

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 71.690 van 9 februari 1998
in de zaak A. 76.182/IX-757.**

In zake : Willy VAN BELLEGHEM,
die woonplaats kiest bij
Advocaat L. de BRUYN,
kantoor houdende te GENT,
Keizer Karelstraat 14

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door
de Vlaamse regering.

D E R A A D V A N S T A T E , I X e K A M E R ,

Gezien het verzoekschrift dat Willy VAN BELLEGHEM op 29 oktober 1997 heeft ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van "het besluit van onbekende datum van de Vlaamse Gemeenschap waarbij werden aangesteld als Afdelingshoofden in het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap :

- 1° Mevrouw Patricia VAN REET, adjunct-directeur, departement Onderwijs, als afdelingshoofd Basis/Secundair onderwijs West-Vlaanderen
- 2° Mevrouw Hilde LESAGE, adjunct-directeur, departement Onderwijs, als afdelingshoofd Personeel Secundair Onderwijs";

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 15 januari 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 2 februari 1998;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. SMETS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat L. de BRUYN, die verschijnt voor verzoeker, en van Advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

Gelet op 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. Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. Verzoeker is adjunct van de directeur bij het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, departement Onderwijs.

1.2. Door het besluit van de Vlaamse regering van 11 maart 1997 wordt het Vlaams personeelsstatuut gewijzigd, onder meer wat de aanwijzing van de afdelingshoofden betreft.

1.3. Deze wijzigingen worden omstandig toegelicht in de "dienstmededeling CSG 97/1" van 26 maart 1997. Er wordt ook medegedeeld dat 34 afdelingen in het ministerie niet over een titularis afdelingshoofd of afdelingshoofd ad interim beschikken en de Vlaamse minister bevoegd voor Ambtenarenzaken de opdracht heeft gegeven om zo spoedig mogelijk na de inwerkingtreding van het voormeld besluit "een proces voor de aanwijzing van afdelingshoofden op te starten".

1.4. Op 22 april 1997 stelt verzoeker zich kandidaat om te worden aangewezen voor de functie van afdelingshoofd van de afdeling basis/secundair West-Vlaanderen of de afdeling personeel secundair.

1.5. Op 28 mei 1997 neemt verzoeker met het oog op de beoordeling van zijn generieke competenties voor de functie van afdelingshoofd deel aan een gedragsgerichte test volgens de "assessment center methode". Deze test, die bestaat uit drie gedragsgerichte proeven en een interview, wordt uitgevoerd door het extern bureau "Quintessence Consulting".

Namens dit bureau oordeelt Herman JOORIS dat op basis van de resultaten van de potentieelinschatting geen gunstig advies kan worden verleend.

1.6. Op 28 juni 1997 oordeelt de interdepartementale commissie van leidend ambtenaren dat verzoeker niet beschikt over de vereiste generieke competenties om een afdeling te leiden.

Deze beslissing wordt bij brief van 7 juli 1997 aan verzoeker ter kennis gebracht.

Verzoeker heeft op 6 september 1997 tegen deze beslissing een beroep tot nietigverklaring alsmede een vordering tot schorsing ingediend (zaak G/A. 75.595/IX-313).

1.7. Op 26 augustus 1997 oordeelt de directieraad van het departement Onderwijs dat Patricia VAN REET beschikt over de afdelingsspecifieke competenties om de afdelingen West-Vlaanderen en Vlaams-Brabant te leiden en dat Hilde LESAGE beschikt over de afdelingsspecifieke competenties om de afdeling secundair personeel en de afdelingen West-Vlaanderen en Vlaams-Brabant te leiden.

1.8. Bij besluit van de leidend ambtenaren van de administraties basis- en secundair onderwijs van 27 augustus 1997 wordt Patricia VAN REET aangewezen tot afdelingshoofd van de afdeling West-Vlaanderen van de administraties basis- en secundair onderwijs.

Bij besluit van de leidend ambtenaar van de administratie secundair onderwijs van 27 augustus 1997 wordt Hilde LESAGE, aangewezen tot afdelingshoofd van de afdeling personeel secundair van de administratie secundair onderwijs.

Beide besluiten worden bekrachtigd bij ministeriële besluiten van 28 augustus 1997;

2. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

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 akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

2.1. Overwegende, wat de tweede door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten vereiste voorwaarde betreft, dat verzoeker stelt dat de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissingen een ernstig financieel nadeel van 40 à 50.000 frank per maand met zich zal meebrengen; dat hij in dat verband opmerkt dat er voor het mandaat van afdelingshoofd nieuwe salarisschalen zijn vastgesteld en dat de A1-ambtenaar die na beëindiging van een eerste mandaat de functie neerlegt, automatisch terechtkomt in de hoogste salarisschaal van de functionele loopbaan; dat hij tevens aanvoert dat het nadeel moeilijk herstelbaar is rekening houdend met, enerzijds, het gegeven dat het mandaat, waarvan de duur op zes jaar wordt bepaald, meerdere malen stilzwijgend kan worden verlengd en, anderzijds, met het gegeven dat afdelingshoofden worden aangewezen in alle afdelingen die niet over een titularis beschikken; dat hij voorts aanvoert dat de tot afdelingshoofd aangewezen ambtenaren ervaring zullen verwerven, die zelfs bij vernietiging van hun aanwijzing in aanmerking zal worden genomen bij een nieuwe benoemingsprocedure; dat hij tenslotte ook een moreel nadeel inroept dat erin bestaat dat een langdurige annulatieprocedure met een tussentijdse ongewijzigde situatie, voor hem een zware morele en psychische beproeving vertegenwoordigt;

2.2. Overwegende dat de verwerende partij hierop antwoordt dat het morele nadeel sterk moet worden gerelativeerd, omdat het slechts om het verlies van een kans gaat en er geen reden is om aan te nemen dat een vernietiging in voorkomend geval aan verzoeker geen genoegdoening zou geven; dat zij tevens stelt dat het loutere ervaringsnadeel evenmin kan worden aanvaard, te meer daar verzoeker in zijn huidige functie zijn capaciteiten kan blijven ontwikkelen; dat zij tot slot aanvoert dat het financiële nadeel evenmin in aanmerking komt, aangezien de financiële situatie van verzoeker

niet verslecht en zijn kansen om een hogere weddeschaal te bekomen, gaaf blijven;

2.3.1. Overwegende dat een financieel nadeel in beginsel steeds herstelbaar is; dat verzoeker niet aantoont dat zulks te dezen niet het geval zou zijn;

2.3.2. Overwegende, wat betreft het ingeroepen nadeel dat erin zou bestaan dat de tot afdelingshoofd aangewezen ambtenaren ervaring verwerven waarmee na de vernietiging van de bestreden beslissing in een nieuwe benoemingsprocedure rekening kan worden gehouden, dat uit de terugwerkende kracht van een eventueel vernietigingsarrest voortvloeit dat de bestreden handeling moet worden geacht nooit te hebben bestaan en principieel geen gevolgen te hebben teweeggebracht, zodat met de opgedane ervaring van diegene wiens benoeming is vernietigd, in rechte geen rekening mag worden gehouden in een latere procedure van aanwijzing als afdelingshoofd; dat de Raad van State er niet zonder meer mag van uitgaan dat de overheid, met miskenning van het gezag van gewijsde van dat vernietigingsarrest, in feite toch rekening zal houden met de onrechtmatig verkregen ervaring van diegene wiens aanwijzing tot afdelingshoofd is vernietigd; dat verzoeker geen enkel gegeven aanbrengt waaruit blijkt dat zulks te dezen wel het geval zou zijn;

2.3.3. Overwegende dat het ingeroepen morele nadeel niet van die aard is dat het niet door een eventueel vernietigingsarrest zou kunnen worden hersteld;

2.3.4. Overwegende dat deze vaststellingen volstaan om te besluiten dat niet voldaan is aan de tweede van de cumulatieve voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten, zodat de vordering tot schorsing dient te worden verworpen,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negen februari 1900 achtennegentig, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	J. SMETS,	staatsraad,
	M. MILOJKOWIC,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. MILOJKOWIC.

G. BAETEMAN.