

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 83.363 van 9 november 1999
in de zaak A. 55.432/XII-244.**

In zake : Paula LIEVROUW,
wonende te DEINZE,
Priester J. Eeckhoutlaan 31

tegen :

de stad DEINZE.

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

Gezien het verzoekschrift dat Paula LIEVROUW op 27 december 1993 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van 12 oktober 1992 waarbij "de ambtenaar van de burgerlijke stand haar beslissing van 10.7.1991, waarbij (zij) aangeduid werd tot het uitoefenen van de hogere functie van onderbureauchef (burgerlijke stand), met ingang van 1.11.1993, heeft ingetrokken terwijl verzoekster slechts gelast wordt met het uitoefenen van de hogere functie van onderbureau-chef";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur J. LUST;

Gelet op de beschikking van 4 juni 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 en de aanvullende memorie van verzoekster;

Gelet op de beschikking van 16 september 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 oktober 1999;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat Ph. CAILLIAU, die loco advocaat I. MARTENS verschijnt voor verzoekster;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur F. DE BUEL;

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

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

1.1. Op 10 juli 1991 wordt verzoekster, opsteller bij het stadsbestuur, door de ambtenaar van de burgerlijke stand van de stad Deinze met ingang van 1 juni 1991 "tijdelijk benoemd tot onderbureauchef in de dienst burgerlijke stand" van de stad Deinze.

Luidens het besluit, dat verwijst naar artikel 154 van de nieuwe gemeentewet, wordt aan de benoeming een einde gesteld "tegelijkertijd met de beëindiging van de uitoefening van de bediening van ambtenaar van de burgerlijke stand, door Nadine VERHELLEN".

1.2. Op 12 oktober 1992 besluit Nadine VERHELLEN om met ingang van 1 november 1993 een einde te maken aan "de tijdelijk aanstelling" van verzoekster. Die beslissing bevat volgende overwegingen :

"Gezien er in het personeelsstatuut een betrekking van onderbureauchef van de Burgerlijke Stand is voorzien; dat daarenboven deze graad bij bevordering open is verklaard;

Gezien enkel mevrouw M.J. Craeymeersch geslaagd is in het voorziene examen en aan alle voorwaarden voldoet om bevorderd te worden tot deze graad;

Overwegende dat het billijk is dat mevrouw M.J. Craeymeersch -alhoewel zulks voor het benoemend bestuur geen verplichting is- voluit haar kansen op bevordering kan behouden".

Die beslissing van 12 oktober 1992 wordt pas met een brief van 27 oktober 1993 door het stadsbestuur aan verzoekster ter kennis gebracht.

1.3. Ondertussen heeft de gemeenteraad, op 21 oktober 1993, verzoekster "met ingang van 1 november 1993 gelast met het uitoefenen van de hogere functie van onderbureauchef".

1.4. Met het onderhavige beroep vordert verzoekster de vernietiging van de sub 1.2 en 1.3 vermelde beslissingen.

2.1.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat verzoekster ten onrechte de stad Deinze als verwerende partij aanwijst omdat het bestreden besluit genomen is door de ambtenaar van de burgerlijke stand, die daarmee een persoonlijke bevoegdheid heeft uitgeoefend;

2.1.2. Overwegende dat de ambtenaar van de burgerlijke stand, wanneer hij gebruik maakt van de door artikel 154 van de nieuwe gemeentewet geboden mogelijkheid om personeel te benoemen, optreedt als een orgaan

van de gemeente zodat niet de ambtenaar zelf, maar de rechtspersoon zich in rechte moet verweren;

2.2.1. Overwegende dat de verwerende partij de laattijdigheid van het beroep opwerpt aangezien verzoekster zelf verklaart dat zij met een brief van 27 oktober 1993 kennis gekregen heeft van het besluit dat zij bestrijdt, terwijl het annulatieberoep op 28 december 1993 bij de Raad van State ingekomen is;

2.2.2. Overwegende dat verzoekster in één verzoekschrift twee besluiten bestrijdt, enerzijds het besluit van 12 oktober 1992 van de ambtenaar van de burgerlijke stand waarbij per 1 november 1993 een einde gesteld wordt aan haar aanstelling tot onderbureauchef op de dienst van de ambtenaar van de burgerlijke stand en anderzijds het besluit van 21 oktober 1993 van de gemeenteraad van Deinze waarbij zij met ingang van 1 november 1993 gelast wordt met het uitoefenen van de hogere functie van onderbureauchef bij het stadsbestuur; dat, aangenomen dat de brief van 27 oktober 1993 waarbij aan verzoekster de eerste bestreden beslissing medegedeeld is haar daags nadien heeft bereikt en dat voor haar de beroepstermijn op die dag ingegaan is, zij tot maandag 27 december 1993 beroep kon instellen door op die dag bij ter post aangetekende zending een verzoekschrift aan de Raad van State te laten geworden, wat te dezen het geval is; dat, aangezien de verwerende partij niet bewijst wanneer verzoekster kennis gekregen heeft van het tweede bestreden besluit van 21 oktober 1993, er ook geen reden is om het beroep tegen die beslissing laattijdig te verklaren; dat het beroep in zijn geheel tijdig ingediend is;

2.3.1. Overwegende dat de verwerende partij het belang van verzoekster betwist aangezien zij uiteindelijk toch "een hogere functie van onderbureau-chef uitoefent" en aangezien het minderinkomen van 3.000 BEF per maand na acht maanden wegvalt omdat de plaatsvervangingsstoelage dan vervangen wordt door een waarnemingstoelage; dat zij, in antwoord op de bemerking van verzoekster dat zij wel de graad van onderbureau-chef verliest maar toch hetzelfde werk moet blijven doen, betoogt dat zulks alleen het geval kan zijn wanneer het beroep tegen de beslissing van 12 oktober 1992 wordt verworpen;

2.3.2. Overwegende dat verzoekster daarop antwoordt dat het krenkend is om van iets ontheven te worden dat zij toch nog verder moet blijven doen;

2.3.3. Overwegende dat verzoekster er moreel belang bij heeft vastgesteld te zien dat het voortijdig beëindigen van haar aanstelling als onderbureau-chef bij de ambtenaar van de burgerlijke stand onwettig is; dat de verwerende partij ook niet betwist dat het inpassen van verzoekster in een ander statuut, te weten de wijziging van haar tijdelijke aanstelling bij de dienst van de ambtenaar van de burgerlijke stand in een aanwijzing voor het uitoefenen van een hogere functie bij het stadsbestuur, haar een pecuniair nadeel doet ondergaan; dat die vaststellingen volstaan om aan de zijde van verzoekster een voldoende belang te onderkennen bij de vernietiging van het besluit van 12 oktober 1992;

3.1. Overwegende dat verzoekster als annulatiemiddel aanvoert dat het motief waarop het besluit van 12 oktober 1992 van de ambtenaar van de burgerlijke stand stoelt, te weten dat het bestuur wenst dat M.-J. CRAEYMEERSCH, die geslaagd is voor het betreffende examen "vult haar kansen tot bevordering kan

behouden", onwettig is; dat zij uiteenzet dat zij de betrekking van onderbureauchef bij de ambtenaar van de burgerlijke stand bezet, dat de kansen op benoeming van M.-J. CRAEYMEERSCH niet verminderen door het feit dat zij met de hogere functie belast wordt en dat, aangezien haar werk altijd naar waarde geschat is, zij van de tijdelijke opdracht niet ontlast kon worden omdat in het aanstellingsbesluit van 10 juli 1991 formeel was bepaald dat aan de tijdelijke benoeming slechts een einde zou gesteld worden bij het beëindigen van het schepenambt van Nadine VERHELLEN en omdat zij in feite altijd hetzelfde werk is blijven verrichten;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat het besluit van 10 juli 1991 eraan in de weg stond dat de gemeenteraad M.-J. CRAEYMEERSCH kon benoemen terwijl het de bevoegde overheid ook niet verboden is om, in functie van de gewijzigde visie, tot wijzigingen aan de bestaande situatie te besluiten; dat het volgens haar niet aan te nemen is dat het artikel 2 van het besluit van 10 juli 1991 in alle omstandigheden zijn gelding blijft behouden, bijvoorbeeld ook wanneer verzoekster zelf de aanzet geeft om de situatie te wijzigen omdat zij haar prestaties vermindert door gebruik te maken van de bestaande verlofmogelijkheden;

3.3. Overwegende dat verzoekster in haar memorie van wederantwoord betoogt dat, aangezien zij goed presteerde, er geen reden was om te beëindigen waar zij mee bezig was en waar zij ook altijd bezig mee is gebleven;

3.4. Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie nog stelt dat de beslissing van 12 oktober 1992 wel degelijk op een wettig motief berust, te weten aan de gemeenteraad een oplossing bieden voor het probleem dat de tijdelijke aanstelling van verzoekster de definitieve benoeming in de

openstaande betrekking van dienstverantwoordelijke bij de dienst burgerlijke stand belette;

4.1. Overwegende dat artikel 154 van de nieuwe gemeentewet luidt als volgt :

"De burgemeester of de schepen belast met de bediening van ambtenaar van de burgerlijke stand kan te dien einde en, naargelang van de behoeften van de dienst, één of meer door de gemeente bezoldigde beambten onder zijn gezag hebben die hij benoemt en ontslaat zonder tussenkomst van de gemeenteraad; deze moet echter altijd het aantal en de bezoldiging van die beambten bepalen.";

Overwegende dat met toepassing van die bepaling de ambtenaar van de burgerlijke stand van de stad Deinze, schepen Nadine VERHELLEN, met een besluit van 10 juli 1991 verzoekster benoemd heeft tot onderbureauchef in de dienst burgerlijke stand en dat zij de duur van die benoeming gekoppeld heeft aan "de beëindiging van de uitoefening van de bediening van ambtenaar van de burgerlijke stand door Nadine VERHELLEN, schepen van de stad Deinze";

4.2. Overwegende dat het besluit van 10 juli 1991 in al zijn bepalingen definitief rechtskracht verworven heeft en dat het voor verzoekster rechten heeft doen ontstaan; dat, aangezien verzoekster met dat besluit aangesteld is voor de duur van de gehele legislatuur, de schepen haar aanstelling slechts voortijdig kon beëindigen voor zover zij aantoonde dat deugdelijke en pertinente redenen die verband houden met het belang van de dienst, haar daartoe noopten;

Overwegende dat het sub 1.2. overgeschreven motief geenszins aan die voorwaarden voldoet; dat immers billijkheidsoverwegingen geen basis kunnen vormen om iemand rechten te ontnemen; dat ook niet blijkt dat de aanspraken die CRAEYMEERSCH in het slagen voor het examen van onderbureauchef kon vinden niet konden gehonoreerd worden indien verzoekster gedurende de rest van de legislatuur als onderbureauchef tewerkgesteld zou blijven op de dienst burgerlijke stand; dat in die zin het aangevoerde middel gegrond is;

5. Overwegende dat de vastgestelde onwettigheid van het besluit van 12 oktober 1992 en het herstel van de vorige toestand dat uit de vernietiging ervan moet volgen inhoudt dat het tweede bestreden besluit, waarvan de verwerende partij niet betwist dat het uitsluitend in het verlengde ligt van het eerste bestreden besluit, elke materiële inhoud ontbeert; dat het voor de duidelijkheid in het rechtsverkeer ook past dat besluit uit het rechtsverkeer te nemen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden

- het besluit van 12 oktober 1992 waarbij "de ambtenaar van de burgerlijke stand haar beslissing van 10.7.1991, waarbij Paula LIEVROUW aangeduid werd tot het uitoefenen van de hogere functie van onderbureauchef (burgerlijke stand), met ingang van 1.11.1993, heeft ingetrokken;
- het besluit van 21 oktober 1993 van de gemeenteraad van Deinze waarbij Paula LIEVROUW met ingang van 1 november 1993 gelast wordt met het uitoefenen van de hogere functie van onderbureauchef.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negen november 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.