

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 65.963 van 21 april 1997
in de zaak A. 72.685/X-7158.**

In zake : Wilfried DE NIJS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat J. BLANCHE,
kantoor houdende te TERVUREN,
Puttestraat 78

tegen :

1. de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor
het Vlaamse Gewest (O.V.A.M.),
2. het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door
de Vlaamse regering,
die woonplaats kiezen bij
Advocaat P. DEVERS,
kantoor houdende te GENT,
Kouter 69.

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 Wilfried
DE NIJS op 30 december 1996 heeft ingediend om de
schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

- "1. het besluit van de Administrateur-generaal van
de OVAM dd. 24 oktober 1996 houdende aanwij-
zing van de heer Felix KUCNEROWICZ, afdelings-
hoofd van de afdeling 'subsidiëring en ambts-
halve sanering' en dit vooral voor wat de
verschillende dienstbevoegdheden van dit
afdelingshoofd betreft, zoals deze blijken uit
de benamingen van de twee afdelingen,
nl. 'bodemonderzoek en attestering' en 'sub-
sidiëring en ambtshalve sanering', en
2. in samenhang daarmee, het besluit d.d.
26 november 1996 van de administrateur-gene-
raal houdende delegatie van taken en bevoegd-
heden van de administrateur-generaal en de
afdelingshoofden, in het bijzonder artikel 1,
§ 4, artikel 2, § 3 en artikel 7";

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

Gezien de nota van de verwerende partijen;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur W. VAN NOTEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 6 februari 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 18 maart 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat J. BLANCKE, die verschijnt voor verzoeker, en van Advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partijen;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur W. VAN NOTEN;

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

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Verzoeker is inspecteur-generaal bij O.V.A.M. waar hij aan het hoofd staat van het Bestuur Realisatie en Sanering.

1.2. Bij besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995 houdende organisatie van de O.V.A.M. en de

regeling van de rechtspositie van het personeel wordt, zoals voor andere Vlaamse openbare instellingen, een nieuw personeelsstatuut bepaald. Het besluit voorziet, onder meer, in de oprichting van afdelingen die onder leiding staan van een afdelingshoofd.

1.3. Op 2 juli 1996 stelt de directieraad van O.V.A.M. de generieke competenties voor de functie van afdelingshoofd vast.

1.4. Op 25 juli 1996 beslist de directieraad dat, met het oog op de beoordeling van de generieke competenties van de A2-personeelsleden die in aanmerking komen voor de functie van afdelingshoofd, beroep zal worden gedaan op het extern bureau CPM.

1.5. Met een brief van 22 oktober 1996 aan de Administrateur-generaal verleent de Vlaamse minister van Leefmilieu en Tewerkstelling zijn goedkeuring aan de indeling van O.V.A.M. in de volgende vijf afdelingen :

- afdeling sturing afvalstromen;
- afdeling preventie en recyclage;
- afdeling bodemonderzoek en attestering;
- afdeling subsidiëring en ambtshalve sanering;
- afdeling algemene diensten.

De minister bekrachtigt eveneens de door de Administrateur-generaal voorgestelde lijst van afdelingsspecifieke competenties voor de afdelingshoofden.

1.6. Op 24 oktober 1996 wijst de Administrateur-generaal, na overleg met de Adjunct-administrateur-generaal, volgende ambtenaren aan tot afdelingshoofd :

- Luc BEECKMANS : afdeling sturing afvalstromen;
- Guy HAEMELS : afdeling preventie en recyclage;
- Felix KUCNEROWICZ : afdeling subsidiëring en ambts-halve sanering;
- Wilfried DE NIJS : afdeling bodemonderzoek en attes-tering.

De Administrateur-generaal beslist eveneens dat Adjunct-administrateur-generaal DE BAETS de afdeling algemene zaken zal leiden.

De aanwijzing van de afdelingshoofden wordt op 25 oktober 1996 door de Vlaamse minister van Leefmilieu en Tewerkstelling bekrachtigd.

1.7. Bij nota van 4 november 1996 wordt de aanwijzing van de afdelingshoofden aan de personeelsleden bekendgemaakt.

1.8. Bij besluit van 26 november 1996 delegeert de Administrateur-generaal een aantal taken en bevoegdheden aan de Adjunct-administrateur-generaal en aan de afdelingshoofden;

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

Overwegende dat de verwerende partijen de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing betwisten; dat er over de door hen opgeworpen excepties slechts uitspraak moet worden gedaan indien zou blijken dat aan de beide, cumulatieve voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten is voldaan, hetgeen ten dezen niet het geval is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

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;

3.1. Overwegende, wat de tweede door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten vereiste voorwaarde betreft, dat verzoeker stelt dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissingen hem berokkent erin bestaat dat hij "zijn normale en traditionele bevoegdheden" niet meer mag uitoefenen en hij aldus geraakt wordt in "zijn beroepsfierheid als Ambtenaar-generaal", dat door de splitsing van de bevoegdheid inzake bodemsanering "een volstrekt disfunctionele organisatie" in het leven wordt geroepen en de indruk gewekt wordt dat hij zijn vroegere verantwoordelijkheden slecht heeft uitgeoefend, dat hij thans voor elke bodemsaneringsoperatie afhankelijk zal worden van Felix KUCNEROWICZ, een vroeger hiërarchisch ondergeschikte, dat hij zijn thans nog zeer actuele ervaring inzake bodemsanering zal verliezen en aan de opbouw van de ervaring van Felix KUCNEROWICZ, die thans nog volledig onervaren is, zal moeten meewerken, dat hem bovendien bij een latere evaluatie door toedoen van de algemene directie gemakkelijk een "onvoldoende" kan worden gegeven, "terwijl dit dreigend maar noodgedwongen gebrekkig functioneren van de verzoeker zijn oorzaak vindt in de thans doorgevoerde disfunctionele organisatie";

3.2. Overwegende dat de verwerende partijen hierop antwoorden, samengevat, dat verzoeker er ten onrechte van uitgaat dat hij de leidend ambtenaar, minstens de adjunct leidend ambtenaar, van O.V.A.M. is, en dat hij als ambtenaar voorbehouden taken heeft die slechts met zijn instemming kunnen gewijzigd worden, dat verzoeker een ambtenaar is van rang A2 (voorheen inspecteur-generaal), belast met de leiding van een afdeling en lid van de directieraad en dat hij als ambtenaar recht heeft op een betrekking en functie in overeenstemming met zijn graad en rang, maar niets meer, dat hij geen ernstig nadeel ondergaat, te meer daar hij zelf tot afdelingshoofd werd aangewezen, dat de omstandigheid dat hij een vroegere ondergeschikte, die ook afdelingshoofd geworden is, zal moeten bijstaan geen nadeel is, dat het bovendien onjuist is dat hij niet meer bij de bodemsanering zal betrokken worden, dat, in zover hij bij de uiteenzetting van het nadeel een toekomstige evaluatie ter sprake brengt, het ingeroepen nadeel hypothetisch en zelfs speculatief is;

3.3. Overwegende dat uit verzoekers uiteenzetting blijkt dat hij zich door de bestreden beslissingen benadeeld acht omdat de afdeling waarvan hij de leiding heeft -in tegenstelling tot het voormalig bestuur Realisatie en Sanering- niet bevoegd is op het gebied van de ambtshalve sanering; dat, zoals de verwerende partij terecht stelt, de ambtenaren het recht hebben om een betrekking en functie te bekleden die met hun rang en graad overeenstemt; dat zulks niet uitsluit dat, rekening houdend met het beginsel van de veranderlijkheid van de openbare dienst, in het kader van een administratieve reorganisatie, tot de herverdeling van de opdrachten en de taken van de verschillende diensten wordt overgegaan; dat verzoeker dan ook, wat het verlies van zijn bevoegdheden inzake ambtshalve sanering betreft, geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan doen gelden, zelfs al zou hij daardoor verplicht zijn

om, in verband met de bodemsanering, met de "thans nog volledig onervaren heer KUCNEROWICZ, zijn vroegere ondergeschikte", samen te werken; dat de niet gestaafde bewering van verzoeker dat de bestreden beslissingen genomen werden om hem bij een latere evaluatie een onvoldoende te kunnen geven, niet meer is dan een loutere hypothese, die niet kan gelden als een bewijs dat de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissingen hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.4. Overwegende dat deze vaststellingen volstaan om te besluiten dat niet voldaan is aan de tweede van de cumulatieve voorwaarden, vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten, zodat de vordering tot schorsing dient te worden verworpen,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op eenentwintig april 1900 zevenennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de HH.	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

S. DOMS.

De voorzitter,

M. VRINTS.