in de administratieve diensten van de Argo, met ingang van 12 mei 1998.

Artikel 3.

In zoverre het beroep gericht is tegen de in de beslissing van de centrale raad van de Argo van 5 februari 1998 vervatte impliciete weigering om de graad van directeur-informaticus toe te wijzen door verhoging in graad of door bevordering door overgang naar het hoger niveau :

- is de vordering niet kennelijk ongegrond;
- worden de debatten heropend;
- wordt het beroep tot nietigverklaring volgens de gewone procedure voortgezet.

Artikel 4.

De uitspraak over de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op twee juli 1900 achtennegentig, door :

de H.	J. BAERT,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BAERT.