

RAAD VAN STATE AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 67.629 van 4 augustus 1997

A.73.743/V-1488

In zake : **VINCKENBOSCH** Francis,
Paul Hymanslaan 21/5
1200 Brussel,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door :

1. de Minister van Sociale Zaken,
2. de Minister van Volksgezondheid en
Pensioenen,
3. de Staatssecretaris voor
Maatschappelijke Integratie en
Leefmilieu

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Eric MARON, advocaat,
Kapitaine Crespelstraat 2-4
1050 Brussel.

Tussenkomende partijen :

1. **NOTE** Bernard,
Remparden 4
9700 Oudenaarde,
2. **VOETS** Anne-Marie,
J.-B. Van Monsstraat 50
3000 Leuven.

DE RAAD VAN STATE, V^e KAMER,

Gezien de op 27 maart 1997 ingestelde vordering,
waarbij Francis VINCKENBOSCH de schorsing van de
tenuitvoerlegging vordert van :

- het ministerieel besluit van 17 februari 1997, waarbij mevrouw Anne-Marie VOETS met ingang van 1 januari 1997 voor zes maanden belast wordt met het hogere ambt van hoofdinspecteur-directeur bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie, dienst Maatschappelijk Welzijn;
- het ministerieel besluit van 17 februari 1997, waarbij de heer Bernard NOTE met ingang van 1 januari 1997 voor zes maanden belast wordt met het hogere ambt van adviseur bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie, dienst Maatschappelijk Welzijn;
- het ministerieel besluit van 17 februari 1997, waarbij mevrouw Geneviève PIETQUIN met ingang van 1 april 1996 voor zes maanden belast wordt met het hogere ambt van adviseur;
- het ministerieel besluit van 17 februari 1997, waarbij de heer Alain DRUET met ingang van 1 oktober 1996 voor zes maanden belast wordt met het hogere ambt van adviseur;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de nietigverklaring van dezelfde handelingen vordert;

Gezien het op 30 april 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Bernard NOTE vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gezien het op 5 mei 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Anne-Marie VOETS vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag van mevrouw DEBUSSCHERE,
auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 3 juni 1997, waarbij
wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de
terechtzing van 23 juni 1997;

Gelet op de kennisgeving aan de partijen van het
verslag en van de beschikking tot bepaling van de
rechtsdag;

Gehoord het verslag van de heer ANDERSEN,
kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, van Mr.
MARON, advocaat, die voor de verwerende partijen
verschijnt, en van de eerste tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van
mevrouw DEBUSSCHERE, auditeur;

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

Overwegende dat er grond bestaat om de verzoeken
tot tussenkomst in te willigen die op 30 april en 5
mei 1997 respectievelijk door Bernard NOTE en
Anne-Marie VOETS, begunstigden van de bestreden
handeling, zijn ingediend;

Overwegende dat de volgende feiten aan het
geding ten grondslag liggen :

1. Francis VINCKENBOSCH is adjunct-adviseur bij
het ministerie van Sociale Zaken, Volksgezondheid en
Leefmilieu.

2. In zijn vergadering van 13 december 1996 geeft de directieraad een gemotiveerd advies over de aanwijzing van personeelsleden voor de uitoefening van een hoger ambt. Voor de aanwijzingen waarvan in dit geschil sprake is, luidt dat advies als volgt :

" Voorstel voor toekenning van hogere functie van Hoofdinspecteur-directeur bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie - Bestuursdirectie van het Maatschappelijk Welzijn.

De betrokken hiërarchische overste motiveert zijn voorstel aldus :

"het gaat hier om de betrekking die definitief vacant is geworden als gevolg van de oppensioenstelling van de Heer SCHOTS A.. Mevrouw VOETS-VAN PEEL, Adjunct-adviseur beschikt onbetwistbaar over de kennis en de bekwaamheid die vereist zijn om de leiding op zich te nemen van een entiteit die bestaat uit de actuele diensten "financiën en onderhoudskosten", dienst die zij thans leidt, "bestaansminimum", "controle" en "inspectie" waarvan het wederzijds samenwerkingsverband vanzelfsprekend is. Mevrouw VOETS-VAN PEEL lijkt de meest geschikte persoon, zij kent de materie, zij is loyaal, correct en werkt hard.

Een lid merkt op dat mevrouw VOETS-VAN PEEL niet voldoet aan de statutaire voorwaarden voor bevordering en dat het taalkader moet nageleefd worden.

De Raad meent dat deze laatste opmerking behoort tot de verantwoordelijkheid van de benoemende overheid en dat voor het overige motieven van functionele aard moeten primeren.

Bij geheime stemming met 13 stemmen voor, 5 stemmen tegen en 2 onthoudingen, brengt de Raad een gunstig advies uit bij dit voorstel en neemt daarbij de motivering over, naar voren gebracht door de hiërarchische overste.

Een lid verlaat de zaal.

Voorstel voor toekenning van hogere functie van Adviseur bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie - Bestuursdirectie van het Maatschappelijk Welzijn.

De betrokken hiërarchische overste motiveert zijn voorstel aldus :

"de Heer NOTE B., Adjunct-adviseur, voldoet aan de statutaire voorwaarden om benoemt te worden. Hij beschikt over de nodige kennis en bekwaamheid en zal de leiding op zich nemen van de studiedienst, de algemene diensten en van de functie "informatie"; hij zou belast worden met het hoger ambt van adviseur in de betrekking die voorlopig niet bezet wordt door Mevrouw DE RUYCK-LAFONTAINE".

Bij geheime stemming met 13 stemmen voor, 3 stemmen tegen en 3 onthoudingen, brengt de Raad een gunstig advies uit bij dit voorstel en neemt daarbij de motivering over, naar voren gebracht door de hiërarchische overste.

Een lid komt de zaal terug binnen.

Voorstelling voor toekenning van hogere functie van Adviseur bij het Secretariaat-generaal-Personeelsbeleid en Algemene Zaken - Personeelsdienst.

De Heer DRUET A. die belang heeft bij de bespreking, verlaat de zaal.

De betrokken hiërarchische overste motiveert zijn voorstel aldus :

"na de affectatie van de Heer VERNIMMEN P. bij de juridische dienst werd de leiding van de personeelsdienst op 10 september 1996 aan de Heer DRUET A., adjunct-adviseur, toevertrouwd. Betrokkene die benoemd werd in mei 1993 op de personeelsdienst van ex Sociale Voorzorg, heeft deze dienst de facto geleid na het vertrek van de Heer LUTTUN J. in september 1994.

Ondanks de complexe situatie die het gevolg is enerzijds van een delicate fusie-operatie en anderzijds van een tamelijk verwarrende herziening van de barema's, heeft de heer DRUET A. knap werk geleverd in één van de sleuteldiensten van het nieuwe departement. Zijn minzaamheid en zijn ervaring hebben er duidelijk toe bijgedragen de behandeling van een aantal belangrijke personeelsdossiers te versnellen. De Heer DRUET A. beantwoordt aan de statutaire vereisten om benoemd te worden in rang 13 en beschikt ook over de eigenschappen vereist om de personeelsdienst te leiden."

Een lid wenst een kleine correctie aan te brengen en benadrukt dat de Heer DRUET A. slechts sinds 1 oktober 1996 aan het hoofd gekomen is van de personeelsdienst die tot die datum door de Heer VERNIMMEN P. werd geleid.

Bij geheime stemming met 18 stemmen voor, 1 stem tegen en 1 onthouding brengt de Raad een gunstig advies uit bij dit voorstel en neemt de motivering over naar voren gebracht door de hiërarchische overste.

De Heer DRUET A. wordt terug in de vergadering geroepen.

Voorstel voor toekenning van hogere functie van Adviseur bij het Bestuur van de Sociale Zekerheid.

De betrokken hiërarchische overste motiveert zijn voorstel aldus :

"tussen 1 april 1996 en 30 september 1996 heeft Mevrouw PIETQUIN G. de functie van Diensthoofd Internationale Betrekkingen uitgeoefend tijdens de afwezigheid van de Heer DONIS J. Het was inderdaad noodzakelijk dat deze betrekking bezet zou zijn gelet op de belangrijke opdrachten en de complexe materies die het Bestuur behandelt. Mevrouw PIETQUIN voldoet niet aan de statutaire voorwaarden voor bevordering maar zij is de enige die in aanmerking komt in het Bestuur."

Bij geheime stemming met 11 stemmen voor, 8 stemmen tegen en 1 onthouding brengt de Raad een gunstig advies uit bij dit voorstel om de hogere functie alsnog retroactief toe te kennen voor de periode van 1 april 1996 tot 30 september 1996, en neem daarbij de motivering over, naar voren gebracht door de hiërarchische overste".

3. Op 17 februari 1997 vaardigen de drie verwerende partijen een besluit uit waarbij Anne-Marie VOETS met ingang van 1 januari 1997 voor zes maanden wordt aangewezen om het hogere ambt van hoofdinspecteur-directeur uit te oefenen bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie, dienst Maatschappelijk Welzijn.

Dat besluit, dat de eerste bestreden handeling is, is als volgt gemotiveerd :

" Overwegende dat er een betrekking van hoofdinspecteur-directeur vacant verklaard werd bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie - hoofdbestuur; dat deze betrekking voorkomt bij de dienst Maatschappelijk welzijn;

Overwegende dat de belangrijke opdrachten van Maatschappelijk Welzijn en de complexe behandelde onderwerpen in deze dienst verantwoorden dat deze betrekking tijdelijk wordt toegewezen;

Overwegende dat de directeur-generaal van het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie meent dat mevrouw VOETS, Anne-Marie, de meest bekwame ambtenaar is om de onmiddellijke noden van voornoemde dienst te lenigen; dat deze aanwijzing gerechtvaardigd wordt door het feit dat belanghebbende de te behandelen onderwerpen volkomen beheerst, dat zij loyaal is, nauwkeurig en hard werkt;

Gelet op het gemotiveerd advies van de Directieraad".

4. Dezelfde dag belasten dezelfde overheden Bernard Note met ingang van 1 januari 1997 voor zes maanden met de uitoefening van het hogere ambt van adviseur bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie, dienst Maatschappelijk Welzijn. Dat ministerieel besluit is als volgt gemotiveerd :

" Overwegende dat er een betrekking van adviseur tijdelijk vacant is bij het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie - hoofdbestuur; dat deze betrekking zich situeert bij de dienst Maatschappelijk Welzijn;

Overwegende dat de belangrijke opdrachten voor Maatschappelijk Welzijn en de complexe materies behandeld in de dienst, verantwoorden dat deze betrekking, niet ingenomen door zijn titularis, voorlopig wordt toegewezen;

Overwegende dat de directeur-generaal van het Bestuur van de Maatschappelijke Integratie van oordeel is dat de heer NOTE, Bernard, de meest geschikte ambtenaar is om te voorzien in de onmiddellijke noden van voornoemde dienst; dat deze keuze gerechtvaardigd wordt door het feit dat de betrokkene beschikt over de kennis en de vereiste capaciteiten om belast te worden met de Studiedienst, de Algemene Dienst en de functie "Informatie";

Gelet op het gemotiveerd advies van de Directieraad".

Dat is de tweede bestreden handeling.

5. Diezelfde 17 februari 1997 belasten de drie verwerende partijen Geneviève PIETQUIN met ingang van 1 april 1996 voor zes maanden met het hogere ambt van adviseur.

Deze derde bestreden handeling is als volgt gemotiveerd :

" Overwegende dat een betrekking van adviseur tijdelijk vacant is bij het Bestuur van de Sociale Zekerheid - hoofdbestuur; dat die betrekking deel uitmaakt van de dienst "Internationale Betrekkingen";

Overwegende dat de belangrijke taken en de complexiteit van de in die dienst behandelde onderwerpen rechtvaardigen dat deze tijdelijk niet door de titularis beklede betrekking voorlopig wordt toegewezen;

Overwegende dat de directeur-generaal van het Bestuur van de Sociale Zekerheid van oordeel is dat mevrouw Pietquin de meest geschikte ambtenaar is om te voorzien in de onmiddellijke noden van die dienst en dat zij als enige in aanmerking komt;

Gelet op het gemotiveerd advies van de Directieraad".

6. Bij een vierde en laatste ministerieel besluit van 17 februari 1997 wordt Alain DRUET met ingang van 1 oktober 1996 voor zes maanden belast met het hogere ambt van adviseur;

Dat besluit, dat de laatste bestreden handeling is, is als volgt gemotiveerd :

" Overwegende dat een betrekking van adviseur vacant is verklaard bij het Secretariaat-generaal - Hoofdbestuur; dat die betrekking deel uitmaakt van de Algemene Diensten - Personeelsbeleid en Algemene Zaken - Personeelsdienst;

Overwegende dat de Personeelsdienst een sleutel-dienst is van het nieuwe ministerie en dat de belangrijke taken van die dienst rechtvaardigen dat deze betrekking voorlopig wordt toegewezen;

Overwegende dat de heer DRUET ondanks de moeilijke situatie die het gevolg is van een complexe fusie-

operatie en een verwarrende algemene herziening van de weddeschalen, knap werk levert in de Personeelsdienst; dat zijn minzaamheid en zijn ervaring er duidelijk toe hebben bijgedragen dat de behandeling van personeelsdossiers die belangrijk zijn voor heel het departement en de ambtenaren ervan, veel is verbeterd;

Overwegende dat de directeur-generaal van Personeelsbeleid en Algemene Zaken bijgevolg van oordeel is dat de heer DRUET de meest geschikte ambtenaar is om te voorzien in de onmiddellijke noden van die dienst; dat de heer DRUET beantwoordt aan de rechtspositionele vereisten om te worden aangewezen;

Overwegende dat de heer DRUET bij dienstnota, kenm. SG/SG/PBAZ/VDJ/160579, met ingang van 10 september 1996 met de leiding van de Personeelsdienst wordt belast;

Gelet op het gemotiveerde advies van de Directieraad".

7. Voorts zij erop gewezen dat verzoeker op 7 oktober en 9 december 1996 een aanvraag heeft ingediend om voor de uitoefening van het hogere ambt van adviseur of directeur te worden aangewezen;

Overwegende dat de verwerende en de tussenkomende partijen een exceptie van niet-ontvankelijkheid ontlenen aan de ontstentenis van belang van verzoeker; dat de partijen betogen dat, hoewel verzoeker voldeed aan de voorwaarden om met een hoger ambt te worden belast, hij nooit gevraagd heeft om voor de hogere ambten in kwestie te worden aangewezen, maar alleen om een hoger ambt binnen de juridische dienst te mogen uitoefenen; dat de tussenkomende partijen zich afvragen welk voordeel verzoeker kan halen uit de schorsing en de nietigverklaring van hun aanstelling tot een hoger ambt in een dienst waarvan hij geen enkele ervaring heeft en waarvoor hij nooit specifieke interesse heeft getoond, daar hij jurist van opleiding is en altijd daarmee overeenstemmende ambten heeft uitgeoefend;

Overwegende dat uit de brieven van 7 oktober en 9 december 1996, waarin verzoeker vraagt om met het uitoefenen van hogere ambten te worden belast, niet kan worden afgeleid dat hij alleen de uitoefening van zulke ambten binnen de juridische dienst ambieert; dat overigens niet wordt betwist dat hij voldeed aan de voorwaarden om in een andere dienst te worden aangewezen; dat de exceptie niet gegrond is;

Overwegende dat de verwerende partijen en, vervolgens, tussenkomen de partij Bernard NOTE betogen dat slechts het eerste onderwerp van het beroep ontvankelijk is omdat de vier bestreden ministeriële besluiten niet verknocht zijn; dat zij in dat verband aanvoeren dat de bestreden handelingen betrekking hebben op verschillende diensten van het ministerie en het gevolg zijn van door verschillende hiërarchische meerderen gedane voordrachten die door de directieraad afzonderlijk zijn onderzocht, dat, inzonderheid, de middelen naargelang van de bestreden handeling een apart onderzoek vergen; dat aldus de eerste en de vierde bestreden handelingen zien op vacant verklaarde betrekkingen, terwijl de tweede en de derde bestreden handelingen gaan over een tijdelijk niet door de titularis vervulde betrekking, wat een bijzonder onderzoek van de middelen vergt, dat hetzelfde geldt voor het vijfde middel, aangezien de betrokken personeelsleden tot verschillende taalrollen behoren;

Overwegende dat, wanneer verschillende benoemingen zijn geschied aan het eind van eenzelfde procedure en tegen die benoemingen dezelfde middelen tot nietigverklaring worden aangevoerd, het in het belang van een goede rechtsbedeling is om daarover in eenzelfde arrest uitspraak te doen; dat deze redenering blijft gelden voor aanstellingen voor het uitoefenen van een hoger ambt; dat het feit dat die aanstellingen niet in dezelfde dienst zijn geschied en

dat ze niet dezelfde aanleiding hebben, er weinig toe doet; dat, ten slotte, ter beoordeling of het vijfde middel al dan niet gegrond is geen duidelijk verschillend onderzoek behoeft te worden ingesteld naargelang het om personeelsleden van de ene of van de andere taalrol gaat, aangezien het evenwicht op basis van de bezetting van de beide betrokken kaders moet worden beoordeeld; dat de exceptie van niet-ontvankelijkheid niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat, krachtens artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, "de schorsing van de tenuitvoerlegging (...) alleen [kan] worden bevolen als ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of het aangevochten reglement kunnen verantwoorden en op voorwaarde dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de akte of het reglement een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen";

Overwegende, wat het risico van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel betreft, dat verzoeker uiteenzet dat hij een dienstanciënniteit van 23 jaar heeft in de juridische dienst van het ministerie van Volksgezondheid, dat hij met alle domeinen van het recht in aanraking is gekomen en de hele wetgeving perfect kent, doordat hij aan de totstandkoming ervan heeft meegewerkt of de belangen van de Staat heeft verdedigd; dat de vele personen met wie hij tijdens zijn werkzaamheden in verbinding is gekomen, zich erover verbazen dat hij nog steeds een graad van rang 12 bekleedt, terwijl zijzelf reeds een graad van rang 15 of 16 bezitten en dat buitenstaanders die achterstand in zijn loopbaan zouden kunnen wijten aan een gebrek aan bekwaamheid; dat het aangevoerde nadeel volgens hem des te groter is daar de nieuwe regeling die binnenkort van kracht wordt voor hem een echte terugzetting in graad inhoudt, voor zover ze voorziet

in een gelijkschakeling van de personeelsleden van de rangen 11 en 12 met die van rang 10 en zorgt voor een verhoogde concurrentie met personeelsleden die nooit bevorderd zijn; dat hij er voorts van uitgaat dat de aanstelling om een hoger ambt uit te oefenen voor de betrokken personeelsleden gelijk staat met een verzekering voor de toekomst doordat ze bijna automatisch zal worden omgezet in een bevordering wanneer de betrekkingen vacant zullen zijn verklaard en hij bij dit beroep geen belang meer zal hebben en hij de nietigverklaring van de benoemingen zal moeten vorderen; dat hij tevens aanvoert dat grove onregelmatigheden zijn begaan;

Overwegende dat de schorsing van de tenuitvoerlegging van de derde en de vierde bestreden handeling het bestaan van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet zal kunnen verhinderen, aangezien ze ertoe strekken een situatie die volledig tot het verleden behoort, het de facto uitoefenen van een hoger ambt door de belanghebbenden, te "regulariseren"; dat alleen de eventuele vernietiging ervan denkbaar blijft; dat, wat de twee overige bestreden handelingen betreft, moet worden opgemerkt dat verzoeker pas sedert 1 juni 1993 voldoet aan de anciënniteitsvereisten gesteld in artikel 41 van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel om tot een graad van rang 13 te worden bevorderd; dat daaruit volgt dat, hoewel hij is afgewezen, zijn administratieve loopbaan geen enkele abnormale achterstand te zien geeft; dat het omstreden besluit dus niet kan worden beschouwd als een "publieke afkeuring" of als stilzwijgende kritiek op de professionele verdiensten van verzoeker, te meer daar hij niet is afgewezen ten gevolge van een negatief waardeoordeel dat over zijn persoon, zijn bekwaamheid of zijn wijze van dienen zou zijn gevelde; dat de

verhoogde concurrentie waarmee verzoeker in de toekomst te kampen zal hebben wegens de gewijzigde regelgeving inzake de loopbaan van de personeelsleden van niveau 1, geen verband houdt met de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden handelingen; dat er geen grond is om met dat nadeel rekening te houden; dat voorts artikel 10, eerste lid, van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983 betreffende de uitoefening van een hoger ambt in de rijksbesturen, bepaalt dat uitoefening van een hoger ambt geen aanspraak verleent op vaste benoeming in de graad van dat ambt; dat het daarbij in het beste geval gaat om een feitelijk gegeven, één van de vele, dat het oordeel van de bevoegde overheid bij een latere bevordering naargelang van het geval gunstig of ongunstig kan beïnvloeden; dat men zich ervoor moet hoeden het belang ervan te overschatten, vooral wanneer het gaat om een eerste aanstelling voor een bepaald hoger ambt, zoals het geval is met de tussenkomende partijen; dat met dat nadeel geen rekening kan worden gehouden; dat ten slotte, wegens de duidelijke bewoordingen van artikel 17 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, de ernst van het moeilijk te herstellen nadeel bewezen moet zijn, ongeacht of de aangevoerde middelen serieus zijn; dat daaruit volgt dat de voorwaarde betreffende het bestaan van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet vervuld is;

Overwegende dat niet is voldaan aan één van de voorwaarden gesteld in artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, die vervuld moeten zijn wil deze de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden handeling kunnen bevelen; dat de vordering tot schorsing niet kan worden toegewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De door Bernard NOTE en Anne-Marie VOETS ingediende verzoeken tot tussenkomst worden ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt afgewezen.

Aldus uitgesproken te Brussel in openbare terechtzitting van de V^e kamer van de Raad van State, op vier augustus 1900 zevenennegentig, door :

HH.	ANDERSEN,	kamervoorzitter,
	BEIRLAEN,	staatsraad,
	LIENARDY,	staatsraad,
Mevr.	NOTEBAERT,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

R. ANDERSEN.