

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 89.701 van 19 september 2000
in de zaak A. 52.128/XII-1131.**

In zake : Dirk VERBERGT,
die woonplaats kiest bij
advocaat L. LENAERTS,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Nachtegaalstraat 47

tegen :

1. de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de minister van Verkeerswezen, thans de
minister van Mobiliteit en Vervoer,
2. de stad GENT.

tussenkommende partij :

Paul VAN DRIESSCHE,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. MATTHYS,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Annaplein 34.

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

Gezien het verzoekschrift dat Dirk VERBERGT
op 4 juni 1993 heeft ingediend om de vernietiging te
vorderen van het koninklijk besluit van 19 februari 1993
waarbij Paul VAN DRIESSCHE met ingang van 17 oktober
1988 benoemd wordt tot havenkapitein te Gent;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst
van 16 december 1993;

Gelet op de beschikking van 13 januari 1994
die de tussenkomst van Paul VAN DRIESSCHE toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van
antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur
F. DE BUEL;

Gelet op de beschikking van 20 juni 1996 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 memories van verzoeker en
van de eerste verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 5 juni 2000
waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 5 september
2000;

Gehoord het verslag van staatsraad
A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat
L. LENAERTS, die verschijnt voor verzoeker, van
adjunct-adviseur L. CLOET, die verschijnt voor de eerste
verwerende partij, en van advocaat D. MATTHYS, die
verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het 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
kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Luidens artikel 3, eerste lid, van de wet
van 5 mei 1936 tot vaststelling van het statuut der

havenkapiteins, worden de havenkapiteins en de adjunct-havenkapiteins, op de voordracht van de minister tot wiens bevoegdheid het zeewezen behoort, door de Koning benoemd op een door het exploiterend bestuur of organisme ingediende voordrachtlijst met tweemaal zoveel kandidaten als er plaatsen te begeven zijn.

Het tweede lid van voornoemd artikel 3 bepaalt dat de besturen en organismen de modaliteiten regelen van de kandidaatstelling en van de aanvaarding der kandidaten.

1.2. De stad Gent organiseert een vergelijkend examen met het oog op het aanleggen van een reserve van kandidaten voor het opstellen van de voordrachtlijst voor de benoeming in het ambt van havenkapitein-commandant.

Verzoeker behaalt volgens de uitslag van dat vergelijkend examen, vastgesteld op 4 maart 1987, 105 punten op 150 punten. Paul VAN DRIESSCHE behaalt 100,125 punten.

1.3. Op 25 april 1988 besluit de gemeenteraad van de stad Gent verzoeker als eerste en de tussenkomende partij als tweede kandidaat voor te dragen voor de benoeming in het ambt van havenkapitein-commandant.

1.4. In een nota van 22 augustus 1988 aan de minister schrijft de directeur-generaal van het bestuur van Zeewezen en van de Binnenvaart van het ministerie van Verkeerswezen dat "de twee voorgedragen kandidaten voldoen aan de vereisten, gesteld in de artikels 3 en 4 van de wet van 5 mei 1936", dat die kandidaten "dus wettelijk als volwaardige kandidaten te beschouwen (zijn)" en dat zijn bestuur "zich bij deze rangschikking (kan) aansluiten en (...) de heer Minister (moge) adviseren de eerste voorgestelde kandidaat, de heer

D. VERBERGT, als kandidaat voor te dragen voor benoeming tot havenkapitein van de haven van Gent".

1.5. Bij koninklijk besluit van 17 oktober 1988 wordt Paul VAN DRIESSCHE benoemd tot havenkapitein te Gent. Dat besluit wordt op 15 november 1988 in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt.

Bij arrest nr. 41.133 van 24 november 1992 vernietigt de Raad van State het koninklijk besluit van 17 oktober 1988 omdat, hoewel het volledig dossier betreffende de titels en verdiensten van de kandidaten aan de benoemende overheid was voorgelegd, niet kon worden achterhaald "welke redenen er de benoemende overheid toe gebracht kan hebben haar voorkeur te geven aan (Paul VAN DRIESSCHE)".

Dit arrest wordt op 22 december 1992 aan de verwerende partij betekend. Het administratief dossier wordt aan de verwerende partij terugbezorgd.

1.6. Bij koninklijk besluit van 19 februari 1993 wordt Paul VAN DRIESSCHE opnieuw, nu met terugwerkende kracht tot 17 oktober 1988, tot havenkapitein te Gent benoemd. Overwogen wordt dat "na vergelijking van de titels en verdiensten van de twee kandidaten, de heer P. VAN DRIESSCHE, kapitein ter lange omvaart, als enige van de kandidaten een specifieke beroepservaring van ongeveer vijftien jaar als loods op het Zeekanaal en in de haven van Gent bezit, en dat een dergelijke ervaring uitermate belangrijk is voor het uitoefenen van het ambt van havenkapitein te Gent".

Deze beslissing, die het voorwerp van het onderhavige beroep uitmaakt, wordt bij uittreksel bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 6 april 1993.

2. Omtrent de aanduiding van de verwerende partijen.

2.1. Overwegende dat de stad Gent als tweede verwerende partij in de procedure betrokken is; dat zij evenwel in haar memorie van antwoord daaromtrent terecht opmerkt dat "de inbreng van de Stad in de benoeming van een havenkapitein-commandant zich beperkt tot het voordragen van 2 kandidaten voor deze functie" en dat "noch de voordracht zelf, noch de diverse voorafgaandelijke beslissingen van de Stad Gent" bestreden zijn; dat zij om die reden buiten de zaak wordt gesteld;

3. Omtrent de bevoegdheid van de eerste verwerende partij in het licht van artikel 6, § 1, X, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

3.1. Overwegende dat de vraag rijst of, in het licht van artikel 6, § 1, X, 3°, van de bijzondere wet tot hervorming der instellingen, zoals gewijzigd bij de bijzondere wet van 8 augustus 1988 naar luid waarvan, op het stuk van de openbare werken en het vervoer, 'de havens en hun aanhorigheden' onder de bevoegdheid van de gewesten is gebracht, de benoeming van een havenkapitein overeenkomstig artikel 3 van de wet van 5 mei 1936 tot vaststelling van het statuut der havenkapiteins op 19 februari 1993 nog wel tot de bevoegdheid van de Koning behoorde; dat de problematiek van de bevoegdheid *ratione materiae* van de beslissingnemende overheid ambtshalve door de Raad van State onderzocht moet worden;

Overwegende in dat verband, dat de Raad van State in het arrest nr. 74.842 van 30 juni 1998 inzake DE BELGISCHE STAAT gewezen heeft dat de benoeming van een havenkapitein of een adjunct-havenkapitein overeenkomstig artikel 3 van de wet van 5 mei 1936 "een aangelegenheid is die kan worden ingepast in de

gewestbevoegdheid inzake 'de havens en hun aanhorigheden'" als bedoeld in artikel 6, § 1, X, 3°, van de bijzondere wet tot hervorming der instellingen (overweging 3.5.1.3.) zodat in dat geval niet de Koning maar de gewestregering bevoegd was om op 11 december 1991 een adjunct-havenkapitein te benoemen; dat, indien ook voor de onderhavige zaak -waarin de benoeming van de tussenkomende partij dagtekent van 19 februari 1993- die redenering wordt gevolgd, moet worden vastgesteld dat de Koning met het bestreden besluit op het bevoegdheidsdomein van de Vlaamse gewestelijke overheid getreden is;

3.2. Overwegende dat over de vraag of de Koning, in het licht van de bevoegdheidsverdeling ingesteld door de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, op 19 februari 1993 bevoegd was om op grond van artikel 3 van de wet van 5 mei 1936 de tussenkomende partij tot havenkapitein te Gent te benoemen, nog geen debat gevoerd is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De stad GENT wordt buiten de zaak gesteld.

Artikel 2.

De debatten worden heropend.

Artikel 3.

Het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat wordt gelast met het voortzetten van het onderzoek van de zaak.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negentien september 2000, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
	W. GEURTS,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

W. GEURTS.

D. VERBIEST.