

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 87.450 van 23 mei 2000
in de zaak A. 47.426/XII-2429.**

In zake : Edgard VAN STEENBERGEN,
die woonplaats kiest bij
advocaten E. VAN der MUSSELE en
Y. VANDEN BOSCH,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Justitiestraat 18 A

tegen :

de stad ANTWERPEN.

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

Gezien het verzoekschrift dat
Edgard VAN STEENBERGEN op 26 juni 1992 heeft ingediend
om de nietigverklaring te vorderen van het besluit
genomen op 28 april 1992 door de gemeenteraad van
Antwerpen, houdende herbenoeming als titularis van een
afgeschafte bediening, van Etienne VAN DEN EYNDE,
secretaris bij het Instituut van Volkskunde, tot
adjunct-bibliothecaris bij de musea;

Gelet op het arrest nr. 40.098 van
13 augustus 1992 waarbij de vordering tot schorsing van
de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt
verworpen;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van
antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur
F. DE BUEL;

Gelet op de beschikking van 29 november 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 laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 9 februari 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 14 maart 2000;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat B. STAELENS, die loco advocaat E. VAN DER MUSSELE verschijnt voor verzoeker, en van advocaat P. VAN DER STRAETEN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het andersluidend 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. Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. Ten gevolge van de sanering der stedelijke financiën en de aanzienlijke vermindering van het personeelsbestand, wordt beslist een nieuw functioneel personeelskader vast te stellen, waarbij een aantal diensten worden samengevoegd en functies afgeschaft.

Tevens wordt beslist om alle ambtenaren ook effectief aan te wijzen voor die diensten waar ze, in feite, sedert jaar en dag tewerkgesteld zijn.

1.2. Aldus stelt de gemeenteraad van Antwerpen op 26 juni 1991 het functionele kader van de musea vast. In dit kader worden, onder meer, drie betrekkingen van adjunct-bibliothecaris en vijf betrekkingen van assistent-dienstleider ingesteld, doch geen enkele van secretaris.

1.3. In het raam van de fase 1 -met name de administratieve regularisatie waarbij het personeel aan de bestaande en nieuwe diensten wordt toegewezen- beslist het college van burgemeester en schepenen op 19 december 1991 onder meer verzoeker, assistent-dienstleider, G. COENEN, secretaris van het documentatiecentrum Lode CRAEYBECKX en Etienne VAN DEN EYNDE, secretaris van het instituut volkskunde, aan te wijzen voor de musea.

1.4. Onder meer overwegende "dat bij beslissingen d.d. 26 juni 1991, 1 september 1991 en 22 oktober 1991 van de gemeenteraad het functioneel definitief kader werd vastgesteld" en "dat een aantal functies werden geschrapt, waarvan momenteel nog titularissen in dienst zijn en het in de bedoeling ligt om de titularissen van afgeschafte bedieningen zo veel als mogelijk te herbenoemen in bestaande administratieve graden, die qua barema gelijkwaardig zijn" besluit de gemeenteraad op 28 april 1992, onder meer, Etienne VAN DEN EYNDE, secretaris bij het instituut voor volkskunde, als adjunct-bibliothecaris te herbenoemen bij de musea;

2. Over de ontvankelijkheid.

2.1. Overwegende dat de raadsman van de verwerende partij per telefax van 13 maart 2000 mededeelt dat verzoeker met ingang van 1 oktober 1997 van ambtswege op pensioen werd gesteld en dat Etienne VAN DEN EYNDE, wiens benoeming hij bestrijdt, in actieve dienst overleden is op 21 augustus 1997; dat in een als bijlage gevoegd afschrift van een brief dato 13 maart 2000 van de stad Antwerpen aan haar raadsman ook wordt medegedeeld dat verzoeker zelf tot adjunct-biblio-thecaris is bevorderd, en dit met ingang van 1 december 1994;

2.2. Overwegende dat de verzoekende partij ter terechtzitting betoogt dat zij nog steeds van het vereiste belang bij de vernietiging van de bestreden benoeming doet blijken en dat dit belang meer bepaald van morele aard is, nu aan haar aanspraken in 1992 ten onrechte werd voorbij gegaan : zij beschikte over het vereiste diploma en Etienne VAN DEN EYNDE niet;

2.3. Overwegende dat naar luid van artikel 19 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State onder meer wie een annulatieberoep bij de Raad van State instelt moet doen blijken van een belang; dat dit artikel alsmede artikel 24 van de voornoemde gecoördineerde wetten niet aldus kunnen worden geïnterpreteerd dat een ambtenaar die een benoeming aanvecht -automatisch- zijn belang bij het beroep verliest wanneer hij of de benoemde in de loop van de procedure op pensioen wordt gesteld of overlijdt; dat het echter niet uitsluit dat in zulk een geval het belang verloren gaat om specifieke redenen welke ter beoordeling van de Raad van State staan;

2.4. Overwegende dat in dit geval verzoeker ter terechtzitting het voortbestaan van zijn belang inzonderheid zijn moreel belang, afdoende heeft aangetoond;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker als middel onder meer de schending aanvoert van artikel 5 van het gemeenteraadsbesluit van 15 december 1987, inzake de bevorderingsvoorwaarden tot het ambt van adjunct-bibliothecaris; dat hij stelt dat in fine van genoemd artikel is bepaald dat voorrang moet worden gegeven aan de diplomabezitters boven degenen die enkel het bekwaamheidsexamen aflegden en zulks dus zeker geldt boven "her-benoemden" die op geen van beide aanspraak kunnen maken;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat alvorens de vraag te onderzoeken of de bevorderingsvoorwaarden geschonden zijn, de vraag moet worden beantwoord of Etienne VAN DEN EYNDE met de beslissing van 28 april 1992 werd bevorderd in de echte zin van het woord; dat de functies "secretaris bij de musea" bedieningen zijn die gelijkwaardig en gelijkaardig zijn aan bedieningen "adjunct-bibliothecaris"; dat m.a.w. er geen verandering van graad plaats vond en dus geen bevordering in de zin dat de herbenoemden een hoger ambt waarnemen ten gevolge van de beslissing van 28 april 1992 van de gemeenteraad; dat volgens de verwerende partij er evenmin sprake is van een verandering van graad daar het niet gaat om een andere bediening, dat beide dezelfde taken uitoefenen; dat blijkbaar, gelet op de specifieke omstandigheden, ontstaan door de goedkeuring van de nieuwe functionele kaders, waarbij alle personeelsleden van de stad Antwerpen waren betrokken, en waarbij voor sommigen

speciale situaties ontstonden door het feit dat hun bediening werd afgeschaft en niet meer voorkwam in het nieuwe functionele kader, niet verwezen werd naar de traditioneel gebruikte terminologie zoals "verandering van graad", "benoeming" of "bevordering", maar dat die termen en begrippen een duidelijk andere betekenis en draagwijdte hebben dan datgene wat beoogd werd met de operatie van de invulling der nieuwe functionele kaders en de beslissing van 28 april 1992 en dat het dan ook volledig ten onrechte is dat de verzoekende partij verwijst naar de bevorderingsvoorwaarden van adjunct-bibliothecaris, daar deze in casu niet van toepassing zijn;

3.3. Overwegende dat voor zover de bestreden "herbenoeming" niet geschiedde in een betrekking van een hogere graad dan die welke Etienne VAN DEN EYNDE bekleedde, doch in een betrekking van een gelijke graad, zij beschouwd dient te worden als een benoeming door verandering van graad; dat in beide gevallen vereist was dat de te benoemen kandidaat aan de benoemingsvoorwaarden voldeed en dat de bestaande voorrangsregeling, in casu, die van artikel 5 in fine van het gemeenteraadsbesluit van 15 december 1987, werd geëerbiedigd; dat inzoverre het instellen van een nieuwe personeelsformatie de afschaffing meebracht van bestaande betrekkingen van secretaris en die laatste betrekking gelijkwaardig geacht kon worden met die van adjunct-bibliothecaris, zulks niet zonder meer inhield dat de titularissen van de afgeschafte betrekking van secretaris geacht moesten worden voortaan het ambt van adjunct-bibliothecaris te kunnen bekleden zonder aan de voorwaarden voor benoeming in dat ambt te moeten voldoen; dat titularissen van afgeschafte graden voorlopig die graad blijven behouden tot zij volgens de normale statutaire regels in een andere betrekking van een andere graad worden benoemd, tenzij bijzondere

overgangsmaatregelen worden uitgevaardigd, zoals bijvoorbeeld, benoeming van rechtswege in een gelijkwaardige betrekking of vrijstelling van de benoemingsvoorwaarden geldend voor zulk een betrekking; dat in deze niet wordt aangetoond dat de stad Antwerpen dergelijke bijzondere regelingen heeft getroffen; dat het middel dienvolgens gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit genomen op 28 april 1992 door de gemeenteraad van Antwerpen, houdende herbenoeming als titularis van een afgeschafte bediening, van Etienne VAN DEN EYNDE, secretaris bij het Instituut van Volkskunde, tot adjunct-bibliothecaris bij de musea.

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 drieëntwintig mei 2000, 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.