

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 76.328 van 13 oktober 1998
in de zaak A. 78.535/XII-1340.**

In zake : Wilfried VAN GUCHT,
wonende te MERCHTEM,
Heirbaan 109

tegen :

de Vlaamse Gemeenschapscommissie,
die woonplaats kiest bij
Advocaat A. COOLSAET,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Belgiëlei 159.

tussenkomen partij :

Soetkin SUETENS,
wonende te WAVER,
Venelle aux Bouleaux 13.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Wilfried VAN GUCHT op 9 mei 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

"-het Collegebesluit nr. 98/111 van 19 maart 1998 houdende aanwijzing van een personeelslid voor de vervanging van een personeelslid belast met bepaalde opdrachten, waarbij Soetkin SUETENS, adjunct van de directeur, aangewezen wordt als waarnemend directeur belast met de leiding van de directie Personeel;

-het Collegebesluit nr. 98/110 van 19 maart 1998 tot aanwijzing van personeelsleden voor diverse opdrachten, waarbij o.a. Walter NYS, directeur, belast wordt met de leiding van de directie Personeel en Geert SANS, adjunct van de directeur, aangewezen wordt als diensthoofd van de directie Personeel".

Gezien het op 20 mei 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van dezelfde beslissingen;

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 29 juni 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 8 september 1998;

Gehoord het verslag van Staatssraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, van Advocaat A. COOLSAET, die verschijnt voor de verwerende partij, en van de tussenkomende partij;

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

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat Soetkin SUETENS met een verzoekschrift van 28 mei 1998 heeft gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

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

1.1. Verzoeker is adjunct van de directeur bij de administratie van de Vlaamse Gemeenschapscommissie. Sinds 1 januari 1995 is hij diensthoofd bij de directie Administratie waar hij de leiding heeft van het personeelsbeheer.

1.2. Op 11 december 1997 keurt het College van de Vlaamse Gemeenschapscommissie een nota goed houdende een voorstel van "ontwikkeling in de structuur en de werking van de administratie". Het voorstel houdt de oprichting in van een nieuwe directie Personeel die alle personeelsaangelegenheden (ambtenarenzaken en individueel personeelsbeheer) groepeert, en de omvorming van de directie Administratie tot de directie "Algemene Zaken en Financiën". Aangaande de "functionele invulling" wordt in de nota voorgesteld het vacante ambt van directeur (A2) "te oriënteren naar de verantwoordelijkheid voor de directie Cultuur". De directie Personeel zal worden geleid door een waarnemend directeur.

1.3. Op 6 januari 1998 bespreekt de directieraad van de Vlaamse Gemeenschapscommissie de door het College goedgekeurde nota houdende het ontwerp-collegebesluit tot wijziging van de bestuurlijke organisatie van de Vlaamse Gemeenschapscommissie.

Wat de "personele invulling" betreft, blijkt dat "de optie om aan mw. S. Suetens het ambt van waarnemend directeur voor de nieuw opgerichte directie Personeel toe te vertrouwen door vijf directieraadsleden wordt ondersteund". Een lid van de directieraad is van oordeel dat S. SUETENS minder anciënniteit heeft dan verzoeker, dat zij in zijn ogen minder bekwaam is en dat het "niet behoorlijk" zou zijn verzoeker onder haar leiding te plaatsen.

Voorts wordt beslist dat "de ad-hoc werkgroep in de schoot van de directieraad (...) volgende vergadering een concreet voorstel voor de verdere personele invulling van de mandaten als diensthoofd (zal) voorleggen".

1.4. Tijdens de vergadering van de directieraad van 20 januari 1998 wordt het door de ad-hoc werkgroep

uitgewerkt voorstel "omtrent de aantallen en de personele invulling van de diensthoofden" goedgekeurd. Het voorstel vermeldt Geert SANS als toekomstig diensthoofd bij de directie Personeel.

1.5. Bij collegebesluit nr. 98/044 van 22 januari 1998 tot wijziging van het collegebesluit nr. 94/339 van 24 november 1994 houdende de bestuurlijke organisatie van de Vlaamse Gemeenschapscommissie wordt overgegaan tot de oprichting van de directie "Personeel" en worden de bevoegdheden ervan, evenals van de vijf andere directies bepaald.

1.6. Bij collegebesluit nr. 98/046 van 22 januari 1998 wordt bij de administratie van de Vlaamse Gemeenschapscommissie een betrekking van directeur vacant verklaard.

1.7. Bij dienstnota van 30 januari 1998 wordt een oproep gedaan tot de kandidaten voor het ambt van waarnemend directeur bij de directie Personeel.

1.8. Bij dienstnota van 25 februari 1998 wordt een oproep gedaan tot de kandidaten voor een aantal mandaatfuncties van diensthoofd lopende tot 31 december 1998.

1.9. Verzoeker stelt zich kandidaat voor de functies van waarnemend directeur bij de directie Personeel en voor de mandaten van diensthoofd bij de directies Personeel en Financiën en Algemene Zaken.

1.10. Nadat de kandidaten zijn gehoord, beslist de directieraad op 10 maart 1998 om Soetkin SUETENS voor te dragen als waarnemend directeur voor de directie Personeel.

Wat de vacante mandaten van diensthoofd betreft, wordt Geert SANS voorgedragen als diensthoofd voor de directie Personeel.

Wat verzoeker betreft geeft de directieraad "prioriteit (aan zijn) bevestiging in het huidige ambt van diensthoofd in de hervormde directie Financiën en Algemene Zaken".

1.11. Bij besluit nr. 98/110 van 19 maart 1998 beslist het College van de Vlaamse Gemeenschapscommissie onder meer :

- dat directeur Walter NIJS wordt belast met de leiding van de directie Personeel;
- dat Geert SANS voor de periode van 1 april 1998 tot en met 31 december 1998 wordt aangewezen tot diensthoofd bij de directie Personeel;
- dat verzoeker tot en met 31 december 1998 aangesteld blijft als diensthoofd bij de directie Financiën en Algemene Zaken.

1.12. Bij besluit nr. 98/111 van 19 maart 1998 beslist het College van de Vlaamse Gemeenschapscommissie dat Soetkin SUETENS ter vervanging van Walter NIJS, die naar de cel van een collegelid gedetacheerd is, als waarnemend directeur met de leiding van de directie Personeel wordt belast.

Artikel 2 van het besluit bepaalt dat deze aanwijzing ingaat op 1 april 1998 en geldt tot op het ogenblik dat de titularis zijn ambt opnieuw opneemt.

2. 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 beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen; dat, indien aan één van die grondvoorwaarden niet voldaan is, de vordering in elk geval verworpen moet worden, ongeacht de vraag naar de gegrondheid van de excepties;

3.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker erop wijst dat de aanwijzing van de tussenkomende partij als waarnemend directeur in de directie Personeel en van Geert SANS als diensthoofd in dezelfde directie hem "in zijn professionele ontwikkeling blijvend (zal) schaden"; dat hij, samengevat, dienaangaande de volgende verduidelijking geeft:

- hij heeft zich sinds zijn indiensttreding beziggehouden met personeelsaangelegenheden, hij heeft zich in die complexe materie ingewerkt en kan zich "momenteel als uiterst gespecialiseerd op deze domeinen beschouwen", dat deze expertise onbruikbaar zal worden, omdat hij zich nu in andere domeinen moet inwerken (auteursrecht, informatica, vastgoedsector);

- de tussenkomende partij en Geert SANS kunnen concrete ervaring opdoen in het domein waarin zijn ervaring teloor gaat en het zou naïef zijn te veronderstellen dat de verwerende partij na een vernietigingsarrest die ervaring niet "langs een omweg" zou laten gelden; wat de tussenkomende partij betreft gaat het zelfs om een unieke ervaring omdat zij in de directieraad zitting zal nemen en vanuit die positie fundamentele personeelsproblemen mee zal kunnen sturen, zoals het nemen van beslissingen over verzoekers carrière;

- wat de aanwijzing van de tussenkomende partij betreft, moet hij vooralsnog lijdzaam blijven toezien "hoe (zij) via de gouden poort naar een definitieve aanstelling als directeur gevoerd wordt"; de aanwijzing is niet in de tijd beperkt en ondertussen doet zij ervaring op als directeur en bevindt zij zich in een positie waarin zij geacht wordt "leiding te geven aan de noodzakelijke initiatieven ter structurering van de nieuwe directie Personeel", waardoor de nieuwe directie "vorm zal gekregen hebben op het moment dat de leiding ervan opnieuw, en ditmaal niet meer tijdelijk, vacant zal worden";

Overwegende dat verzoeker ook nog betoogt dat, wat de aanstelling van Geert SANS betreft, een uitspraak ten gronde geen volledig rechtsherstel meer zal kunnen bieden omdat het mandaat waarin SANS aangesteld is verstrekt op 31 december 1998 en dat hij nu in de ogen van collega's en buitenstaanders doorgaat voor een onbekwame ambtenaar die niet bevorderd werd maar die integendeel "geplaatst wordt waar hij geen kwaad kan aanrichten", met name op een betrekking waar hij zich o.m. moet inlaten met de dienstregeling van bodes en onthaalbeamten;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij -en de tussenkomende partij sluit zich daarbij aan- daarop antwoordt dat het niet benutten van verzoekers gespecialiseerde kennis geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel uitmaakt omdat de bestreden aanwijzingen slechts een tijdelijk karakter hebben en omdat het een moreel nadeel betreft dat in principe door een vernietiging wordt goedgeemaakt; dat zij van oordeel is dat een gebeurlijke loopbaanachterstand en het verlies van de kans om zijn loopbaan verder te ontplooien ook geen moeilijk te herstellen nadeel betreft; dat zij betoogt dat niet aangetoond wordt dat de ervaring die de benoemden zullen opdoen een specifieke ervaring is en dat, indien de tussenkomende partij leiding zal geven aan

initiatieven tot structurering van de directie Personeel, zulks het normale gevolg is van haar aanstelling in de functie van leidende ambtenaar; dat zij besluit dat de vernedering waarop verzoeker alludeert door een vernietiging zal hersteld worden en dat die vernedering zelfs niet bestaat omdat zij voor een niet benoemde kandidaat het logische gevolg is van de deelname aan om het even welke bevorderingsprocedure;

3.3. Overwegende dat het nadeel, dat verzoeker beweert te ondergaan doordat hij als diensthoofd van de directie Administratie, werkeenheid personeelsbeheer, gespecialiseerde ervaring heeft opgedaan, niet voorkomen wordt door de schorsing van de aanstelling van SANS en de tussenkomen partij; dat dat nadeel immers het gevolg is van de beslissing om verzoeker, in het kader van de wijzigingen die aangebracht zijn aan de organisatie van het bestuur, als diensthoofd bij de directie Algemene Zaken en Financiën aangewezen te laten, wat als een van de thans bestreden beslissingen volledig losstaande beslissing moet worden gezien;

Overwegende dat een bestuur, na vernietiging van een besluit, bij het overdoen van de benoemingsprocedure geen rekening zal mogen houden met de ervaring die de ten onrechte benoemde in de periode die de vernietiging voorafgaat heeft opgedaan; dat er ook niet zomaar verondersteld mag worden dat het bestuur dat wel zal doen en dat, indien dit later wel het geval zou blijken te zijn, het voor de verzoeker een middel kan vormen om opnieuw de vernietiging van die nieuwe benoemingsbeslissing na te streven; dat in elk geval niet wordt aangetoond dat de ervaring die de benoemden kunnen opdoen zo specifiek is dat verzoeker nog onmogelijk de achterstand, die hij beweert op te lopen, zal kunnen goedmaken;

Overwegende dat het door verzoeker gevreesde vooruitzicht dat de bestreden aanstelling van de tussenkomende partij zal uitmonden in een definitieve benoeming tot directeur niet met concrete gegevens wordt gestaafd zodat het nadeel dienaangaande als te hypothetisch verworpen moet worden; dat zijn vrees dat de tussenkomende partij als lid van de directieraad heel wat inspraak zal hebben bij de verdere structurering van de personeelsdienst niet als een persoonlijk nadeel kan gezien worden; dat zijn vrees dat de tussenkomende partij mede zal beslissen over zijn eigen carrière onterecht is omdat de leden van de directieraad niet aan de beraadslaging mogen deelnemen wanneer hun aanwezigheid de onpartijdigheid van de besluitvorming in het gedrang kan brengen en omdat het niet mag verondersteld worden dat de tussenkomende partij de carrière van verzoeker op enige wijze zal belemmeren;

Overwegende dat de omstandigheid dat het mandaat van Geert SANS op 31 december 1998 verstrijkt aan verzoeker geen nadeel berokkent; dat van een moreel nadeel bestaande in de beschadiging van zijn imago bij collega's en buitenstaanders, voor zover het niet kan geacht worden volledig hersteld te worden door een vernietiging, geen sprake kan zijn omdat uit niets blijkt dat de bestreden beslissingen een grondslag vinden in de onbekwamheid van verzoeker;

3.4. Overwegende, samenvattend, dat verzoeker het bestaan van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel, vereist om de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissingen te bevelen, niet aantoonst,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Soetkin SUETENS in de vordering tot schorsing wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

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

De kosten van de tussenkomst in de schorsingsprocedure, bepaald op vijfduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op dertien oktober 1900 achtennegentig, door :

de HH. A. VANDENDRIESSCHE

W. GEURTS,

De griffier,

W. GEURTS.

wnd. kamervoorzitter,
staatsraad,
toegevoegd griffier.

De voorzitter,

A. VANDENDRIESSCHE.