

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 81.754 van 12 juli 1999

A. 82.494/V-1543

In zake : **TIMMERMANS** Chantal,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel,

tegen :

de gemeente Anderlecht,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Vincent DE WOLF, advocaat,
Gulden Vlieslaan 68, bus 9
1060 Brussel.

Tussenkomen partij :

EVENEPOEL Patrick,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Dirk DE GREEF, advocaat,
G. Van Haelenlaan 8-10
1190 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, Ve KAMER,

Gezien de op 15 februari 1999 ingediende
verzoekschriften, waarbij Chantal TIMMERMANS
respectievelijk de schorsing van de tenuitvoerlegging en
de nietigverklaring vordert van het besluit van
17 december 1998 van de gemeenteraad van Anderlecht om
Patrick EVENEPOEL ter benoeming in het ambt van hoofd-
commissaris van politie voor te dragen;

Gezien de op 22 maart en 2 april 1999
ingediende verzoekschriften, waarbij Patrick EVENEPOEL

vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden in het kort geding en in het geding ten gronde;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier;

Gezien het verslag van Mevr. DEBUSSCHERE, auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 94 van de procedureregeling;

Gelet op de beschikking van 4 mei 1999 waarbij de neerlegging van het verslag wordt gelast en de partijen worden opgeroepen om te verschijnen op 9 juni 1999;

Gelet op de kennisgeving van deze beschikking en van het verslag aan de partijen;

Gehoord het verslag van de heer R. ANDERSEN, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. J. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, van Mr. V. DE WOLF, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt en van Mr. D. DE GREEF, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. A. DEBUSSCHERE, auditeur bij de Raad van State;

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

Overwegende dat P. EVENEPOEL de begunstigde is van de bestreden handeling; dat er bijgevolg grond is om zijn verzoek tot tussenkomst in te willigen;

Overwegende dat de gemeenteraad van Anderlecht, bij het bestreden besluit van 17 december 1998, dat bij brief van 18 december 1998 ter kennis van verzoekster is gebracht, Patrick EVENEPOEL heeft voorgedragen ter benoeming in het ambt van hoofdcommissaris van politie; dat dit besluit gemotiveerd is als volgt :

- " Aangezien 2 commissarissen van politie, die thans in dienst zijn, de vereiste voorwaarden vervullen voor de toepassing van artikel 192 van de Nieuwe gemeentewet, namelijk :
- " M. EVENEPOEL Patrick,
Nederlandstalig,
geboren op 5 augustus 1961,
benoemd tot Commissaris van politie op 10 september 1996.
- " Mw. TIMMERMANS Chantal,
Franstalig,
geboren op 6 april 1953,
benoemd tot Commissaris van politie op 4 maart 1997.
- " Overwegende dat de Hr. EVENEPOEL, Eric, in dienst getreden bij de dienst Politie op 5 september 1983, zijn ambt uitvoert met beroepsgeweten en tot de algemene voldoening, zoals blijkt uit het gemotiveerd verslag opgesteld door de Hr. Hoofdcommissaris van politie op datum van 9 december 1998 en bijgevoegd tot het dossier;
- " Overwegende dat de Hr. EVENEPOEL, Eric, bovendien de Hoofdcommissaris van politie vervangen heeft tijdens al de verlofperioden van deze laatste;
- " Overwegende dat Mw. TIMMERMANS, Chantal, in dienst getreden bij de dienst Politie op 1 januari 1981, haar ambt uitvoert met beroepsgeweten en tot de algemene voldoening, zoals blijkt uit het gemotiveerd verslag opgesteld door de Hr. Hoofdcommissaris van politie op datum van 9 december 1998 en bijgevoegd tot het dossier;
- " Overwegende dat belanghebbenden aan de voorschriften van artikel 21, §§ 4 en 5 (attesten in het dossier) van de gecoördineerde wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken voldaan hebben en dat ze op het Vast Wervingssecretariaat van het Rijkspersoneel geslaagd zijn voor de schriftelijke en mondelinge proef over de voldoende kennis van hun tweede taal;
- " Overwegende dat voornoemden de voorwaarden vastgesteld door de Gemeenteraad in vergadering van 5 september 1996, bij toepassing van het Sociaal Handvest verenigen;

- " Gelet op de beoordelingselementen vermeld in de bij het dossier gevoegde stukken, die ter beschikking van de gemeenteraadsleden gesteld zijn krachtens artikel 87, § 2, alinea 1, van de nieuwe gemeentewet;
- " Na de respectievelijke verdiensten van de kandidaten op basis van deze beoordelingselementen te hebben onderzocht met het oog op de betrekking die van een titularis dient te worden voorzien;
- " Gelet op de respectievelijke dienststaten (loopbaan, prestaties), die bij het voordrachtdossier van de belanghebbenden gevoegd zijn en die de Gemeenteraadsleden hebben kunnen raadplegen,
- " De Burgemeester-Voorzitter stelt voor, na uitleg en vergelijking van de kandidaturen aan de gemeenteraadsleden, over te gaan tot de geheime stemming. De stemmen dienen de aanneming te bevestigen van de motivering aangaande de door de stemmende voorgestelde kandidaat.
- " (...)
- " De Heer Patrick EVENEPOEL krijgt 24 stemmen voor.
- " Mevrouw Chantal TIMMERMANS krijgt 10 stemmen voor.
- " DRAAGT VOOR
- " M. Patrick EVENEPOEL ter benoeming door de Koning voor het ambt van hoofdcommissaris van politie."

dat de toezichthoudende overheid op 8 februari 1999 heeft meegedeeld dat de bestreden beslissing geen bezwaar opleverde;

Overwegende dat de verwerende partij en de tussenkomende partij op de terechtzitting hebben betoogd dat de verkorte procedure waarin artikel 94 van de procedureregeling voorziet, een schending inhoudt van de beginselen van de wapengelijkheid en van het recht van verdediging;

Overwegende dat de verkorte procedure waarin artikel 21bis, § 3, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State en artikel 94 van de procedureregeling voorzien, geenszins het beginsel van de wapengelijkheid

schenden, zelfs gesteld dat dit beginsel, dat vervat is in artikel 6 van het Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden, van toepassing zou zijn het geval van betwisting met betrekking tot de voordracht door een overheidsinstantie van de gegadigden voor een overheidsambt, zoals dat van hoofdcommissaris van politie; dat de beginselen van het recht van verdediging of van de contradictoire procesvoering evenmin geschonden worden; dat de verwerende partij en de tussenkomende partij kennis hebben gekregen van het administratief dossier, na inzage waarvan de met de zaak belaste auditeur haar verslag heeft opgemaakt met toepassing van het voormelde artikel 94, en ze op de terechtzitting mondeling en uitvoerig hun opmerkingen hebben kunnen maken omtrent de toepassing van de procedure waarin dat artikel voorziet en inzonderheid omtrent de kennelijke gegrondheid van het middel dat de auditeur in aanmerking heeft genomen en op grond waarvan een beroep wordt gedaan op die procedure; dat wanneer het middel door de Raad van State niet kennelijk gegrond wordt geacht, de gewone procedure immers weer wordt hervat; dat de verwerende partij en de tussenkomende partij bovendien, in het kader van het kort geding, processtukken hebben ingediend waarin de gegrondheid van het middel wordt betwist;

Overwegende dat verzoekster een middel, het eerste van haar verzoekschrift tot nietigverklaring, ontleent onder meer aan schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, doordat "uit de bestreden handeling niet blijkt op grond van welke feitelijke overwegingen de gemeenteraad, na afloop van een (...) vergelijking (van de aanspraken en verdiensten van de belanghebbenden), ertoe gekomen is (Patrick) EVENEPOEL in plaats van (haarzelf)" voor te dragen ter benoeming in het ambt van hoofdcommissaris van politie;

Overwegende dat de verwerende partij daarop antwoordt dat het omstreden besluit het gevolg is van een geheime stemming en het bijgevolg voldoende is, ter voldoening aan het bepaalde in de voormelde wet van 29 juli 1991, dat ze de uitslag van die stemming meedeelt; dat ze er evenwel op wijst dat uit het genoemde besluit blijkt dat de gemeenteraad beide kandidaturen grondig heeft ontleed, waarna de stemming verdeeld was; dat ze opmerkt dat in de motivering van deze handeling uitdrukkelijk wordt verwezen naar het dossier "waaruit (alleen al bij het lezen van de beoordelingsverslagen en de vergelijking ervan) ongetwijfeld en objectief blijkt dat de voorkeur diende te worden gegeven aan (Patrick EVENEPOEL)"; dat ze voorts erop wijst dat een van de redenen voor die voorkeur, gelet op het belang van de dienst, blijkt uit de genoemde motivering die gewag maakt van het feit dat Patrick EVENEPOEL de hoofdcommissaris van politie had vervangen gedurende diens vakanties; dat ze ten slotte opmerkt dat de gemeenteraad, zoals wordt vermeld in het besluit, de aanspraken en verdiensten van de betrokkenen heeft vergeleken en de burgemeester de dossiers heeft ontleed, waarna hij voorgesteld heeft om te stemmen;

Overwegende dat krachtens de artikelen 2 en 3 van de voormelde wet van 29 juli 1991, elke bestuurs-handeling in de zin van artikel 1 van die wet, op een afdoende wijze de juridische en feitelijke overwegingen moet vermelden die ten grondslag liggen aan de handeling; dat wanneer het een benoeming of een voordracht ter benoeming betreft, waarop verscheidene gegadigden aanspraak maken, de handeling slechts afdoende is gemotiveerd als enerzijds eruit blijkt dat de aanspraken en verdiensten van de belanghebbenden effectief zijn vergeleken en anderzijds daarin de redenen voor de keuze worden opgegeven;

Overwegende dat het geheim van de stemming, dat krachtens artikel 100 van de nieuwe gemeentewet door de gemeenteraadsleden moet worden in acht genomen, die raden niet ontslaat van de hun bij de wet van 29 juli 1991 opgelegde verplichting om hun beslissingen afdoende te motiveren naar de vorm, met name redenen op te geven voor hun keuze wanneer het een benoeming of een benoemingsvoordracht betreft;

Overwegende dat in het onderhavige geval, hoewel het bestreden besluit verwijst naar de rechtspositionele bepalingen die van toepassing zijn, alsmede naar de dienststaten van de belanghebbenden en de verslagen die over hen zijn opgemaakt om tot het besluit te komen dat ze beiden voldoen aan de vereisten, hoewel het eveneens verwijst naar "de beoordelingsgegevens die blijken uit de stukken die vervat zijn in het dossier dat ter beschikking is gesteld van de leden van de raad", hoewel bovendien eruit blijkt dat de burgemeester voorgesteld heeft te stemmen "na de uitleg over en de vergelijking van de "curricula vitae" en de gemeenteraad "de respectieve verdiensten van de belanghebbenden heeft onderzocht in het licht van de betrekking waarin diende te worden voorzien", in dit besluit desalniettemin niet wordt vermeld waarom die raad de voorkeur heeft gegeven aan Patrick EVENEPOEL; dat zulk een motief niet afgeleid kan worden uit de overweging luidens welke de laatstgenoemde "de hoofdcommissaris van politie heeft vervangen gedurende diens vakantieperiodes", aangezien die overweging voorkomt in de tekst van de dienststaten van de belanghebbenden en alleen bestemd is ter verantwoordig van de vaststelling dat deze "voldoen aan de voorwaarden gesteld door de gemeenteraad in zijn vergadering van 5 september 1996"; dat de redenen voor de gedane keuze evenmin blijken uit de formulering die de uitslag van de stemming voorafgaat en luidens welke de stemmen de

goedkeuring bevestigen van de motivering met betrekking tot de door de stemmer gekozen gegadigde; dat aangezien uit het besluit bovendien niet blijkt om welke redenen de voorkeur is gegeven aan de tussenkomende partij, die formulering immers nietszeggend is; dat de ontstentenis of de ontoereikendheid van de in het bestreden besluit vermelde motieven niet kan worden weggewerkt door achteraf motieven aan te voeren die er niet in worden vermeld, zelfs indien ze worden gehaald uit het administratief dossier en welke ook de relevantie ervan moge zijn; dat het middel kennelijk gegrond is in zoverre het de schending van de wet van 29 juli 1991 aanvoert; dat er geen aanleiding is om het onderzoek ervan voort te zetten, noch om het tweede middel van het verzoekschrift tot nietigverklaring te onderzoeken;

Overwegende dat nietigverklaring van het bestreden besluit de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging ervan zonder voorwerp maakt,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De verzoeken tot tussenkomst in de rechtspleging in kort geding en in het geding ten gronde ingediend door Patrick EVENEPOEL worden ingewilligd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt het besluit van 17 december 1998 van de gemeenteraad van Anderlecht dat Patrick EVENEPOEL voordraagt ter benoeming in het ambt van hoofdcommissaris van politie.

Artikel 3.

Er is geen grond meer om uitspraak te doen over de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van dat besluit.

Artikel 4.

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

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de Ve kamer, op 12 juli 1900 negenen-negentig door :

de HH.	R. ANDERSEN,	kamervoorzitter,
	P. LEMMENS,	staatsraad,
Mevr.	S. GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	Chr. NOTEBAERT,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

R. ANDERSEN.