

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 76.823 van 9 november 1998
in de zaak A. 78.574/IX-1174.**

In zake : Herman SCHAERLAEKENS,
wonende te TURNHOUT,
Dierckxstraat 12

tegen :

het openbaar centrum voor maatschappelijk
welzijn van TURNHOUT,
dat woonplaats kiest bij
advocaat L. SCHUERMANS,
kantoor houdende te TURNHOUT,
de Merodelei 112.

DE VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Herman SCHAERLAEKENS op 12 mei 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van de "aanwervingsprocedure en benoeming van een 'Coördinator Bewonerszorg van het RVT St.-Petrus' bij het OCMW-Turnhout, waartoe zij besloot in haar zitting van 18/12/97";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

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 21 september 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 oktober 1998;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, en van advocaat J. SURMONT, die loco advocaat L. SCHUERMANS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur R. VAN DER GUCHT;

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 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;

Overwegende dat verzoeker gesolliciteerd heeft naar de door hem in het geding gebrachte betrekking; dat op 18 december 1997 de raad van de verwerende partij een andere sollicitant, Koen VAN DER BORGHT, heeft benoemd;

Overwegende dat verzoeker het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat hij ingevolge de bestreden benoemingsbeslissing lijdt als volgt omschrijft :

"Overwegende dat betreffende functie de enige mogelijkheid tot promotie voor verzoeker is, ze houdt immers tevens de vroeger voorziene functie 'dienst-hoofd paramedici' in.

Overwegende dat de ondertussen benoemde persoon, evenals de directeur (de 2 hiërarchisch hogere functies binnen het RVT St-Petrus) jonger zijn dan verzoeker en er zich dus geen tweede kans op promotie zal aanbieden. (zie ook arrest LIEBAUT - R.V.S., 59.098, 17/4/96)";

Overwegende dat, zij het dan ter verantwoording van de "hoogdringendheid" van zijn verzoekschrift, verzoeker betoogt dat "ieder verder uitstel de onomkeerbaarheid van de huidige toestand zal bevorderen, gezien de huidig benoemde meer kansen krijgt zich in te werken, ervaring op te doen, bijscholingen te volgen"; dat die overweging op het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat verzoeker beweert te ondergaan, betrokken kan worden;

Overwegende dat de beweerde -door de verwerende partij ontkende- "enige mogelijkheid tot promotie" ook door een vernietigingsarrest gevrijwaard wordt; dat, immers, indien de bestreden benoeming vernietigd wordt, ze zal moeten worden overgedaan en verzoeker opnieuw zijn kans zal kunnen gaan;

Overwegende dat het enkele feit dat de benoemde persoon jonger is dan verzoeker de conclusie niet kan wettigen dat te vrezen valt dat een arrest houdende vernietiging van de benoeming te laat zou komen om voor verzoeker een "tweede kans op promotie" te creëren; dat verzoekers verwijzing naar 's Raads arrest nr. 59.098, LIEBAUT, van 17 april 1996 niet dienend is; dat om in deze zaak de leeftijd van de verzoekende partij -zijn leeftijd, niet het loutere feit dat de benoemde persoon jonger was- in aanmerking te nemen voor het voorhanden zijn van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel, de Raad acht sloeg op specifieke omstandigheden : de verzoekende partij was 55 jaar oud

en de verwerende partij had bij de totstandkoming van de bestreden beslissing reeds het element "leeftijd" bij de besluitvorming betrokken; dat te dezen die specifieke omstandigheden niet aanwezig zijn : verzoeker is geboren op 12 oktober 1954 en bij de bestreden benoeming werd het leeftijdselement niet bij de besluitvorming betrokken;

Overwegende dat het opdoen van ervaring -ook door het volgen van bijscholingen- door de benoemde persoon normaal niet in aanmerking kan komen als bron van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel omdat als de Raad de benoeming vernietigt, de overheid bij het overdoen van de benoeming geen rekening mag houden met de ervaring verworven dank zij de vernietigde benoeming; dat het argument van de opgedane ervaring uitzonderlijk wel hanteerbaar is ter staving van de aanwezigheid van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel, maar dat verzoeker geen enkele omstandigheid aanwijst waarop in zijn geval een zodanige uitzondering gevestigd kan worden;

Overwegende dat bij gebrek aan aangetoond moeilijk te herstellen ernstig nadeel de vordering moet worden afgewezen,

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 wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op negen november 1900 achtennegtig,
door :

de H.	J. BORRET,	voorzitter,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. BORRET.