

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 72.313 van 9 maart 1998
in de zaak A. 40.744/IX-518.**

In zake : Frans GOSSELINCKX,
wonende te BORNEM,
Sint-Amandsesteenweg 315

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door :
1. de Minister van Sociale Zaken,
2. de Staatssecretaris voor Volksgezondheid
en Gehandicaptenbeleid, thans de Minister
van Volksgezondheid,
die woonplaats kiezen bij
Advocaten J.L. FAGNART en K. RONSE,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Louizalaan 523/28.

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 Frans GOSSELINCKX op 24 mei 1989 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het koninklijk besluit van 30 januari 1989 waarbij André VAN LIERDE bevorderd wordt tot hoofdinspecteur-directeur (rang 13) bij de Bestuursafdeling voor de Volksgezondheid -Algemene Farmaceutische Inspectie- Hoofdbestuur- bij het Ministerie van Volksgezondheid en Leefmilieu;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur F. GEENS;

Gelet op de beschikking van 14 februari 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 regelmatig gewisselde laatste memories;

Gelet op de beschikking van 23 januari 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 23 februari 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. SMETS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat E. VAN LOOY die, loco Advocaat H. VAN ROOY, verschijnt voor verzoeker, en van Advocaat N. WEINSTOCK die, loco Advocaat K. RONSE, verschijnt voor de verwerende partij-en;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur F. GEENS;

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. Na geslaagd te zijn voor het vergelijkend wervingsexamen van farmaceutisch inspecteur, wordt verzoeker met ingang van 1 oktober 1973 in vast verband benoemd tot farmaceutisch inspecteur bij het toenmalige Ministerie van Volksgezondheid en van het Gezin.

1.2. Bij koninklijk besluit van 4 september 1981 wordt hij, met ingang van 1 oktober 1981, benoemd tot inspecteur-hoofd van dienst (vlakke loopbaan - rang 11) bij de Bestuursafdeling voor de Volksgezondheid en bij

koninklijk besluit van 5 december 1986, met ingang van 1 december 1986, bevorderd tot adviseur (rang 13) bij dezelfde Bestuursafdeling - Inspecteur van de Artsenij-bereidkunde-Hoofdbestuur.

1.3. Van maart 1988 tot februari 1989 is hij aangesteld als adviseur-coördinator van de farmaceutische inspectie.

1.4. André VAN LIERDE wordt met ingang van 15 april 1965 aangesteld als tijdelijk inspecteur der apotheken en, na geslaagd te zijn in een vergelijkend examen, met ingang van 16 september 1965 toegelaten tot de proeftijd en bij koninklijk besluit van 14 oktober 1966 in vast statutair verband benoemd bij het toenmalige Ministerie van Volksgezondheid en van het Gezin.

1.5. Bij koninklijk besluit van 4 september 1981 wordt hij met ingang van 1 september 1981 bevorderd tot inspecteur-hoofd van dienst (vlakke loopbaan - rang 11) bij de Bestuursafdeling voor de Volksgezondheid.

1.6. Bij bericht van 1 september 1988 wordt het vacant zijn van een betrekking van hoofdinspecteur-directeur, te begeven bij wijze van bevordering door verhoging in graad, bij de Bestuursafdeling voor de Volksgezondheid-algemene farmaceutische inspectie-hoofdbestuur- ter kennis gebracht van de belanghebbende personeelsleden.

1.7. Bij bericht van 12 september 1988 wordt aan de belanghebbende personeelsleden, waaronder verzoeker, ter kennis gebracht dat de minister beslist heeft de voormelde betrekking eveneens bij wijze van verandering van graad (van 13/2 naar 13/3) te begeven.

1.8. Op 18 september 1988 dient verzoeker zijn kandidatuur in voor een benoeming bij wijze van graadverandering.

1.9. André VAN LIERDE dient zijn kandidatuur in voor een benoeming bij wijze van verhoging in graad. Nadat de kandidaturen waren ingediend, worden twee verschillende lijsten aangelegd, respectievelijk een lijst van de kandidaten voor een benoeming door verhoging in graad en een lijst van de kandidaten voor een benoeming door verandering in graad.

1.10. Tijdens de vergadering van de directieraad van 12 oktober 1988, wordt, op vraag van de Voorzitter, eerst een beschrijving gegeven van de functie en vastgesteld dat, naargelang de beslissing van de Minister, de functie te begeven is ofwel bij wijze van graadverandering, ofwel bij wijze van verhoging in graad. Voor een graadverandering worden verzoeker en E. MESMAEKER als gelijkwaardige kandidaten voorgedragen. Na onderzoek van de titels en verdiensten van de kandidaten voor een benoeming door verhoging in graad beslist de directieraad N. MARCELLE en André VAN LIERDE als ex aequo eerst gerangschikte kandidaten voor te dragen.

1.11. Bij bericht van 18 oktober 1988 worden uitsluitend de benoemingsvoorstellen van de kandidaten voor een benoeming bij wijze van verhoging in graad ter kennis gebracht.

1.12. Tijdens zijn vergadering van 4 november 1988 stelt de directieraad echter vast dat, overeenkomstig artikel 26 van het Statuut, eveneens een rangschikking dient te worden opgesteld voor de twee kandidaten voor een benoeming bij wijze van verandering van graad.

Na een vergelijking van hun titels en verdiensten, beslist de directieraad verzoeker als eerste te rangschikken, omwille van zijn grotere eigen-

schappen voor het uitoefenen van leiderschap. E. MESMAEKER wordt als tweede gerangschikt en voorgedragen.

1.13. Bij bericht van 8 november 1988 worden deze voordrachten aan de belanghebbenden medegedeeld.

1.14. Bij koninklijk besluit van 30 januari 1989 wordt André VAN LIERDE met ingang van 1 februari 1989 bevorderd tot de graad van hoofdinspecteur-directeur bij de Bestuursafdeling voor de Volksgezondheid-hoofdbestuur van het Ministerie van Volksgezondheid - Leefmilieu. Deze thans bestreden benoeming werd bij uittreksel bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 1 april 1989;

2. Over de gegrondheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat in het verslag van het bevoegde lid van het Auditoraat ambtshalve de schending wordt opgeworpen van artikel 6bis van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel, doordat uit geen enkel gegeven blijkt dat de keuze van de wijze van benoeming door de bevoegde minister zou zijn gedaan, maar dat die keuze uitsluitend blijkt uit het bestreden koninklijk besluit, waardoor de Koning afbreuk heeft gedaan aan de door Hem op reglementaire wijze opgedragen bevoegdheid aan de Minister;

2.2. Overwegende dat verzoeker zich in zijn laatste memorie aansluit bij dit middel;

2.3. Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie stelt dat uit het gegeven dat het bestreden koninklijk besluit is genomen op voordracht van de Minister van Sociale Zaken, noodzakelijkerwijze moet worden afgeleid dat de keuze van de wijze van benoeming is gedaan door de Minister; dat zij voorts

aanvoert dat de Koning steeds kan terugkomen op de door Hem gegeven delegatie en zelf de beslissing kan nemen;

2.4. Overwegende dat artikel 6bis van het voornoemde koninklijk besluit van 2 oktober 1937 luidt :

"Wanneer op verschillende wijzen in een graad kan worden benoemd en geen bepaling een bepaalde wijze voorschrijft, kiest de bevoegde minister of de bestuurschef, op wie hij de benoemingsbevoegdheid heeft overgedragen, de wijze van benoeming volgens welke iedere vacant geworden betrekking moet worden verleend";

dat artikel 2 van het toentertijd geldende ministerieel besluit van 29 april 1977 houdende reglement van het Ministerie van Volksgezondheid en van het Gezin bepaalt :

"Onverminderd de reglementaire bepalingen van algemene aard betreffende de loopbaan van het rijks-personeel, geschiedt de benoeming tot elke graad waarvan de personeelsleden, behorende tot de diensten waarop dit besluit van toepassing is titularis kunnen zijn, onder de voorwaarden, bepaald in de hierbijgevoegde tabel";

dat volgens die bijgevoegde tabel de benoeming tot de graad van hoofdinspecteur-directeur (rang 13) geschiedt, hetzij bij wijze van verandering van graad voor de titularissen bekleed met een graad van rang 13, hetzij bij wijze van verhoging in graad voor de titularissen bekleed met een graad van de rangen 12 of 11; dat uit geen enkel gegeven uit het administratief dossier blijkt dat de Minister van Sociale Zaken een definitieve beslissing heeft genomen omtrent de wijze van benoeming; dat, gesteld dat kan worden aangenomen dat in het bestreden koninklijk besluit een keuze voor een bepaalde benoemingswijze wordt gedaan, en daargelaten de vraag of de keuze voor een bepaalde benoemingswijze nog op het moment van het nemen van het benoemingsbesluit zou kunnen gebeuren, moet worden vastgesteld dat de Koning aldus, door impliciet een keuze te maken voor een benoeming door bevordering in graad, zou zijn afgeweken

van de door Hem gestelde reglementaire regel dat de bevoegde minister of, in voorkomend geval, de bevoegde bestuurschef, de keuze voor een bepaalde benoemingswijze maken, terwijl Hij bij individuele beslissing niet vermag af te wijken van de algemene regel die hijzelf heeft uitgevaardigd; dat het gegeven dat het bestreden besluit is genomen op voordracht van de Minister van Sociale Zaken niet wegneemt dat de impliciet in het besluit vervatte keuze van benoemingswijze door de Koning is gedaan en niet door de Minister zoals vereist door artikel 6bis van het voornoemde koninklijk besluit van 2 oktober 1937; dat het bestreden besluit derhalve artikel 6bis van laatstgenoemd besluit schendt; dat het ambtshalve door het bevoegde lid van het Auditoraat opgeworpen middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het koninklijk besluit van 30 januari 1989 waarbij André VAN LIERDE bevorderd wordt tot hoofdinspecteur-directeur (rang 13) bij de Bestuursafdeling voor de Volksgezondheid -Algemeen Farmaceutische Inspectie- Hoofdbestuur- bij het Ministerie van Volksgezondheid en Leefmilieu.

Artikel 2.

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

Artikel 3.

Dit arrest zal op dezelfde wijze als het vernietigde besluit in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negen maart 1900 achtennegentig, 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.