

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 66.949 van 24 juni 1997
in de zaak A. 54.473/X-2353.**

In zake : Willy DIERICKX,
die woonplaats kiest bij
Advocaat A. TALLON,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Florencestraat 13

tegen :

de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en
Beroepsopleiding,
gevestigd te BRUSSEL,
Keizerslaan 11.

tussenkommende partij :

Cyriel PONNET,
wonende te BAARDEGEM - AALST,
Eerdegemstraat 8 A.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op 10 november 1993 namens Willy DIERICKX werd ingediend door zijn raadsman A. TALLON, advocaat te Brussel, om de vernietiging te vorderen van de beslissing van 1 september 1993 van het beheerscomité van de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding (VDAB) waarbij Cyriel PONNET tot beroepsadviseur bij de subregionale tewerkstellingsdienst Vilvoorde benoemd wordt;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 21 oktober 1994;

Gelet op de beschikking van 25 oktober 1994 die de tussenkomst van Cyriel PONNET toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
W. VAN NOTEN;

Gelet op de beschikking van 23 oktober 1995
die de neerlegging ter griffie van het verslag en van
het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 13 mei 1997
waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 10 juni 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad
A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat
A. TALLON, die verschijnt voor verzoeker, van Advocaat
K. DE CUYPER die, loco Advocaat R. SWENNEN verschijnt
voor de verwerende partij, en van Advocaat L. de BRUYN,
die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste
Auditeur W. VAN NOTEN;

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. Willy DIERICKX is eerste bemiddelaar
(rang 24) bij de subregionale tewerkstellingsdienst
(STD) Dendermonde;

1.2. Op 19 november 1992 wordt aan de personeelsleden ter kennis gebracht dat bij de STD Vilvoorde een betrekking van beroepsadviseur vacant is.

Het bericht vermeldt dat "de graad van beroepsadviseur wordt verleend bij wege van graadverandering. Onverminderd de vereiste reglementaire voorwaarden mogen het voorwerp uitmaken van graadverandering, de ambtenaren die titularis zijn van de graad van eerste bemiddelaar of van de afgeschafte graad van adjunct-beroepsadviseur 2de klasse en die voldaan hebben aan een onderzoek naar de beroepsgeschiktheid om de functie die overeenstemt met de te begeven graad uit te oefenen".

1.3. De personeelsleden die een geldige kandidatuur hebben ingediend worden naar beoordeling en anciënniteit als volgt gerangschikt :

Naam	Beoordeling	Graadanciënniteit	Dienstan-ciënniteit
Roger GERAERTS	zg	01.11.84	01.07.75
Willy DIERICKX	zg	01.04.86	01.04.77
Cyriel PONNET	zg	01.11.88	01.03.77
Berlinda MARIEN	zg	01.02.90	01.02.81
Johannes JACOBS	g	01.11.84	01.09.75

1.4. Aangezien Roger GERAERTS zijn kandidatuur intrekt, wordt verzoeker als eerste uitgenodigd voor een onderzoek naar zijn beroepsgeschiktheid dat plaats heeft op 26 maart 1993. De commissie oordeelt dat verzoeker niet geschikt is, en dit om volgende redenen :

"De informatiegraad van betrokkene is verhoogd, evenals de aansluiting naar de beleidsvisie.

De problemen i.v.m. het leidinggevende aspect blijven evenwel bestaan : hij is ongenueanceerd en rigide in zijn uitspraken en houding.

Hij zal zichzelf als chef niet in vraag stellen, maar de medewerkers aansprakelijk stellen.

De omgang met zowel externen (werkgevers, werkzoekenden) zal moeilijkheden geven.

Bij een eventuele nieuwe kandidatuurstelling dient betrokkene een nieuw onderzoek bij de PDV te ondergaan.

Het vorig onderzoek dateert van 7 januari 1992.

Betrokkene beschikt niet over de vereiste kwaliteiten voor de functie."

1.5. Daarop wordt Cyriel PONNET uitgenodigd voor een onderzoek naar zijn beroepsgeschiktheid en op 26 april 1993 geschikt bevonden om het ambt van beroepsadviseur uit te oefenen.

1.6. Op 27 mei 1993 wordt het voorstel om Cyriel PONNET tot beroepsadviseur bij de STD Vilvoorde te benoemen aan de personeelsleden bekendgemaakt.

Aan verzoeker wordt medegedeeld dat hij bij het onderzoek van zijn beroepsgeschiktheid niet geschikt werd bevonden.

1.7. Op 1 juni 1993 dient verzoeker een bezwaarschrift in, waarbij hij vraagt "alsnog in aanmerking te komen en aangesteld te worden als beroepsadviseur bij de STD Vilvoorde".

1.8. Op 28 juni 1993 beslist de Administrateur-generaal, met verwijzing naar de beslissing van de commissie voor het onderzoek naar de beroepsgeschiktheid, dat het bezwaarschrift van verzoeker ongegrond is.

1.9. Op 1 september 1993 beslist het beheerscomité van de VDAB, op voorstel van de Administrateur-generaal, Cyriel PONNET door verandering van graad tot beroepsadviseur bij de STD Vilvoorde te benoemen;

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat het beroep te laat werd ingediend, aangezien op 27 mei 1993 aan verzoeker werd meegedeeld dat hij niet geschikt was bevonden en hem op 26 juli 1993 werd meegedeeld dat zijn bezwaarschrift werd verworpen, dat verzoeker bijgevolg einde juli 1993 wist dat hij niet zou benoemd worden;

2.2. Overwegende dat luidens artikel 4, derde lid, van het procedurereglement het vernietigingsberoep moet worden ingediend binnen zestig dagen nadat de bestreden beslissing werd bekendgemaakt of betekend, dat indien ze noch bekendgemaakt noch betekend moet worden, de termijn ingaat met de dag waarop de verzoeker er kennis heeft van gehad; dat de beslissing waarbij Cyriel PONNET tot beroepsadviseur benoemd werd, op 6 oktober 1993 aan de personeelsleden ter kennis werd gebracht; dat, aangezien niet blijkt dat verzoeker vóór die datum van de bestreden benoeming kennis heeft gehad, het vernietigingsberoep tijdig is ingediend; dat weliswaar reeds op 27 mei 1993 aan verzoeker werd medegedeeld dat hij door de commissie voor het onderzoek naar de beroepsgeschiktheid niet geschikt bevonden was en hem bij nota van 26 juli 1993 medegedeeld werd dat zijn bezwaarschrift niet gegrond was; dat deze mededelingen de beroepstermijn tegen een beslissing die toen nog niet genomen was uiteraard niet hebben doen ingaan; dat de exceptie niet opgaat;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker als middel aanvoert dat de bestreden beslissing "elke materiële motivering mist", om reden dat "niet kan betwist worden dat ook verzoeker de vereiste voorwaarden vervult en dat zijn eventueel falen in het onderzoek naar de beroeps-

geschiktheid op geen enkel objectief criterium gegrond is"; dat hij tot staving van het middel, verwijst naar de gunstige vermeldingen in zijn persoonlijk dossier, terwijl "de criteria waarop de commissie zich zou hebben gesteund om te beslissen dat verzoeker niet geschikt zou zijn voor de graad van beroepsadviseur onbekend zijn en blijkbaar volledig arbitrair";

3.2. Overwegende dat de verwerende partij hierop antwoordt dat de kandidaten beoordeeld worden op grond van hun specifieke geschiktheid voor de te begeven graad en de commissie de kandidaten beoordeeld heeft op grond van volgende criteria : leiding kunnen geven, organiseren en rapporteren, dat uit de bevindingen van de commissie onder meer blijkt dat verzoeker ongenueanceerd en rigide is in zijn uitspraken en houding, dat hij zichzelf als chef niet in vraag zal stellen, maar zijn medewerkers zal aansprakelijk stellen en dat de omgang met zowel externen als met medewerkers moeilijkheden zal geven;

3.3. Overwegende dat de tussenkomenende partij eveneens antwoordt dat de criteria waarop de commissie zich gesteund heeft - leiding geven, organisatievermogen en rapportering - duidelijk en objectief zijn;

3.4.1. Overwegende dat artikel 66, eerste en derde lid van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel luidt als volgt :

"Een ministerieel besluit bepaalt de graden van het ministerie die bij wege van verandering van graad kunnen worden toegekend, alsook de graden die er toegang toe verlenen.

(...)

Het in het eerste lid bedoelde ministerieel besluit kan voor de verandering van graad een hogere graadanciënniteit voorschrijven en eventueel aanvullende en bijzondere voorwaarden inzake beroepskwalificatie stellen welke de aard van de betrekking die

met de te verlenen graad overeenstemt vereist. Daarenboven kan het voor de verandering van graad een onderzoek voorschrijven naar de beroepsgeschiktheid die vereist is om het ambt van de te verlenen graad uit te oefenen; in dat geval stelt het de regelen van dit onderzoek vast";

dat luidens artikel 5, § 7, van het besluit van de Vlaamse Executieve van 17 april 1991 houdende reglement van het personeel van de VDAB de kandidaten voor de benoeming tot de graad van beroepsadviseur moeten "voldaan hebben aan een onderzoek naar beroepsgeschiktheid om de functie die overeenstemt met de te begeven graad uit te oefenen"; dat artikel 5, § 11, van dit besluit luidt als volgt :

"§ 11. Het onderzoek van de voor de functie vereiste beroepsgeschiktheid gebeurt door een commissie samengesteld uit de Administrateur-generaal of zijn plaatsvervanger, die als voorzitter zal fungeren, bijgestaan door minstens twee ambtenaren voor ieder geval aan te duiden door het beheerscomité.

Voor elk onderzoek mag de voorzitter beroep doen op de medewerking van één of meer technici.

Het onderzoek naar de beroepsgeschiktheid heeft individueel plaats volgens de rangschikking die normaliter gelding heeft voor de kandidaten die dingen naar een betrekking bij wege van verandering van graad";

3.4.2. Overwegende dat uit artikel 66, derde lid, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 blijkt dat wanneer de minister met het oog op het onderzoek van de beroepsgeschiktheid een commissie van ambtenaren opricht, hij vooraf bij algemene maatregel moet bepalen waarover en hoe de commissie haar onderzoek zal voeren; dat wanneer de minister alleen de samenstelling van de commissie bepaalt, maar geen regeling treft in verband met het voorwerp en het verloop van de proeven, hij de bevoegdheid die hij aan artikel 66, derde lid, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 ontleent, aan de commissie delegeert, terwijl die bepaling geen dergelijke delegatie toelaat; dat bij gebrek aan regels die door de bevoegde overheid zijn vastgesteld de Raad van

State niet in de mogelijkheid is om na te gaan of de commissie op grond van in rechte aanvaardbare motieven tot een beoordeling van de beroepsgeschiktheid van de kandidaten is gekomen;

3.4.3. Overwegende, wat de voorliggende zaak betreft, dat vastgesteld moet worden dat artikel 5, § 11, van het besluit van de Vlaamse Executieve van 17 april 1991 wel de samenstelling regelt van de commissie die de beroepsgeschiktheid van de kandidaten moet onderzoeken, maar niet de aard van de beroepsgeschiktheid waarvan de kandidaten moeten blijk geven; dat het proces-verbaal van de commissie vermeldt dat "in de vraagstelling werd getest of betrokkene voldoet aan de belangrijke jobvereisten : leiding geven, kunnen organiseren, rapporteren"; dat krachtens artikel 66, derde lid, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 het niet aan de commissie, maar aan de Vlaamse Executieve toekwam de criteria te bepalen op basis waarvan het onderzoek naar de beroepsgeschiktheid moest verlopen; dat in de voorliggende zaak moet worden vastgesteld dat, bij gebrek aan door de bevoegde overheid vastgestelde regels, de commissie niet op grond van wettige motieven over de beroepsgeschiktheid van de kandidaten heeft kunnen oordelen; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 1 september 1993 van het beheerscomité van de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding (VDAB) waarbij Cyriel PONNET tot beroepsadviseur bij de subregionale tewerkstellingsdienst Vilvoorde benoemd wordt.

Artikel 2.

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

De kosten van de tussenkomst, bepaald op drieduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vierentwintig juni 1900 zevenennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de HH.	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.