

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 105.677 van 19 april 2002
in de zaak A. 110.426/XII-3290.**

In zake : 1. Peter VAN DER PLAETSEN,
2. Guy DE MULDER,
die woonplaats kiezen bij
advocaat A. COOLSAET,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Arthur Goemaerelei 69

tegen :

De BESTENDIGE DEPUTATIE VAN DE PROVINCIERAAD
VAN OOST-VLAANDEREN.

tussenkommende partij :

Kurt BRAECKMAN,
die woonplaats kiest bij
advocaat P. LEFRANC,
kantoor houdende te GENT,
Koning Albertlaan 128.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Peter Van Der Plaetsen en Guy De Mulder op 18 september 2001 hebben ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van de beslissing van 26 juli 2001 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen waarbij Kurt Braeckman met ingang van 1 april 2001 op proef wordt benoemd als conservator bij het Provinciaal Archeologisch Museum, site Velzeke;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgesteld door auditeur D. Mareen;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 7 januari 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 februari 2002;

Gehoord het verslag van staatsraad J. Lust;

Gehoord de opmerkingen van advocaat A. Coolsaet, die verschijnt voor verzoekers, van diensthoofd A. Haenebalcke, die verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat P. Lefranc, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur D. Mareen;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat Kurt Braeckman vraagt in de debatten te mogen tussenkomen; dat hij de begunstigde is van de bestreden beslissing; dat er reden is om op het verzoek in te gaan;

Overwegende dat het personeel van het archeologisch museum te Velzeke twee categorieën van personeelsleden telt: personeel van de stad Zottegem en personeel van de provincie Oost-Vlaanderen; dat de verzoekers, tewerkgesteld als conservator respectievelijk wetenschappelijk medewerker, tot de eerste categorie personeelsleden behoren en -tot aan de bestreden beslissing- de tussenkomende partij, tewerkgesteld als bestuurssecretaris-archeoloog, tot de tweede categorie;

Overwegende dat de provincie in 1997 een vergelijkend aanwervingsexamen voor conservator ten behoeve van haar archeologisch museum te Ename organiseert; dat de tussenkomende partij aan het examen deelneemt en in de werfreserve wordt opgenomen;

Overwegende dat sedert 1 januari 2000 de archeologische musea te Velzeke en te Ename samenwerken; dat op 15 maart 2000 de provincieraad van Oost-Vlaanderen enerzijds beslist in een betrekking te voorzien van hoofdconservator die onder meer de coördinatie en supervisie van beide museumlocaties tot taak heeft en anderzijds de functiebeschrijvingen van conservator van het archeologisch museum te Velzeke en van conservator van het archeologisch museum te Ename gelijk maakt door de eerste functiebeschrijving op te heffen en de tweede om te vormen tot conservator van het archeologisch museum Velzeke-Ename;

Overwegende dat op 22 maart 2001 de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen de betrekking van conservator van het archeologisch museum Velzeke-Ename, site Velzeke, vacant verklaart; dat de bestendige deputatie op 26 juli 2001 de tussenkomende partij met ingang van 1 april 2001 benoemt als conservator op proef; dat in het besluit wordt overwogen dat “Kurt Braeckman de tweede plaats behaalde voor het afgenomen vergelijkend aanwervings-examen voor deze graad en hiervoor aldus in aanmerking komt”;

Overwegende dat de verwerende en de tussenkomende partij de ontvankelijkheid van de vordering betwisten; dat een onderzoek van en uitspraak over de ontvankelijkheid zich slechts zouden opdringen indien aan de grondvoorwaarden voor een schorsing voldaan is, hetgeen zoals hierna zal blijken niet het geval is;

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de nietigverklaring van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoekers een dubbel nadeel aanvoeren; dat zij in de eerste plaats erop wijzen dat bij provincieraadsbesluit van 15 maart 2000 de personeelsformatie van het archeologisch museum

Velzeke-Ename is uitgebreid met een functie van hoofdconservator, dat het om een bevorderingsfunctie gaat waarvoor alleen de in het provinciaal personeelskader opgenomen conservator, bestuurssecretaris-archeoloog en wetenschappelijk medewerker cultuur in aanmerking komen, dat er na de bestreden beslissing geen enkele functie van conservator meer vacant is en dat zij verstoken blijven van de noodzakelijke ervaring in die functie om in aanmerking te komen voor het bevorderingsexamen van hoofdconservator;

Overwegende dat met de verzoekers wordt aangenomen dat de bestreden beslissing meebrengt dat zij een kans verliezen om in het bij provincieraadsbesluit van 15 maart 2000 nieuw ingestelde ambt van hoofdconservator benoemd te worden; dat immers om voor het ambt in aanmerking te komen de gegadigden vast benoemd dienen te zijn als conservator, bestuurssecretaris-archeoloog of wetenschappelijk medewerker cultuur; dat evenwel het gewicht van die kans niet mag overdreven worden; dat voor de bevordering, waarvan overigens onduidelijk is wanneer zij te verwachten zou zijn, ook nog vereist is dat de kandidaten in nuttige volgorde geslaagd zijn in een vergelijkend examen bestaande uit twee gedeelten waarop ze telkens 60 % van de punten moeten behalen; dat in deze stand van zaken de kans om tot hoofdconservator benoemd te worden al te hypothetisch en voorwaardelijk voorkomt om het verlies ervan als een ernstig nadeel in de zin van artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State te kunnen beschouwen; dat bovendien het verband tussen dat verlies en de bestreden beslissing op het eerste gezicht erg indirect is; dat het verlies niet meer dan een zijdelings en bijkomstig effect van de bestreden beslissing lijkt; dat het ook niet zo zeker is als verzoekers laten uitschijnen dat met de bestreden beslissing de laatst resterende mogelijkheid om nog voor de bevordering in aanmerking te komen, verdwenen is; dat zulks alleszins niet noodzakelijk volgt uit de enkele vaststelling dat na de bestreden benoeming de beide functies van conservator waarin de provinciale personeelsformatie voorziet, benomen zijn; dat ook nog vanuit andere ambten toegang tot dat van hoofdconservator mogelijk is; dat het nadeel niet overtuigt;

Overwegende dat verzoekers in de tweede plaats een moreel nadeel doen gelden; dat de eerste verzoeker uiteenzet dat hij, als conservator van de stad Zottegem naar het museum te Velzeke gedetacheerd, nu moet dulden dat de tussenkomen­de partij, voordien als wetenschappelijk medewerker tewerkgesteld en met drie jaar minder anciënniteit binnen het museum, de hoogste functie krijgt, dat hij zulks “niet anders [kan] interpreteren dan als een publieke blaam”; dat de tweede verzoeker op zijn beurt uitlegt dat hij “van collega nu de ondergeschikte van de heer Braeckman [wordt]”; dat verzoekers voorts gewagen van bedreigingen en druk vanwege de tussenkomen­de partij;

Overwegende dat de verwerende partij voor het verrichten van de bestreden benoeming zonder meer geput heeft uit de reserve van een in 1997 afgenomen examen voor de graad van conservator; dat het precies daartegen is dat verzoekers bezwaren hebben; dat zij essentieel betwisten dat de betreffende werfreserve voor de benoeming in aanmerking mocht worden genomen; dat, wat daar ook van zij, dit tenminste uitwijst dat de benoeming van de tussenkomen­de partij geen enkele appreciatie van, noch enig standpunt over, de inspanningen en het werk van de verzoekers inhoudt; dat er in die specifieke context bezwaarlijk sprake kan zijn van een blaam of afkeuring van de verzoekers; dat dit bevestigd wordt door het bijkomend stuk 14 van verzoekers; dat daaruit wordt afgeleid dat ook de raad van bestuur van het museum te Velzeke in de benoeming van de tussenkomen­de partij geen negatieve beoordeling van wie dan ook ziet, maar de benoeming begrijpt als de juridisch correcte conclusie uit de vaststelling enerzijds dat Kurt Braeckman tweede was in het indertijd gehouden examen conservator Ename, waaraan de verzoekers niet hebben deelgenomen, en anderzijds dat hij nog in de werfreserve zat;

Overwegende ten slotte dat de tussenkomen­de partij de door haar beweerdelijk geuite bedreigingen formeel ontkent; dat zij de klacht “totaal uit de lucht gegrepen en pure laster” noemt; dat er geen concrete aanwijzingen voor de bedreigingen zijn; dat ook in de evaluatie die op 20 september 2001 over de tussenkomen­de partij is uitgebracht niets daarop wijst; dat integendeel de

tussenkomende partij daarin als collegiaal en behulpzaam ten opzichte van de medewerkers wordt bestempeld;

Overwegende dat het tweede nadeel niet bewezen voorkomt;

Overwegende dat niet aan de tweede schorsingsvoorwaarde is voldaan; dat deze vaststelling volstaat om de vordering te verwerpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Kurt Braeckman in de vordering tot schorsing wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

De kosten van de tussenkomst in de schorsingsprocedure, bepaald op 123,95 euro, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
negentien april 2002, door :

de HH.	J. LUST,	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
	F. BONTINCK,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

F. BONTINCK.

J. LUST.