

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 77.721 van 17 december 1998
in de zaak A. 80.402/XII-1638.**

In zake : Johan PEETERS,
die woonplaats kiest bij
advocaat R. BUYS,
kantoor houdende te BUGGENHOUT-OPSTAL,
Varentstraat 16

tegen :

de gemeente Buggenhout,
die woonplaats kiest bij
advocaat G. LENSSENS,
kantoor houdende te DENDERMONDE,
Gentsesteenweg 108-110.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Johan PEETERS
op 24 september 1998 heeft ingediend om de vernietiging
te vorderen van :

- "1. het besluit van de gemeenteraad van 2 juli 1998,
 - houdende de benoeming van Raphaël Lambrechts - geboren te Aalst op 2 juni 1954 en wonend Braekeleer 24 te 9255 Buggenhout, vastbenoemd onderwijzer bij de Gemeentelijke Basisschool - in vast verband tot voltijds directeur bij de Gemeentelijke Basisschool, Collegestraat 1 te 9255 Buggenhout in een vacante betrekking en dit met ingang van 1 september 1998, en
 - houdende de (impliciete) weigering verzoeker in dat ambt te benoemen,
2. van de voorafgaande beslissingen waarin dit besluit steun vindt:
 - (a) het besluit van het college van burgemeester en schepenen van 24 januari 1995 en het bekrachtigingsluit van de gemeenteraad van 9 maart 1995,

- (b) het besluit van de gemeenteraad van 31 augustus 1995,
- (c) het besluit van de gemeenteraad van 29 augustus 1996,
- (d) het besluit van de gemeenteraad van 28 augustus 1997,
- (e) het besluit van het college van burgemeester en schepenen van 10 februari 1998 en het bekrachtigingsbesluit van de gemeenteraad van 26 februari 1998,

houdende, respectievelijk, de tijdelijke aanstelling als vervangend schoolhoofd van Raphaël Lambrechts in een niet vacante betrekking tijdens het ziekteverlof van de titularis (a, b, c, d), de tijdelijke aanstelling als waarnemend directeur in afwachting van de vacantverklaring van de functie van directeur en het opstarten van een aanwervings- of bevorderingsprocedure (e)";

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de schorsing van de tenuitvoerlegging vordert van dezelfde beslissingen;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT 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;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT over de vordering tot schorsing;

Gelet op de beschikkingen van 16 november 1998 houdende bevel tot neerlegging van de verslagen en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 8 december 1998;

Gelet op de kennisgeving van de verslagen aan partijen;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat R. BUYS, die verschijnt voor de verzoeker, en van advocaat A. NOËL, die loco advocaat G. LENSSENS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

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

1. Gegevens van de zaak.

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

1.1. Johan PEETERS is sedert 1 september 1978 onderwijzer aan de gemeentelijke basisschool te Buggenhout.

1.2. De directeur van die school wordt vanaf 24 januari 1995 ziek. Het college van burgemeester en schepenen stelt dezelfde dag nog Raphaël LAMBRECHTS - evenals verzoeker vastbenoemd onderwijzer in de betrokken school - aan als vervanger. Die tijdelijke aanstelling wordt door de gemeenteraad bekrachtigd bij besluit van 9 maart 1995.

De gemeenteraad verlengt bij besluiten van 31 augustus 1995, 29 augustus 1996 en 28 augustus 1997 de tijdelijke aanstelling van Raphaël LAMBRECHTS als directeur.

1.3. Bij besluit van 10 februari 1998 neemt het college van burgemeester en schepenen akte van de brief van 13 januari 1998 van de Administratieve Gezondheidsdienst waarbij de vastbenoemde directeur wordt meegedeeld dat hij op medische gronden vroegtijdig gepensioneerd wordt met ingang van 1 februari 1998. Met hetzelfde besluit wordt Raphaël LAMBRECHTS vanaf 1 februari 1998 tijdelijk aangesteld als waarnemend directeur "in afwachting van de vacantverklaring van de functie van directeur en het opstarten van een aanwervings- of bevorderingsprocedure".

Deze beslissingen worden door de gemeenteraad op 26 februari 1998 bekrachtigd.

1.4. Bij brief van 14 april 1998 dient verzoeker bij het gemeentebestuur zijn kandidatuur in voor het ambt van directeur.

1.5. Op 2 juli 1998 benoemt de gemeenteraad Raphaël LAMBRECHTS tot directeur. Die beslissing luidt als volgt :

"Gelet op het besluit van de gemeenteraad van 26 februari 1998, waarbij de functie van directeur bij de Gemeentelijke Basisschool wordt vacant verklaard;

Gelet op de besluiten van het schepencollege van 31 maart 1998 en 28 april 1998 in verband met de praktische afwikkeling van deze aanwervings- en bevorderingsprocedure;

Gelet op het besluit van het schepencollege van 2 juni 1998 in verband met het afsluiten van de kandidaturen voor deze functie en waarbij de heer Raphaël Lambrechts en de heer Johan Peeters voldoen aan de gestelde voorwaarden;

Gelet op de motivering van de raad om tot een benoeming te kunnen overgaan :

'Overwegende dat volgende overwegingen in het voordeel van de heer Raf Lambrechts spelen;

Ingevolge de afwezigheid wegens ziekte van de heer Frans Aerts, oefent de heer Raf Lambrechts sedert 24 januari 1995 ononderbroken de waarnemende functie van directeur uit bij de Gemeentelijke Basisschool Buggenhout. Dit feit wordt als dusdanig niet als een argument ten voordele van de kandidaat gerekend, wel

de wijze waarop hij deze tijdelijke functie heeft bekleed.

Aangezien het niet zo vanzelfsprekend is om van dag op dag als leerkracht de functie van directeur waar te nemen, heeft de heer Lambrechts onmiddellijk na zijn aanstelling het initiatief genomen om zich bij te scholen via een opleidingscursus waarbij onder meer thema's als communicatie, vergadertechnieken, schoolmarketing, schoolpromotie en schoolmanagement aan bod kwamen.

Ondanks het feit dat hij de voorbije drie jaar werd geconfronteerd met de moeilijkheden die de omvorming van onze gemeentelijke jongensschool naar eerst een gemengde school en later een basisschool met zich meebracht, heeft hij zich uitstekend van zijn taak gekweten.

De heer Lambrechts had voor zijn aanstelling tot waarnemend directeur dan ook reeds heel wat ervaring opgedaan voor het leiden van een team, namelijk gedurende 9 jaar als voorzitter voor de jeugdraad en gedurende 12 jaar als voorzitter van de speelpleinwerking 'Spelemee'.

Zijn zin voor initiatief en zijn inzet voor de school blijken uit een aantal opmerkelijke realisaties zoals :

- de optimalisatie van het 'Kindvolgsysteem'. Dit systeem heeft tot doel tijdig leerlingen met een leerachterstand op te sporen en bij te werken.
- de inventarisatie van de schoolbibliotheek in een brochure met een uitleensysteem.
- de elektronische gegevensuitwisseling met het departement.
- de omvorming van het schoolrapport tot een 'computerrapport' waardoor de ouders een duidelijker overzicht krijgen van de vorderingen van hun kind.

Daarnaast heeft hij een intensieve opleidingscursus voor directies, ingericht door het O.V.S.G. gevolgd.

Uit dit alles mag blijken dat de heer Lambrechts alle kwaliteiten bezit om de Gemeentelijke Basis-school Buggenhout te leiden.'

Gelet op het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde psychomedisch-sociale centra;

Gelet op de uitslag van de geheime stemming waarbij de heer Raphaël Lambrechts 15 stemmen behaalt, de heer Johan Peeters 1 stem bekomt en waarbij er 2 neen-stemmen en 3 blanco-stemmen worden uitgebracht;

Overwegende dat de heer Raphaël Lambrechts de volstrekte meerderheid van de geldig uitgebrachte stemmen heeft behaald;

Gelet op de toepasselijke artikelen van de gemeentewet;

BESLUIT:

Art. 1.- Het gemeentebestuur, Nieuwstraat 2 te 9255 Buggenhout, benoemt de heer Raphaël LAMBRECHTS - geboren te Aalst op 2 juni 1954 en wonend Braekeleer 24 te 9255 Buggenhout, vastbenoemd onderwijzer bij de Gemeentelijke Basisschool - in vast verband tot voltijds directeur bij de Gemeentelijke Basisschool, Collegestraat 1 te 9255 Buggenhout in een vacante betrekking en dit met ingang van 1 september 1998.
(...)"

2. Kennelijke onontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat een goede rechtsbedeling vereist dat in beginsel slechts één enkele vordering per verzoekschrift wordt ingediend; dat van dat beginsel slechts kan worden afgeweken indien de verschillende beslissingen die in een zelfde verzoekschrift worden aangevochten zo nauw met elkaar verbonden zijn dat, indien er afzonderlijke verzoekschriften voor ingediend waren, deze door de Raad van State hadden kunnen worden samengevoegd;

Overwegende dat de opeenvolgende tijdelijke aanstellingen in een niet-vacante betrekking enerzijds en de benoeming in vast verband na het vacant worden van die betrekking anderzijds, onvoldoende samenhang vertonen opdat zij met één verzoekschrift zouden kunnen worden aangevochten; dat derhalve alleen het eerste voorwerp van het beroep op ontvankelijke wijze bestreden wordt; dat het beroep kennelijk onontvankelijk is in de mate dat het gericht is tegen de tijdelijke aanstellingen van Raphaël LAMBRECHTS tot directeur;

2.2. Overwegende dat de vordering ook kennelijk onontvankelijk is in de mate dat ze gericht is tegen de impliciete weigering verzoeker tot directeur te benoemen;

Overwegende dat de expliciete vernietiging van een impliciete beslissing slechts zinvol is ingeval de schending van een gebonden bevoegdheid wordt aangevoerd, namelijk als de Raad van State door het gegrond bevinden van het beroep kan laten blijken dat de overheid de rechtsplicht had een bepaalde beslissing te nemen; dat in dit geval verzoeker geen rechten kan doen gelden op de benoeming en dat op de overheid geen rechtsplicht rust om welbepaald hem te benoemen;

3. Kennelijke gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker in verschillende van zijn middelen de ontstentenis van de vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten aanvoert;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij zich ter zitting heeft beperkt tot een verwijzing naar de stukken die zij heeft voorgelegd;

3.3. Overwegende dat uit de door de verwerende partij voorgebrachte documenten kan worden afgeleid dat vóór de vergadering van de gemeenteraad van 2 juli 1998 in verband met de besloten vergadering volgende stukken ter inzage van de raadsleden werden gelegd : "agenda personeelsdienst + ontwerpbesluit + ontwerpbesluit + sollicitatiebrieven (2)" en dat vier gemeenteraadsleden van hun inzagerecht gebruik hebben gemaakt; dat in het, in het kader van het administratief kort geding neergelegde, administratief dossier slechts één sollicitatiebrief is opgenomen, namelijk die van verzoeker; dat dit alles hooguit kan aantonen dat de individuele gemeenteraadsleden de kans hadden de kandidaten te vergelijken;

Overwegende dat het bestreden besluit verwijst naar de toepasselijke wetsbepalingen alsmede naar de uitslag van de geheime stemming, vaststelt dat beide gegadigden voldoen aan de gestelde benoemingsvoor-

waarden en als motieven voor de benoeming enkel verwijst naar bepaalde titels en verdiensten van Raphaël LAMBRECHTS, maar niet vermeldt dat de gemeenteraad de aanspraken en verdiensten van beide gegadigden heeft vergeleken en evenmin aangeeft op grond van welke criteria hij zijn keuze heeft gemaakt; dat bovendien uit geen enkel gegeven van het administratief dossier kan worden opgemaakt dat de gemeenteraad - eventueel op basis van een voorstel van het college van burgemeester en schepenen of op basis van een advies van een door de gemeenteraad daartoe aangesteld orgaan - zelf de geschiktheden en aanspraken van de kandidaten daadwerkelijk heeft vergeleken en bijgevolg evenmin in het dossier kan worden nagegaan op grond van welke objectieve criteria de gemeenteraad zijn keuze tussen beide kandidaten heeft gemaakt; dat het feit dat de gemeenteraad zijn keuze voor de benoemde kandidaat positief motiveert niet toelaat de door de raad gehanteerde punten van vergelijking tussen beide kandidaten bloot te leggen omdat niet blijkt dat de naar voor geschoven motieven voortkomen uit een objectieve vergelijking tussen beide kandidaten; dat uit de in het bestreden besluit opgenomen motivering wel blijkt waarom de benoemde bekwaam werd geacht om directeur te worden, doch niet waarom hij meer bekwaam werd geacht dan verzoeker en waarom verzoekers verdiensten niet ter sprake zijn gekomen; dat aldus niet bewezen is dat de gemeenteraad is overgegaan tot vergelijking, op grond van objectieve en pertinente criteria, van de titels en de verdiensten van de kandidaten; dat verzoekers middelen in die mate kennelijk gegrond zijn;

4. Vordering tot schorsing.

Overwegende dat de nietigverklaring van de bestreden benoeming de schorsing van de tenuitvoerlegging ervan doelloos maakt,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de gemeenteraad van Buggenhout van 2 juli 1998 houdende benoeming in vast verband van Raphaël LAMBRECHTS tot directeur bij de gemeentelijke basisschool met ingang van 1 september 1998.

Artikel 2.

Het beroep tot nietigverklaring wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

Er is geen grond meer om uitspraak te doen over de vordering tot schorsing.

Artikel 4.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op zeventien december
1900 achtennegtig, door :

de HH. J. BAERT,

wnd. kamervoorzitter,
staatsraad,

W. GEURTS,

toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

W. GEURTS.

J. BAERT.