

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 80.695 van 8 juni 1999
in de zaak A. 82.345/XII-1852.**

In zake : Edwin GEERTS,
die woonplaats kiest bij
advocaat L. VERMEULEN,
kantoor houdende te HERSELT,
Limberg 120

tegen :

de stad TURNHOUT,
die woonplaats kiest bij
advocaat H. SEBREGHTS,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 33.

tussenkomen de partijen :

1. Alex QUADFLIEG,
2. Staf LAUWERYSEN,
3. Jef KONINGS,
die woonplaats kiezen bij
advocaat A. VANDENHENDE,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 33.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Edwin GEERTS op 4 februari 1999 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van de beslissingen van 5 oktober 1998 van de gemeenteraad van Turnhout waarbij Alex QUADFLIEG, Jef KONINGS en Staf LAUWERYSEN tot afdelingschef bij het gemeentebestuur worden benoemd;

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

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur
J. LUST;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 7 april 1999
waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 april
1999;

Gehoord het verslag van staatsraad
A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat
L. VERMEULEN, die verschijnt voor verzoeker, van advo-
caat H. SEBREGHTS, die verschijnt voor de verwerende
partij, en van advocaat A. VANDENHENDE, die verschijnt
voor de tussenkomende partijen;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur
B. THYS;

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 Alex QUADFLIEG, Staf
LAUWERYSEN en Jef KONINGS met verzoekschriften van
2 maart 1999 hebben 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 2 februari 1998 besluit de gemeenteraad
van Turnhout drie van de vier op het kader van het
administratief en technisch personeel opgenomen
betrekkingen van afdelingschef open te verklaren. De

gemeenteraad benoemt zelf die betrekkingen als afdelingschef Cultuur, Jeugd, Sport, afdelingschef Personeel-Onderwijs en afdelingschef Milieu-Ruimtelijke Ordening.

De gemeenteraad besluit de betrekkingen "bij wijze van bevordering" te begeven. Naar luid van de formele bepaling van artikel 91 van het administratief statuut van het personeel, waaraan geen andere bepaling van hetzelfde statuut afbreuk lijkt te doen, is een bevordering "de benoeming van een personeelslid tot een graad waaraan een hogere weddeschaal is verbonden". De weddeschaal verbonden met de graad van afdelingschef is de schaal A4.

1.2. Op 9 maart 1998 beslist het college van burgemeester en schepenen "de personeelsleden van niveau A" ervan in kennis te stellen dat "bevorderingsexamens" zullen ingericht worden "voor één afdelingschef(A4) Cultuur, Jeugd, Sport, (voor) één afdelingschef(A4) Personeel-Onderwijs (en voor) één afdelingschef(A4) Milieu-Ruimtelijke Ordening".

De kennisgeving gebeurt met een brief van 9 maart 1998. Daarin wordt gesteld dat drie betrekkingen open verklaard zijn en dat "eerlang (...) bevorderingsexamens worden ingericht" waaraan "slechts deelgenomen (kan worden) indien men aan alle voorwaarden om bevorderd te worden voldoet".

De algemene bevorderingsvoorwaarden zijn opgesomd in artikel 97 van het administratief statuut; daarbij voegen zich de bijzondere bevorderingsvoorwaarden van vier jaar graadanciënniteit in niveau A en "slagen in het bevorderingsexamen". Geen bepaling van die bijzondere bevorderingsvoorwaarden lijkt de toegang tot bepaalde betrekkingen van afdelingschef voor te behouden voor ambtenaren die blijf geven van een bijzondere bekwaamheid, zoals het slagen in een voor die betrekkingen ingericht bevorderingsexamen.

Dezelfde mededeling van 9 maart 1998 stelt de kandidaten in kennis van de functiebeschrijvingen die voor de drie openverklaarde betrekkingen zijn opgesteld en van de indeling van het examen : een schriftelijke proef bestaande uit een gedeelte verhandeling of samenvatting met commentaar en een een gedeelte "toetsing van de kennisvereisten verbonden aan de functie" enerzijds en een mondelinge proef met betrekking tot de "toetsing (...) van de persoonlijkheid van de kandidaat en de leidinggevende capaciteiten". Zij nodigt hen uit zich voor deelname aan "het bevorderingsexamen voor de functie van afdelingschef Cultuur, Jeugd, Sport en/of afdelingschef Personeel-Onderwijs en/of afdelingschef Milieu-Ruimtelijke Ordening" schriftelijk kandidaat te stellen.

1.3. Verzoeker stelt zich kandidaat "voor deelname aan het bevorderingsexamen voor de openverklaarde functies van afdelingschef Cultuur-Jeugd-Sport en afdelingschef Milieu-Ruimtelijke Ordening".

Er wordt hem op 30 april 1998 kennis gegeven van de "kennisvereisten" die in het tweede deel van de schriftelijke proef zullen getoetst worden. Het betreft voor elke functie het reglement op de gemeentelijke comptabiliteit en de gemeentewet en voor elk aspect van de functie (cultuur, jeugd, sport; milieu, ruimtelijke ordening) een bijzonder programma.

1.4. Op 16 mei 1998 deelt verzoeker aan het bestuur mee dat hij, "aansluitend met (de mededeling) van het examenprogramma (en) de data van de schriftelijke en mondelinge proeven", zijn kandidatuur voor het examen Milieu-Ruimtelijke Ordening intrekt omdat hij zich volledig wil concentreren op het examen voor afdelingschef Cultuur-Jeugd-Sport.

1.5. Verzoeker slaagt voor het examen.

1.6. Bij brief van 22 juli 1998 wordt aan verzoeker medegedeeld dat de gemeenteraad op 7 september 1998 zal overgaan "tot bevordering naar de graad van afdelingschef" en dat, indien hij daarvoor in aanmerking wenst te komen, hij schriftelijk zijn kandidatuur moet stellen.

Verzoeker stelt zich kandidaat "voor de bevordering naar de graad van afdelingschef".

1.7. Op 5 oktober 1998 besluit de gemeenteraad, een keuze makend onder de geslaagden voor het bevorderingsexamen Cultuur, Jeugd, Sport, Staf LAUWERYSSEN, cultuurfunctionaris-directeur (graad waaraan de weddeschaal A4 gekoppeld is), boven verzoeker te verkiezen en hem te bevorderen tot "afdelingschef". Een keuze makend onder de geslaagden in de bevorderingsexamens Milieu-Ruimtelijke Ordening en Personeel-Onderwijs, bevordert de gemeenteraad met twee andere besluiten Jozef KONINGS, milieuambtenaar, en Alex QUADFLIEG, bureauchef, tot "afdelingschef". In de bevorderingsbesluiten wordt geen diensaanwijzing gedaan.

Op 8 oktober 1998 stelt het gemeentebestuur verzoeker op de hoogte van de drie bevorderingen.

1.8. Verzoeker dient op 13 oktober 1998 bij de gouverneur van de provincie Antwerpen bezwaar in tegen de drie bevorderingsbeslissingen. Bij brief van 14 december 1998 wordt hem geantwoord;

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;

3.1. Overwegende, wat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel betreft, dat verzoeker uiteenzet wat volgt: door de weigering om zijn kandidatuur in aanmerking te nemen voor alle openverklaarde betrekkingen van afdelingschef, is hij niet in één van die functies bevorderd kunnen worden; omdat er voor de drie te begeven betrekkingen slechts een beperkt aantal kandidaten waren, omdat er op dat niveau binnen het gemeentebestuur slechts beperkte bevorderingsmogelijkheden bestaan en rekening houdend met zijn leeftijd vormt het verlies van deze kans een moeilijk te herstellen ernstig nadeel; daarenboven kan hij, in tegenstelling tot de benoemden, in de periode die het vernietigingsarrest voorafgaat geen ervaring opdoen hetgeen bij het overdoen van de bevorderingsbeslissingen in zijn nadeel zal spelen;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij en de tussenkomende partijen daarop antwoorden dat verzoeker niet voldeed "aan de bevorderingsvoorwaarden voor de functies van afdelingschef Personeel-Onderwijs en Milieu-Ruimtelijke ordening vermits hij niet aan de bevorderingsexamens voor deze functies had deelgenomen" en dat hij dus met betrekking tot die twee bevorderingen geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan ondergaan; dat zij ook betogen dat verzoekers vordering onontvankelijk is in de mate dat zij gericht is tegen de bevordering van Staf LAUWERYSEN en dat ook op dat vlak geen nadeel bestaat; dat zij "louter ondergeschikt" stellen dat verzoeker ervoor gekozen heeft om zich slechts voor een van de drie bevorderingen kandidaat te stellen, waardoor hij zelf zijn bevorderingskansen en de mogelijkheid om ervaring op te doen verminderd heeft, en dat hij voor het examen waaraan hij deelgenomen heeft toch nog 15% minder punten behaalde dan de deelnemer die uiteindelijk benoemd is;

3.3.1. Overwegende dat in de huidige stand van het geding wordt vastgesteld dat de verwerende partij, aangezien zij het bewijs niet voorlegt dat het administratief statuut van het personeel haar de mogelijkheid bood om door de organisatie van bijzondere bevorderings-examens bepaalde betrekkingen voor te behouden voor kandidaten die de op die betrekkingen toegespitste bekwaamheidsvereisten zouden vervullen, niet aantoont dat zij, ten aanzien van de door haar te nemen beslissingen over de bevordering in drie betrekkingen van afdelingschef, de juridische mogelijkheid had om verzoeker, die zich ingeschreven had voor het bevorderings-examen met ondervraging in het domein Cultuur, Jeugd en Sport en die, door voor dat examen te slagen aan alle door het administratief statuut gestelde voorwaarden voldeed om tot afdelingschef bevorderd te worden, uit te sluiten voor twee betrekkingen waarvoor hij zich formeel kandidaat had gesteld; dat de verwerende partij dan ook ten onrechte stelt dat verzoeker geen nadeel kan ondervinden van de in die betrekkingen gedane bevorderingen;

Overwegende dat verzoeker zich kandidaat gesteld heeft voor drie betrekkingen van afdelingschef, dat hij geslaagd is voor het examen met ondervraging over de sectoren Cultuur, Jeugd en Sport en dat de gemeenteraad de drie bevorderingen als één globaal dossier behandeld heeft; dat in de huidige stand van de rechtspleging de Raad van State dan ook niet inziet waarom het verzoeker zou moeten verboden worden die drie bevorderingsbesluiten in één verzoekschrift te bestrijden; dat, betrokken op het nadeel, de situatie van verzoeker ten overstaan van de bevordering van Staf LAUWERYSEN niet buiten het onderzoek moet blijven;

3.3.2. Overwegende dat de vernietiging van de bestreden beslissingen verzoeker opnieuw een kans zal bieden op een bevordering; dat hij geen enkel gegeven overlegt dat erop kan wijzen dat zijn leeftijd een

beletsel zou kunnen zijn om na een vernietiging nog tot afdelingschef bevorderd te kunnen worden;

Overwegende dat het feit dat de bevorderde personen in hun nieuwe betrekking ervaring kunnen opdoen en dat verzoeker van die ervaring verstoken blijft, geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel uitmaakt; dat immers, in geval van vernietiging van de bestreden beslissingen, de verwerende partij in geen enkel opzicht rekening zal mogen houden met de onwettig opgedane ervaring en dat verzoeker niet aantoonst dat de ervaring waarvan hij nu verstoken blijft zo specifiek is dat hij ze, na zelf in een van de bestreden ambten te zijn benoemd, onmogelijk nog zal kunnen verwerven;

3.3.3. Overwegende dat verzoekers raadsman ter terechtzitting nog betoogt dat het nadeel ook bekeken moet worden vanuit de vaststelling dat de betrekking van gemeentesecretaris vacant zal worden en dat hij, nu hij geen afdelingschef is, voor die benoeming niet in aanmerking komt;

Overwegende dat verzoeker dat element niet in zijn verzoekschrift heeft aangevoerd, hoewel dat hem mogelijk was; dat er om die reden niet wordt op ingegaan;

3.4. Overwegende dat niet voldaan is aan een van de grondvoorwaarden om de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissingen te bevelen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De verzoeken tot tussenkomst van Alex QUADFLIEG, Staf LAUWERYSEN en Jef KONINGS in de vordering tot schorsing worden 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 tussenkomsten in de schorsingsprocedure, bepaald op vijftienduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partijen, elk voor een derde.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op acht juni 1900 negenennegentig, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

A. VANDENDRIESSCHE.