

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 66.636 van van 9 juni 1997
in de zaak A. 72.534/X-7124.**

In zake : Jean-Pierre WYSEURE,
die woonplaats kiest bij
Advocaat G. VAN KEER,
kantoor houdende te BERLARE,
Donklaan 77/12

tegen :

het Openbaar centrum voor maatschappelijk
welzijn van ROESELARE.

tussenkomen partij :

Eddy DECOENE,
wonende te ROESELARE,
Windmolenstraat 11.

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 17 december 1996 namens Jean-Pierre WYSEURE werd ingediend door zijn raadvrouw G. VAN KEER, advocaat te Berlare, om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van de beslissing van de Raad voor Maatschappelijk Welzijn van het Openbaar Centrum voor Maatschappelijk Welzijn van Roeselare van 30 oktober 1996 waarbij Eddy DECOENE bevorderd wordt tot directeur van het ziekenhuis, met ingang van 1 november 1996;

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
B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 27 januari 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 25 februari 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat G. VAN KEER, die verschijnt voor verzoeker, van Voorzitter A. DEBRUYNE en Juridisch adviseur W. TERRIER, die verschijnen voor de verwerende partij, en van de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur B. THYS;

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

Overwegende dat Eddy DECOENE met een verzoekschrift van 3 januari 1997 heeft gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

1. Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. Op 24 januari 1996 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Roeselare de betrekking van directeur van het ziekenhuis bij het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn vacant te verklaren en bij bevordering te laten begeven door het in vast verband in

dienst zijnde personeel. Tevens stelt de raad de bevorderingsvoorwaarden vast.

1.2. Met een nota van 29 januari 1996 wordt verzoeker, evenals de overige vastbenoemde personeelsleden van niveau A van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn, ervan in kennis gesteld "dat de betrekking van directeur ziekenhuis te begeven is onder de vorm van bevordering door het in dienst zijnde personeel". Dezelfde nota deelt verder de bevorderingsvoorwaarden, het examenprogramma en de vereisten met betrekking tot de kandidatuurstelling mede.

1.3. Met een brief van 5 februari 1996 stelt verzoeker zich kandidaat voor de betrekking van directeur van het ziekenhuis. Zich beroepend op de artikelen 189 en 190, § 5, van het organiek administratief statuut van het personeel van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Roeselare, vastgesteld door de raad voor maatschappelijk welzijn bij besluit van 19 april 1995 en gewijzigd bij besluit van 4 oktober 1995, stelt verzoeker in zijn brief dat hij onbeperkt in de tijd vrijgesteld is van het bevorderingsexamen voor de betrekking van directeur van het ziekenhuis.

1.4. Met een brief van 28 februari 1996 vragen de voorzitter en de secretaris van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn, het advies van het provinciebestuur van West-Vlaanderen over het standpunt van verzoeker dat hij vrijgesteld is van het bevorderingsexamen.

1.5. Met een brief van 13 maart 1996 antwoordt de gouverneur dat verzoeker niet voldoet aan de voorwaarden om zich te kunnen beroepen op de overgangsregelen vervat in de artikelen 189 en 190, § 5, van het administratief statuut.

1.6. In zijn zitting van 20 maart 1996 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn aan de overwegingen van zijn besluit van 24 januari 1996 tot openverklaring van de betrekking van directeur van het ziekenhuis en tot vaststelling van de bevorderingsvoorwaarden voor deze betrekking, een overweging toe te voegen, luidend als volgt :

"Gelet op het nieuw administratief statuut van toepassing op het personeel van het O.C.M.W. met ingang van 01.07.1995, inzonderheid op deel X : Overgangsbepalingen".

1.7. Met een brief van 25 maart 1996 wordt door de secretaris en de voorzitter van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Roeselare aan verzoeker het sub 1.5. vermelde antwoord van de gouverneur dat verzoeker niet voldoet aan de voorwaarden om zich te kunnen beroepen op de overgangsregelen vervat in de artikelen 189 en 190, § 5, van het administratief statuut, medegedeeld.

Met een afzonderlijke brief van dezelfde datum wordt verzoeker door de secretaris en de voorzitter uitgenodigd voor de proeven van het niet-vergelijkend bevorderingsexamen, namelijk een psychotechnische proef op 26 april 1996, een schriftelijke proef op 3 mei 1996 en een mondelinge proef op 14 mei 1996.

Verzoeker neemt evenwel niet deel aan deze proeven.

1.8. Op 6 mei 1996 dient verzoeker bij de Raad van State een vordering in tot schorsing van de tenuitvoerlegging van :

"de beslissing dd. 24 januari 1996 van de Raad voor Maatschappelijk Welzijn bij het OCMW te Roeselare waarbij werd openverklaard de betrekking van directeur ziekenhuis bij bevordering te begeven door het

in dienst zijnde personeel, juncto de beslissing van diezelfde Raad dd. 29 januari 1996, op dezelfde datum ter kennis gebracht aan verzoeker, waarbij als bevorderingsvoorwaarde o.m. wordt gesteld dat de kandidaten moeten slagen voor een gewoon examen, juncto de beslissing dd. 20 maart 1996 van dezelfde Raad, op dezelfde datum ter kennis gebracht aan verzoeker, waarbij de data voor de opeenvolgende proeven voor het niet-vergelijkend bevorderingsexamen worden bekendgemaakt, nl. resp. op 26 april, 3 mei en 14 mei 1996".

Eveneens op 6 mei 1996 vordert verzoeker, bij een afzonderlijke akte, tevens de vernietiging van de aangehaalde beslissingen.

1.9. Bij arrest nr. 62.554 van 15 oktober 1996 verwerpt de Raad van State het annulatieberoep omdat het kennelijk niet ontvankelijk is; bij arrest nr. 62.555 van dezelfde datum verwerpt de Raad van State tevens de vordering tot schorsing die als accessorium van de hoofdvordering eveneens kennelijk niet ontvankelijk is.

1.10. Op 30 oktober 1996 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Roeselare, bij geheime stemming en met unanimité, Eddy DECOENE, directeur nursing 1ste klasse, met ingang van 1 november 1996 te bevorderen tot directeur van het ziekenhuis.

Het is deze beslissing waarvan verzoeker thans de schorsing van de tenuitvoerlegging vordert;

2. 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;

2.1. Overwegende, wat de tweede door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten vereiste voorwaarde betreft, dat verzoeker het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van het bestreden besluit hem berokkent, als volgt omschrijft :

"Het is zeer duidelijk dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing verzoeker én anderen een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.

Inderdaad is het zo dat het OCMW de betrekking van Directeur Nursing - die opengevallen is door de (bestreden) benoeming van de heer * tot Directeur Nursing - reeds heeft openverklaard en dienaangaande de nodige publicaties liet verrichten en zo doende derhalve duidelijk de bedoeling heeft om zelfs bij annulatie van de bestreden beslissing, elkeen voor voldongen feiten te stellen.

In dit geval kan een eventuele annulatie geen voldoening schenken en is een volledig herstel door de civiele rechter totaal onmogelijk.

Verzoeker verwijst in zake naar :

1) art. 17, 6, 2, 1ste lid

Arrest nr. 53.473 - 31.5.1995 - IVde K.

Inzake : Missorten t/V.U.B.

Kort geding - Moeilijk te herstellen ernstig nadeel

'Art. 17, 6 2, 1ste lid, van de Gec. Wetten op de R.v.St. stelt voor een schorsing 2 voorw., enerzijds de voorw. dat ernstige annulatiemiddelen worden aangevoerd, anderzijds de voorw. dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de aangevochten beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen. Die 2 voorw. moeten goed uit elkaar worden gehouden. Alzo moet het blootstaan aan een moeilijk te herstellen nadeel zich voordoen ongeacht de vraag of de bestreden beslissing vatbaar is voor ernstige wettigheidskritiek ...'

2) En de reeds aangehaalde passage uit arrest nr. 56.258 - 17.11.1995";

2.2.1. Overwegende dat verzoeker verkeerdelijk stelt dat de bestreden beslissing hemzelf "én anderen" een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen; dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel, bedoeld in artikel 17, §2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, immers een persoonlijk nadeel moet zijn;

2.2.2. Overwegende dat verzoeker meent dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel voortvloeit uit het feit dat de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Roeselare inmiddels, ingevolge de bestreden beslissing, de betrekking van directeur nursing, welke voorheen door Eddy DECOENE werd uitgeoefend, heeft openverklaard; dat hij beweert dat het de bedoeling van de verwerende partij is op die manier, in geval van annulatie van de bestreden beslissing, elkeen voor voldongen feiten te plaatsen; dat dit beweerd nadeel niet rechtstreeks voortvloeit uit de bestreden beslissing zelf, maar uit een daarvan te onderscheiden nagekomen beslissing; dat trouwens niet valt in te zien welk moeilijk te herstellen ernstig nadeel de bedoelde openverklaring van de betrekking van directeur nursing aan verzoeker zou kunnen berokkenen; dat deze openverklaring geenszins belet dat verzoeker na een eventuele vernietiging van de bestreden beslissing, volledige genoegdoening zal kunnen bekomen; dat indien de Raad van State de door verzoeker ingeroepen middelen gegrond bevindt, de raad voor maatschappelijk welzijn in het kader van de bevorderingsprocedure voor het begeven van de ingevolge het annulatiearrest opnieuw vacant geworden betrekking van directeur van het ziekenhuis, verzoeker zal dienen te behandelen als een kandidaat die krachtens de overgangsbepalingen van de artikelen 189 en/of 190, §5, van het

personeelsstatuut vrijgesteld is van het bevorderings-examen;

2.2.3. Overwegende dat in de passage die verzoeker citeert uit het arrest nr. 53.473 van 31 mei 1995 gesteld wordt dat de beide voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten om tot schorsing te kunnen overgaan "goed uit elkaar moeten worden gehouden"; dat in de passage die verzoeker citeert uit het arrest nr. 56.258 van 17 november 1995 gesteld wordt "dat ook de fictieve beslissingen ex artikel 14, tweede lid, geschorst kunnen worden"; dat echter deze problematieken die onderzocht werden in de arresten nr. 53.473 van 31 mei 1995 en nr. 56.258 van 17 november 1995 in de voorliggende zaak niet aan de orde zijn;

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

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Eddy DECOENE in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negen juni 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,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.