

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 59.851 van 4 juni 1996
in de zaak A. 66.566/X-5943.**

In zake : Anna MERTENS,
wonende te ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 113

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Justitie,
die woonplaats kiest bij
Advocaat B. VAN DORPE,
kantoor houdende te KORTRIJK,
Beverlaai 10

tussenkomen partij :

Kristiaan THYS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat P. DE ROO,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Britselei 7.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op 24 november 1995 werd ingediend door Anna MERTENS, substituut-procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg te Mechelen, om de schorsing van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 9 oktober 1995 te vorderen waarbij Kristiaan THYS tot rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen wordt benoemd;

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door
Auditeur-generaal M. ROELANDT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 13 februari 1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 18 maart 1996;

Gehoord het verslag van de Eerste Voorzitter van de Raad van State G. BAETEMAN;

Gehoord de opmerkingen van verzoekster, van Advocaat B. VAN DORPE, die verschijnt voor de verwerende partij, en van Advocaat P. DE R00, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur-generaal M. ROELANDT;

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

Overwegende dat Kristiaan THYS met een verzoekschrift van 26 december 1995 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

1. Over de gegevens van de zaak.

1.1. Anna MERTENS wordt bij ministerieel besluit van 16 november 1987 aangewezen tot gerechtelijk stagiair in het parket van de procureur des Konings te Antwerpen, na drie jaar stage bij de balie te Antwerpen.

1.2. Bij koninklijk besluit van 26 november 1990 wordt zij benoemd tot substituut-procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg te Mechelen.

1.3. Verzoekster verklaart reeds 21 maal gepostuleerd te hebben voor een ambt van rechter.

1.4. Naar aanleiding van een vorige vacature van rechter bij de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen, heeft het Adviescomité op 26 oktober 1994 het volgende advies gegeven :

"De kandidate spant zich in en werkt haar zaken af met gewenste ijver. Het adviescomité verleent gunstig advies";

1.5. De vacature van rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen wordt bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 14 april 1995.

1.6. Verzoekster dient haar kandidatuur in op 17 april 1995.

1.7. De tussenkomende partij, Kristiaan THYS, wordt bij ministerieel besluit van 21 april 1992 als gerechtelijk stagiair bij het parket van de rechtbank van eerste aanleg te Leuven aangewezen voor een termijn van een jaar.

Bij ministerieel besluit van 31 maart 1993 wordt deze aanwijzing verlengd voor een jaar.

1.8. Bij ministerieel besluit van 22 september 1993 wordt hij benoemd tot gerechtelijk stagiair bij het parket van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen.

1.9. De stageverslagen van 22 oktober 1994, 24 januari 1995 en 3 februari 1995 zijn positief. Ze luiden als volgt :

"Het verloop van de stage werd algemeen als gunstig ervaren.

De heer THYS heeft zich ingespannen om op de meest efficiënte manier maximaal voordeel te halen uit zijn stage.

In de pleitkamers heeft hij steeds vooraf alle dossiers ingezien teneinde op doeltreffende wijze de debatten en de beraadslaging te kunnen volgen, de ontwerp-vonnissen waren steeds van een zeer goed gehalte en velen konden zelf zonder enige wijziging door de rechtbank worden overgenomen.

Er werd slechts een bemerking gemaakt ten opzichte van de heer THYS die iets meer discretie aan de dag zou moeten leggen en achteraf geen commentaar zou mogen geven over wat tijdens de beraadslaging gezegd werd. Wellicht is dat te wijten aan een te sterke betrokkenheid.

Ik ben ervan overtuigd met een degelijk kandidaat te maken te hebben.

Dhr. THYS volbracht zijn stage in deze Rechtbank respectievelijk in de 25e Correctionele Kamer (kamer met 3 Rechters), de 31e Correctionele kamer (beroepen Politierechtbanken), het kabinet van dhr. Onderzoek-rechter S. DE MOOR en het kabinet van mw. de Jeugd-rechter B. Hänsch.

Het verloop van de stage werd algemeen als gunstig tot zeer gunstig ervaren. Bij het volbrengen van de hem opgelegde taken gaf dhr. THYS blijk van bijzonder dynamisme, belangstelling, stiptheid en ruime juridische kennis. De overtuiging bestaat dat hij de taak van magistraat aankan.

Besluit :

Mits het beoefenen van iets grotere terughoudendheid draagt deze stagiair de mogelijkheden in zich om zich op termijn te ontwikkelen tot een degelijk magistraat.

Het adviescomité neemt kennis van het hierbijgevoegd schriftelijk verslag van de tweede stagemeeester bij de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen betreffende het verloop van de stage (derde stadium) van Kristiaan THYS, geboren te Lier op 20 april 1965, wonende te Antwerpen Britselei 62.

Het adviescomité oordeelt dat er geen opmerkingen te maken zijn";

1.10. Naar aanleiding van een vorige vacature van rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen, heeft het Adviescomité op 6 maart 1995 het volgende advies gegeven over de tussenkomende partij :

"Kandidaat is 29 jaar oud, en ongehuwd.

Als advocaat-stagiair te Leuven zou hij ervaring opgedaan hebben in het personen- en familierecht en het contracten- en sociaalrecht. De stafhouder aldaar had geen opmerkingen te maken over betrokkene.

Op het parket bij de rechtbank van eerste aanleg te Leuven deed hij eerst gedurende enkele maanden vrijwillig stage alvorens er het volledig eerste

stadium van de gerechtelijke stage door te maken, zij het nog onder het regime van de oude wetgeving terzake. Hij vervulde er diverse taken en verzekerde er ook verschillende weken de dag- en nachtdienst tijdens dewelke hij over het strafrechtelijk gevolg in de meest dringende en verscheiden zaken moest beslissen. Tevens trad hij op als zittingsmagistraat bij burgerlijke inleidingen, het kortgeding, de jeugdrechtbank en de beslagrechter. De heer Procureur des Konings aldaar beoordeelde betrokkene als een beminnelijk collega die bekwaam, vrij grondig -ofschoon soms wat verstrooid- en aan een normaal ritme de hem toebedeelde zaken afhandelde. Alleen zou hij zich kwetsbaar hebben getoond wanneer hij zich aangevallen of onrechtmatig bejegend voelde.

Het tweede stadium (buitendienst) bracht betrokkene van 1 oktober 1993 tot 31 januari 1994 volledig door bij de rijkswacht te Antwerpen alwaar hij kennis maakte met de diverse geledingen en het veldwerk van deze politiedienst. Hij liet er een zeer geïnteresseerde indruk, en onderhield een voorkomend en goed contact met het personeel.

Voor het ogenblik doorloopt belanghebbende het derde stadium van de gerechtelijke stage op de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen tot eenie-ders voldoening. Hij getuigt van een bijzondere dynamische instelling en ruime juridische kennis. Alleen diende hij gewaarschuwd te worden voor een zeker gebrek aan discretie en terughoudendheid. Hij is verstandig genoeg om hiermede rekening te houden en de stagemeeesters die hem op de rechtbank begeleiden geven een positieve beoordeling.

Hij heeft een perfecte kennis van het Frans en Engels en een basiskennis van het Duits en is vertrouwd met tekstverwerking op een personal computer.

Nopens zijn gedrag en levenswijze is niets ongunstig gekend.

Het adviescomité verleent gunstig advies".

1.11. Kristiaan THYS dient op 24 april 1995 zijn kandidatuur in voor het vacante ambt van rechter bekend-gemaakt in het Belgisch Staatsblad van 14 april 1995.

1.12. Op 14 september 1995 wordt de lijst van de kandidaten aan de Minister van Justitie voorgelegd.

1.13. Bij koninklijk besluit van 9 oktober 1995 wordt Kristiaan THYS benoemd tot rechter bij de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen. Dit besluit steunt op volgende motivering :

"Gelet op het Gerechtelijk Wetboek, inzonderheid op de artikelen 191 en 259quater;

Overwegende dat de heer THYS Kristiaan aangewezen werd tot het ambt van stagiair in het parket van de rechtbank van eerste aanleg te Leuven, voor een termijn van drie jaar met ingang van 1 mei 1992, in toepassing van de wet van 8 april 1971;

Overwegende dat hij benoemd werd tot het ambt van gerechtelijk stagiair bij het parket van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen, voor een termijn met ingang van 1 oktober 1993 en eindigend op 30 april 1995, in toepassing van de wet van 18 juli 1991;

Overwegende dat de heer THYS gekozen heeft voor de stage voorzien bij artikel 259quater, § 2, van het Gerechtelijk Wetboek;

Overwegende dat zijn stage derhalve verstreken is sinds 30 april 1995 en verlengd is voor een periode van zes maanden;

Overwegende dat hij de wettelijke benoemingsvoorwaarden vervult;

Overwegende dat de verslagen uitgebracht door de stagemeeesters betreffende de verschillende stageperioden gunstig zijn;

Gelet op zijn bijzonder doorgedreven en aangepaste opleiding;

Gelet op het gunstig advies van het adviescomité voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Antwerpen, betekend aan betrokkene op 6 maart 1995";

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

2.1. Overwegende dat de tussenkomenende partij opwerpt dat verzoekster niet de wettelijke voorwaarden vervult om benoemd te worden tot rechter; dat zij ervan uitgaat dat de wet van 1 december 1994 betreffende de opleiding en werving van magistraten reeds van kracht was en dat luidens artikel 2 van deze wet de parketmagistraat die kandideert, ten minste vijf jaar het ambt van parketmagistraat moet hebben vervuld; dat verzoekster bij koninklijk besluit van 26 november 1990 tot substituut-procureur des Konings werd benoemd en bijgevolg op het ogenblik van de bestreden benoeming nog niet de wettelijke voorwaarden vervulde om tot rechter te kunnen worden benoemd.

2.2. Overwegende dat deze exceptieve onontvankelijkheid enkel moet worden onderzocht indien zou blijken dat de grondvoorwaarden vastgesteld in artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State voor de schorsing vervuld zijn; dat zulks zoals hierna wordt aangetoond niet het geval is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

3.1. 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 vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.2. Overwegende dat verzoekster het moeilijk te herstellen ernstig nadeel als volgt omschrijft :

"1. Ondergetekende heeft reeds 21 maal gepostuleerd voor het ambt van rechter en wordt telkens door andere kandidaten voorbijgestreefd, zelfs door kandidaten met minder anciënniteit, minder ervaring, minder ruime ervaring en mindere professionele en persoonlijke verdiensten. Hieruit volgt een ernstig moreel nadeel daar een ondergetekende steeds wordt voorbijgegaan en zij blijkbaar door de verwerende partij ongeschikt wordt bevonden terwijl de uitgebrachte adviezen unaniem gunstig zijn. Dergelijk nadeel kan, mede door het feit dat ondergetekende reeds 21 maal werd voorbijgestreefd, niet worden hersteld door een vernietigingsarrest.

2. Door de niet-benoeming wordt ondergetekende voor een dilemma geplaatst door de weerslag ervan op haar actuele beroepssituatie. Ondergetekende is thans op het parket te Mechelen de oudste substituut met de meeste ervaring en het meeste aantal dienstjaren. Normalerweise komt zij thans in aanmerking voor een bevordering tot eerste substituut. Haar herhaaldelijk postuleren voor een plaats van rechter wordt echter door de korpsoversten beschouwd als een belemmering om betrokkene voor te stellen voor deze bevordering. Wanneer betrokkene telkens opnieuw wordt voorbijge-

gaan en niet wordt benoemd als rechter, ondervindt zij een moeilijk te herstellen ernstig nadeel daar zij op het parket uiteindelijk zal moeten aanzien dat een collega met minder ervaring en minder anciënniteit vóór haar tot Eerste Substituut zal worden benoemd en zij onder diens gezag zal moeten werken. Bij niet schorsing zal deze situatie zich ongetwijfeld voordoen daar de wachttijd voor betrokkene om alsnog benoemd te worden tot rechter dan ook groter wordt. Dit plaatst ondergetekende voor een dilemma : ofwel na zoveel jaren tevergeefs postuleren, het postuleren voor het ambt van rechter opgeven en wachten op een benoeming als Eerste Substituut; ofwel blijven postuleren en dan een moeilijk te herstellen ernstig nadeel moeten ondergaan daar zij dan op alle vlakken, nl. zowel op de rechtbank, als op het parket, zal worden voorbijgestoken.

Ondergetekende was ongetwijfeld reeds lang benoemd geweest tot Eerste Substituut indien zij niet had gepostuleerd.

3. Hangende de procedure tot nietigverklaring kan de benoemde ondertussen nuttige ervaring opdoen ten nadele van ondergetekende. Ondergetekende kan weliswaar ondertussen zelf ook verder ervaring verwerven, maar enkel als parketmagistraat.

Ondergetekende kan m.a.w. niet de specifieke ervaring opdoen die vereist is in algemene burgerlijke zaken (beslag, contractenrecht, het maken van vonnissen, ...). Hierdoor zal ondergetekende, zelfs indien zij later toch benoemd zou worden tot rechter in de rechtbank van eerste aanleg, ondertussen, in vergelijking met de benoemde en met anderen, een achterstand hebben opgelopen in specifieke ervaring die haar latere bevorderingskansen (vb. voor een benoeming tot ondervoorzitter) zal schaden.

4. De omvang van het nadeel staat ook in functie van de graad van de begane onwettigheid. In casu blijkt dat ondergetekende duidelijk zichtbare grotere aanspraken op de benoeming kon laten gelden dan de benoemde.

5. Daar steeds jongere kandidaten worden benoemd zullen er minder snel nieuwe plaatsen vrijkomen en zal de wachttijd om benoemd te worden steeds langer worden. De kansen op een andere benoeming worden m.a.w. alsmear meer en meer beperkt";

3.3. Overwegende dat het door verzoekster aangebrachte gegeven dat zij reeds 21 maal kandideerde niet het gevolg is van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit;

3.4. Overwegende dat het dilemma waarvoor zij zegt te staan, verder te postuleren voor een ambt van rechter dan wel het ambt van eerste substituut ambiëren op grond van het gegeven dat ze de substituut is met de meeste ervaring en met de grootste dienstanciënniteit, geen echt dilemma is, daar de optie zoals ze het stelt bij haar ligt;

3.5. Overwegende dat de ervaring die de tussenkomende partij opdoet tijdens de afhandeling van het annulatieberoep, niet kan worden ingeroepen om het moeilijk te herstellen ernstig nadeel aan te tonen, wanneer het gaat om gerechtelijke ambten, wanneer verzoekster zelf magistraat is en ook ervaring kan doen gelden door haar eigen dienststaten tijdens dezelfde periode; dat in de regel de ervaring verworven tijdens de uitoefening van een ambt waarvan de benoeming vernietigd wordt achteraf, niet in aanmerking kan worden genomen voor een latere benoeming, met name wanneer verzoekster een gelijkaardige ervaring kan verwerven; dat dientengevolge het door verzoekster voorgestelde onderscheid tussen de ervaring als rechter en die als substituut opgedaan, eveneens als deze opgedaan in het ene of ander rechtsgebied niet in aanmerking kan worden genomen; dat verzoekster geen specifieke omstandigheid aanvoert die enig nadeel te dezen aantonen;

3.6. Overwegende dat uit de aangehaalde gegevens niet blijkt dat verzoekster "zichtbaar grotere aanspraken" op de benoeming kan doen gelden; dat haar kansen op een latere benoeming niet in gevaar zijn gebracht;

3.7. Overwegende dat uit wat voorafgaat volgt dat het onmiddellijk moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet aangetoond werd overeenkomstig het bepaalde van artikel 17, § 2, dat aldus niet voldaan is aan één van de beide cumulatieve voorwaarden van de bepaling zodat de vordering tot schorsing moet worden afgewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Kristiaan THYS in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vier juni 1900 zesennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	D. VERBIEST,	staatsraad,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
Mevr.	V. WAUTERS,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

G. BAETEMAN.