

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 79.910 van 26 april 1999
in de zaak A. 59.732/IX-834.**

In zake : Ronan VAN DIEST,
wonende te HERSELT,
Westmeerbeeksesteenweg 25

tegen :

het openbaar centrum voor maatschappelijk
welzijn (OCMW) van TERVUREN,
dat woonplaats kiest bij
advocaat R. VANHAESSENDONCK,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Guldenvlieslaan 77, bus 6.

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 Ronan VAN DIEST op 6 september 1994 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van 31 mei 1994 van de raad voor maatschappelijk welzijn van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn (OCMW) van Tervuren waarbij Hugo STEVENS wordt benoemd tot secretaris van dat OCMW;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur B. THYS;

Gelet op de beschikking van 29 december 1997 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 8 maart 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 29 maart 1999;

Gehoord het verslag van voorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, en van advocaat R. VANHAESSENDONCK, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur B. THYS;

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 28 september 1993 stelt de raad voor maatschappelijk welzijn van het OCMW van Tervuren onder meer de aanwervingsvoorwaarden vast voor de vacante betrekking van secretaris van het OCMW.

Met betrekking tot de diplomaver-eisten bepalen de aanwervingsvoorwaarden wat volgt :

- "- hetzij houder zijn van diploma's of studiegetuigschriften die in aanmerking worden genomen voor de aanwerving in de betrekkingen van niveau 1 in de Rijks, de Gemeenschappen en Gewesten; hetzij van het diploma van licentiaat in de ziekenhuiswetenschappen behaald na een studiecycclus van hoger technisch onderwijs A1 of na een universitaire kandidatuur, op voorwaarde dat minstens vier jaar postsecundair onderwijs met volledig leerplan werd gevolgd.
- bovendien een diploma of getuigschrift bezitten uitgereikt na het beëindigen van een volledige

cyclus van leergangen administratieve wetenschappen in overeenstemming met het door de Koning vastgestelde minimumprogramma.
Worden vrijgesteld van het diploma of getuigschrift uitgereikt na het beëindigen van een volledige cyclus van leergangen administratieve wetenschappen, de kandidaten die houder zijn van volgende diploma's :
..."

Dit besluit wordt op 2 december 1993 goedgekeurd door de gouverneur van de provincie Brabant.

1.2. Met een nota van 5 januari 1994 maken de voorzitter en de secretaris van het OCMW bekend dat het centrum overgaat tot de aanwerving van een secretaris. De nota maakt onder meer gewag van de aanwervingsvoorwaarden. Specifiek met betrekking tot de diploma-vereisten reproduceert zij maar gedeeltelijk de diploma-vereisten vastgesteld in het besluit van 28 september 1993; met name wordt geen gewag gemaakt van de vrijstelling van diploma of getuigschrift waarin dat besluit voorziet.

1.3. De aanwerving wordt aangekondigd in het Belgisch Staatsblad van 13 januari 1994, Het Laatste Nieuws van 12 januari 1994, Het Nieuwsblad van 15 januari 1994, Het Gemeentelijk Tijdschrift van januari 1994 en Passe Partout van 27 januari 1994.

Telkens wordt in de aankondiging vermeld dat de aanwervingsvoorwaarden te verkrijgen zijn op het secretariaat van het OCMW.

1.4. Vier kandidaten, onder wie verzoeker, slagen voor het niet-vergelijkend aanwervingsexamen. Hun resultaten zijn de volgende :

Elsje LAES	61/100
Frits PIERLE	66/100
Hugo STEVENS	70/100
Ronan VAN DIEST	62/100.

1.5. Onder verwijzing onder meer naar zijn voormeld besluit van 28 september 1993, besluit de raad voor maatschappelijk welzijn op 31 mei 1994, bij geheime stemming, met 9 ja-stemmen tegen 1 neen-stem en 1 blanco-stem, Hugo STEVENS tot secretaris te benoemen.

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij twee excepties van onontvankelijkheid opwerpt;

2.2. Overwegende dat zij laat gelden dat "het schrijven" van verzoeker aan de Raad van State "dat een verzoekschrift zou dienen uit te maken", "in se onverstaaenbaar en verward" is, dat het niet mogelijk is er een middel in te ontwaren, zodat zij niet in de mogelijkheid is gesteld te antwoorden op eventuele middelen;

2.2.1. Overwegende dat haar verweer over de gegrondheid van het beroep maar al te duidelijk maakt dat de verwerende partij goed begrepen heeft waarom verzoeker het bestreden besluit onwettig acht; dat de exceptie iedere ernst mist;

2.3. Overwegende dat de verwerende partij voorts opwerpt dat verzoeker geen belang heeft bij zijn beroep, doordat hij zoals alle voor het examen geslaagde kandidaten aan de raad voor maatschappelijk welzijn voor benoeming is voorgedragen, Hugo STEVENS de volstrekte meerderheid van de stemmen heeft gekregen omdat hij de meeste punten had behaald op het examen, en tevens omdat hij reeds verscheidene jaren ervaring had opgedaan als secretaris van een ander OCMW, terwijl verzoeker pas als derde voor het examen slaagde;

2.3.1. Overwegende dat deze exceptie "onverstaanbaar en verward" overkomt; dat immers niet valt in te zien hoe op grond van de overwegingen die de exceptie heten te ondersteunen, verzoeker bij gebrek aan belang zou moeten worden afgewezen; dat die overwegingen hooguit kunnen uitwijzen dat de bestreden benoeming wettig was; dat de wettigheid van een benoeming echter de ongegrondheid van het ertegen gerichte beroep tot gevolg heeft, niet de onontvankelijkheid van dat beroep;

Overwegende dat ook de tweede exceptie iedere ernst mist;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker het bestreden besluit onwettig acht omdat het een kandidaat benoemt die niet beantwoordt aan de diplomaverensten die met een nota van 5 januari 1994 aan de kandidaten zijn ter kennis gegeven, de enige verensten waarmee rekening mocht worden gehouden;

3.2. Overwegende dat buiten betwisting staat dat Hugo STEVENS, de benoemde kandidaat, maar kon voldoen aan de diplomaverensten als rekening werd gehouden met de vrijstelling van diploma of getuigschrift waarin het in 1.1. hierboven vermelde besluit van 28 september 1993 van het OCMW dat de aanwervingsvoorwaarden voor het ambt van secretaris vaststelt, voorziet; dat de stelling van verzoeker is dat met die vrijstelling geen rekening mocht worden gehouden omdat, zoals vastgesteld in 1.2. hierboven, in de nota van 5 januari 1994 van die vrijstelling geen gewag wordt gemaakt;

3.3. Overwegende dat krachtens artikel 42, vijfde lid, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, de raad voor maatschappelijk welzijn bevoegd is om de aanwer-

vingsvoorwaarden, met inbegrip van de diplomavereisten, voor de vacante betrekking van secretaris van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn vast te stellen; dat te dezen de raad voor maatschappelijk welzijn van Tervuren die voorwaarden heeft vastgesteld in zijn besluit van 28 september 1993, dat door de gouverneur van de provincie Brabant op 2 december 1993 werd goedgekeurd; dat het de aanwervingsvoorwaarden vastgesteld in dit besluit, en geen andere, zijn die de raad voor maatschappelijk welzijn diende toe te passen bij de aanwerving van een secretaris; dat had hij dit niet gedaan, hij het in de grondwettelijke gelijkheidsregel vervatte beginsel "patere legem quam ipse fecisti" geschonden zou hebben;

3.4. Overwegende dat de onvolledige bekendmaking in de nota van 5 januari 1994 van de regeling van de diplomavereisten mogelijk een onwettigheid kan uitmaken; dat een onwettigheid begaan bij een oproep tot de kandidaten echter alleen de onwettigheid van die oproep kan meebrengen; dat wel op haar beurt de onwettigheid van de oproep tot de onwettigheid van de op de oproep gevolgde benoeming kan leiden; dat de vernietiging op die grond van de benoeming echter alleen gevorderd kan worden door hen die ten gevolge van de gebrekkige oproep tot de conclusie dienden te komen dat zij de diplomavereisten niet vervulden en zich daarom geen kandidaat stelden terwijl zij die vereisten wel vervulden; dat aan dezen immers een kans op benoeming werd onthouden en dat om hun alsnog die kans te geven de vernietiging van de benoeming geboden is;

Overwegende dat verzoeker echter niet tot dezen behoort; dat hij zich immers wel kandidaat heeft gesteld;

3.5. Overwegende dat hij in zijn laatste memorie betoogt dat hij toch geschaad is door de bekendmaking

van de diplomavereisten omdat voor hem die bekendmaking van doorslaggevend belang is geweest om zich kandidaat te stellen, hij zich bij die beslissing immers heeft laten leiden door een afwegen van zijn kans om benoemd te worden, welke kans op basis van de bekendgemaakte diplomavereisten wel bijzonder hoog moest worden ingeschat; dat hij zijn standpunt verheldert door te vergelijken met de aankondiging dat bij een loterijspel een winnend lot zal worden getrokken uit 100 deelnemende loten terwijl later blijkt dat er 100.000 zijn;

Overwegende dat, gesteld dat het nadeel dat verzoeker beschrijft reëel is, het een nadeel is dat voortvloeit uit de onwettigheid van de oproep, niet uit de onwettigheid van de op die oproep gevolgde benoeming; dat, immers, in zijn redenering verzoeker zich wellicht geen kandidaat had gesteld indien hij de werkelijke diplomavereisten had gekend; dat had hij zich om die reden geen kandidaat gesteld, hij niet tegen de benoeming met een annulatieberoep had kunnen opkomen;

3.6. Overwegende dat het middel verworpen moet worden,

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 zesentwintig april 1900 negenennegentig, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	voorzitter,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	L. HELLIN,	staatsraad,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. BORRET.