

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 71.860 van 16 februari 1998
in de zaak A. 43.702/IX-681.**

In zake : Antoine DE DURPEL,
wonende te AAIGEM,
Aaigembergstraat 26

tegen :

de Regie der Posterijen, vertegenwoordigd
door de Minister van Posterijen, Telegrafie
en Telefonie, thans DE POST.

tussenkommende partij :

Domien VAN PARYS,
wonende te LOKEREN,
Karlapperstraat 10.

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

Gezien het verzoekschrift dat Antoine DE DURPEL op 13 januari 1991 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het ministerieel besluit van 20 november 1990 waarbij Domien VAN PARYS wordt benoemd tot de graad van eerstaanwezend controleur van werken (rang 24);

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 29 mei 1991;

Gelet op de beschikking van 3 juni 1991 die de tussenkomst van Domien VAN PARYS toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur M. LEFEVER;

Gelet op de beschikking van 23 juli 1993 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 15 januari 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 februari 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. SMETS;

Gehoord de opmerkingen van Inspecteur-Jurist L. VANHOOREN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur M. LEFEVER;

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. Op vraag van de Algemeen Beheerder van de Regie der Posterijen beslist de Minister op 26 april 1990 om voor de bij de 8e Gewestelijke Directie vacante betrekking van eerstaanwezend controleur van werken-specialiteit bouwkunde (rang 24) met toepassing van de bepalingen van artikel 60 van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 inzake beoordeling en loopbaan van het Rijkspersoneel de vereiste niveau-anciënniteit met één derde te verminderen tot zes jaar.

1.2. Met lijst 3.2.1.1./13 van 11 mei 1990 wordt de vacature bekend gemaakt van een betrekking van eerstaanwendend controleur van werken-specialiteit bouwkunde bij de 8e Gewestelijke Directie. Het bericht vermeldt dat de betrekking mag worden aangevraagd bij graadbevordering door de titularissen van de graad van controleur van werken die tenminste zes jaar niveau-anciënniteit tellen.

Verzoeker, controleur van werken met specialiteit mechanica, en Domien VAN PARYS, controleur van werken met specialiteit bouwkunde, stellen zich kandidaat.

1.3. De directie personeel zet in een nota aan de Algemeen Beheerder van 9 augustus 1990 uiteen dat de kandidatuur van verzoeker niet in aanmerking kan worden genomen omdat hij niet de vereiste specialiteit bouwkunde bezit en stelt voor een benoemingsvoorstel ten gunste van Domien VAN PARYS te publiceren, wat gebeurt bij lijst 3.2.1.1./83 van 22 augustus 1990.

1.4. Verzoeker dient een bezwaarschrift in tegen dit voorstel waarin hij onder meer doet gelden dat hij wel de volledige negen jaar niveau-anciënniteit bezit en er dus ten onrechte een afwijking aan het anciënniteitsvereiste werd aangevraagd en dat het organiek reglement van de Regie der Posterijen geen enkel vereiste van het bezitten van een specialiteit voor de verhoging in graad van eerstaanwendend controleur van werken oplegt. Hij vraagt door de Algemeen Beheerder te worden gehoord.

1.5. Verzoeker wordt in opdracht van de Algemeen Beheerder gehoord door de directeur-generaal bevoegd voor de personeelszaken, die adviseert het bezwaarschrift te verwerpen omdat de vermindering van de vereiste anciënniteit verantwoord is nu Domien VAN PARYS het enige Nederlandstalige personeelslid is dat de vereiste specialiteit bezit en hij nog niet de vereiste

negen jaar niveau-anciënniteit heeft en omdat, hoewel het organiek element geen enkele specialiteit vereist voor de graden van technische aard, het toch vanzelfsprekend is dat wanneer een vacante betrekking een welbepaalde specialiteit vereist, een personeelslid dat die specialiteit niet bezit, ook niet op die betrekking kan worden geaffecteerd.

Het bezwaarschrift wordt daarop op 22 oktober 1990 verworpen.

1.6. Bij ministerieel besluit van 20 november 1990 wordt Domien VAN PARYS bevorderd tot de graad van eerstaanwezend controleur van werken-specialiteit bouwkunde en bij ministeriële beslissing van dezelfde datum wordt hij geaffecteerd bij de 8e Gewestelijke Directie. Eén en ander wordt bekendgemaakt bij lijst 3.2.1.1./111 van 27 november 1990;

2. Over de gegrondheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat verzoeker als middel aanvoert dat de bepalingen van het koninklijk besluit van 16 juli 1976 betreffende de hiërarchische indeling en de loopbaan van sommige personeelsleden van de Regie der Posterijen werden geschonden doordat de Regie voor de bestreden benoeming een bijkomende voorwaarde heeft gesteld, met name het bezit van een bepaalde specialiteit, terwijl in de bijlage bij het genoemde koninklijk besluit geen enkele bijzondere voorwaarde wordt gesteld voor een bevordering tot eerstaanwezend controleur van werken, zodat het vereisen van een specialiteit als voorwaarde voor de bestreden benoeming elke rechtsgrond mist;

2.2. Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat de gevraagde bekwaamheid steunt op een vaststelling van specialiteiten die verbonden zijn aan de betrekkingen van technische aard die is opgenomen in een nota van de Algemene Directie 4 van 7 juni 1984;

2.3. Overwegende dat verzoeker repliceert dat die nota nooit ter kennis is gebracht van het personeel, dat zij evenmin terug te vinden is in de organieke regelen die de Regie der Posterijen bij bevorderingen moet toepassen en dat zij nooit kan ingaan tegen de bepalingen van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 en van het koninklijk besluit van 16 juli 1976;

2.4. Overwegende dat de tussenkomenende partij aanvoert dat het vereiste van specialisatie geen bijkomende benoemingsvoorwaarde is en dat, daar de benoeming geschiedt op basis van een bewezen specialisatie door middel van een examen georganiseerd door het Vast Wervingssecretariaat, in de praktijk een totaal andere redenering moet worden gevolgd dan deze die door verzoeker wordt uiteengezet; dat zij voorts betoogt dat de gevraagde specialisatie een rechtsgrond heeft op basis van de artikelen 33, §§ 2 en 3, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939, zoals die luiden op het ogenblik van de bestreden beslissing; dat zij er tot slot op wijst dat de argumentatie van verzoeker niet strookt met de "geest van de wet";

2.5.1. Overwegende dat het koninklijk besluit van 16 juli 1976 betreffende de hiërarchische indeling en de loopbaan van sommige personeelsleden van de Regie der Posterijen geen enkele bijzondere voorwaarde bepaalt voor benoeming door verhoging in graad tot de graad van eerstaanwezend controleur van werken vanuit de graad van controleur van werken; dat er ook geen graad van eerstaanwezend controleur van werken-specialiteit bouwkunde bestaat; dat niet wordt betwist dat op het ogenblik van

de bestreden beslissing de bepalingen van het statuut van het Rijkspersoneel op het personeel van de Regie der Posterijen van toepassing waren;

2.5.2. Overwegende dat artikel 35, eerste lid, van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel (waarvan het opschrift thans luidt "betreffende de evaluatie en de loopbaan van het Rijkspersoneel") bepaalt dat, onverminderd de door dat besluit bepaalde voorwaarden inzake rang en anciënniteit, een ministerieel besluit voor elk van de bij bevordering door verhoging in graad te verlenen graden de lijst van de graden kan vaststellen die er toegang toe verlenen, onder eventuele aanduiding van de aanvullende en bijzondere voorwaarden inzake beroepskwalificatie, welke de aard van de betrekking die met de te begeven graad overeenstemt, vereist; dat uit die bepaling volgt dat de specifieke, concrete voorwaarden voor bevordering in een betrekking van een bepaalde graad die verband houden met de beroepskwalificatie, kunnen worden bepaald, indien de overheid zulks opportuun acht, bij een reglementair ministerieel besluit; dat hieruit volgt dat de benoemende overheid, ter gelegenheid van een benoeming in een bepaalde graad, bij individuele beslissing geen bijkomend benoemingsvereiste inzake beroepskwalificatie vermag vast te stellen, die haar zou toelaten de kandidatuur van een ambtenaar die aan dat bijkomend benoemingsvereiste niet voldoet, als onontvankelijk af te wijzen;

2.5.3. Overwegende dat te dezen het vereiste van het bezit van de specialiteit bouwkunde, dat wel degelijk een bijkomende benoemingsvoorwaarde inzake beroepskwalificatie uitmaakt, niet werd opgelegd in een reglementair besluit, zodat de verwerende partij ze niet op regelmatige wijze als benoemingsvoorwaarde kon opleggen;

2.5.4. Overwegende dat uit niets blijkt dat bij het totstandkomen van de bestreden benoeming toepassing werd gemaakt van artikel 33, §§ 2 en 3, van het voormelde koninklijk besluit van 7 augustus 1939, zoals die bepalingen op dat moment luiden; dat overigens niet wordt aangetoond - en de Raad niet ziet - hoe die bepalingen een rechtsgrond zouden kunnen bieden aan het opleggen van de bijkomende benoemingsvereiste van specialisatie bouwkunde;

2.5.5. Overwegende dat uit wat voorafgaat volgt dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het ministerieel besluit van 20 november 1990 waarbij Domien VAN PARYS wordt benoemd tot de graad van eerstaanwezend controleur van werken (rang 24).

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
terechtzing, op zestien februari 1900 achtennegtig,
door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van
		de Raad van State,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	J. SMETS,	staatsraad,
	M. MILOJKOWIC,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. MILOJKOWIC.

G. BAETEMAN.