

**RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK**

**Xe KAMER**

**A R R E S T**

**nr. 251.254 van 9 juli 2021  
in de zaak A. 226.923/X-17.393**

In zake : Carine COPPENS  
bijgestaan en vertegenwoordigd door  
advocaat advocaat Pascal Lahousse  
kantoor houdend te 2800 Mechelen  
Leopoldstraat 64  
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de STAD NINOVE  
advocaat Tom De Sutter  
kantoor houdend te 9000 Gent  
Koning Albertlaan 128  
bij wie woonplaats wordt gekozen

Tussenkommende partij :

Bart BAELE  
bijgestaan en vertegenwoordigd door  
advocaat Tom De Sutter  
kantoor houdend te 9000 Gent  
Koning Albertlaan 128  
bij wie woonplaats wordt gekozen

---

*I. Voorwerp van het beroep*

1. Het beroep, ingesteld op 10 december 2018, strekt tot de nietigverklaring van:

- “de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de Stad Ninove, dd. 29 mei 2018, om kandidaten die ziek zijn of afwezig zijn voor het examen van algemeen directeur geen alternatieve datum voor te leggen”;
- “de beslissing van de gemeenteraad dd. 17 juli 2018 houdende de aanstelling op proef van dhr. Bart Baele voor de statutaire functie van algemeen directeur met ingang van onbepaalde datum”;

- “de (impliciete) beslissing van de gemeenteraad dd. 17. juli 2018 houdende de niet-aanstelling van mevr. Coppens voor de statutaire functie van algemeen directeur”;
- “de beslissing van de gemeenteraad dd. 30 juli 2018 houdende de vaststelling van de datum van indiensttreding van dhr. Bart Baele als algemeen directeur op 1 september 2018”.

## *II. Verloop van de rechtspleging*

2. De verwerende partij heeft een memorie van antwoord ingediend en verzoekster heeft een memorie van wederantwoord ingediend.

De tussenkomende partij heeft een verzoekschrift tot tussenkomst ingediend. De tussenkomst is toegestaan bij beschikking van 18 februari 2019. De tussenkomende partij heeft een memorie ingediend.

Eerste auditeur Iris Verheven heeft een verslag opgesteld.

De verwerende partij en de tussenkomende partij hebben een laatste memorie ingediend. Verzoekster heeft een laatste memorie ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 7 mei 2021.

Kamervoorzitter Johan Lust heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Pascal Lahousse, die verschijnt voor verzoekster, advocaat Tom De Sutter, die verschijnt voor de verwerende partij en de tussenkomende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Iris Verheven heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

### *III. Feiten*

3. Op 15 februari 2018 is in het Belgisch Staatsblad het decreet van 22 december 2017 ‘over het lokaal bestuur’ (hierna: het decreet lokaal bestuur) verschenen. Artikel 162, § 1, eerste lid, bepaalt dat er in elke gemeente een algemeen directeur is die ten dienste staat van zowel de gemeente als het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn (OCMW) dat de gemeente bedient.

Tot de overgangsbepalingen inzake de ambtelijke organisatie van de gemeente en van het OCMW behoort onder meer artikel 581, dat in werking treedt op 25 februari 2018. Artikel 581, eerste lid, voorziet erin dat als het ambt van gemeentesecretaris en het ambt van secretaris van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn dat de gemeente bedient door dezelfde persoon worden uitgeoefend, die persoon van rechtswege aangesteld wordt als algemeen directeur bij de gemeente.

4. Verzoekster, die sinds 1 april 1988 secretaris is van het OCMW van de stad Ninove, oefent sinds 1 januari 2015 ook het ambt van stadssecretaris uit bij de stad, aan wie zij ter beschikking is gesteld. De stad en het OCMW ondertekenden hieromtrent op 5 januari 2015 een beheersovereenkomst.

Nadat de stad en het OCMW op 26 oktober 2017, respectievelijk 6 december 2017 beslisten om de beheersovereenkomst te beëindigen met een opzeggingstermijn die loopt tot 30 april 2018, vraagt de gemeenteraad op 13 december 2017 om de overeenkomst te beëindigen op 1 januari 2018.

Op 27 december 2017 stemt de OCMW-raad ermee in dat vanaf 1 januari 2018 een einde komt aan de beheersovereenkomst en aan de terbeschikkingstelling van de OCMW-secretaris aan de stad.

5. Op 28 maart 2018 beslist de gemeenteraad onder meer om de functie van algemeen directeur vacant te verklaren en een wervingsreserve algemeen directeur aan te leggen.

Het college van burgemeester en schepenen beslist op 29 mei 2018 dat, in geval van ziekte of afwezigheid van de kandidaten voor het examen in de selectieprocedure van de algemeen directeur, niet wordt voorzien in een alternatieve examendatum. Dit is de eerste bestreden beslissing.

De gemeenteraad stelt op 17 juli 2018 de tussenkomen partij op proef aan in de functie van administratief directeur. Dit is de tweede bestreden beslissing.

De datum van indiensttreding wordt bij gemeenteraadsbeslissing van 30 juli 2018 bepaald op 1 september 2018. Dit is de vierde bestreden beslissing.

6. De Raad van State vernietigt de OCMW-raadsbeslissing van 27 december 2017 bij arrest nr. 248.629 van 16 oktober 2020 omdat de beslissing niet berust op behoorlijk vastgestelde, draagkrachtige motieven (zaak A. 225.316/X-17.248).

Met een beslissing van 18 december 2020 doet de OCMW-raad zijn beslissing van 27 december 2017 over en herneemt hij de voortijdige beëindiging, met ingang van 1 januari 2018, van de beheersovereenkomst en van de terbeschikkingstelling van verzoekster aan de stad Ninove.

De OCMW-raadsbeslissing van 18 december 2020 wordt vernietigd bij arrest nr. 251.252 van 9 juli 2021 (zaak A. 232.691/X-17.874).

7. Bij arrest nr. 251.253 van 9 juli 2021 (zaak A. 225.311/X-17.247) worden ook de gemeenteraadsbeslissingen van 28 maart 2018 om de functie van algemeen directeur vacant te verklaren en een wervingsreserve van algemeen directeur aan te leggen, vernietigd.

#### *IV. Ontvankelijkheid wat de derde bestreden beslissing betreft*

8. In het auditoraatsverslag wordt vastgesteld “dat de weigering om verzoekster niet aan te stellen als algemeen directeur niet voortspruit uit de aanstellingsbeslissing van de tussenkomende partij van 17 juli 2018”. De derde bestreden beslissing laat zich met andere woorden niet uit het bestaan van de tweede bestreden beslissing afleiden.

Verzoekster spreekt dat niet tegen in de laatste memorie.

Ook de Raad van State ziet geen reden om de zienswijze in het auditoraatsverslag niet bij te vallen.

9. Het beroep is onontvankelijk wat de derde bestreden beslissing betreft.

#### *V. Onderzoek ten gronde wat de eerste, tweede en vierde bestreden beslissing betreft*

10. Verzoekster doet in een eerste middel gelden dat de voortijdige beëindiging van haar gemeenschappelijk functiehouderschap als secretaris van zowel de stad als het OCMW van Ninove onregelmatig is, zodat de bestreden beslissingen haaks staan op haar recht op een aanstelling van rechtswege als algemeen directeur op grond van artikel 581 van het decreet lokaal bestuur.

11. De verwerende partij en de tussenkomende partij reageren dat de beoordeling van het middel afhankelijk is van de beoordeling van het beroep in de zaak A. 225.316/X-17.248.

12. In het auditoraatsverslag wordt het middel bijgevalen. Uit de vernietiging door de Raad van State in de zaak A. 225.316/X-17.248, bij arrest nr. 248.629 van 16 oktober 2020, van de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van de stad Ninove van 27 december 2017 tot voortijdige beëindiging van de beheersovereenkomst tussen de stad en het OCMW wordt

X-17.393-5/8

geconcludeerd dat verzoekster ter beschikking bleef gesteld in de functie van stadssecretaris tot 30 april 2018 en dat zij op 28 (lees: 25) februari 2018 zowel het ambt van stadssecretaris als dat van secretaris van het OCMW uitoefent, zodat zij, gelet op artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur, van rechtswege als algemeen directeur bij de stad Ninove wordt aangesteld.

“Het voornoemde heeft”, aldus het auditoraatsverslag, “tot gevolg dat de verwerende partij niet kon overgaan tot het vacant verklaren van de functie van algemeen directeur, het bekendmaken van de vacature en het aanleggen van een wervingsreserve” en dat “[e]venmin [...] de tussenkomende partij als algemeen directeur [kon] worden aangesteld”.

13. In hun laatste memories werpen de verwerende partij en de tussenkomende partij tegen dat die zienswijze voorbarig is aangezien de OCMW-raad de vernietigde OCMW-raadsbeslissing van 27 december 2017 op 18 december 2020 hernomen heeft. Bovendien kan volgens de verwerende partij zelfs zonder deze beslissing van 18 december 2020 artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur niet op verzoekster van toepassing zijn.

14. De OCMW-raadsbeslissing van 18 december 2020 is door de Raad van State vernietigd bij arrest nr. 251.252 van 9 juli 2021 (zaak A. 232.691/X-17.874).

In het arrest wordt geoordeeld dat er ten gevolge van het vernietigingsarrest van de Raad van State nr. 248.629 van 16 oktober 2020 in rechte moet worden van uitgegaan dat de terbeschikkingstelling van verzoekster als stadssecretaris is blijven doorlopen tot 30 april 2018 en dat zij bijgevolg op 25 februari 2018 te Ninove zowel het ambt van secretaris van het OCMW als dat van stadssecretaris uitoefende, zodat zij gelet op artikel 581, eerste lid, van het decreet lokaal bestuur vanaf die dag van rechtswege algemeen directeur is. Tevens wordt in het arrest nr. 251.252 van 9 juli 2021 (zaak A. 232.691/X-17.874) aangenomen dat er geen reden is om, zoals door onder meer de stad Ninove gewenst, het Grondwettelijk Hof ter zake prejudicieel te ondervragen.

Finaal wijzen het middel en de voormelde arresten dus uit dat de besproken eerste, tweede en vierde bestreden beslissing gevitieerd zijn. Er is aanleiding om ze nietig te verklaren.

#### *VI. Kosten*

15. De tussenkomende partij heeft voor haar tussenkomst twee keer betaald. Er is reden haar het onverschuldigd en per vergissing betaalde bedrag van 150 euro terug te geven.

### **BESLISSING**

**1. De Raad van State vernietigt 1° de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de stad Ninove van 29 mei 2018 dat, in geval van ziekte of afwezigheid van de kandidaten voor het examen in de selectieprocedure van de algemeen directeur, niet wordt voorzien in een alternatieve examendatum, 2° de beslissing van de gemeenteraad van de stad Ninove van 17 juli 2018 tot aanstelling op proef van Bart Baele in de functie van administratief directeur, en 3° de beslissing van de gemeenteraad van de stad Ninove van 30 juli 2018 waarbij de datum van indiensttreding van Bart Baele wordt bepaald op 1 september 2018.**

**2. De Raad van State verwerpt het beroep voor het overige.**

**3. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het geding, begroot op het rolrecht van 200 euro, een bijdrage van 20 euro, en een aan verzoekster verschuldigde rechtsplegingsvergoeding van 700 euro.**

**De kosten van de tussenkomst, begroot op 150 euro, zijn ten laste van de tussenkomende partij.**

**Het door de tussenkomende partij te veel betaalde bedrag van 150 euro wordt aan haar terugbetaald.**

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van negen juli tweeduizend eenentwintig, door de Raad van State, Xe kamer, samengesteld uit:

Johan Lust,	kamervoorzitter,
Jan Clement,	staatsraad,
Stephan De Taeye,	staatsraad,
bijgestaan door	
Silvan De Clercq,	griffier.

**De griffier**

**De voorzitter**

**Silvan De Clercq**

**Johan Lust**