

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 79.407 van 23 maart 1999
in de zaak A. 81.629/XII-1794.**

In zake : Johan DE HENAU,
die woonplaats kiest bij
advocaat C. FLAMEND,
kantoor houdende te MEISE,
Vilvoordsesteenweg 101

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
minister van Binnenlandse Zaken.

tussenkomen partij :

Oscar JULIENS,
die woonplaats kiest bij
advocaat M. VAN BEVER,
kantoor houdende te GRIMBERGEN,
Pastoor Woutersstraat 32, bus 7.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Johan DE HENAU
op 18 december 1998 heeft ingediend om de schorsing te
vorderen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk
besluit van 29 oktober 1998 waarbij Oscar JULIENS wordt
benoemd tot politiecommissaris van de gemeente Zemst en
van de daarin besloten weigering om hem tot politie-
commissaris te benoemen;

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

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste
auditeur F. DE BUEL;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 15 februari 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 2 maart 1999;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat C. FLAMEND, die verschijnt voor verzoeker, van adjunct-adviseur J. ENGELS, die verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat M. VAN BEVER, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur F. DE BUEL;

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 Oscar JULIENS met een verzoekschrift van 25 januari 1999 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. Op 20 maart 1997 besluit de gemeenteraad van ZEMST de betrekking van politiecommissaris, op het personeelskader ingevoegd naar aanleiding van de omvorming van het gemeentelijk politiekorps tot een stedelijk korps, vacant te verklaren en bij aanwerving te begeven.

Overeenkomstig de ter zake geldende reglementen is de tussenkomende partij, Oscar JULIENS, geboren op 2 november 1938, hoofdveldwachter in de

gemeente sinds 1 januari 1978, vrijgesteld van deelneming aan het statutair voorgeschreven examen. Verzoeker, die sinds 1981 in dienst is bij de rijkswacht en daar als kapitein-commandant tewerkgesteld is in de functie van adjunct-directeur van de recruterings- en selectiedienst, slaagt met twee andere kandidaten in het examen. Het rapport van het psychologisch onderzoek is gunstig.

1.2. Op 16 oktober 1997 besluit de gemeenteraad van ZEMST om, onder de in het examen geslaagde kandidaten, verzoeker voor benoeming aan de Koning voor te dragen. Die beslissing verwijst naar het feit dat verzoeker "door zijn opleiding tot en ervaring als psycholoog over betere leiderscapaciteiten beschikt dan de andere geslaagde kandidaten van het examen; dat hij diplomatischer en socialer ingesteld is dan de anderen; dat hij over de beste intellectuele bagage beschikt".

Op de vraag of verzoeker dan wel de tussenkomende partij als eerste kandidaat voorgedragen wordt kiest de gemeenteraad voor de kandidatuur van verzoeker omdat "een buitenstaander met managementstechnieken nodig is om het korps degelijk te kunnen leiden; dat de heer Johan DE HENAU bovendien universitair geschoold is; dat hij bijgevolg als eerste kandidaat dient te worden voorgedragen".

De burgemeester voegt geen kandidaat toe aan de voordrachtlijst.

1.3. In zijn in het administratief dossier neergelegde samenvattende nota van 29 oktober 1998 aan het Staatshoofd wijst de minister van Binnenlandse Zaken erop dat de beide voorgedragen kandidaten geschikt zijn voor de functie maar dat zij "een zeer verschillend profiel hebben, waarbij de ene kandidaat theoretisch beter onderlegd is, doch nauwelijks nuttige ervaring

heeft opgedaan -noch inzake politieaangelegenheden, noch in het leiden van een niet-administratieve equipe- en waarbij de andere kandidaat minder theoretisch onderlegd is, doch over een uitgebreide ervaring beschikt". Omdat een goed direct contact met de korpsleden belangrijker wordt geacht dan managementtechnieken, omdat niet blijkt dat er in ZEMST bepaald nood is aan een oplossing van problemen op het stuk van management, omdat een universitaire scholing zeker niet de eerste vereiste is waaraan een politiecommissaris in een klein korps moet voldoen en omdat blijkens de ingewonnen adviezen de tussenkomende partij geen tekortkomingen vertoont aan de vereisten gesteld door het functieprofiel, stelt de minister aan de Koning voor de tussenkomende partij te benoemen.

1.4. Het benoemingsbesluit wordt genomen op 29 oktober 1998. Het bevat volgende motieven:

"Gelet op de onderlinge vergelijking van de voorgedragen kandidaten;

Overwegende dat de Heer JULIENS Oscar kan bogen op een lange en onberispelijke staat van dienst tijdens zijn loopbaan als politieambtenaar in de gemeente Zemst sinds 1 april 1970;

Overwegende dat hij reeds meer dan 20 jaar hoofdveldwachter te Zemst is; dat hij zijn korps op voortreffelijke wijze leidt;

Overwegende dat hij zeer goed vertrouwd is met de plaatselijke situatie en dat hij een goed inzicht heeft in de lokale veiligheidsproblematiek;

Overwegende dat hij voorstander is van een bevolkingsgerichte politiewerking waarbij hij de nadruk legt op dienstverlening aan de bevolking en cliënt-vriendelijk optreden;

Overwegende dat gebleken is dat hij het politieoptreden en de organisatie van het korps pragmatisch kan benaderen en dat hij een goed inzicht heeft in de verhoudingen binnen het politiekorps van Zemst;

Overwegende dat hij een zeer goede voeling heeft met de concrete werking van een politiekorps, ook binnen de structuren van een interpolitiezone en de mogelijkheden die hierdoor geboden worden;

Overwegende dat hij door zijn jarenlange praktijkervaring een niet-geringe voorbeeldfunctie kan bekleden voor de jongere en nieuwe korpsleden;

Overwegende dat hij bewezen heeft te kunnen motiveren, aangezien hij erin geslaagd is de korpsleden te overtuigen en te motiveren tot het leveren van prestaties binnen IPZ-verband, waardoor tevens de bevolkingsgerichte werking van de politiediensten is verbeterd;

Overwegende dat hij omschreven wordt als een integer korpschef die in alle omstandigheden discreet, tactvol, correct en beleefd doch kordaat optreedt bij de uitoefening van zijn functie;

Overwegende dat hij zich ten volle bewust is van zijn verantwoordelijkheid en zich daaraan geenszins onttrekt;

Overwegende dat hij ten volle en zonder problemen samenwerkt met de andere politiekorpsen en met de plaatselijke rijkswacht;

Overwegende dat hij zeer loyaal is tegenover het beleid;

Overwegende dat hij de nodige waarborgen biedt om de betrekking van politiecommissaris-korpschef te bekleden;

Overwegende dat van de voorgedragen kandidaten de Heer JULIENS Oscar kan bogen op de grootste ervaring in operationeel politiewerk en basispolitiezorg evenals op de grootste ervaring in het leiden van een gemeentelijk politiekorps, en dat hij derhalve de meest geschikte kandidaat is;

Overwegende dat de andere voorgedragen kandidaat de voorkeur geniet van de gemeenteraad; dat deze kandidaat eveneens geschikt is om de functie van politiecommissaris uit te oefenen; dat er evenwel geen reden is om aan te nemen dat een buitenstaander met kennis van managementstechnieken het korps van ZEMST beter zou leiden dan dit tot nog toe gebeurde door de Heer JULIENS; dat deze laatste immers zijn korps op voortreffelijke wijze leidt; dat de andere voorgedragen kandidaat immers totaal geen ervaring heeft binnen de gemeentepolitie, slechts een zeer beperkte ervaring heeft opgedaan in operationeel politiewerk, en geen ervaring heeft inzake basispolitiezorg; dat deze kandidaat weliswaar universitair geschoold is doch dat dit in onderhavige situatie niet opweegt tegen de uitgebreide ervaring van de Heer JULIENS; dat deze andere kandidaat trouwens slechts zeer nipt slaagde in het theoretisch gedeelte van het selectie-examen, betreffende met name wetgeving en gevalsstudie (probleemsituatie op het vlak van management, leiding geven en organisatie)";

2. Overwegende dat verzoeker geen middel aanvoert dat de Raad van State toelaat om in hoofde van de verwerende partij het bestaan vast te stellen van de rechtsplicht om verzoeker te benoemen; dat de vordering,

in zoverre ze gericht is tegen de weigering om verzoeker tot politiecommissaris te benoemen, onontvankelijk is;

3. Overwegende dat, betrokken op de benoeming van de tussenkomende partij, slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van die beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging ervan aan verzoeker een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker uiteenzet dat hij een ernstig en moeilijk te herstellen moreel nadeel lijdt doordat het bestreden besluit in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt en doordat "dit negatief resultaat" zijn tot nog toe vlekkeloze carrière binnen de rijkswacht - waar hij binnenkort voor een evaluatiecommissie mag verschijnen om de graad van majoor te verkrijgen- zeer negatief beïnvloedt inzonderheid omdat het bestreden besluit melding maakt van zijn slechts nipt geslaagd zijn in het selectie-examen; dat hij een tweede nadeel ziet in de geplande politiehervorming die uiterlijk op 1 januari 2001 uitwerking zal krijgen, die de samensmelting van verschillende politiekorpsen tot gevolg zal hebben en die een herstructurering met zich zal brengen waarin de op dat ogenblik beklede functie en opgedane ervaring van doorslaggevende betekenis zal zijn en waarin iemand die de graad van politiecommissaris bekleedt "de grootste kans maakt" om tot chef van het lokale politiekorps aangewezen te worden; dat hij een derde nadeel ziet in het feit dat het hem, aangezien hij voor een benoeming tot politiecommissaris beroep moet doen op artikel 47 van het koninklijk besluit van 25 juni 1991 houdende de algemene bepalingen betreffende de opleiding van de officieren van de gemeentepolitie, de voorwaarden tot benoeming in de graden van officier

van de gemeentepolitie en de voorwaarden tot aanwerving en benoeming in de graad van aspirant-officier van de gemeentepolitie, naar luid waarvan de officieren van de rijkswacht tot 31 december 1998 vrijgesteld zijn van het brevet van officier van gemeentepolitie -brevet dat hij niet bezit en dat hij ook niet kan verkrijgen zonder lid te zijn van een politiekorps-, onmogelijk wordt nog te dingen naar een betrekking van politiecommissaris in een andere gemeente;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij en de tussenkomende partij antwoorden dat het benoemingsbesluit zonder vermelding van de motieven in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt wordt, dat de mogelijkheid om niet benoemd te worden inherent is aan een kandidaatstelling zodat verzoeker op het ogenblik van zijn kandidaatstelling wist dat hij in geval van mislukking met dat gegeven geconfronteerd kon worden en dat uit de stukken van het dossier blijkt dat hij van een goede reputatie geniet bij zijn huidige korpschef; dat zij vervolgens stellen dat bij het beoordelen van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel geen rekening gehouden kan worden met het nadeel dat voortvloeit uit "nakende nieuwe wetgeving" en dat het verlies van latere bevorderingskansen niet als een ernstig nadeel kan worden beschouwd; dat zij tenslotte betogen dat een schorsing na 1 januari 1999 voor verzoeker geen nuttig effect meer kan hebben, dat de schorsing het benoemingsbesluit zelf nog niet uit het rechtsverkeer wegneemt, dat zijn kandidaatstelling in beginsel toch blijft bestaan en dat, na 31 december 1998, verzoeker zich in dezelfde situatie zal bevinden als elke rijkswachtofficier;

3.3. Overwegende dat het administratief dossier van de zaak aantoonde dat alle instanties die in de benoemingsprocedure zijn tussengekomen verzoekers titels en verdiensten naar waarde hebben geschat en dat de voorkeur die uiteindelijk aan de tussenkomende partij

gegeven is steunt op redenen die niets afdoen aan de verdiensten waarop verzoeker zich beroepen heeft; dat in redelijkheid niet wordt aanvaard dat, zelfs indien de rijkszwachtoverheden die verzoeker moeten beoordelen ervan in kennis zouden zijn dat verzoeker slechts nipt geslaagd is in de theoretische proef van het examen voor politiecommissaris te ZEMST -gegeven dat hen niet zonder meer bekend kan zijn en dat trouwens aan de werkelijkheid beantwoordt-, die overheden dat element van zulkdanig belang zullen vinden dat het een bevordering tot majoor in de weg staat; dat het moreel nadeel dat verzoeker aanvoert geen ander nadeel is dan datgene waaraan elke kandidaat voor een benoeming buiten de eigen dienst zichzelf blootstelt, onder meer door het op zich laden van het odium in de dienst niet meer tevreden te zijn of ambities te koesteren die op die plaats niet kunnen gehonoreerd worden;

Overwegende dat het nadeel dat verzoeker ziet in de op handen zijnde politiehervorming in geen enkel opzicht concreet gemaakt wordt; dat in dat verband verzoeker geen enkele aanwijzing geeft die het voor de Raad van State in redelijkheid aanvaardbaar maakt dat, na de hervorming, de politiecommissaris van ZEMST inderdaad de leiding zal krijgen van de nieuwe politiedienst die daar zal worden opgericht, terwijl hijzelf in zijn huidige bediening in een ontwaarde functie zal achterblijven; dat, in de huidige stand van de reglementering, niet zonder het maken van menige veronderstellingen tot het bestaan van een nadeel in hoofde van verzoeker besloten kan worden;

Overwegende dat, wat betreft de mogelijkheid om zich nog te beroepen op de overgangsregeling vervat in artikel 47 van voornoemd koninklijk besluit van 25 juni 1991, verzoeker zich, als kandidaat voor een benoeming waaromtrent de kandidaatstelling vóór 1 januari 1998 moest gebeuren, ook nog na de

vernietiging van het bestreden benoemingsbesluit en het herstel van het status quo ante, voor een nieuwe benoeming in die betrekking zal kunnen beroepen op het voordeel van die bepaling; dat het nadeel dat verzoeker ziet in het feit dat hij zich sinds 1 januari 1999 geen kandidaat meer kan stellen in andere gemeenten niet volgt uit de benoeming van de tussenkomende partij, maar uit de gewijzigde reglementering;

3.4. Overwegende dat verzoeker niet aantoont dat het bestreden benoemingsbesluit hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Oscar JULIENS 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 drieëntwintig maart 1900 negenennegentig, door :

de HH. A. VANDENDRIESSCHE, wnd. kamervoorzitter,

W. GEURTS,

De griffier,

W. GEURTS.

staatsraad,
toegevoegd griffier.

De voorzitter,

A. VANDENDRIESSCHE.