RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 120.795 van 23 juni 2003
in de zaak A. 128.226/IX-3533.

In zake : Bart VYT,
die woonplaats kiest bij
advocaat H. LAMON,
kantoor houdende te HASSELT,
Leopoldplein 40

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van Justitie,
die woonplaats kiest bij
advocaat P. LUYPAERS,
kantoor houdende te HEVERLEE,
Ijzerenmolenstraat 105.

tussenkomende partij :

Paul VAN ELST,
die woonplaats kiest bij
advocaat W. MERTENS,
kantoor houdende te BERINGEN,
Scheigoorstraat 5.

D E R A A D V A N S T A T E, IXe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Bart VYT op 18 oktober 2002 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 2 augustus 2002 waarbij Paul VAN ELST wordt benoemd tot gerechtsdeurwaarder in het gerechtelijk arrondissement Hasselt;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van hetzelfde besluit;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verzoekschrift dat Paul VAN ELST op 12 november 2002 heeft ingediend om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur W. WEYMEERSCH;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 24 maart 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 mei 2003;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat H. LAMON, die verschijnt voor verzoeker, van advocaat H.-K. CARÊME, die loco advocaat P. LUYPAERS verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat W. MERTENS, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur W. WEYMEERSCH;

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;

Gelet op het bij artikel 90, § 3, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State vereiste advies van de auditeur-generaal;

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

1.1. Blijkens een bericht in het Belgisch Staatsblad van 16 januari 2001 wordt een betrekking van gerechtsdeurwaarder in het arrondissement Hasselt vacant verklaard.

1.2. Voor die betrekking stellen zich negenendertig personen kandidaat, waaronder verzoeker en Paul VAN ELST.

1.3. De bij artikel 512, § 2, van het Gerechtelijk Wetboek voorgeschreven adviezen van de procureur-generaal bij het hof van beroep te Antwerpen en van de procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt zijn zowel voor verzoeker als voor Paul VAN ELST gunstig.

1.3.1. Het advies van de procureur-generaal bij het hof van beroep te Antwerpen is zowel voor verzoeker als voor Paul VAN ELST identiek, namelijk gunstig. Telkens wordt erop gewezen dat zij de voorwaarden vervullen om tot gerechtsdeurwaarder benoemd te worden en dat uit de bij de procureur des Konings ingewonnen inlichtingen blijkt dat zij over de nodige bekwaamheid beschikken.

1.3.2. Het advies van de procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt is zowel voor verzoeker als voor Paul VAN ELST gunstig.

Ten aanzien van verzoeker zowel als van Paul VAN ELST staat in de op 12 maart 2001 uitgebrachte adviezen te lezen dat de kandidaten regelmatig en met gunstig resultaat zijn opgetreden als plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder in het arrondissement Hasselt, dat zij van onbesproken gedrag zijn en beschikken over een blanco strafregister.

1.4. Het advies van de raad van de arrondissementskamer van gerechtsdeurwaarders is zowel voor verzoeker als voor Paul VAN ELST uitmuntend. Er staat telkens het volgende :

> "Het advies kwam tot stand, rekening houdend met de volgende objectieve criteria en nuanceringen (uitmuntend, zeer gunstig, gunstig en ongunstig) :
> 1. de anciënniteit onder de 39 kandidaten, rekening houdend met de datum waarop werd voldaan aan alle voorwaarden om het ambt van gerechtsdeurwaarder of plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder waar te nemen;
> 2. de betrokkenheid bij een gerechtsdeurwaarderskantoor in het gerechtelijk arrondissement Hasselt;
> 3. het regelmatig vervangen en probleemloos uitoefenen van de functie van plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder in het gerechtelijk arrondissement Hasselt".

Op de "lijst van anciënniteit rekening houdend met de datum waarop werd voldaan aan alle voorwaarden om benoemd te worden" bekleedt verzoeker de vierde en Paul VAN ELST de zesde plaats.

1.5. Bij koninklijk besluit van 26 juni 2001 wordt Marc DREESSEN tot gerechtsdeurwaarder in het arrondissement Hasselt benoemd.

1.6 Op verzoek van Robrecht TIMMERMANS en Paul VAN ELST wordt dat besluit door de Raad van State bij arrest nr. 101.446, van 3 december 2001, nietig verklaard.

1.7. In mei 2002 doet de kabinetschef van de minister van Justitie het volgende voorstel tot benoeming :

"PAUL VAN ELST
Overwegende dat Van Elst Paul op 4 juli 1987 aan de VUB het diploma behaalde van licentiaat in de rechten en zijn stageboekje werd gehomologeerd in 1992;
Overwegende dat de kandidaat van goed gedrag en zeden is en voldoet aan de benoemingsvoorwaarden;
Overwegende dat van alle kandidaten Van Elst Paul degene is die als eerste het diploma behaalde van licentiaat in de rechten. Zijn stageboekje werd reeds gevalideerd in 1992 en sedert hetzelfde jaar heeft hij regelmatig ingestaan voor vervangingen;
Overwegende dat hij zijn stage heeft volbracht te Genk, woonachtig is te Hasselt en dus zeer goed vertrouwd is met de streek waar hij zijn ambt moet uitoefenen;
Overwegende dat hij een uitmuntend advies bekwam van de raad van de arrondissementskamer van gerechtsdeurwaarders te Hasselt om reden van zijn anciënniteit, zijn betrokkenheid bij een gerechtsdeurwaarderskantoor in het gerechtelijk arrondissement Hasselt en zijn regelmatige vervangingen als plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder in hetzelfde gerechtelijk arrondissement, die steeds probleemloos zijn verlopen;
Overwegende dat het advies van de procureur-generaal en van de procureur des Konings gunstig is; ".

1.8. Op 2 augustus 2002 wordt het thans bestreden besluit genomen. Naast de identieke motivering als die vervat in het voorstel tot benoeming, wordt er enkel nog verwezen naar de diverse uitgebrachte adviezen.

2. Overwegende dat Paul VAN ELST met een verzoekschrift van 12 november 2002 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen; dat geen gegeven zich tegen het inwilligen van dat verzoek verzet;

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;

4.1. Overwegende dat verzoeker als moeilijk te herstellen ernstig nadeel aanvoert :

"In casu kan de vernietiging van de bestreden beslissing, zonder voorafgaande schorsing niet volstaan om aan verzoekende partij genoegzaam herstel te waarborgen van het door de bestreden beslissing teweeggebrachte nadeel. Het is immers evident dat verzoekende partij door de bestreden beslissing een ernstig persoonlijk moreel nadeel lijdt.

Het kan immers niet ontkend worden dat verzoekende partij door de bestreden beslissing op een moeilijk te herstellen wijze moreel gegriefd is, aangezien de bestreden beslissing door verzoekende partij beschouwd wordt als een afkeuring van niet alleen zijn kwaliteiten als plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder, maar vooral dat een niet-benoeming door het enkele feit van het niet beschikken over het diploma van licentiaat of doctor in de rechten hem geraakt heeft in zijn beroepseer en beroepsfierheid. Zijn getuigschrift van kandidaat-gerechtsdeurwaarder zal dan ook door de andere gerechtsdeurwaarders beschouwd worden 'als minderwaardig' in vergelijking met een licentiaats- of doctorsdiploma. Het is dan ook evident dat hij door de bestreden beslissing prestigeverlies lijdt en zijn reputatie als plaatsvervangend deurwaarder hierdoor is aangetast.

Dit is een moeilijk te herstellen en ernstig nadeel.

Door de bestreden beslissing dreigt voor de verzoekende partij de laatste kans verloren te gaan om een benoeming tot gerechtsdeurwaarder te bekomen (cfr. R.v.St., nr. 88.041, 19 juni 2000).

De volgende betrekking als gerechtsdeurwaarder in het arrondissement van Hasselt zal immers binnen een zestal jaar vacant worden verklaard, indien de oudste gerechtsdeurwaarder van het arrondissement Hasselt, de heer Kerkstoel (° 24 juli 1938), 70 jaar zal geworden zijn. Bij deze vacante betrekking zal verzoekende partij met steeds meer kandidaten in competitie dienen te treden die beschikken over een diploma van licentiaat of doctor in de rechten, daar er steeds minder kandidaten zullen zijn die houder zijn van het getuigschrift van kandidaat-gerechtsdeurwaarder.

Gelet op het feit dat zelfs de wetgever voor benoemingen tot gerechtsdeurwaarders vanaf 1992 voormeld diplomavereiste in artikel 510 Ger. Wb. heeft ingeschreven, toont aan dat de wetgever van oordeel is (of hierdoor minstens de schijn heeft verwekt) dat het bezitten van dergelijk diploma van doorslaggevend belang is voor het beoordelen van de bekwaamheid als gerechtsdeurwaarder.

Verzoekende partij treedt op dit ogenblik, zoals blijkt uit het feitenrelaas, op als permanent vervanger van gerechtsdeurwaarder Juliette Willems (° 18 augustus 1921 en dus 81 jaar). Indien Mevrouw Willems binnenkort zou komen te overlijden, wat statistisch gezien en gelet op haar leeftijd een realistische hypothese kan genoemd worden, is het niet denkbeeldig dat verzoekende partij geen plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder meer zal kunnen zijn. Hij werkt immers op een kantoor waar ook andere plaatsvervangende gerechtsdeurwaarders zijn, wat ook een van de redenen is waarom hij zich kandidaat heeft gesteld voor het ambt van gerechtsdeurwaarder.

Door de bestreden beslissing, waarbij hij zijn kans op benoeming verloren ziet gaan of minstens in belangrijke mate ziet verminderen lijdt hij dan ook een zeer ernstig nadeel. Indien de bestreden beslissing niet wordt geschorst en een procedure tot nietigverklaring dient te worden afgewacht -hetgeen enige tijd kan duren- zal aan verzoekende partij immers elke kans ontnomen worden om vooralsnog een eigen gerechtsdeurwaarderskantoor op te starten. Indien hij nog vijf of zes jaar dient te wachten (wat als een normale behandelingstermijn voor een procedure tot nietigverklaring kan gekwalificeerd worden) heeft hij immers

een leeftijd bereikt waarop het nog moeilijk wordt om een eigen kantoor uit te bouwen.
Dit is een moeilijk te herstellen en ernstig nadeel.";

4.2.1. Overwegende, wat het moreel nadeel dat verzoeker aanvoert betreft, dat in beginsel een moreel nadeel wordt goedgemaakt door de morele genoegdoening welke een annulatiearrest meebrengt; dat uitzonderlijk dat gevolg enkel bereikt kan worden door een schorsing van de bestreden rechtshandeling, zoals wanneer de bestreden beslissing of de daaraan voorafgaande adviezen bewoordingen bevatten waarin de kandidaat, om redenen die zijn persoon betreffen, als onwaardig of totaal ongeschikt wordt beoordeeld voor de betrokken en soortgelijke functies; dat te dezen uit de motivering van het bestreden benoemingsbesluit of uit de daaraan voorafgaande adviezen en nota's echter niet kan worden afgeleid dat verzoeker niet geschikt geacht wordt voor het ambt van gerechtsdeurwaarder; dat de keuze weliswaar wordt gedaan op grond van een criterium dat verzoeker betwist - het bezit van de titel van licentiaat in de rechten - maar dat daardoor degenen, waaronder verzoeker, die dat diploma niet bezitten niet ongeschikt worden geacht; dat dan ook niet kan worden aangenomen dat het moreel nadeel dat verzoeker verklaart te zullen ondergaan niet door een vernietigingsarrest zal kunnen worden goedgemaakt;

4.2.2. Overwegende, wat betreft het nadeel dat zou volgen uit het feit dat verzoeker in de toekomst niet meer de kans zal hebben om tot gerechtsdeurwaarder benoemd te worden, dat zijn betoog tegenstrijdig is; dat enerzijds hij immers verwijst naar een enkele vacature die zou ontstaan bij de pensionering op 70 jaar van de oudste in functie zijnde gerechtsdeurwaarder, terwijl hij anderzijds verklaart als permanent vervanger op te treden van een andere gerechtsdeurwaarder die nu 81 jaar oud is; dat verzoeker overigens nog tot gerechtsdeurwaarder kan worden benoemd in andere arrondissementen dan Hasselt; dat de verwerende partij, niet ten onrechte, verwijst naar het feit dat verzoeker niet is opgekomen tegen de inmiddels vernietigde benoeming van Marc DREESSEN; dat indien anderen dat niet hadden gedaan hij nu helemaal niet meer in aanmerking zou zijn gekomen om in de betrokken vacante plaats benoemd te worden;

4.2.3. Overwegende dat aan de voorwaarde van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet is voldaan; dat die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing af te wijzen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Paul VAN ELST 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 drieëntwintig juni 2000 en drie, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	L. HELLIN,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

S. VAN AELST. **J. DE BRABANDERE.**