

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 103.134 van 4 februari 2002
in de zaak A. 110.764/IX-3076.**

In zake : Peter VOORTMANS,
wonende te ZONHOVEN,
Keltenstraat 12

tegen :

1. de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van Binnenlandse Zaken,
2. de gemeente TESSENDERLO.

tussenkommende partij :

Monique VERDUYCKT,
die woonplaats kiest bij
advocaat C. FLAMEND,
kantoor houdende te MEISE,
Vilvoordsesteenweg 101.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Peter VOORTMANS op 26 september 2001 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

- het koninklijk besluit van 20 juli 2001 waarbij Monique VERDUYCKT wordt benoemd tot commissaris van politie bij het gemeentelijk politiekorps van Tessenderlo
- de in dat besluit besloten impliciete weigering om hem tot commissaris van politie te benoemen;

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 adjunct-auditeur H. COLIN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 6 december 2001 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 14 januari 2002;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat S. MOERMAN, die verschijnt voor verzoeker, van adjunct-adviseur E. DE BLOCK, die verschijnt voor de eerste verwerende partij, van advocaat E. POOLS die, loco advocaat P. VANAGT verschijnt voor de tweede verwerende partij, en van advocaat C. FLAMEND, die verschijnt voor de tussenkomenende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur H. COLIN;

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 Monique VERDUYCKT met een verzoekschrift van 16 oktober 2001 vraagt 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 29 mei 2000 verklaart de gemeenteraad van Tessenderlo de betrekking van politiecommissaris/korpschef vacant. Hij besluit de benoeming bij wege van aanwerving te begeven.

1.2. Onder meer verzoeker, op dat ogenblik inspecteur van politie in de stad Hasselt, en de tussenkomenende partij, op dat ogenblik politieagent in de gemeente Bree, stellen zich kandidaat.

1.3. Uit het proces-verbaal van 15 september 2000 van het voor die betrekking ingericht examen blijkt dat drie kandidaten geslaagd zijn waaronder de tussenkomenende partij (144 punten /200) en verzoeker (138/200). De examenjury geeft over hen de volgende motivatie :

"VERDUYCKT MONIQUE : betrokken kandidaat heeft de nodige maturiteit om het korps te vertegenwoordigen naar buitenuit. Zij is beheerst en in voldoende mate zelfzeker om de beleidslijnen naar de organisatie toe te vertalen. Zij is erin geslaagd een beleidsvisie aangaande het politioneel apparaat

en de evoluties binnen de sector te ontwikkelen. Betrokkene heeft eveneens een goede emotionele intelligentie.

VOORTMANS PETER : betrokken kandidaat heeft de nodige maturiteit om het korps te vertegenwoordigen naar buiten toe. De ontwikkelde beleidsvisie is voldoende om te kunnen functioneren als korpschef. Naar management en sociale vaardigheden toe is er alleszins nog groeimogelijkheid".(...)

1.4. Op 18 oktober 2000 brengt de hoofdcommissaris van politie te Hasselt een gunstig advies uit over verzoeker.

Eveneens op 18 oktober 2000 brengt de korpschef van de politie te Bree een gunstig advies uit over Monique VERDUYCKT.

1.5. De gemeenteraad van Tessenderlo draagt VERDUYCKT Monique als eerste kandidaat en verzoeker VOORTMANS Peter als tweede kandidaat voor benoeming voor. De burgemeester van Tessenderlo besluit geen kandidaat aan de voordracht toe te voegen.

De procureur des Konings te Hasselt adviseert de kandidatuur van Monique VERDUYCKT "gunstig met voorbehoud" omdat zij nog niet de vereiste ervaring zou hebben. De procureur-generaal bij het hof van beroep te Antwerpen doet dat voorbehoud teniet en besluit dat er geen reden is om de voordrachtorde van de gemeenteraad te wijzigen. Wat verzoeker betreft verwijst de procureur-generaal naar het gunstig advies van de procureur des Konings te Hasselt en zij besluit dat er geen bezwaar tegen is dat verzoeker als tweede kandidaat wordt voorgedragen.

De provinciegouverneur van Limburg verleent op 22 december 2000, na de beide kandidaten gehoord te hebben, voor beiden een gunstig advies en zij sluit zich aan bij de orde van voordracht vastgesteld door de gemeenteraad van Tessenderlo.

1.6. De benoemingsprocedure wordt afgesloten met het koninklijk besluit van 20 juli 2001 waarbij de tussenkommende partij met ingang van 4 juli 2001 tot commissaris van politie bij het gemeentelijk politiekorps van Tessenderlo benoemd wordt.

Dat besluit, dat het eerste voorwerp vormt van de onderhavige vordering, bevat de volgende motivering :

"(...)

Overwegende dat mevrouw VERDUYCKT een dienstanciënniteit heeft van zeven jaar; dat de heer VOORTMANS een dienstanciënniteit heeft van dertien jaar;

Overwegende dat mevrouw VERDUYCKT een graadanciënniteit heeft van zeven jaar in de graad van politieagent (sedert 1 april 2001 in de graad van inspecteur van politie, overeenkomstig de bepalingen terzake van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel

van de politiediensten); dat de heer VOORTMANS reeds twee jaar de graad van inspecteur van politie bekleedt en sedert november 2000 werd bevorderd tot hoofdinspecteur 1^{ste} klasse (sedert 1 april 2001 in de graad van hoofdinspecteur van politie, overeenkomstig de bepalingen terzake van het voormelde koninklijk besluit van 30 maart 2001);

Overwegende dat mevrouw VERDUYCKT weliswaar minder dienstanciënniteit heeft en later dan de tweede kandidaat de officierenopleiding doorliep, maar, aldus zonder de ervaring van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings, te bezitten in vergelijking met de heer VOORTMANS toch een beter resultaat behaalde voor het aanwervings-examen;

Overwegende dat de heer VOORTMANS vanaf 1998, in de graad van inspecteur van politie, de leiding over de interventiedienst had wanneer de dienstdoende inspecteur afwezig was; dat de heer VOORTMANS sedert november 2000 de leiding kreeg over een ploeg van het rechercheteam van de politie te Hasselt;

Overwegende dat mevrouw VERDUYCKT als beste kandidaat werd gerangschikt na een mondelinge en schriftelijke proef waarbij onder meer administratieve kwaliteiten, dossierbehandeling en management werden getest; dat bovendien mevrouw VERDUYCKT met goed gevolg de psychotechnische proef, waarbij ook gepeild werd naar de leidinggevende kwaliteiten, heeft ondergaan; dat de examenjury dienaangaande mevrouw VERDUYCKT omschrijft als iemand die beheerst en in voldoende mate zelfzeker is om de beleidslijnen naar de organisatie toe te vertalen, als iemand die erin geslaagd is een beleidsvisie te ontwikkelen aangaande het politioneel apparaat en de evoluties binnen de sector en tenslotte als iemand met een goede emotionele intelligentie; dat zowel mevrouw VERDUYCKT als de heer VOORTMANS over intrinsieke leidinggevende kwaliteiten beschikken;

Overwegende dat beide kandidaten licentiaat zijn in de criminologie; dat mevrouw VERDUYCKT een bijkomend universitair diploma bezit in de sociologie, wat een meerwaarde kan betekenen voor het uitoefenen van het ambt van commissaris van politie;

Overwegende dat mevrouw VERDUYCKT bijkomend vier vervolmakingscursussen heeft gevolgd met betrekking tot informatica, sociale vaardigheden voor het middenkader en sociale wetgeving;

Overwegende dat beide kandidaten slaagden voor het niet-vergelijkend aanwervingsexamen; dat mevrouw VERDUYCKT als beste kandidaat naar voor kwam met 144 op 200 punten, terwijl de heer VOORTMANS een eindresultaat behaalde van 138 op 200 punten; dat beide kandidaten een gunstige beoordeling kregen voor wat betreft de psychotechnische proef;

Overwegende dat beide kandidaten een gunstig advies krijgen van hun korpschef;

Overwegende dat de gemeenteraad van Tessenderlo mevrouw VERDUYCKT met grote meerderheid van de uitgebrachte stemmen als eerste kandidaat voordraagt, omdat zij met het hoogste aantal punten slaagde voor het aanwervingsexamen, omdat zij een bijkomend diploma in de sociologie bezit, omdat na vergelijking van titels en verdiensten er geen essentiële verschillen zijn tussen beide kandidaten en omwille van het met redenen omkleed advies van de examenjury;

Overwegende dat de gouverneur van de provincie Limburg beide kandidaten een gunstig advies verleent en zich aansluit bij de voordrachtorde zoals ze door de gemeenteraad van de gemeente Tessenderlo is gegeven, omdat mevrouw VERDUYCKT een zekere ervaring heeft bij het uitoefenen van leidinggevende functies, een goede kijk heeft op het ambt en de werking van een politiekorps en omwille van haar intrinsieke leidinggevende kwaliteiten;

Overwegende dat de procureur-generaal bij het hof van Beroep te Antwerpen aan beide kandidaten een gunstig advies geeft en van oordeel is dat

er geen voldoende elementen bestaan om de rangorde in de voordrachten te wijzigen, omdat mevrouw VERDUYCKT als beste kandidaat naar voor kwam uit het aanwervingsexamen;

Dat uit hetgeen voorafgaat blijkt dat mevrouw VERDUYCKT Monique bijgevolg de meest geschikte kandidaat is voor het te begeven ambt";

De in dat benoemingsbesluit besloten weigering om verzoeker te benoemen vormt het tweede voorwerp van de vordering;

2. Overwegende dat overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot de 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 beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker in een uitvoerig betoog uiteenzet wat volgt : hij ondergaat een moreel nadeel door "de grove onwettigheid die kleeft aan de bestreden uitdrukkelijke beslissing" in die zin dat de benoeming gebeurd is "met gebruikmaking van valse stukken" en dat zij steunt op een selectie die gebeurd is door een commissie wiens deskundigheid in vraag wordt gesteld terwijl ook de titels en verdiensten van de kandidaten in de loop van de benoemingsprocedure niet vergeleken zijn; hij ondergaat eveneens een nadeel doordat hij quasi definitief de kans verliest om nog een mandaat van chef van een politiekorps toegewezen te krijgen; dat hij laatstgenoemd aspect van het nadeel als volgt toelicht : uit de samengelezen artikelen 27 en 56 van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten en artikel 16 van het koninklijk besluit van 26 maart 2001 tot uitvoering van de wet van 27 december 2000 kan afgeleid worden dat selectieprocedures die nog niet in uitvoering zijn op 1 april 2001 of die op dat ogenblik afgehandeld zijn niet meer behandeld kunnen worden overeenkomstig de voordien bestaande regels; bij de hervorming van de politiediensten is de gemeente Tessenderlo ingedeeld in de lokale politiezone "Beringen-Ham-Tessenderlo", sinds de hervorming heeft de graad van commissaris van politie een andere inhoud gekregen in die zin dat in Tessenderlo de commissaris van politie korpschef was terwijl in de nieuwe structuur een korpschef wordt aangewezen op grond van een "eerste aanstelling" en vervolgens op grond van een "organieke procedure"; wat de eerste aanstelling betreft bepaalt het koninklijk besluit van 31 oktober 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden en de modaliteiten van de eerste aanstelling in bepaalde betrekkingen van de lokale politie dat alleen de titularissen

van de graad van adjunct-commissaris in aanmerking komen voor een benoeming, verzoeker bezat op 31 maart 2001 die graad niet, en dus is hij voor minstens vijf jaar uitgesloten van de functie van korpschef; wat de organieke procedure betreft moeten de kandidaten titularis zijn van de -nieuwe- graad van commissaris van politie maar de voorwaarden om in die graad benoemd te kunnen worden zijn nu reeds zwaarder dan degene die vereist werden binnen de gemeente Tessenderlo en het valt te verwachten dat de benoemingsvoorwaarden voor het mandaat van korpschef, dat hiërarchisch boven het ambt van commissaris van politie staat, nog zwaarder zullen zijn;

3.2. Overwegende dat de eerste verwerende partij in haar nota met opmerkingen uiteenzet wat volgt : na een vernietiging zal een nieuwe kans ontstaan om benoemd te worden en het is, aangezien er geen betwisting bestaat over de ingediende kandidaatstellingen, niet uitgesloten dat verzoeker zich ook dan nog zal kunnen beroepen op de kandidaatstelling die hij in de onderhavige zaak heeft ingediend; aangezien de eerste aanwijzingen van de korpschefs van de lokale politie praktisch allemaal voltooid zijn, is het praktisch uitgesloten dat verzoeker voor een dergelijke eerste aanwijzing nog in aanmerking komt;

Overwegende dat de tweede verwerende partij harerzijds stelt dat een schorsing nog niet betekent dat verzoeker in de geambieerde betrekking wordt benoemd en dat, waar verzoeker zijn nadeel adstrueert vanuit de ambitie om korpschef in de lokale politiezone Beringen-Ham-Tessenderlo te worden, vastgesteld moet worden dat de korpschef voor die zone reeds aangewezen is;

3.3. Overwegende dat de tussenkomende partij stelt dat het nadeel dat verzoeker inroept stoelt op de beknotting van zijn loopbaanambities die evenwel niet volgt uit de bestreden beslissing maar uit de regelgeving en dat het mislopen van een benoeming op zich geen nadeel berokkent aangezien verzoeker na een vernietiging opnieuw kan mededingen;

3.4.1. Overwegende, wat betreft het nadeel dat volgt uit de "grove onwettigheid" van het bestreden besluit, dat de voor een schorsing noodzakelijke voorwaarde dat de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent, een voorwaarde is die in beginsel afzonderlijk onderzocht moet worden; dat de onwettigheden die tegen de bestreden beslissing worden aangevoerd op zich dan ook geen reden kunnen zijn om het moeilijk te herstellen ernstig nadeel voor bewezen te houden; dat de Raad van State wel aanvaardt dat grove onwettigheden

het nadeel zozeer kunnen verergeren dat het, naar redelijkheid, niet gepast is om een verzoeker langer dan strikt nodig te belasten met de nadelige gevolgen van het bestreden besluit;

3.4.2.1. Overwegende dat het bestreden besluit betrekking heeft op de benoeming van Monique VERDUYCKT tot commissaris van politie bij het gemeentelijk politiekorps van Tessenderlo overeenkomstig titel IV van de nieuwe gemeentewet; dat de tussenkomende partij aldus benoemd is in de hoogste graad die in het gemeentelijk politiekorps van Tessenderlo te begeven was en dat zij krachtens artikel 171bis van de nieuwe gemeentewet als korpschef kon fungeren; dat, aangezien de functie van korpschef in een zone van lokale politie in de nieuwe politiestructuur een afzonderlijke betrekking betreft waarvoor slechts de titularissen van bepaalde graden, die minstens die van adjunct-commissaris van politie moet zijn, in aanmerking komen, verzoeker nu inderdaad niet kan mededingen naar een aanstelling tot korpschef terwijl de tussenkomende partij, die overeenkomstig tabel D, punt 3.21 van bijlage 11 bij het koninklijk besluit van 31 maart 2001 in de nieuwe structuur ingeschaald wordt als commissaris van politie, uit hoofde van de bestreden benoeming wel degelijk toegang krijgt tot de mandaatfunctie van korpschef; dat verzoeker een bron van nadeel ziet in het feit dat hij, door de bestreden benoeming niet te krijgen, verstoken blijft van de mogelijkheid om korpschef in een korps van lokale politie te worden;

3.4.2.2. Overwegende dat de gemeente Tessenderlo, in uitvoering van artikel 9 van de wet van 7 december 1998 tot organisatie van een geïntegreerde politiedienst, gestructureerd op twee niveaus, door het koninklijk besluit van 27 december 2000 ingedeeld is in de lokale politiezone "Beringen/Ham/Tessenderlo"; dat het koninklijk besluit van 31 oktober 2000 houdende vaststelling van de voorwaarden en de modaliteiten van de eerste aanstelling in bepaalde betrekkingen van de lokale politie, genomen ter uitvoering van artikel 247 van de wet van 7 december 1998, de aanstellingsvoorwaarden voor het mandaat van korpschef bepaalt en de benoemingsprocedure vastlegt; dat het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten in Deel VII, titel III, de voorwaarden en de procedure vaststelt voor de daarop volgende aanwijzingen tot korpschef;

Overwegende dat, bij koninklijk besluit van 24 augustus 2001, Hubertus HAMAEEKERS voor vijf jaar tot korpschef van de politiezone Beringen-Ham-Tessenderlo aangewezen is;

3.4.2.3. Overwegende dat, met die situatie voor ogen, in het teloorgaan van de kansen van verzoeker om korpschef te worden alleen een reden kan gezien worden om het bestreden besluit te schorsen in zoverre hij aannemelijk maakt dat die schorsing hem, met inachtneming van de nog toepasselijke bepalingen van titel IV van de nieuwe gemeentewet, opnieuw uitzicht geeft op de functie van korpschef;

Overwegende dat titel IV van de nieuwe gemeentewet door artikel 207 van de wet van 7 december 1998 opgeheven is en dat die bepaling op 1 april 2001 in werking getreden is; dat, naar luid van artikel 27, eerste lid, van de wet van 27 december 2000 houdende diverse bepalingen met betrekking tot de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, de selectieprocedures die op 1 januari 2001 in uitvoering zijn -dit wil zeggen de kandidaten die voor 1 april 2001 een kandidatuur hebben ingediend- voortgezet en afgehandeld worden overeenkomstig de bepalingen die op 31 december 2000 van kracht waren terwijl overeenkomstig het vierde lid van hetzelfde artikel 27 de benoeming die overeenkomstig die overgangsregeling gebeurt plaats vindt in de nieuwe graden vastgesteld door het koninklijk besluit van 30 maart 2001;

Overwegende dat de tussenkomende partij op grond van de overgangsregeling, bepaald in artikel 27 van de wet van 27 december 2000, benoemd is in de graad van politiecommissaris in de gemeente Tessenderlo; dat die benoeming geen enkel verband vertoont met het verkrijgen van een mandaat van chef van een lokaal politiekorps; dat, indien het mogelijk is dat de tussenkomende partij lid blijft van het gemeentelijk politiekorps van Tessenderlo totdat de lokale politiezone Beringen-Ham-Tessenderlo haar werking aanvat en indien de tussenkomende partij, in die constellatie, nog een korte tijd de functie van korpschef van de gemeentelijke politie van Tessenderlo bekleedt, verzoeker door de schorsing onmogelijk kan verkrijgen dat hij in de plaats van de tussenkomende partij korpschef van het gemeentelijk politiekorps wordt;

Overwegende, wat betreft de toegang van verzoeker tot het mandaat van korpschef in de organieke procedure, de vaststelling zich opdringt dat de verwerende partij toegeeft dat verzoeker zich, in geval van vernietiging, nog altijd zal kunnen beroepen op het voordeel van zijn kandidaatstelling wat betekent dat hij nog alle mogelijkheden behoudt om, na vernietiging, in de plaats van de tussenkomende partij tot commissaris van politie benoemd te worden; dat verzoeker niet aantoonde dat hem, na een vernietigingsarrest, geen voldoening meer zal kunnen gegeven worden;

3.4.3. Overwegende dat verzoeker geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel aantoonde dat door de schorsing van de tenuitvoerlegging van de benoeming van de tussenkomende partij kan voorkomen worden; dat, los van het onderzoek naar de eventuele gegrondheid van de aangevoerde excepties, de vordering om die reden verworpen wordt,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Monique VERDUYCKT in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vier februari 2000 en twee, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad, wnd. kamervoorzitter,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.