

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 73.924 van 28 mei 1998
in de zaak A. 76.399/IX-805.**

In zake : Odile VAN DE VIJVER,
die woonplaats kiest bij
Advocaat W. DAEM,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Jetselaan 32/2

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door
de Vlaamse regering,
die woonplaats kiest bij
Advocaat P. DEVERS,
kantoor houdende te GENT,
Kouter 69.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat op 18 november 1997 namens Odile VAN DE VIJVER werd ingediend door zijn raadsman W. DAEM, advocaat te Brussel, om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van de leidend ambtenaar van de administratie Ondersteunende Studies en Opdrachten van 17 september 1997, waarbij Willy VAN WALLEGHEM, met ingang van 1 oktober 1997, wordt aangewezen tot afdelingshoofd van de afdeling Elektriciteit en Mechanica-Gent alsmede van het besluit van de Vlaamse minister van Openbare Werken, Vervoer en Ruimtelijke Ordening van 29 september 1997 waarbij voormeld besluit bekrachtigd wordt;

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-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 24 maart 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 mei 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat P. COOLS die, loco Advocaat W. DAEM verschijnt voor verzoeker en van Advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur-afdelingshoofd 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. Bij besluit van 6 december 1996 wordt door de directeur-generaal van de administratie Ondersteunende Studies en Opdrachten met ingang van 1 januari 1997 een einde gesteld aan de aanwijzing van verzoeker als afdelingshoofd van de afdeling Elektriciteit en Mechanica-Gent.

Dit besluit werd bij besluit van 16 december 1996 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Vervoer en Ruimtelijke Ordening bekrachtigd.

Verzoeker heeft tegen beide besluiten een beroep tot nietigverklaring en een vordering tot schorsing bij de Raad van State ingediend (zaak G/A. 73.154/IX-778).

Bij arrest nr. 69.744 van 24 november 1997 heeft de Raad van State een onderzoek gelast van het tussengeschied dat in verband met de voormelde vordering tot schorsing is ontstaan ingevolge de klacht met burgerlijke partijstelling die verzoeker op 21 april 1997 bij de onderzoeksrechter bij de Rechtbank van Eerste Aanleg heeft neergelegd lastens de directeur-generaal van de administratie Ondersteunende Studies en Opdrachten wegens "valsheid in geschrifte en gebruik".

1.2. Bij brief van 19 februari 1997 wordt verzoeker door de secretaris-generaal belast met de leiding van het project "automatisering van de scheepvaartbegeleiding en de waterbeheersing van de Vlaamse bevaarbare waterlopen".

Bij brief van 1 oktober 1997 deelt de secretaris-generaal aan verzoeker mede dat verzoeker, met ingang van 15 oktober 1997, voor de duur van het project, gehuisvest wordt in de zetel van de afdeling Bovenschelde.

1.3. Door het besluit van de Vlaamse regering van 11 maart 1997 wordt het Vlaams personeelsstatuut gewijzigd, onder meer, wat de aanwijzing van de afdelingshoofden betreft.

1.4. Deze wijzigingen worden omstandig toegelicht in de "dienstmededeling CSG 97/1" van 26 maart 1997. Er wordt ook medegedeeld dat 34 afdelingen in het ministerie -onder meer de afdeling Elektriciteit en Mechanica-Gent niet over een titularis afdelingshoofd of afdelingshoofd ad interim beschikken en de Vlaamse minister bevoegd voor Ambtenarenzaken opdracht heeft gegeven om zo spoedig mogelijk na de inwerkingtreding

van het voormeld besluit van 11 maart 1997 "een proces voor de aanwijzing van de afdelingshoofden op te starten".

1.5. Bij besluit van de leidend ambtenaar van de administratie Ondersteunende Studies en Opdrachten van 17 september 1997 wordt Willy VAN WALLEGHEM, met ingang van 1 oktober 1997, aangewezen tot afdelingshoofd van de afdeling Elektriciteit en Mechanica-Gent.

Dit besluit wordt bekrachtigd bij besluit van de Vlaamse minister van Openbare Werken, Vervoer en Ruimtelijke Ordening van 29 september 1997;

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing betwist; dat er over de door haar opgeworpen exceptie 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 het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing hem berokkent als volgt omschrijft :

"De onmiddellijke tenuitvoerlegging van voormeld besluit van 17 september 1997 berokkent een moeilijk te herstellen en ernstig nadeel aan verzoeker, zodat een onmiddellijke schorsing van het aangevochten besluit zich opdringt.

Verzoeker lijdt gezichtsverlies en bijgevolg morele schade door de aanwijzing van de Heer ir. VAN WALLEGHEM. Bovendien lijdt verzoeker een moeilijk te herstellen en ernstig nadeel bestaande in de onomkeerbare vertraging in de ontwikkeling van zijn loopbaan en bevorderingskansen. (R.v.St., nr. 35.473, 27 juli 1990, Arr. R.v.St., 1990)

Uit de rechtspraak van de Raad van State blijkt genoegzaam dat deze depreciatie als een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan worden beschouwd (R.v.St., nr. 50.570, 5 december 1994, T. Gem., 1995, 314.)";

3.2. Overwegende dat, in zover verzoeker stelt dat hij "gezichtsverlies" lijdt, dit nadeel veeleer voortvloeit uit de voortijdige beëindiging van zijn aanstelling tot afdelingshoofd dan uit de thans bestreden aanwijzing van een opvolger; dat het bovendien een moreel nadeel betreft dat in beginsel kan hersteld worden door de morele genoegdoening die een vernietigingsarrest aan verzoeker zou verschaffen; dat, wat de door verzoeker aangevoerde "onomkeerbare vertraging in de ontwikkeling van zijn loopbaan en bevorderingskansen" betreft, verzoeker in gebreke blijft te verduidelijken waarom die vertraging "onomkeerbaar" zou zijn; dat het niet evident is dat een dergelijk nadeel niet door een vernietigingsarrest zou kunnen hersteld worden;

3.3. 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 :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op achtentwintig mei 1900 achtennegentig, door :

de HH. A. BEIRLAEN, staatsraad,
M. MILOJKOWIC, toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. MILOJKOWIC.

A. BEIRLAEN.