

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 117.416 van 24 maart 2003
in de zaak A. 128.225/IX-3535.**

In zake : Eddy DHONT,
die woonplaats kiest bij
advocaten W. VAN DER GUCHT en F. DIEU,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Denijslaan 201

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van
Binnenlandse Zaken,
die woonplaats kiest bij
de Federale Politie DGP/DPS,
gevestigd te BRUSSEL,
Fritz Toussaintstraat 47.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Eddy DHONT, commissaris van
politie, op 18 oktober 2002 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de
tenuitvoerlegging van :

"1. Het Koninklijk Besluit nr. 871 van 2 augustus 2002 tot toewijzing van de
betrekking van auditeur van de gedeconcentreerde post Gent bij de dienst
inspectie van de federale politie en van de lokale politie aan de heer hoofd-
commissaris Frank DE BROCK.

2. Het Koninklijk Besluit nr. 875 van 2 augustus 2002 tot toewijzing van de
betrekking van diensthofd bij de dienst inspectie van de algemene inspectie van
de federale politie en van de lokale politie aan de heer hoofdcommissaris
François ADAM.

3. Het Koninklijk Besluit nr. 876 van 2 augustus 2002 tot toewijzing van de
betrekking van diensthofd van de dienst statuten van de algemene inspectie van
de federale politie en van de lokale politie aan de heer hoofdcommissaris Alain
SCHOTTEY.

4. Het Koninklijk Besluit nr. 877 van 2 augustus 2002 tot toewijzing van de
betrekking van kabinetschef bij de (algemene dienst van de algemene) inspectie
van de federale politie en van de lokale politie aan mevrouw de
hoofdcommissaris Kristina BONNEZ.

5. Het Koninklijk Besluit nr. 878 van 2 augustus 2002 tot toewijzing van de
betrekking van diensthofd van de dienst individuele onderzoeken van de
algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie aan de heer
hoofdcommissaris Beni VAN GUCHT.

6. De beslissing van ongekende datum waarbij verzoekers kandidatuur voor
de betrekkingen van auditeur van de gedeconcentreerde post Gent, van

diensthooft van de dienst inspectie, van diensthooft van de dienst statuten en van kabinetschef van de dienst inspectie bij de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie, onontvankelijk werd verklaard".

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 eerste auditeur R. AERTGEERTS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 21 januari 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 17 februari 2003;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat F. DIEU, die verschijnt voor verzoeker, en van adviseur P. VERHEYDEN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur R. AERTGEERTS;

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. Bij koninklijk besluit van 11 juli 2000 wordt verzoeker Eddy DHONT, gerechtelijk commissaris bij het parket van eerste aanleg te Antwerpen met ingang van 1 januari 1998 bevorderd tot gerechtelijk afdelingscommissaris bij dit parket.

1.2. In het Belgisch Staatsblad van 31 maart 2001 wordt het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten (afgekort RPPol) bekendgemaakt.

Bij koninklijk besluit van 25 juni 2001 wordt Eddy DHONT, bij toepassing van artikel XII.II.1, tweede lid, van het RPPol met ingang van 1 april 2002 aangewezen voor de nieuwe graad van "commissaris van politie" in het officierskader van de federale politie en van de algemene inspectie van de federale politie en de lokale politie. Aan verzoeker wordt de nieuwe loonschaal 04 toegekend.

1.3. In het Belgisch Staatsblad van 18 augustus 2001 wordt het koninklijk besluit van 20 juli 2001 betreffende de werking en het personeel van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie bekendgemaakt.

1.4. Op 6 september 2001 richt de directeur-generaal van de algemene directie personeel van de federale politie een oproep tot de kandidaten voor een aantal betrekkingen bij het operationeel kader en het administratief en logistiek kader van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie.

Op 24 september 2001 stelt verzoeker zich kandidaat voor de volgende vier betrekkingen in dalende orde van voorkeur : (1) kabinetschef bij de algemene dienst, (2) diensthoofd bij de dienst inspectie, (3) diensthoofd bij de dienst statuten en (4) auditeur bij de gedeconcentreerde post Gent. Het betreft vier functies waarvoor in de vacantverklaring van 6 september 2001 gesteld wordt dat de vereiste graad deze van hoofdcommissaris is.

1.5. Op 1 oktober 2001 zendt de functionele overste van verzoeker het dossier van kandidaatstelling van verzoeker aan de directeur-generaal van het personeel. Hij meldt dat de kandidaatstellingen verbonden aan de graad van hoofdcommissaris van politie door verzoeker zijn inziens reglementair en ontvankelijk zijn.

1.6. Op 13 november 2001 meldt de inspecteur-generaal van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie aan verzoeker dat zijn kandidatuur werd onderzocht door de tijdelijke adviescommissie die hiervoor werd opgericht en dat deze van oordeel is dat zijn kandidatuur niet ontvankelijk is. Hij stelt "dat de personeelsleden ingeschaald in de loonschalen (..) 04, (...) niet kunnen meedingen naar betrekkingen die openstaan voor de hoofdcommissarissen van politie".

Op 14 november 2001 repliceert verzoeker dat het oordeel van de tijdelijke adviescommissie foutief is "en dit ingevolge het feit dat het punt 8.b. van de oproep tot kandidaatstelling verspreid door de algemene directie personeel van de federale politie ingaat tegen het artikel XII.VI.9 van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten. Dit artikel bepaalt onder meer dat bij overgangsmaatregel de actuele personeelsleden die worden ingeschaald in de loonschaal 04 en die negen jaar kaderanciënniteit hebben (voorwaarden waaraan ik voldoe) kunnen meedingen naar betrekkingen die openstaan voor de hoofdcommissarissen van politie. De afwijking bij wijze van overgang in de selectieprocedure voorzien in het koninklijk besluit van 20 juli 2001 betreffende de algemene inspectie waarnaar verwezen wordt heeft enkel betrekking op personeelsleden die deel uitmaakten van een inspectiedienst van de gewezen rijkswacht, gerechtelijke politie of gemeentepolitie en heft hoe dan ook boven genoemde overgangsmaatregel niet op".

Verzoeker vraagt zijn dossier opnieuw aan de tijdelijke adviescommissie te willen voorleggen.

Daarop antwoordt de inspecteur-generaal van de algemene inspectie op 29 november 2001 dat de directeur-generaal van de algemene directie personeel het rechtens correct acht om de toepassing van onder meer artikel XII.VI.9 RPPol uit te sluiten.

Met zijn brief van 13 december 2001 blijft verzoeker evenwel erop aandringen dat zijn statutaire rechten gerespecteerd zullen worden en dat alsnog zijn kandidatuurstellingen ontvankelijk worden verklaard.

1.7. Op 20 december 2001 richt de directeur-generaal van de algemene directie personeel van de federale politie een nieuwe, tweede, oproep tot de kandidaten voor een aantal betrekkingen bij het operationeel kader en het administratief en logistiek kader van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie. In deze oproep wordt onder meer de functie van auditeur bij de gedeconcentreerde post Gent vermeld.

Op 11 januari 2002 stelt verzoeker zich kandidaat voor de betrekking van auditeur bij de inspectie Gent.

Op 14 januari 2002 zendt de functionele overste van verzoeker het dossier van kandidaatstelling van verzoeker voor de betrekking bij de algemene inspectie aan de directeur-generaal personeel. Hij herhaalt, zoals in zijn brief van 1 oktober 2001, dat de kandidaatstelling verbonden aan de graad van hoofdcommissaris van politie door verzoeker volstrekt reglementair en ontvankelijk is.

1.8. Bij schrijven van 2 april 2002 deelt de waarnemend kabinetschef van de algemene inspectie aan verzoeker mee, met betrekking tot zijn kandidatuur voor het vacant ambt van auditeur bij de gedeconcentreerde post te Gent, dat de inspecteur-generaal genoodzaakt was vast te stellen dat de kandidatuur van verzoeker niet beantwoordde aan de gestelde voorwaarden en niet in overweging kon worden genomen, aangezien de voorwaarde, vermeld in punt 4 van de oproep tot kandidaatstelling, namelijk de vereiste bekleed te zijn met de graad van hoofdcommissaris, niet was vervuld.

1.9. In een brief van 16 mei 2002 aan verzoeker schrijft de inspecteur-generaal van de algemene inspectie dat, voor zover er geen bijzondere statutaire regels van toepassing zijn, het statuut dat in uitvoering van artikel 121 van de wet op de geïntegreerde politie is vastgesteld, onverkort van toepassing is op de politieambtenaren die deel uitmaken van de algemene inspectie, dat gelet op artikel 84 van het koninklijk besluit van 20 juli 2001 er voor een overgangstermijn van zes maanden een aparte regeling van kracht was ter vervanging van de regelgeving inzake de mobiliteit en dat om die reden niet kan worden afgeweken van de algemene en administratieve voorwaarden, vermeld in punt 4 van de oproep tot kandidaatstelling en de kandidaat voor de door verzoeker aangevraagde bediening bekleed dient te zijn met de graad van hoofdcommissaris, een graad die verzoeker niet bezit.

1.10. Op 2 augustus 2002 worden dan de koninklijke besluiten getroffen die het voorwerp vormen van de onderhavige vordering :

- de betrekking van auditeur van de gedeconcentreerde post Gent bij de dienst inspectie van de federale politie en van de lokale politie wordt toegewezen aan hoofdcommissaris Frank DE BROCK. Dit koninklijk besluit heeft uitwerking op 1 april 2002.
- de betrekking van diensthoofd bij de dienst inspectie van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie wordt toegewezen aan hoofdcommissaris François ADAM. Dit koninklijk besluit heeft uitwerking op 1 september 2001.
- de betrekking van diensthoofd van de dienst statuten van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie wordt toegewezen aan hoofdcommissaris Alain SCHOTTEY. Dit koninklijk besluit heeft uitwerking op 1 juni 2002.
- de betrekking van kabinetschef bij de algemene dienst van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie wordt toegewezen aan hoofd-

commissaris Kristina BONNEZ. Dit koninklijk besluit heeft uitwerking op 1 februari 2002.

- de betrekking van diensthoofd van de dienst individuele onderzoeken van de algemene inspectie van de federale politie en van de lokale politie wordt toegewezen aan hoofdcommissaris Beni VAN GUCHT. Dit koninklijk besluit heeft uitwerking op 1 februari 2002.

Verzoeker bestrijdt ook de eerste vier vermelde koninklijke besluiten in de mate dat zij de weigering impliceren om zijn kandidatuur ontvankelijk te verklaren.

2. Overwegende dat de verwerende partij een exceptie ratione personae en ratione temporis aanvoert; dat de Raad van State over die excepties geen uitspraak doet aangezien, zoals hierna blijken zal, de vordering tot schorsing moet verworpen worden omdat niet voldaan is aan een van de voor een schorsing van tenuitvoerlegging vereiste grondvoorwaarden;

3. 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;

4.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker zich beroept op een financieel nadeel, op de onmogelijkheid om de ervaring op te doen die de aangestelden zullen verwerven en op een moreel nadeel doordat de verwerende partij een overgangsbepaling, die hem toelaat te kandideren voor betrekkingen die in beginsel voorbehouden zijn voor personeelsleden die de graad van hoofdcommissaris bekleden, flagrant miskent en hem de toegang tot het hoger officierenkader -waarin hij naar zijn oordeel in de organieke regeling ingeschaald had moeten worden- onttrekt; dat hij inzonderheid insisteert op het bijzonder karakter van het nadeel dat verbonden is met de ervaring die de benoemden alsnog kunnen verwerven doordat de verwerende partij na een vernietigingsarrest aan die ervaring niet zal kunnen voorbijgaan, aangezien zij wordt opgedaan in ambten die de stuwende kracht vormen van nieuwe diensten die in volle ontwikkeling zijn, die nieuwe opdrachten moeten vervullen in het vernieuwde politielandschap en waarvan

de titularissen zich zullen kunnen inwerken in nieuwe procedures en bevoegdheden -de tucht, het samengaan van de federale politie en de lokale politie, de oprichting van gedeconcentreerde entiteiten-; dat naar zijn oordeel die ervaring na een vernietigingsarrest de facto zal doorwegen op de ervaring die hijzelf, in de totaal achterhaalde politiestructuur, heeft opgedaan en die zelfs nooit met de andere kandidaten vergeleken is, aangezien zijn kandidatuur onontvankelijk verklaard is;

4.2. Overwegende dat de verwerende partij daarop antwoordt dat een financieel nadeel in beginsel herstelbaar is, dat verzoeker geen concrete gegevens verstrekt met betrekking tot dergelijk nadeel en dat in ieder geval een aanstelling in de bewuste betrekkingen verzoeker geen pecuniair voordeel oplevert; dat zij voorts, wat het in aanmerking nemen van ervaring opgedaan als gevolg van een benoeming die nadien vernietigd wordt, stelt dat verzoeker niet aantoonst dat de ervaring zodanig specifiek is dat, in de realiteit, het bestuur ze niet zal negeren bij het overdoen van de aanstelling, terwijl de verwijzing naar het opstarten van nieuwe diensten dat bewijs niet inhoudt aangezien ook in het “oude politielandschap” diverse inspectiediensten vergelijkbare materies binnen hun werkdomein hadden; dat zij tenslotte, wat het moreel nadeel betreft, betoogt dat het nadeel volledig hersteld zal worden door een vernietigingsarrest en het daarbij aansluitend rechtsherstel waarbij de loopbaan van verzoeker wordt gereconstrueerd;

4.3.1. Overwegende dat verzoeker een financieel nadeel ziet in het feit dat hij niet aangewezen werd in de functies die hij ambieerde; dat hij evenwel geen concrete gegevens overlegt met betrekking tot de omvang van dat financieel nadeel; dat hij ter terechtzitting ook de stelling van de verwerende partij niet tegengesproken heeft dat zijn aanstelling in de beoogde betrekkingen hem geen enkel financieel voordeel oplevert;

4.3.2. Overwegende dat de onmogelijkheid om zelf de ervaring op te doen die de aangestelden in hun nieuw ambt zullen kunnen verwerven in de periode die een eventueel vernietigingsarrest voorafgaat in beginsel niet als een moeilijk te herstellen nadeel wordt aanvaard aangezien de verwerende partij, wanneer zij de benoemingsprocedure na een vernietigingsarrest zal moeten hernemen, op geen enkele wijze rekening zal mogen houden met de ervaring die wegens het retroactief effect van het vernietigingsarrest geacht moet worden onregelmatig verkregen te zijn; dat verzoeker te dezen wel aanvoert dat de ervaring die de aangestelden kunnen opdoen zeer specifiek is, aangezien het aanstellingen betreft in sleutelfuncties bij

nieuwe diensten welke gaandeweg hun eigen plaats in het nieuwe politielandschap nog dienen te verwerven; dat evenwel die verwijzing naar nieuwigheden in de structuren niet aantoonde dat de ervaring die de aangestelden zullen verwerven specifiek is, in die zin dat verzoeker, wanneer hij niet onmiddellijk zelf in een van die betrekkingen aangesteld wordt, ze nog onmogelijk zal kunnen verwerven; dat voorts, toegespitst op elk van de bestreden aanstellingen afzonderlijk, die zijn gebeurd in functies van zeer uiteenlopende aard, verzoeker niet concreet verduidelijkt waarin het specifiek karakter ligt van de ervaring waarvan hij, wegens het feit dat hij nu niet aangesteld is geworden, definitief uitgesloten wordt;

4.3.3. Overwegende dat verzoeker verwijst naar een moreel nadeel doordat hij zich vroeger nooit akkoord verklaard heeft met zijn inschaling als commissaris van politie en doordat de verwerende partij, door zijn kandidatuur onontvankelijk te verklaren, nu ook nog de overgangsbepaling uit het RPPol miskent die hem toelaat mee te dingen naar aanstellingen die in het organiek stelsel voorbehouden zijn voor politieofficieren die de graad bezitten van hoofdcommissaris;

Overwegende dat, behoudens uitzonderlijke omstandigheden, het aangevoerde moreel nadeel volledig hersteld zal worden door een vernietigingsarrest en het rechtsherstel waartoe dat arrest het bestuur verplicht; dat verzoeker het bestaan van uitzonderlijke omstandigheden, die toelaten het moreel nadeel toch als moeilijk te herstellen te beschouwen, niet aantoonde;

4.4. Overwegende bijgevolg dat verzoeker niet aannemelijk maakt dat hij een moeilijk te herstellen ernstig nadeel ondergaat; dat aldus niet voldaan is aan een der voorwaarden van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat om die reden de vordering tot schorsing moet worden afgewezen,

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 wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vierentwintig maart 2000 en drie, door :

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

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.