RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 83.119 van 26 oktober 1999
in de zaak A. 85.906/XII-2174.

In zake : André MERTENS,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. WYNANT,
kantoor houdende te LIEDEKERKE,
Muilemstraat 10

tegen :

de provincie VLAAMS-BRABANT,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. SOCQUET,
kantoor houdende te LEUVEN,
Justus Lipsiusstraat 20 A.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat André MERTENS op 3 augustus 1999 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van 6 mei 1999 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant waarbij Anja DE WOLF op proef wordt benoemd tot diensthoofd-informatieambtenaar bij het provinciebestuur;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker 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 28 september 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 oktober 1999;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat P. SOENS, die loco advocaat J. WYNANT verschijnt voor verzoeker, en van advocaat D. SOCQUET, die verschijnt voor de verwerende 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;

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

1.1. Verzoeker is, sedert 1 april 1986 in dienst van de provincie Brabant.

Hij is sinds 1 januari 1988 vast benoemd in de graad van informatieattaché (rang 10) bij het centraal provinciebestuur.

Met ingang van 1 januari 1995 wordt verzoeker overgeheveld naar de provincie Vlaams-Brabant. Hij blijft daar in feite werken als informatieattaché en coördinator van de informatiedienst.

1.2. Op 18 december 1997 beslist de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant een betrekking van diensthoofd-informatieambtenaar vacant te verklaren en de invulling van die functie te laten geschieden via een gelijktijdig te organiseren bevorderings- en wervingsexamen.

1.3. Verzoeker stelt zich voor voormelde vacature kandidaat, zowel voor het bevorderings- als voor het wervingsexamen. Op 30 november 1998 deelt de bestendige deputatie verzoeker mede dat hij "volgens de statutaire bepalingen (niet voldoet) aan de gestelde bevorderings-voorwaarden".

Verzoeker slaagt wel, samen met zes andere kandidaten, waaronder Anja DE WOLF, in de selectie-proeven van het wervingsexamen. Hij behaalt 64,83% van de punten; Anja DE WOLF behaalt 71,88%.

1.4. Op 6 mei 1999 wordt de thans bestreden beslissing genomen. Zij bevat volgende voor deze zaak relevante overwegingen :

> "Overwegende dat de resultaten van de geslaagde kandidaten in de selectieproef aldus de volgende zijn :
>
> | Naam | score |
> |---|---|
> | - mevrouw Anja De Wolf | 71.88 punten op 100 |
> | (...) | |
> | - de heer André Mertens | 63.83 punten op 100 |
> | (...) | |
>
> Overwegende dat mevrouw Anja DE WOLF een basis-diploma van licentiaat in de rechten bezit; dat ze eveneens een postgraduaat media- en inforatiekunde heeft behaald en dat ze recent nog enkele informaticaopleidingen heeft gevolgd evenals een cursus persteksten schrijven,
>
> Overwegende dat deze kandidaat een algemene beroepservaring heeft van 6 jaar en 9 maanden en dat ze een duidelijk specifieke ervaring kan voorleggen van 1 maart 1996 tot op heden waar de kandidate bij de Vlaamse Radio en Televisie werkte voor de productie van het VRT tv-journaal en momenteel als persredacteur bij de VRT-radio, dat ook de ervaring die ze opdeed in de periode tussen september 1992 en

juni 1995 goed aansluit bij de ervaring die nodig is voor de betrekking van diensthoofd-informatie-ambtenaar,

Overwegende dat uit de selectieproef blijkt dat de kandidate een zeer goed algemeen potentieel heeft en een uitmuntende parate kennis van de maatschappelijke en politieke actualiteit evenals een goed analyse-vermogen; dat ook uit de onderdelen sociale en leidinggevende vaardigheden en persoonlijkheid, werkattitude en motivatie blijkt dat het om een bekwame en gemotiveerde kandidate gaat;

(...)

Overwegende dat de heer André MERTENS een basis-diploma van licentiaat politieke en sociale wetenschappen, specialisatie communicatieweten-schappen, bezit, dat er in het curriculum vitae geen melding wordt gemaakt van bijkomende opleidingen,

Overwegende dat deze kandidaat een zeer lange beroepservaring heeft (28 jaar) en dat hij een duidelijk zeer specifieke ervaring van 13 jaar kan voorleggen als persattaché en hoofd van de informatiedienst respectievelijk bij de provincie-besturen van Brabant en Vlaams-Brabant,

Overwegende dat uit de selectieproef blijkt dat de kandidaat een zeer goede parate kennis heeft van de maatschappelijke en politieke actualiteit maar eerder zwak scoort op andere onderdelen van algemeen potentieel en algemene inzichten, dat uit de onderdelen sociale en leidinggevende vaardigheden blijkt dat de kandidaat ervaring heeft en degelijk presteert op dit onderdeel, dat echter uit het onderdeel persoonlijkheid, werkattitude en motivatie naar voor komt dat het selectiebureau constateert dat het functioneren in zijn huidige functie niet probleemloos verloopt,

(...)

Overwegende dat uit de afweging van titels en verdiensten naar voor komt dat de kandidaten met de beste opleiding mevrouw Anja De Wolf en de heer André Mertens zijn, dat mevrouw De Wolf echter het voordeel heeft dat ze haar specifieke opleiding communicatie-wetenschappen, door haar diploma van licentiaat in de rechten, kan aanvullen met een belangrijke juridische kennis wat voor de functie van diensthoofd een plus punt is, dat het diensthoofd-informatieambtenaar immers ook de eindverantwoordelijkheid draagt voor o.a. de overheidsopdrachten die in dit beleidsdomein worden uitgeschreven, de contracten die worden gesloten en de mogelijke juridische verwikkelingen inzake intellectuele rechten, dat de heer Mertens door zijn opleiding en ervaring ook over een juridische kennis beschikt, maar dat kan worden aangenomen dat die juridische kennis algemeen niet ruimer zal zijn dan bij mevrouw De Wolf,

Overwegende dat de andere kandidaten basis-opleidingen genoten die minder rechtstreeks dienstig

zijn voor de functie, dat ze hun deskundigheid voornamelijk in de praktijk hebben opgebouwd,

Overwegende dat uit de afweging van titels en verdiensten naar voor komt dat de kandidaat met de beste en de meest relevante ervaring voor de betrekking van diensthoofd-informatieambtenaar de heer André Mertens is, dat hij ontegensprekelijk globaal meer ervaring bezit dan de andere kandidaten en op het vlak van ervaring dan ook een voordeel heeft ten aanzien van de eerstgerangschikte kandidate omdat hij reeds lang met de provincie is vertrouwd en de te begeven betrekking ook de facto reeds ruim vier jaar uitoefent,

Overwegende echter dat de ervaring van mevrouw De Wolf, alhoewel minder specifiek, dan die van de heer Mertens beter aansluit bij de vereisten voor de betrekking van diensthoofd-informatieambtenaar dan die van de andere geslaagde kandidaten,

Overwegende dat mevrouw Verhaegen en de heer Tierens voornamelijk ervaring hebben opgedaan als programmamakers voor respectievelijk radio en televisie, dat die niet onbelangrijke ervaring echter van minder rechtstreeks nut is dan de specifieke ervaring van de heer Mertens en mevrouw De Wolf,

Overwegende dat er in de examenuitslag een verschil bestaat van 4,53% tussen de eerstgerangschikte kandidate en mevrouw Verhaegen, de tweede gerangschikte kandidate, dat uit de vergelijking van titels en verdiensten blijkt dat zowel de opleiding en de ervaring van mevrouw De Wolf als beter kan worden beschouwd dan die van mevrouw Verhaegen, dat aldus geen aanleiding bestaat voor de benoemde overheid om te stellen dat de tweede gerangschikte kandidaat een betere kandidaat zou zijn dan de eerstgerangschikte kandidaat,

Overwegende dat er in de examenuitslag een verschil bestaat van 8,05% tussen de eerstgerangschikte kandidate en de heer Mertens, de derde gerangschikte kandidaat, dat uit de vergelijking van titels en verdiensten blijkt dat de heer Mertens ten aanzien van alle andere kandidaten ontegensprekelijk over een voordeel beschikt inzake algemene en specifieke ervaring, dat hij echter, zoals hiervoor reeds uiteengezet, inzake opleiding over een nadeel beschikt tegenover de eerstgerangschikte kandidate, dat alhoewel het voor- en het nadeel elkaar niet noodzakelijk volledig opheffen het ervaringsvoordeel van de heer Mertens in die context totaal onvoldoende is om een verschil van meer dan 8% in de examen-uitslag op te heffen, temeer daar in de selectie-proef, door het opnemen van een kennisproef, de kandidaten met een ruime ervaring ook al enige mogelijkheid hadden om die opgebouwde ervaring reeds tot uitdrukking te laten komen in de examen-resultaten, dat aldus geen aanleiding bestaat voor de benoemde overheid om te besluiten dat de derde

gerangschikte kandidaat een betere kandidaat zou zijn dan de eerstgerangschikte kandidaat,
(...)";

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 de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker een ernstig nadeel ziet in het feit dat de door hem geambieerde benoeming, in een betrekking die hij sedert 1986 zelf waarneemt, nu begeven wordt door een jongere externe kandidaat met aanmerkelijk minder ervaring die voortaan ook over hem leiding en gezag zal uitoefenen, hetgeen in een dienst met een geringe personeelsbezetting een moreel nadeel uitmaakt dat des te ernstiger is omdat de verwerping van zijn kandidatuur het gevolg is van intriges; dat hij er ook op wijst dat, gelet op zijn leeftijd (50 jaar) en het gering aantal betrekkingen van dat niveau dat vacant wordt, zijn kansen op bevordering steeds kleiner worden bij zoverre dat, indien er geen schorsing bevolen wordt, zijn promotiekansen tot nul herleid zijn; dat hij zijn nadeel ook als moeilijk te herstellen aanmerkt omdat na een vernietiging de omvang van de geleden financiële schade zeer moeilijk begroot zal kunnen worden en omdat de remediëring die hem dan nog gegeven kan worden geen efficiënt herstel meer kan zijn;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij daarop

antwoordt dat de schorsing van de benoeming van Anja DE WOLF nog niet betekent dat zij verplicht is om verzoeker te benoemen en dat de bestreden benoeming slechts een aanstelling op proef betreft die niet noodzakelijk zal uitlopen op een benoeming in vast verband; dat zij van oordeel is dat het aangevoerde moreel nadeel, in de mate dat het verwijst naar teleurgestelde verwachtingen, goedgemaakt zal worden door een later komende vernietiging, en voorts dat, zo de duur van een vernietigingsprocedure al als een bron van nadeel kan gezien worden, het weinig waarschijnlijk is dat er geen vernietigingsarrest zal geveld worden alvorens verzoeker met pensioen gaat; dat zij tenslotte opmerkt dat het eigen is aan het begeven van een betrekking bij wege van aanwerving dat de verworven anciënniteit als een minder belangrijke beoordelingsfactor door andere criteria overschaduwd kan worden en dat het moeten werken onder de leiding van iemand anders in die omstandigheden ook niet als een bron van moreel nadeel gezien kan worden;

3.3. Overwegende dat de verwijzing, door verzoeker, naar de ervaring die hij in de betrekking heeft opgedaan, sterk gerelativeerd moet worden; dat immers verzoeker in 1986 benoemd is in een betrekking van informatieattaché (rang 10) bij de provincie Brabant terwijl in deze een benoeming van diensthoofd (rang A4) aan de orde is en dan nog in de nieuw opgezette structuur van de provincie Vlaams-Brabant; dat het feit dat verzoeker mogelijk in 1986 de enige informatie-ambtenaar was waarover de provincie beschikte geenzins betekent dat hij, bij een omvorming van de dienst, zonder meer de grootste aanspraken heeft op een benoeming tot diensthoofd; dat de verwijzing naar intriges tegen hem op geen enkele wijze onderbouwd wordt;

Overwegende dat de verwerende partij bijgevallen wordt in haar stelling dat het inherent is

aan een benoeming bij aanwerving dat ambtenaren uit de dienst gepasseerd worden en dat, dat gegeven voor ogen, het moeten werken onder de leiding en gezag van een persoon met minder ervaring in de specifieke taken van de betrokken dienst geen bron van moreel nadeel kan zijn;

Overwegende dat, waar verzoeker verwijst naar de steeds verminderende kansen om nog ooit tot diensthoofd benoemd te worden, zich toch de vaststelling opdringt dat de personeelsformatie 29 betrekkingen van diensthoofd bevat, wat mag doen vermoeden dat er zich geregeld vacatures voordoen, en dat, toegespitst op de bestreden benoemingsbeslissing, verzoeker niet aantoont dat de vernietiging ervan te laat zal komen om hem, zelfs voor die functie, een nieuwe kans te bieden; dat, waar hij verwijst naar een financieel nadeel, opgemerkt wordt dat de schorsing van de benoeming van Anja DE WOLF niet inhoudt dat hij rechten kan doen gelden op de benoeming en dus ook niet op de vergoedingen die ermee verbonden zijn;

3.4. Overwegende dat verzoeker het bestaan van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet aantoont; dat de vordering tot schorsing om die reden verworpen wordt,

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 zesentwintig oktober 1900 negenennegentig, door :

de HH. A. VANDENDRIESSCHE, wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
W. GEURTS, toegevoegd griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

W. GEURTS. **A. VANDENDRIESSCHE.**