

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973)

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

Nr. 205.149 van 14 juni 2010

A. 195.499/XI-17.131

In zake: **FOLCQUE** Pascal,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. G. PIJCKE, advocaat en
Mr. M. MAHIEU, advocaat bij het Hof van Cassatie,
Louizalaan 523
1050 Brussel,

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de Minister van Justitie,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Ph. LEVERT, advocaat,
Louizalaan 149/22
1050 Brussel,

Tussenkommende partij:

BURGUE Florence,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. J.-M. RIGAUX, advocaat,
boulevard d'Avroy 270
4000 Luik.

DE VOORZITTER VAN DE XIe KAMER ,

Gezien het op 12 februari 2010 ingediende verzoekschrift, waarbij Pascal FOLCQUE de nietigverklaring en de schorsing van de tenuitvoerlegging vordert van het koninklijk besluit van 15 december 2009 waarbij Florence BURGUE wordt benoemd tot gerechtsdeurwaarder in het gerechtelijk arrondissement Hoei;

Gezien het administratief dossier en de nota met opmerkingen van de verwerende partij;

Gezien het verzoek tot tussenkomst ingediend door Florence BURGUE op 2 maart 2010;

Gezien het verslag van mevr. BOLLY, auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 93 van de procedureregeling;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de beschikking van 27 mei 2010, waarbij ze worden opgeroepen om te verschijnen op 10 juni 2010 om 9.30u;

Gehoord het verslag van de heer MESSINNE, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. G. PIJCKE, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt en van Mr. J.-M. RIGAUX, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van mevr. BOLLY, auditeur;

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

Overwegende dat de tussenkomende partij belang heeft bij de beslechting van het geschil; dat haar tussenkomst ontvankelijk moet worden verklaard;

Overwegende dat de tussenkomende partij een eerste maal tot gerechtsdeurwaarder is benoemd in het gerechtelijk arrondissement Hoei bij koninklijk besluit van 13 november 2001, vernietigd bij arrest nr. 121.986 van 1 augustus 2003, een tweede maal bij koninklijk besluit van 19 november 2003, vernietigd bij arrest nr. 189.228 van 24 december 2008, en een derde maal bij koninklijk besluit van 15 december 2009, dat bij uittreksel bekendgemaakt is in het Belgisch Staatsblad van 22 december 2009, hier wordt bestreden en als volgt is gemotiveerd:

"
en 515;

Gelet op het Gerechtelijk Wetboek, inzonderheid de artikelen 510

Overwegende dat de vacature van het ambt van gerechtsdeurwaarder in het gerechtelijk arrondissement Hoei opnieuw bekendgemaakt is in het Belgische Staatsblad van 18 maart 2009; het ambt is vacant sedert 5 mei 2002;

Overwegende dat zes kandidaten hebben gesolliciteerd naar de vacante betrekking;

Overwegende dat de bij wet voorgeschreven adviezen op 4 mei 2009 zijn gevraagd;

Overwegende dat de syndicus-voorzitter van de arrondissementskamer van de gerechtsdeurwaarders van Hoei verzocht is om een advies te formuleren overeenkomstig de ministeriële circulaire nr. 116 van 7 april 2008 betreffende de adviesprocedure bij de benoeming van gerechtsdeurwaarders;

Overwegende dat alle adviezen zijn verstrekt;

Overwegende dat de raad van de arrondissementskamer van gerechtsdeurwaarders van Hoei over alle kandidaten een algemeen advies heeft verstrekt met een cijferwaardering op vijftig, op basis van het aangevulde standaard-CV en van het formulier "gemotiveerd advies", ingevuld door de betrokken gerechtsdeurwaarders;

Overwegende dat mevr. Florence Burgue, licentiate in de rechten, van de raad van de arrondissementskamer een hoge cijferwaardering heeft gekregen met een totaal van 48,65 punten op de vijftig;

Overwegende dat het, met het oog op behoorlijk bestuur, noodzakelijk is om meer objectiviteit aan de dag te leggen bij het voorbereiden van de beslissing en deze beter te motiveren; de procedure is niet alleen gestandaardiseerd, maar er is de kandidaten ook gevraagd gebruik te maken van een standaard-CV;

Overwegende dat zodoende de noodzakelijke inlichtingen over de kandidaten kunnen worden vergeleken en de verdiensten op hun waarde geschat;

Overwegende dat de algemene ervaring inzake anciënniteit, de ervaring in het gerechtelijk arrondissement van het vacante kantoor, de ervaring in de stad of de gemeente waar het kantoor vacant is, de ervaring in het kantoor zelf en alle plaatsvervangingen in aanmerking worden genomen voor de cijferwaardering;

Overwegende dat bovendien de verworven kennis, de opleidingen, de activiteiten in verband met het ambt van gerechtsdeurwaarder en elke andere nuttige ervaring een meerwaarde kunnen betekenen voor de uitoefening van het ambt van gerechtsdeurwaarder;

Overwegende dat uit al deze gegevens blijkt dat de volgende drie kandidaten het best gerangschikt zijn : mevr. Florence Burgue, de heren Thierry Fil en Pascal Folcque;

Overwegende dat mevr. Florence Burgue van de drie best gerangschikte kandidaten degene is die het meeste ervaring heeft in het gerechtelijk arrondissement Hoei en in de stad of gemeente waar het kantoor vacant is;

Overwegende dat mevr. Burgue zich, op het tijdstip van de bekendmaking van de vacature, kan beroepen op nagenoeg vier jaar ervaring in het kantoor waar de vacature is;

Overwegende dat mevr. Florence Burgue voor het onderdeel bekwaamheid met 39,08 punten op de 40 de beste score heeft behaald van alle kandidaten en onder meer het maximumaantal punten (6/6) heeft behaald voor "kwaliteit van het geleverde werk en bekwaamheid en geschiktheid van de kandidaat voor het gewenste profiel van de vacante plaats"; dat ze ook een zeer hoog waarderingscijfer heeft gekregen voor het onderdeel vaardigheden; dat ze zich daardoor gunstig onderscheidt van verscheidene andere kandidaten;

Overwegende dat mevr. Florence BURGUE bovendien een gedetailleerde lijst heeft voorgelegd waaruit blijkt dat ze gedurende tien jaar plaatsvervangingen heeft gedaan in het gerechtelijk arrondissement Hoei en dat ze in vergelijking met de heren Thierry Fil en Pascal Folcque de candidate is die de meeste plaatsvervangingen heeft gedaan in het kantoor met de vacante plaats; dat die specifieke ervaring een meerwaarde betekent en ze zich daardoor gunstig onderscheidt van de overige kandidaten;

Overwegende dat mevr. Florence Burgue ook punten behaalt in het kader van andere activiteiten buiten het ambt of op basis van gegevens met betrekking tot het ambt, zoals een hogere juridische opleiding, alsmede het feit dat ze heeft deelgenomen aan een colloquium georganiseerd door de UCL met als thema "Mécénat et sponsoring: implications civiles et fiscales";

Overwegende dat mevr. Florence Burgue zich in het kader van haar bijzondere interesse voor sociale thema's ook kan beroepen op haar engagement in verschillende verenigingen; dat deze bijzondere activiteiten van grote betekenis zijn met betrekking tot de uitoefening van het ambt van gerechtsdeurwaarder; dat betrokkene zich daardoor gunstig onderscheidt van de overige kandidaten;

Overwegende dat mevr. Florence Burgue een resultaat behaalt van 78,65 punten op de honderd en dus de best gerangschikte candidate is;

Overwegende dat de betrokkene voldoet aan alle wettelijke vereisten om te kunnen worden benoemd;

Overwegende dat de procureur-generaal bij het hof van beroep te Luik en van de procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg van Hoei over de voorgedragen candidate een gunstig advies hebben uitgebracht;

Overwegende dat mevr. Florence Burgue dus in aanmerking moet worden genomen als de candidate die het meest geschikt is voor het vervullen van het ambt van gerechtsdeurwaarder in het gerechtelijk arrondissement Hoei, op basis van de vergelijking van alle overgelegde gegevens inzake het opstellen van het advies en inzake beroepservaring.";

Overwegende dat verzoeker een middel, het eerste van zijn verzoekschrift, ontleent aan schending van de artikelen 33, 105 en 108 van de Grondwet, van de artikelen 510 en 512 van het Gerechtelijk Wetboek, van artikel 3 van de wetten op de Raad van State en van artikel 6 van de wet van 31 mei 1961 betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerkingtreden van wetten en verordeningen, aan onbevoegdheid van de steller van de handeling en aan machtsoverschrijding, doordat het bestreden besluit steunt

op circulaire nr. 116 van de minister van Justitie van 7 augustus 2008 betreffende de adviesprocedure bij de benoeming van gerechtsdeurwaarders, terwijl deze circulaire, die van reglementaire aard is, voormelde bepalingen niet in acht neemt en bijgevolg onwettig is, waardoor ook het besluit onwettig is;

Overwegende dat artikel 512 van het Gerechtelijk Wetboek geen enkel criterium vaststelt aan de hand waarvan aan de minister van Justitie de gemotiveerde adviezen van de procureur-generaal, de procureur des Konings en de raad van de arrondissementskamer worden verstrekt over de verdiensten en de bekwaamheid van de gegadigden voor een vacature van een gerechtsdeurwaarderskantoor; dat circulaire nr. 116 van 7 april 2008 "Adviesprocedure bij de benoeming van gerechtsdeurwaarders" van de minister van Justitie, die door de verwerende partij bij het administratief dossier is gevoegd, doch niet is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad, en gericht is aan de voorzitter van de Nationale Kamer van Gerechtsdeurwaarders en aan de syndici van de arrondissementskamers van gerechtsdeurwaarders, met een afschrift aan de procureurs-generaal bij de hoven van beroep en de procureurs des Konings bij de rechtbanken van eerste aanleg, vaststelt dat de kandidaten bij het stellen van hun kandidatuur (...) zeer verschillend te werk (gaan) voor het verstrekken van informatie. Ook de arrondissementskamers hanteren niet steeds dezelfde methodologie bij het uitbrengen van hun advies. Dit alles maakt dat er op vandaag geen geobjectiveerd systeem bestaat, ter ondersteuning van de selectie en de ermee gepaard gaande vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten". De circulaire standaardiseert via een "nieuwe werkwijze" het indienen van de kandidaturen en curricula vitae en verzoekt de arrondissementskamer "op basis van al deze gegevens een globaal advies te formuleren en te zenden aan de voorzitter van de Nationale Kamer van gerechtsdeurwaarders. Op haar beurt zendt de Nationale Kamer het samengestelde dossier over aan de Federale Overheidsdienst Justitie. Wanneer de bevoegde dienst van de FOD Justitie het dossier ontvangt, zal deze op basis hiervan en op basis van een aantal thans vastgelegde objectieve criteria (zie model in bijlage) een algemene quoteringscijfer geven per kandidaat. Vervolgens zal een rangschikking opgemaakt worden"; dat bij de circulaire als bijlage een formulier is gevoegd met als opschrift "Document C", dat de raad van de arrondissementskamer moet invullen met vermelding van zijn beoordeling, onder meer via waarderingscijfers, met maxima, voor de inzet en de stiptheid van de kandidaat (maximaal 3 punten), luisterbereidheid en communicatie naar alle betrokken partijen (maximaal 3 punten), de interesse en de leerbereidheid m.b.t. het ambt (maximaal 4 punten), de kwaliteit van het geleverde werk (maximaal 6 punten), de bekwaamheid als bemiddelaar (maximaal 6 punten), de besluitvaardigheid

(maximaal 6 punten), de kennis van de procedureregels (maximaal 6 punten), de bekwaamheid en geschiktheid van de kandidaat voor het gewenste profiel van de vacante plaats (maximaal 6 punten), het niveau van professionele maturiteit en de verantwoordelijkheidszin (maximaal 1 punt), het dynamisme en de flexibiliteit (maximaal 1 punt), de zin voor feitenanalyse en synthese (maximaal 1 punt), de sociale vaardigheid (maximaal 1 punt), de communicatie en de contactvaardigheid (maximaal 1 punt), de schriftelijke vaardigheid (maximaal 1 punt), de collegialiteit en de opstelling tegenover het beroep (maximaal 1 punt), de methodiek, de organisatie en de efficiëntie (maximaal 1 punt), het leidinggeven en coachen (maximaal 1 punt) en het vermogen om zich aan te passen aan de moderne technieken (maximaal 1 punt); dat in de circulaire ten slotte wordt aangekondigd dat de minister en zijn bestuur niet alleen zullen steunen op "het globale advies", maar ook op de "anciënniteit/beroepservaring" en op "de andere activiteiten en elementen gerelateerd aan het ambt ", en zulks zullen beoordelen met een waarderingscijfer dat respectievelijk maximaal 40 en 10 punten bedraagt en dat "in elk geval (...) voor de vacatures, waarvoor thans nog geen adviezen zijn ingewonnen [*sic*], (zal) worden gehandeld op basis van de aanbevelingen en richtlijnen van deze omzendbrief";

Overwegende dat de voormelde circulaire zodoende criteria vaststelt die niet in de wet zijn opgenomen, er de waarde van bepaalt en dus van reglementaire aard is; dat ze niet ter fine van advies is voorgelegd aan de afdeling Wetgeving van de Raad van State; dat de bestreden handeling, die steunt op een ongeldige circulaire, deze ongeldigheid overneemt; dat korte debatten volstaan om vast te stellen dat het middel in dat opzicht gegrond is;

Overwegende dat er geen grond is om de overige middelen van het verzoekschrift te onderzoeken, daar ze niet kunnen leiden tot een ruimere nietigverklaring,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Florence BURGUE wordt ingewilligd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt het koninklijk besluit van 15 december 2009 waarbij Florence BURGUE tot gerechtsdeurwaarder in het arrondissement Hoei wordt benoemd;

Artikel 3.

Er is geen grond om uitspraak te doen over de vordeirng tot schorsing.

Artikel 4.

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

Artikel 5.

De kosten, bepaald op 300 euro, komen ten laste van de verwerende partij ten belope van 175 euro en ten laste van de tussenkomende partij ten belope van 125 euro.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op
veertien juni tweeduizend tien door:

de Hr.	MESSINNE,	kamervoorzitter,
de Hr.	DJERBOU,	toegevoegd griffier.

De toegevoegd Griffier

De Voorzitter

S. DJERBOU

J. MESSINNE

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.