

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

nr. 212.044 van 15 maart 2011

A.196.105/V-1801

In zake: **GAZAN** Freddy,
die woonplaats kiest bij de
Federale Overheidsdienst Justitie
Dienst voor het Strafrechtelijk Beleid,
Hallepoortlaan 5
1060 Brussel,

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de Minister van Justitie,
die woonplaats kiest bij
Mr. Philippe COENRAETS, advocaat,
Ter Kamerenlaan 27
1000 Brussel.

Tussenkommende partij:

VANHOUT Werner,
die woonplaats kiest bij
Mr. Emmanuel JACUBOWITZ, advocaat,
Tedescolaan 7
1160 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, Ve KAMER,

Gezien het op 6 april 2010 ingediende verzoekschrift, waarbij Freddy GAZAN de nietigverklaring vordert van "het koninklijk besluit van 9 februari 2010, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 18 februari 2010, waarbij Werner VANHOUT met ingang van 1 oktober 2009 wordt bevorderd tot adviseur-generaal A4 in het Franse taalkader bij de Centrale Diensten van de FOD Justitie";

Gezien het op 31 mei 2010 ingediende verzoekschrift, waarbij Werner VANHOUT vraagt als tussenkommende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 14 juni 2010 waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gezien de memorie van antwoord;

Gezien de memorie van tussenkomst;

Gezien de memorie van wederantwoord;

Gezien het verzoek van 4 oktober 2010 van Mevrouw BEECKMAN de CRAYLOO, eerste auditeur bij de Raad van State, om de procedure toe te passen waarin artikel 14bis van de algemene procedureregeling voorziet;

Gezien de brief van 20 oktober 2010, waarbij de partijen ervan in kennis worden gesteld dat de kamer uitspraak zal doen onder aanvoering van het ontbreken van het vereiste belang, tenzij een van de partijen vraagt om te worden gehoord;

Gezien de brief van 29 oktober 2010 die de verzoekende partij aan de Raad van State heeft gericht en waarbij deze vraagt om te worden gehoord;

Gelet op de beschikking van 14 januari 2011, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij deze worden opgeroepen om te verschijnen op de openbare terechtzitting van 15 februari 2011 om 10u;

Gehoord het verslag van de Heer ANDERSEN, eerste voorzitter van de Raad van State;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker Freddy GAZAN, van Mr. Gautier PIJCKE, loco Mr. Philippe COENRAETS, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt en van Mr. Anthony POPPE, loco Emmanuel JACUBOWITZ, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevrouw BEECKMAN de CRAYLOO, eerste auditeur;

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

Overwegende dat de memorie van antwoord op 13 juli 2010 ter kennis van verzoeker is gebracht; dat de reglementaire termijn van zestig dagen om de memorie van wederantwoord toe te zenden op maandag 13 september 2010 verstreken is; dat verzoeker zijn memorie van wederantwoord op dinsdag 14 september 2010 heeft ingediend;

Overwegende dat artikel 21, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State bepaalt dat wanneer de verzoekende partij de termijnen voor het toesturen van de memorie van wederantwoord of van de aanvullende memorie niet eerbiedigt, de afdeling, nadat de partijen die daarom verzocht hebben gehoord zijn, zonder verwijl uitspraak doet, waarbij het ontbreken van het vereiste belang wordt vastgesteld; dat melding is gemaakt van het voormelde artikel 21, tweede lid, bij het toezenden van een afschrift van de memorie van antwoord aan verzoeker, overeenkomstig artikel 14bis, § 2, van de algemene procedureregeling;

Overwegende dat verzoeker bij brief van 29 oktober 2010 gevraagd heeft om te worden gehoord;

Overwegende dat verzoeker, in de nota die hij heeft ingediend tot staving van zijn verzoek om te worden gehoord, uiteenzet dat toen hij in kennis is gesteld van de memorie van antwoord, namelijk op 13 juli 2010, hij volop een reeds lang geplande trekking aan het voorbereiden was, dat hij bij zijn terugkeer volledig in beslag is genomen door de zware opdrachten gerelateerd aan de uitoefening van zijn leidinggevend ambt bij een onderbemande dienst, door de achterstand die zich had opgestapeld gedurende zijn afwezigheid en door zijn nauwe betrokkenheid bij projecten in verband met het Belgische voorzitterschap van de Raad van Ministers van de Europese Unie (hij vermeldt in dat verband zijn deelname in verscheidene hoedanigheden aan een reeks evenementen), dat zulks zou verklaren dat hij het laatste weekend van 11 en 12 september 2010 had ingepland om een memorie van wederantwoord op te stellen in deze en in een andere zaak, maar dat zich op zondag een geval van overmacht heeft voorgedaan: hij moest plots een ziek geworden collega vervangen bij de Raad van Europa in een vergadering die daar op maandag plaatsvond en kon niet tijdig de memorie van wederantwoord versturen die hij had meegenomen met de bedoeling ze af te werken en te posten (gebrek aan infrastructuur en beschikbaarheid om naar de post te gaan, daar hij in vergadering was), dat de memorie uiteindelijk te laat, namelijk op 14 september 2010, verzonden is;

Overwegende dat verzoeker niet betwist dat hij de memorie van antwoord en de brief van de griffie die erbij gevoegd was en waarin hem zeer in het bijzonder wordt gewezen op het gevolg dat artikel 21, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State verbindt aan inzonderheid het overschrijden van de termijn die verzoeker wordt toegemeten voor het toezenden van zijn memorie van wederantwoord, uiterlijk 13 juli 2010 heeft ontvangen, waarbij de poststempel als bewijs geldt; dat, in tegenstelling tot hetgeen verzoeker in bovenvermelde nota schrijft, het niet gaat om een loutere ordemaatregel, aangezien,

behoudens overmacht, de niet-naleving van die termijn de niet-ontvankelijkheid van het beroep tot gevolg heeft; dat de omstandigheden die verzoeker aanvoert niet de kenmerken vertonen van overmacht, te weten een gebeurtenis die niets van doen heeft met verzoeker, en die niet voorzien, verhinderd of overwonnen kon worden; dat verzoeker, die door de griffie naar behoren op de hoogte was gebracht en beschikte over een termijn van zestig dagen om de memorie op te stellen en ze via de post te verzenden, heeft besloten het laatste weekend vóór het vervallen van de termijn daaraan te besteden, waardoor hij het risico liep die termijn niet te kunnen in acht nemen; dat verzoeker, in zijn hoedanigheid van leidinggevend ambtenaar, normalerwijze zware verantwoordelijkheden op zich moet nemen; dat het hem niet mocht verbazen dat hij bij zijn terugkeer uit vakantie de achterstand moest wegwerken en evenmin dat hij, zoals vele andere ambtenaren, op zijn niveau, het reeds lang geplande Belgische voorzitterschap diende voor te bereiden; dat het zonder enige voorbereiding vervangen van een collega die een vergadering in het buitenland niet kan bijwonen, evenmin een niet te voorziene gebeurtenis is voor een ambtenaar die, zoals verzoeker, regelmatig moet deelnemen aan talrijke conferenties en vergaderingen in het buitenland; dat verzoeker, die in tijdsnood zat, bovendien, om het verval te ontlopen, zijn memorie had kunnen inkorten, of zelfs zich ertoe had kunnen beperken te bevestigen dat hij in zijn vordering volhardde; dat het ten slotte niet erg geloofwaardig is dat hij, de hele maandag lang, de uiterste werkbare datum, op geen enkel ogenblik de tijd heeft gevonden om de memorie van wederantwoord per aangetekende post te verzenden of om, desnoods, iemand te vinden die bereid was zulks voor hem te doen;

Overwegende dat verzoeker op de terechtzitting van 15 februari 2011 is gehoord in zijn uitleg die niet verschilt van die in zijn bovenvermelde nota; dat er grond is om vast te stellen dat het vereiste belang ontbreekt,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep tot nietigverklaring wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 300 euro, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel in openbare terechtzitting van de
Ve kamer, op vijftien maart tweeduizend elf, door:

De HH.	R. ANDERSEN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	L. HELLIN,	kamervoorzitter,
	J. JAUMOTTE,	staatsraad,
Mevr.	M.-Chr. MALCORPS,	griffier.

De Griffier,

De Eerste Voorzitter van de Raad van State,

M.-Chr. MALCORPS.

R. ANDERSEN.