

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 127.913 van 9 februari 2004
in de zaak A. 143.046/IX-3965.**

In zake : Geert VANHAVERBEKE,
wonende te OPWIJK,
Broevink 23

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering,
die woonplaats kiest bij
advocaat B. STAELENS,
kantoor houdende te BRUGGE,
Canadesen Hof,
Bevrijdingslaan 4, bus 1.

DE VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Geert VANHAVERBEKE op 23 oktober 2003 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "het Besluit van de Vlaams Minister bevoegd voor Buitenlands Beleid dd. 16 juli 2003 houdende de aanstelling van de Heer Walter MOENS als vertegenwoordiger van de Vlaamse regering voor de standplaats Wenen";

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van hetzelfde besluit;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 7 januari 2004 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 26 januari 2004;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat S. LEMIEGRE, die loco advocaat L. WYNANT verschijnt voor verzoeker, en van advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

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;

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Verzoeker solliciteerde in 2001 een eerste maal voor de contractuele betrekking van gemeenschapsattaché te Wenen.

Na een selectieprocedure werd Walter MOENS als gemeenschapsattaché te Wenen aangesteld, dit in vervanging van een gemeenschapsattaché die met gecontingenteerd verlof was om een proeftijd te vervullen als diplomaat bij de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken. Daartoe werd op 1 november 2001 met Walter MOENS een arbeidsovereenkomst voor onbepaalde duur gesloten.

1.2. Op 4 december 2001 diende verzoeker tegen de aanstelling van Walter MOENS tot gemeenschapsattaché in Wenen een beroep tot nietigverklaring en een vordering tot schorsing in.

De vordering tot schorsing werd bij arrest nr. 104.275 van 4 maart 2002 verworpen.

1.3. In 2002 neemt verzoeker deel aan de selectieprocedure voor de aanwerving van een vertegenwoordiger van de Vlaamse regering in Londen. In dezelfde selectieprocedure wordt een werfreserve van kandidaat-vertegenwoordigers van de Vlaamse regering in het buitenland samengesteld. Verzoeker wordt in deze werfreserve opgenomen.

1.4. Na het ontslag van de gemeenschapsattaché met gecontingenteerd verlof te Wenen, worden met een brief van 31 maart 2003 de kandidaten aangeschreven die in de werfreserve opgenomen zijn, teneinde definitief in de vacature van een vertegenwoordiger van de Vlaamse regering in Wenen te kunnen voorzien. Daarop melden zich twee kandidaten, namelijk verzoeker en Walter MOENS.

1.5. Op 15 mei 2003 neemt een selectiecommissie een interview af van beide kandidaten. Verzoeker behaalt de eindscore “B” (“geschikt onder gering voorbehoud op meer criteria”), Walter MOENS de eindscore “A” (“zeer geschikt voor de functie”).

1.6. Op 16 juli 2003 verzoekt de Vlaamse minister bevoegd voor Buitenlands Beleid aan de Vlaamse minister bevoegd voor Ambtenarenzaken zijn instemming te verlenen met de aanstelling van Walter MOENS als vertegenwoordiger van de Vlaamse regering in Wenen en desgevallend aan de afdeling Algemene administratieve diensten van het departement Coördinatie opdracht te geven tot het opstellen van het contract.

1.7. Op 19 augustus 2003 verleent de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Cultuur, Jeugd en Ambtenarenzaken zijn akkoord met de aanstelling van Walter MOENS. Aan de afdeling Algemene administratieve diensten van het departement Coördinatie wordt opdracht gegeven tot het opstellen van het contract.

1.8. Op 1 september 2003 sluit de Vlaamse Gemeenschap met Walter MOENS een arbeidsovereenkomst voor onbepaalde duur.

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat aangezien tussen Walter MOENS en de Vlaamse Gemeenschap een arbeidsovereenkomst werd gesloten, niet alleen de vordering tot schorsing moet worden verworpen maar dat ook het vernietigingsberoep wegens gebrek aan belang niet-ontvankelijk moet worden verklaard;

2.2. Overwegende dat over die exceptie slechts uitspraak zou moeten worden gedaan indien aan de beide cumulatieve voorwaarden om tot de schorsing van de tenuitvoerlegging over te gaan is voldaan, wat te dezen, zoals zal blijken, niet het geval is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

3.1. Overwegende dat luidens 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 vernietiging van de bestreden beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de akte of het reglement een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.2. Overwegende dat, wat de tweede voorwaarde betreft, verzoeker aanvoert dat hij door de bestreden beslissing uitgesloten wordt van het ambt van vertegenwoordiger van de Vlaamse regering in Wenen, terwijl degene die het ambt wel mag uitoefenen, verder ervaring in die functie kan opdoen, zodat indien de bestreden beslissing later vernietigd wordt, zijn kansen bij een nieuwe benoemingsronde duidelijk kleiner zullen zijn; dat hij in dat verband wijst op het uniek karakter van dit ambt, waardoor zijn kansen om benoemd te worden bijzonder klein zijn geworden; dat hij meent dat het moreel nadeel nog ernstiger en moeilijker te herstellen is, omdat hij het slachtoffer is van intriges en niet moet dulden dat die ongunstige toestand blijft duren tot een vernietigingsarrest hem in het gelijk stelt; dat hij ook stelt dat de schade niet in natura te vergoeden is en financieel zeer moeilijk kan worden begroot, dat hij noch door een vernietigingsarrest noch door een vonnis van de burgerlijke rechter het gewenste resultaat kan verkrijgen, en dat het specifieke van de situatie meebrengt dat de bestreden beslissing moet worden geschorst, minstens tot in de zaak A. 113.707/IX-3140 definitief uitspraak is gedaan;

3.3. Overwegende dat de verwerende partij in haar nota antwoordt dat er na het sluiten van de arbeidsovereenkomst tussen de Vlaamse Gemeenschap en Walter MOENS van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel geen sprake meer kan zijn, dat de arbeidsovereenkomst is gesloten en hoe dan ook zal blijven gelden; dat de nadelen die zouden worden aangevoerd, niet kunnen worden voorkomen, aangezien de overeenkomst niettegenstaande een gebeurlijke schorsing van de bestreden beslissing overeind blijft;

3.4. Overwegende dat een eventuele schorsing van de bestreden beslissing niet de schorsing van de arbeidsovereenkomst gesloten tussen de verwerende partij en Walter MOENS kan meebrengen, aangezien het tot de uitsluitende bevoegdheid van de hoven en rechtbanken behoort om de uitvoering van een overeenkomst te schorsen; dat het nadeel waardoor verzoeker aanvoert bedreigd te zijn, te weten de praktisch definitieve onmogelijkheid om de functie van attaché te Wenen uit te oefenen met de daaraan verbonden gevolgen, derhalve niet kan worden tenietgedaan of worden vermeden door een schorsingsarrest van de Raad van State;

3.5. Overwegende dat aldus niet is voldaan aan een van de voorwaarden van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat die vaststelling volstaat om verzoekers vordering af te wijzen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negen februari 2000 en vier, door :

de H.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. DE BRABANDERE.