RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE IXe KAMER

A R R E S T

nr. 221.006 van 15 oktober 2012
in de zaak A. 205.906/IX-7776

In zake : Najim TOUALI
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Erica Van Dijk
kantoor houdend te 2000 Antwerpen
Emiel Banningstraat 6
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

het VLAAMSE GEWEST, vertegenwoordigd door de Vlaamse Regering
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Dirk De Greef
kantoor houdend te 1731 Zellik
Noorderlaan 30
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 3 augustus 2012, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging van de beslissing van 4 juni 2012 van de Vlaamse minister van Financiën, Begroting, Werk, Ruimtelijke Ordening en Sport waarbij het beroep tegen de beslissing van 19 april 2012 van het Vlaams Subsidieagentschap voor Werk en Sociale Economie tot weigering van een arbeidsvergunning en arbeidskaart voor Hayat Bouhamza, "nietig" wordt verklaard.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Eerste auditeur-afdelingshoofd Walter Van Noten heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 8 oktober 2012.

Staatsraad Geert Debersaques heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Evi Van De Poel, die loco advocaat Erica Van Dijk verschijnt voor de verzoekende partij, en advocaat Dirk De Greef, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur-afdelingshoofd Walter Van Noten 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

3.1. Op 10 maart 2011 dient "2Gether Services" - die als werkgever op de aanvraag is aangeduid - bij het Vlaams Subsidieagentschap voor Werk en Sociale Economie een aanvraag in "tot tewerkstelling van een buitenlandse werknemer die tussen 15 september 2009 en 15 december 2009 een regularisatieaanvraag heeft ingediend op basis van duurzame lokale verankering". Volgens deze aanvraag wenst de werkgever H. Bouhamza, van Marokkaanse nationaliteit, aan te werven als poetsvrouw.

3.2. Op 19 april 2012 worden de arbeidsvergunning en de arbeidskaart voor de tewerkstelling van H. Bouhamza geweigerd op grond van artikel 34, 1°, van het koninklijk besluit van 9 juni 1999 houdende uitvoering van

de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

3.3. Op 23 mei 2012 tekent de verzoeker beroep aan tegen de beslissing van 19 april 2012.

3.4. Op 4 juni 2012 wordt dit beroep "nietig" verklaard omdat het beroepschrift niet beantwoordt aan de voorschriften zoals bepaald in de artikelen 9 en 10 van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers. Er is niet voldaan aan de vereiste dat het beroepschrift moet zijn ingediend "binnen een maand na kennisgeving van de aangetekende brief waarbij de beslissing tot weigering werd betekend".

Dit is de bestreden beslissing.

IV. Onderzoek van de vordering

4. Overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot de schorsing van de tenuitvoerlegging 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 beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.

Moeilijk te herstellen ernstig nadeel

Uiteenzetting van de verzoekende partij

5. In het verzoekschrift wordt het moeilijk te herstellen nadeel als volgt geadstrueerd:

"(…)

Verzoeker wenst mevrouw Bouhamza onmiddellijk in dienst te nemen. Verzoeker zou mevrouw Bouhamza tewerkstellen op verschillende plaatsen, bij klanten, dewelke thans allen in het ongewisse blijven over de datum van indiensttreding van mevrouw Bouhamza. Hierdoor kan verzoeker potentieel cliënteel verliezen.

Voor mevrouw Bouhamza heeft de uitwerking van de weigering arbeidskaart B dan weer tot gevolg dat zij mogelijks geen verblijfsrecht krijgt toegekend (dat als voorwaarde de toekenning van de arbeidskaart B vooropstelt).

Verzoeker heeft aldus alle belang bij een beroep tot nietigverklaring en een vordering tot schorsing, aangezien hij het werk thans moeilijk kan organiseren en zijn klanten geen duidelijke informatie kan bieden.

Verzoeker heeft alle belang bij het tewerk kunnen stellen van mevrouw Bouhamza om zijn zaken vlot te laten verlopen en zijn diensten aan te kunnen bieden aan de vragende klant."

Beoordeling

6. Het persoonlijk nadeel van de verzoeker, geput uit de onmogelijkheid om een personeelslid onmiddellijk in dienst te nemen, zou slechts ernstig kunnen bevonden worden indien hij zou aantonen dat hij met geen ander personeelslid dan H. Bouhamza wiens aanwerving beoogd was, zijn werkzaamheden kan uitvoeren. Hij beweert dit zelfs niet. Door zijn vrijwillige keuze om enkel H. Bouhamza als personeelslid te aanvaarden, is hij zelf verantwoordelijk voor het feit dat zijn klanten in het ongewisse blijven over de datum van indiensttreding van het betrokken personeelslid en het mogelijke verlies van potentieel cliënteel daardoor, alsook voor het feit dat hij thans zijn werk moeilijk kan organiseren en zijn klanten niet duidelijk kan informeren, onafgezien van de vraag of dit nadeel aan hem dan wel aan de bvba 2Gether Services kan worden toegerekend.

7. De verzoeker verwijst in de tweede plaats naar het nadeel dat H. Bouhamza ondergaat. Dergelijk nadeel is niet persoonlijk en kan geen reden zijn om de bestreden beslissing te schorsen.

8. Het bestaan van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat de gevraagde schorsing verantwoordt is niet aangetoond.

Hieruit volgt dat niet voldaan is aan één van de bij artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State opgelegde voorwaarden om de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing te kunnen bevelen.

Die vaststelling volstaat om de vordering af te wijzen.

BESLISSING

De Raad van State verwerpt de vordering.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 15 oktober 2012, door de Raad van State, IXe kamer, samengesteld uit:

Geert Debersaques, staatsraad, waarnemend voorzitter,
bijgestaan door
Vera Wauters, griffier.

De griffier **De voorzitter**

Vera Wauters **Geert Debersaques**