

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 61.900 van 24 september 1996
in de zaak A. 67.983/X-6281.**

In zake : Frank LIESSE,
die woonplaats kiest bij
Advocaat D. LINDEMANS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Keizerslaan 3

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Justitie,
die woonplaats kiest bij
Advocaat P. PEETERS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Brederodestraat 13.

tussenkommende partij :

Yves DE DEKEN,
die woonplaats kiest bij
Advocaat J. VAN den HEUVEL,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Schermerstraat 30.

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 8 maart 1996 werd ingediend namens Frank LIESSE, licentiaat in het notariaat, door zijn raadsman P. LAHOUSSE, advocaat te Mechelen, waarbij de schorsing van de tenuitvoerlegging gevorderd wordt van :

- 1° het koninklijk besluit van 8 januari 1996 waarbij Yves DE DEKEN in opvolging van Pierre DE DEKEN tot notaris wordt benoemd met standplaats te Antwerpen;
- 2° de daarin besloten weigering om verzoeker toe te laten zich kandidaat te stellen om als notaris te worden benoemd en dit in opvolging van notaris Pierre DE DEKEN;

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 Eerste Auditeur P. DE WOLF;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 22 mei 1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 juni 1996;

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

Gehoord de opmerkingen van Advocaten D. LINDEMANS en P. LAHOUSSE, die verschijnen voor verzoeker, van Advocaat P. PEETERS, die verschijnt voor de verwerende partij, en van Advocaat J. VAN den HEUVEL, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het andersluidend advies van Eerste Auditeur P. DE WOLF;

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

Overwegende dat Yves DE DEKEN met een verzoekschrift van 1 april 1996 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

1. Over de gegevens van de zaak.

1.1. Verzoeker behaalde op 10 juli 1991 het diploma van licentiaat in het notariaat. Hij volbracht zijn stage van 5 december 1990 tot 19 april 1991 bij Notaris R. CELIS te Antwerpen. Sinds 10 juli 1991 is hij werkzaam op dat kantoor dat ondertussen werd overgenomen

door F. CELIS. Sedert 1 januari 1992 heeft hij de hoedanigheid van eerste klerk.

1.2. Op 14 januari 1995 is verzoeker gehuwd met Katleen VAN HAUWERMEIREN, dochter van gewezen Notaris Eric VAN HAUWERMEIREN.

1.3. Notaris Eric VAN HAUWERMEIREN werd op 23 oktober 1991 afgezet door de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen. Die afzetting werd bevestigd door een arrest van het Hof van Beroep te Antwerpen van 30 maart 1993 en de voorziening in cassatie werd op 18 november 1994 verworpen door het Hof van Cassatie.

1.4. Bij brief van 17 februari 1995 stelde verzoeker zich kandidaat bij de Minister van Justitie "voor het ambt van notaris ter standplaats Antwerpen voor het geval de plaats van de heer Eric VAN HAUWERMEIREN vacant wordt".

Bij deze kandidaatstelling wordt aanspraak gemaakt op preferentiële toewijzing van voormeld notariaat in toepassing van de omzendbrief, "De overdracht van notariskantoren", van 30 juni 1975 van de Koninklijke Federatie van Belgische Notarissen.

Over de kandidaatstelling van verzoeker voor een ambt van notaris te Antwerpen werd gunstig advies uitgebracht door de Kamer van notarissen van het arrondissement Antwerpen op 9 juni 1995, door de Procureur des Konings te Antwerpen op 16 juni 1995, door de Procureur-generaal te Antwerpen op 20 juni 1995, door de Voorzitter van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen op 24 juni 1995 en door de Eerste Voorzitter van het Hof van Beroep te Antwerpen op 22 juni 1995.

1.5. Op eensluidende adviezen van de Voorzitter van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen en van de Kamer van notarissen van het arrondissement Antwerpen werd bij koninklijk besluit van 7 augustus 1995 het aantal notarissen van het gerechtelijk arrondissement

Antwerpen teruggebracht op 110 en werd de standplaats afgeschaft die te Antwerpen vacant geworden was als gevolg van de ontzetting uit het ambt van Notaris Eric VAN HAUWERMEIREN.

1.6. Bij aangetekende brief van 20 oktober 1995 werd namens verzoeker in afzonderlijke akten de nietigverklaring, respectievelijk de schorsing van tenuitvoerlegging gevorderd van het bovenvermeld koninklijk besluit van 7 augustus 1995 en van de daarin besloten weigering om verzoeker te benoemen met standplaats te Antwerpen. Bij arrest nr. 58.185 van 19 februari 1996 werd de vordering tot schorsing verworpen.

1.7. Bij brief van 17 oktober 1995 biedt Pierre DE DEKEN aan de Koning zijn ontslag aan als notaris met standplaats te Antwerpen.

Bij brief van 17 oktober 1995 stelt Yves DE DEKEN zich kandidaat voor het ambt van notaris ter standplaats Antwerpen "voor het geval deze plaats vakant wordt door het ontslag van de titularis, Meester Pierre DE DEKEN".

1.8. De tussenkomende partij Yves DE DEKEN behaalde op 9 juli 1992 het diploma van licentiaat in het notariaat. Hij volbracht een notariële stage op het kantoor van de geassocieerde notarissen Eric DECKERS en Marc DE GRAEVE te Antwerpen van 1 oktober 1992 tot 31 maart 1995. Hij voltooide zijn stage op het kantoor van zijn vader van 1 april 1995 tot 30 september 1995. Sedert 1 oktober 1992 is hij eerste klerk.

1.9. Omdat het wettelijk maximum aantal notarissen bedoeld in artikel 31 van de wet van 25 Ventôse jaar XI (16 maart 1803) tot regeling van het notarisambt overschreden is, vraagt de verwerende partij op 18 oktober 1995 advies van de Voorzitter van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen en aan de Kamer van notarissen van het arrondissement Antwerpen "omtrent de

noodzakelijkheid nog een notaris te benoemen ter standplaats Antwerpen, ter vervanging van notaris DE DEKEN Pierre".

1.10. Zowel de Kamer van notarissen als de Voorzitter van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen adviseren de standplaats van Notaris Pierre DE DEKEN te behouden. In haar advies stelt de Kamer van notarissen :

"Er zijn immers geen omstandigheden te vernoemen of argumenten aan te halen om dit goed werkzaam kantoor af te schaffen; integendeel de afschaffing zou de continuïteit ervan afbreken en dus tegen de belangen van het publiek dat op dit kantoor beroep doet, ingaan".

1.11. In een brief van 19 oktober 1995 schrijft de voorzitter van de Kamer van notarissen van het arrondissement Antwerpen aan de Minister van Justitie dat de Kamer van Antwerpen de Koninklijke Federatie van notarissen van België niet zal verzoeken kandidaten voor het kantoor van Pierre DE DEKEN op te roepen omdat Yves DE DEKEN, "zoon van de notaris en rechtstreeks medewerker, preferentieel kandidaat" is.

1.12. In een brief van 17 november 1995 werd door de Voorzitter van de Kamer van notarissen van het arrondissement Antwerpen meegedeeld dat positief advies wordt verleend over de kandidatuur van Yves DE DEKEN. Dat gunstig advies wordt als volgt gemotiveerd :

"De kandidaat is goed gemotiveerd om de familiale traditie voort te zetten. Positief is bovendien dat de kandidaat veel belang hecht aan het persoonlijk contact met het cliënteel én aan de confraterniteit".

Gunstige adviezen werden eveneens gegeven door de Procureur-generaal te Antwerpen op 29 november 1995, door de Eerste Voorzitter van het Hof van Beroep te Antwerpen op 11 december 1995 en door de Voorzitter

van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Antwerpen op 21 november 1995.

1.13. Bij koninklijk besluit van 8 januari 1996 wordt Yves DE DEKEN benoemd tot notaris ter standplaats Antwerpen, ter vervanging van ontslagnemend Notaris Pierre DE DEKEN.

Het benoemingsbesluit is als volgt gemotiveerd :

"Gelet op de wet van 25 ventôse jaar XI op het notarisambt, inzonderheid op de artikelen 35 en 36;

Overwegende dat de heer DE DEKEN Yves, licentiaat in de rechten, licentiaat in het notariaat, de wettelijke benoemingsvoorwaarden vervult;

Overwegende dat de betrokkene sedert meer dan drie jaar de functie waarneemt van eerste klerk en sinds 1 april 1995 in het vakante notariaat;

Overwegende dat het advies van de gerechtelijke overheden en van de bevoegde Kamer der Notarissen gunstig is omtrent de kandidaat en het behoud van de studie".

Dit besluit wordt bij uittrekstel bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 19 januari 1996.

1.13.1. Uit wat voorafgaat blijkt dat de benoeming van de tussenkomende partij gebeurd is met toepassing van de punten 17, 18 en 19 van de omzendbrief, "De overdracht van notariskantoren", van 30 juni 1975 van de Koninklijke Federatie van Belgische Notarissen, zoals verduidelijkt door de Minister van Justitie op 22 april 1975, waarbij een voorrang bij het voorstellen van een opvolger wordt ingesteld ten voordele van bloed- en aanverwanten in de rechte lijn, of de echtgeno(o)t(e) van de notaris en een feitelijke voorkeur ten voordele van een rechtstreekse medewerker met een anciënniteit van 5 jaar.

1.13.2. Uit voormelde omzendbrief blijkt verder dat de voorafgaande procedure van overdracht van een notariskantoor -ook bij overdracht zonder voorrang-

gebeurt langs de Federatie van Notarissen met het oog op het goede verloop van de overdracht. In dat verband geldt een reeks praktische maatregelen, waarbij de Federatie van notarissen de kandidaten inlicht over de vacatures, een lijst aanlegt van de licentiaten in het notariaat die zich bij haar gemeld hebben "volgens een doorlopende lijst die zij opstelt", enz..

1.13.3. Uit een attest van 6 juni 1996, ondertekend door de Voorzitter van de Koninklijke Federatie van Belgische Notarissen, blijkt dat verzoeker "niet opgenomen is in de adressenlijst van de kandidaat-notarissen die de oproepen tot de kandidaten in verband met vakante kantoren wensen te ontvangen".

1.13.4. Verzoeker heeft nog van enkele andere benoemingen tot notaris, in het arrondissement Antwerpen, de schorsing en de vernietiging gevorderd, met name die van Benoît DE CLEENE, Caroline DE CORT en Anne-Marie LAROSE, doch die van Johan KIEBOOMS niet;

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

2.1. Overwegende dat de tussenkomende partij in een exceptie van niet-ontvankelijkheid stelt dat verzoeker niet doet blijken van het wettelijk vereiste belang bij zijn vordering tot schorsing van het koninklijk besluit van de benoeming van de tussenkomende partij Yves DE DEKEN tot notaris te Antwerpen; dat zij in dit verband een stuk neergelegd heeft, gedateerd 6 juni 1996 dat namens de Koninklijke Federatie van Belgische Notarissen ondertekend is door haar voorzitter, waaruit blijkt dat verzoeker "niet opgenomen is in de adressenlijst van de kandidaat-notarissen die de oproepen tot de kandidaten in verband met vakante kantoren wensen te ontvangen";

2.2. Overwegende dat uit de stukken van het dossier blijkt dat verzoeker tot op heden enkel zijn kandidatuur heeft ingediend bij de Minister van Justitie voor één enkele benoeming tot notaris en zulks bij wege van de preferentiële opvolging geregeld in de onder punt 1.13.1. vermelde omzendbrief van 30 juni 1975, waarbij een voorrang bij het voorstellen van een opvolger wordt ingesteld ten voordele van bloed- en aanverwanten in de rechte lijn of de echtgeno(o)t(e) van de notaris; dat deze kandidatuur van verzoeker uitsluitend de (toen nog) vacante standplaats betrof van zijn schoonvader, Eric VAN HAUWERMEIREN, voorheen notaris te Antwerpen en afgezet na opgelopen veroordelingen;

2.3. Overwegende dat de wet van 25 Ventôse jaar XI tot regeling van het notarisambt wel de vereisten om tot notaris benoemd te worden en de wijze van benoeming vaststelt, met name in Titel II, Afdeling 2, de artikelen 35 tot 49, doch geen regeling bevat omtrent de bekendmaking van vacante notariaten, door overlijden, ontslag of afzetting; dat bij ontstentenis van een aangepaste wettelijke regeling terzake, de gegadigden voor een benoeming tot notaris die de wettelijke voorwaarden vervullen om benoemd te worden, zelf het initiatief moeten nemen om hun kandidatuur, hetzij voor alle vacante notariaten, hetzij voor de notariaten in een geografische omschrijving (gewest, provincie, arrondissement, kanton, stad of gemeente) dan wel voor een bepaald notariaat aan de benoemende overheid te doen kennen;

2.4. Overwegende dat, deels om tegemoet te komen aan de voormelde ontstentenis van de wettelijk georganiseerde bekendmaking van vacatures, in de meervermelde omzendbrief van 30 juni 1975 van de

Koninklijke Federatie van Belgische Notarissen na overleg met de Minister van Justitie een regeling is uitgewerkt om de kandidaten voor een benoeming tot notaris in kennis te stellen van vacatures en meteen hun kandidatuur bekend te maken; dat die regeling sedert die omzendbrief wordt toegepast door de gegadigden en de benoemende overheid;

2.5. Overwegende dat verzoeker alleen en uitsluitend zijn kandidatuur rechtstreeks bij de Minister van Justitie heeft gesteld voor de opvolging van zijn schoonvader, gewezen notaris met standplaats te Antwerpen; dat hij daarbij wel de toepassing vroeg van de bijzondere regeling van preferentiële opvolging ten voordele van bloed- en aanverwanten in de rechte lijn of de echtgeno(o)t(e) van een notaris, een bijzondere regeling eveneens vervat in voormelde omzendbrief en voor welk geval niet overgegaan wordt tot enige bekendmaking van vacature;

2.6. Overwegende dat verzoeker noch rechtstreeks bij de benoemende overheid, noch onrechtstreeks langs opname op de kandidatenlijst van de Koninklijke Federatie van Belgische Notarissen enige andere kandidaatstelling als notaris heeft kenbaar gemaakt; dat hij dan ook, zoals de tussenkomen partij terecht stelt, niet doet blijken van het wettelijk vereiste belang om de benoeming van Yves DE DEKEN als notaris te Antwerpen te bestrijden;

Overwegende dat anders erover beslissen ertoe zou leiden dat om het even welke virtuele gegadigde, die de wettelijke benoemingsvoorwaarden vervult, de mogelijkheid gegeven wordt elke welkdanige benoeming tot notaris te bestrijden;

Overwegende dat de bijzondere omstandigheid in deze zaak, dat de opvolging van Pierre DE DEKEN niet

bekendgemaakt werd -hoe betwistbaar deze regeling ook moge zijn- niets afdoet aan de vastgestelde ontstentenis van belang in hoofde van verzoeker - omdat verzoeker hoe dan ook wegens de ontstentenis van enige kandidaatstelling ook daarvoor niet in aanmerking kon komen; dat overigens ten deze moet aangestipt worden dat het verzoeker niet toekomt de bijzondere opvolgingsregeling van bloed- en aanverwanten te betwisten, wijl hij die wel te zijnen voordele toepasselijk acht;

Overwegende dat uit wat voorafgaat volgt dat de opgeworpen exceptie om de aangegeven redenen gegrond is en de vordering tot schorsing derhalve dient te worden verworpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Yves DE DEKEN in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

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

de H.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
Mevr.	M. VRINTS,	staatsraad,
de H.	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

G. BAETEMAN.