RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 90.007 van 3 oktober 2000
in de zaak A. 91.582/XII-2581.

In zake : Gaston DIDDEN,
die woonplaats kiest bij
advocaat P. MALUMGRE,
kantoor houdende te TESSENDERLO,
Lichtveld 55, A2

tegen :

de bestendige deputatie van de provincieraad
van VLAAMS-BRABANT,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. SOCQUET,
kantoor houdende te TERVUREN,
Merenstraat 28.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Gaston DIDDEN op 5 mei 2000 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de beslissing van de Bestendige Deputatie van de provincie Vlaams-Brabant van 17 februari 2000 waarbij vastgesteld werd dat de betrekking van diensthoofd organisatie niet kan worden ingevuld bij gebreke van laureaten van de selectieproef en de betrekking opnieuw vacant te stellen en ze in te vullen via werving en bevordering";

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 auditeur B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 19 juli 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 september 2000;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat P. MALUMGRE, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat D. SOCQUET, die verschijnt voor de verwerende partij;

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;

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

1.1. Verzoeker is meer dan 27 jaar werkzaam in provinciedienst : vóór 1 januari 1995 in dienst van de provincie Brabant; sinds de splitsing van die provincie op 1 januari 1995 in dienst van de provincie Vlaams-Brabant. Hij heeft de graad van bestuurssecretaris.

1.2. Op 6 september 1993 stelt de griffier van de provincie Brabant de Nederlandstalige personeelsleden van de diensten en instellingen van deze provincie ervan in kennis dat er "in de toekomstige structuur van de nieuwe provincie Vlaams-Brabant (...) nood (zal) zijn aan een organisatie-deskundige". Hij omschrijft het takenpakket en het profiel van deze functie en nodigt de

belangstellende personeelsleden uit zich kandidaat te stellen.

1.3. In de loop van het jaar 1994 wordt er door het Vast Wervingssecretariaat in opdracht van de provincie Brabant een "wervingsexamen voor organisatie-deskundige voor de Provincie Vlaams Brabant" georganiseerd. Verzoeker is laureaat van dat examen.

1.4. Luidens een nota van 8 september 1994 van de waarnemend provinciegriffier aan de personeelsleden die geaffecteerd zullen worden aan de provincie Vlaams-Brabant, wordt verzoeker "aangesteld (als organisatie-deskundige) om een bijzondere opdracht te vervullen in het kader van de voorbereiding van de nieuwe provincie Vlaams-Brabant".

1.5. Op 21 maart 1995 beslist de provincieraad van Vlaams-Brabant een betrekking van organisatie-deskundige op te nemen in de voorlopige personeels-formatie van de administratie van het provinciebestuur. De raad stelt tevens de wervings- en bezoldigings-voorwaarden voor deze functie vast.

1.6. Op 1 juli 1997 stelt de provincieraad van Vlaams-Brabant de definitieve personeelsformatie, alsook het nieuwe personeelsstatuut vast.

In de definitieve personeelsformatie is geen betrekking van organisatiedeskundige meer opgenomen. Wel zijn 29 betrekkingen van diensthoofd opgenomen.

Artikel 312, eerste lid, van het nieuwe personeelsstatuut bepaalt dat "de titularissen van de betrekkingen van verantwoordelijke technische onder-steuning, van vormingsverantwoordelijke en van organisatiedeskundige die deze graad na het slagen voor de door het Vast Wervingssecretariaat georganiseerde

selectieproef vanaf 1 januari 1995 uitgeoefend hebben in de provincie Vlaams-Brabant, overeenkomstig de beslissing van de provincieraad van Vlaams-Brabant van 21 maart 1995 betreffende de vaststelling van de voorlopige personeelsformatie, (...) in statutair verband benoemd (zullen) worden in de provincie Vlaams-Brabant in de overeenkomstige graad in de definitieve personeelsformatie".

1.7. Op 18 december 1997 beslist de bestendige deputatie een aantal betrekkingen van diensthoofd, waaronder een betrekking van diensthoofd organisatie, vacant te verklaren en bij bevordering te laten begeven. Zij beslist tevens dat een selectieproef zal worden georganiseerd die bestaat uit een algemeen en een specifiek gedeelte en dat de laureaten van "de gelijkwaardige examens georganiseerd in 1994 ter voorbereiding van de invulling van de nieuwe organisatiestructuur" worden vrijgesteld van het specifieke gedeelte van de selectieproef.

1.8. Het "bijzonder bestek voor het organiseren van selecties voor de functies van diensthoofd en directeur bij het hoofdbestuur", goedgekeurd door de bestendige deputatie in zitting van 19 maart 1998, bepaalt in verband met de selectieproef voor de functies van diensthoofd :

"algemeen gedeelte :
1. schriftelijke proef : gevalstudie : probleemdetectie en oplossend vermogen toetsen;
2. gedragsgerichte proef : onderzoek van de leidinggevende capaciteiten vanuit een praktijkstudie.
specifiek gedeelte :
schriftelijk gedeelte :
3. kennisproef : peiling naar de specifieke technische of juridische kennis;
4. mondelinge proef : peiling naar algemene ontwikkeling en motivatie.
Weging van elke proef om een totaalscore te bekomen : proef 1 en 2 : elk voor 20%, proef 3 : 35%, proef 4 : 25%.

Voor het geheel dient een score van 60% (te) worden behaald om te slagen voor de selectie; voor elke proef afzonderlijk 50%. De proeven zijn dus eliminerend".

1.9. Ingevolge bezwaren van de vakbonden en individuele en collectieve klachten beslist de bestendige deputatie op 7 mei 1998 de vrijstelling voor het specifieke gedeelte van het examen, die zij op 18 december 1997 heeft toegestaan, te schrappen.

1.10. Met een brief van 30 september 1998 dringt verzoeker er bij de provinciegouverneur op aan dat hij op grond van artikel 312, eerste lid, van het personeelsstatuut zou worden bevorderd tot diensthoofd organisatie. Ter adstructie verwijst hij naar de beslissing van 10 september 1998 van de bestendige deputatie waarbij zijn collega Jozef BRONSELAER bij toepassing van de voormelde statutaire bepaling werd bevorderd tot diensthoofd verantwoordelijke technische ondersteuning. Volgens verzoeker stemt zijn situatie overeen met die van zijn collega. Hij vraagt "een gelijke behandeling".

Op deze brief wordt niet geantwoord.

1.11. Met een nota van 15 oktober 1998 wordt de vacature van de betrekking van diensthoofd organisatie bekendgemaakt aan het personeel. Het programma van de selectieproef wordt daarin vermeld.

1.12. Met een aangetekende brief van 31 oktober 1998 dient verzoeker zijn kandidatuur in. Hij doet dit echter "onder strikt voorbehoud" omdat hij op grond van het gunstige resultaat dat hij in 1994 heeft behaald voor het wervingsexamen van organisatiedeskundige en bij toepassing van artikel 312, eerste lid, van het personeelsstatuut meent in aanmerking te komen voor een

benoeming tot diensthoofd organisatie, zonder dat er een nieuwe selectie dient te gebeuren.

1.13. Nadat het selectiebureau dat de selectie-proef heeft georganiseerd, hem ervan in kennis heeft gesteld dat hij niet geslaagd is, en nadat hij bij dat selectiebureau nadere informatie heeft ingewonnen over de berekening van de resultaten van de proef, deelt verzoeker met brieven van 20 april 1999 aan de provinciegriffier en aan het selectiebureau mede dat hij "niet akkoord (kan) gaan met de berekeningen en het daaraan direct verbonden eindresultaat".

1.14. In zitting van 29 april 1999 stelt de bestendige deputatie vast dat het selectiebureau de score van de kandidaten voor hun leidinggevende capaci-teiten heeft verrekend in de resultaten van de schriftelijke proef van het specifieke gedeelte van het examen. De bestendige deputatie overweegt dat het veeleer aangewezen is die score te verrekenen in de resultaten van de mondelinge proef van het specifieke gedeelte van het examen. Zij beslist het selectiebureau de opdracht te geven de resultaten van de selectieproef in die zin aan te passen.

1.15. Nadat het selectiebureau de resultaten van de selectieproef heeft herberekend, stelt de bestendige deputatie op 6 mei 1999 vast dat verzoeker de enige geslaagde kandidaat is. Terzelfder tijd neemt zij echter ook kennis van een brief van verzoeker waarbij hij meedeelt dat hij "voorlopig (afziet) van de bevordering tot diensthoofd organisatie (...) op basis van de selectieproeven georganiseerd in 1998-1999". Verzoeker verkiest vooralsnog zijn opdracht als kabinetsmedewerker van een bestendig gedeputeerde verder te zetten.

1.16. Bij besluit van 13 augustus 1999 vernietigt de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden "de

besluiten van de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant van 29 april houdende de wijze van berekening van de uitslagen van de examens voor diensthoofdfuncties en van 6 mei 1999 houdende de aanstelling van de heer Georges Hermans tot diensthoofd". De minister steunt zijn beslissing inzonderheid op het motief dat de beoordeling van de leidinggevende capaciteiten van de kandidaten voor de betrekkingen van diensthoofd, die volgens het examenprogramma het voorwerp diende uit maken van de tweede proef van het algemene gedeelte van het examen, ten onrechte werd verrekend in de resultaten van de tweede proef van het specifieke gedeelte van het examen en dat bovendien het resultaat van de tweede proef van het algemene gedeelte van het examen behouden bleef niettegenstaande deze proef een andere inhoud had dan aangekondigd.

Verzoeker vecht het vernietigingsbesluit van de minister aan met een annulatieberoep bij de Raad van State.

1.17. Met een brief van 19 januari 2000 biedt de provinciegriffier verzoeker "formeel" de betrekking van diensthoofd organisatie aan. Hij verwijst naar de selectieproef "waarvoor (verzoeker) als enige slaagde". De provinciegriffier vraagt verzoeker binnen 8 kalenderdagen te laten weten of hij de betrekking van diensthoofd organisatie met de eraan verbonden taken en verantwoordelijkheden wenst op te nemen.

1.18. Met een brief van 26 januari 2000 antwoordt verzoeker dat hij nu wel degelijk bereid is de functie van diensthoofd organisatie op te nemen.

1.19. Met een brief van 7 februari 2000 wordt verzoeker door de provinciegouverneur en de provinciegriffier ervan in kennis gesteld dat de bestendige deputatie heeft vastgesteld dat ingevolge het besluit

van 13 augustus 1999 van de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden houdende de vernietiging van onder meer het deputatiebesluit van 29 april 1999, er geen laureaten zijn van de selectieproef voor dienst-hoofd organisatie, zodat de betrekking van diensthoofd organisatie niet bij bevordering kan worden toegewezen en naar verzoeker derhalve "voorbarig" een brief werd gezonden waarbij hem werd gevraagd of hij bereid was de functie van diensthoofd organisatie op te nemen. Tevens wordt verzoeker erop gewezen dat de bestendige deputatie heeft beslist de betrekking van diensthoofd organisatie opnieuw vacant te verklaren, ditmaal bij werving en bij bevordering, en dat hij zich derhalve weer kandidaat kan stellen. De desbetreffende beslissing van de bestendige deputatie, die dateert van 27 januari 2000, is bijgevoegd.

1.20. Met een brief van 29 februari 2000, ter post aangetekend verzonden tegen ontvangstbewijs, delen de provinciegouverneur en de provinciegriffier aan verzoeker mede dat het besluit van de bestendige deputatie dat bij hun brief van 7 februari 2000 was gevoegd "een aantal onvolkomenheden" bevatte en dat het dan ook als "niet-bestaand" moet worden beschouwd. Als bijlage is "het correcte besluit", dat in wezen dezelfde inhoud heeft, maar dateert van 17 februari 2000, bijgevoegd.

Het is dit laatste besluit dat het voorwerp uitmaakt van de voorliggende vordering tot schorsing.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij opmerkt dat het verzoek tot schorsing laattijdig ingediend is aangezien het bestreden besluit met een brief van 29 februari 2000 aan verzoeker ter kennis gebracht is terwijl de vordering slechts op 8 mei 2000 op de griffie van de Raad van State ingekomen is;

2.2. Overwegende dat de beroepen tot nietigverklaring overeenkomstig artikel 4, derde lid van het algemeen procedurereglement verjaren zestig dagen nadat de bestreden akte aan de betrokkene is betekend; dat voor het berekenen van de verjaringstermijn de datum van de afgifte op de post in aanmerking wordt genomen en niet de datum waarop het verzoekschrift op de griffie van de Raad van State inkomt; dat in dit geval het bestreden besluit van 17 februari 2000 door middel van een aangetekende brief op 6 maart 2000 aan verzoeker ter kennis gebracht is en dat het verzoekschrift de poststempel van 5 mei 2000 draagt, d.i. de zestigste dag na de kennisneming van de beslissing; dat de exceptie verworpen wordt;

3. 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 uiteenzet wat volgt : als gevolg van de bestreden beslissing moet hij opnieuw deelnemen aan de selectieproeven voor de functie van diensthoofd-organisatie; het is niet zeker dat hij, gelet op zijn leeftijd en op de mogelijkheid dat de selectieprocedure opnieuw jaren vergt, nog aan alle fysische voorwaarden zal voldoen om met goed gevolg aan de proeven deel te nemen en of hij nog de nodige motivatie kan opbrengen; hij ondergaat, gelet op de ernst van de aangeklaagde onwettigheden, ook een moreel nadeel;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij er o.m. op wijst dat het deelnemen aan selectieproeven op zich geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel vormt, dat verzoeker zelf verantwoordelijk is voor het nadeel dat hij nu aanvoert doordat hij eigener initiatief afgezien heeft van de benoeming op een ogenblik dat het besluit van 29 april 1999 van de bestendige deputatie nog niet door de toezichthoudende overheid vernietigd was en doordat hij zich zelfs geen kandidaat heeft gesteld voor de opnieuw vacant verklaarde betrekking; dat zij daaraan toevoegt dat de duur van een annulatieprocedure op zich geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen en dat het moreel nadeel waarop verzoeker zich beroept sterk gerelativeerd moet worden omdat verzoeker zelf de functie reeds verlaten heeft om een functie te aanvaarden bij het kabinet van een bestendig afgevaardigde en omdat hij zich zelfs kandidaat gesteld heeft voor de functie van diensthoofd-beheerder van het provinciaal domein te Diest;

3.3. Overwegende dat verzoeker niet betwist dat hij zich niet ingeschreven heeft voor deelneming aan de nieuw opgestarte selectieprocedure voor de betrekking van diensthoofd-organisatie; dat hij dan ook niet kan aanvoeren dat het lang of te lang aanslepen van die selectieprocedure hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan of zal berokkenen;

Overwegende dat verzoeker bij de uiteenzetting van het moreel nadeel dat hij ondergaat een aantal feiten opsomt maar daarbij niet uiteenzet op welke wijze die feiten hem een moreel nadeel berokkenen; dat daarenboven een moreel nadeel hersteld wordt door de later komende vernietiging en dat, in ieder geval, de vaststelling dat verzoeker zelf er de voorkeur aan heeft gegeven om op het kabinet van een bestendig afgevaardigde te werken en dat hij niet deelgenomen heeft aan de selectie voor de opnieuw vacante betrekking van aard is

om de argumentatie over het moreel nadeel sterk te relativeren;

Overwegende tenslotte dat de uiteenzetting van verzoeker niet toelaat te besluiten dat zijn middelen een zulkdanig in het oog springende schending van de toepasselijke regelgeving aanbrengen dat alleen een onmiddellijke schorsing het nadeel veroorzaakt door die flagrante onwettigheid zal kunnen remediëren;

Overwegende dat verzoeker het bestaan van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet aantoont,

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 drie oktober 2000, door :

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

De griffier, **De voorzitter,**

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