

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 79.430 van 23 maart 1999
in de zaak A. 43.209/XII-1809.**

In zake : Marc HENKENS,
die woonplaats kiest bij
advocaat W. VAN DER GUCHT,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Denijslaan 201

tegen :

de stad DIEST.

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

Gezien het verzoekschrift dat Marc HENKENS op 15 oktober 1990 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit genomen op 18 juli 1990 door het college van burgemeester en schepenen van de stad Diest om verzoeker niet voor te dragen aan de gemeenteraad met het oog op de benoeming tot bibliothecaris;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur J. LUST;

Gelet op de beschikking van 19 augustus 1991 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 laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 9 januari 1992 waarbij het door de auditeur-generaal aangestelde lid

van het auditoraat ermede wordt belast het onderzoek van de zaak voort te zetten.

Gezien het aanvullend verslag opgemaakt door auditeur J. LUST.

Gelet op de beschikking van 12 oktober 1995 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 5 februari 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 maart 1999;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat W. VAN DER GUCHT, die verschijnt voor verzoeker;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur J. LUST;

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 kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Op 30 november 1989 verklaart de gemeenteraad van Diest één voltijdse betrekking van bibliothecaris vacant, te begeven bij aanwerving.

Luidens de bijzondere aanwervingsvoorwaarden dient de gegadigde "houder (te zijn) van een einddiploma uitgereikt door een erkende instelling voor bibliotheekwetenschappen, van een akte van bekwaamheid tot het houden van een Openbare Bibliotheek en van een diploma van hoger secundair onderwijs".

1.2. Met brief van 26 januari 1990 stelt verzoeker zich voor de betrekking van bibliothecaris kandidaat.

Wat het bewijs van een diploma van hoger secundair onderwijs betreft, legt hij een afschrift voor van het hem door het Sint-Lukasinstituut te Schaarbeek verleende "Brevet van de Hogere Secundaire Beroepsschool, afdeling Sierkunsten".

1.3. De vraag rijst of voormeld brevet voldoet aan de definitie van "diploma van hoger secundair onderwijs". Na desaangaande het advies te hebben ingewonnen van diverse overheden en een eerste maal verzoeker te hebben uitgesloten, besluit het college van burgemeester en schepenen op 23 mei 1990 enerzijds die beslissing te herzien en verzoeker toch toe te laten tot de bekwaamheidspoeven van bibliothecaris, en anderzijds aan het provinciaal bestuur de vraag te stellen of verzoeker, mocht hij in de proeven slagen, voor benoeming in aanmerking genomen kan worden.

1.4. Uiteindelijk besluit het college van burgemeester en schepenen op 18 juli 1990 de zienswijze van het provinciebestuur bij te vallen en als gevolg daarvan verzoeker te schrappen van de voordrachtlijst voor de benoeming tot bibliothecaris.

Dat besluit wordt, tezamen met een afschrift van de brief van 2 juli 1990 van het provinciebestuur, bij brief gedateerd 8 augustus 1990 aan verzoeker genotificeerd.

1.5. Op 30 augustus 1990 benoemt de gemeenteraad Maria CONVENTS tot bibliothecaris, overwegende o.m. :

"Gelet op de akteneming door het Schepencollege dd. 30/5/1990, van het proces-verbaal van het schriftelijk gedeelte, afgelegd op 30/5/1990 en de akteneming door het Schepencollege dd. 13/6/1990, van het proces-verbaal van de mondelinge proef, afgelegd op 8/6/1990, waaruit blijkt dat volgende kandidaten over het geheel der bekwaamheidspoeven als geslaagd kunnen worden beschouwd :

- CONVENTS Maria, geboren op 26/8/1957, wonende te 3290 Diest, Stwg. op Papenbroek 42
- HENKENS Marc, geboren op 13/9/1953, wonende te 3290 Diest, Koning Albertstraat 74 bus 7

Gelet op de Schepencollegebeslissing dd. 18/7/1990, waarbij werd beslist om de Heer Henkens Marc te schrappen van de voordrachtlijst voor de benoeming tot bibliothecaris;

Overwegende aldus dat slechts één kandidatuur voor de benoeming tot bibliothecaris kan worden voorgedragen nl. deze van Mevr. Convents Maria".

1.6. Tegen het sub 1.4. gerelateerde collegebesluit van 18 juli 1990 stelt verzoeker op 15 oktober 1990 het onderhavige annulatieberoep in.

Het gemeenteraadsbesluit van 30 augustus 1990 houdende benoeming van Maria CONVENTS wordt door hem niet bestreden;

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat, zoals bij de uiteenzetting van de feiten werd vastgesteld, verzoeker wel het onderhavige annulatieberoep heeft ingesteld tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen om hem niet voor de dragen met het oog op de benoeming, doch het besluit van de gemeenteraad houdende de benoeming tot bibliothecaris zelf niet heeft bestreden;

2.2. Overwegende dat weliswaar het collegebesluit van 18 juli 1990 verzoeker onmiddellijk griefde door hem definitief van de benoeming uit te sluiten en hij dat besluit voor de Raad van State kon bestrijden zonder het

eindresultaat van de benoemingsprocedure te moeten afwachten; dat de vraag evenwel rijst of verzoekers belang niet geacht moet worden te zijn teloorgegaan doordat hij niet opgekomen is tegen dat eindresultaat, de benoeming van Maria CONVENTS;

2.3. Overwegende dat de beslissing tot uitsluiting van verzoeker werd genomen louter in het kader van de benoemingsprocedure welke heeft geleid tot het begeven van de ene vacante betrekking van bibliothecaris waarin Maria CONVENTS is benoemd; dat verzoeker dan ook enkel enig belang bij zijn beroep kan hebben behouden, indien het voorwerp van dat beroep geacht moet worden uitgebreid te zijn tot die benoeming; dat zulks enkel zou kunnen worden aangenomen indien de beslissing om de kandidaatstelling van verzoeker te weren de in rechte onontbeerlijke grondslag voor de benoeming is geweest, of omgekeerd, wanneer de eventuele nietigverklaring van de eerstgenoemde beslissing voor de gemeenteraad noodzakelijk de verplichting zou meebrengen om verzoeker te benoemen; dat dit terzake niet het geval was;

3.4. Overwegende dat verzoeker weliswaar doet gelden dat de bestreden beslissing hem op foutieve wijze een kans op benoeming heeft ontnomen en de vernietiging ervan bijgevolg aanleiding kan geven tot aansprakelijkheid van de betrokken overheid; dat, echter, zelfs indien men aanneemt dat zulks als belang bij een vernietiging volstaat, de grotere kans op het toekennen van een schadevergoeding door de gewone rechter aan de zaak niets verandert, aangezien eventuele schade voor verzoeker ook op een meer directe wijze zal voortspruiten uit de benoeming van Maria CONVENTS dan uit de beslissing om verzoeker niet voor de benoeming voor te dragen;

Overwegende dat dienvolgens het beroep niet ontvankelijk is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van verzoeker.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig maart 1900 negenennegentig, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. DE BRABANDERE.