

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 80.250 van 17 mei 1999
in de zaak A. 53.177/IX-1468.**

In zake : Christiaan GOVAERTS,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. TEMMERMAN,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Martensstraat 16

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
minister van Justitie,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. BOURTEMBOURG,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Zwitserlandstraat 24.

tussenkomen de partij :

Maria Francine VANHOUT,
die woonplaats kiest bij
advocaat M. DENYS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Grote Hertstraat 12.

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 Christiaan GOVAERTS op 4 augustus 1993 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het koninklijk besluit van 31 mei 1993 waarbij Maria Francine VANHOUT benoemd wordt tot rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt;

Gelet op het arrest nr. 44.787 van 29 oktober 1993 waarbij de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt verworpen;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 11 april 1994;

Gelet op de beschikking van 14 april 1994 die de tussenkomst van Maria Francine VANHOUT toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien de memorie van de tussenkomende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur-generaal M. ROELANDT;

Gelet op de beschikking van 17 oktober 1994 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de regelmatig gewisselde laatste memories;

Gezien de aanvullende memories van de tussenkomende partij en van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 11 maart 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 april 1999;

Gehoord het verslag van voorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van advocaat K. VANDENBERGHE, die loco advocaat J. TEMMERMAN verschijnt voor verzoeker, van advocaat J. BLANCHE, die loco advocaat J. BOURTEMBOURG verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat T. DEWANDRE, die loco advocaat M. DENYS verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van
auditeur-generaal M. ROELANDT;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de
wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari
1973;

1. Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. De vacature van het ambt van rechter in de
rechtbank van eerste aanleg te Hasselt wordt bekend-
gemaakt in het Belgisch Staatsblad van 19 januari 1993.

Acht kandidaturen, waaronder die van verzoee-
ker en die van de tussenkomende partij, worden inge-
diend.

1.2. Over verzoeker geeft het adviescomité op
19 april 1993 het volgende advies :

"De heer GOVAERTS Christiaan behaalde het licen-
tiaat in de rechten cum laude in 1975.
Er zijn omtrent zijn beroepsactiviteiten en bekwaam-
heid geen ongunstige elementen bekend. Hij is gekend
als een zeer korrekt en stipt advocaat, die zeer
beslagen is in het burgerlijk recht en komt als
dusdanig zeker in aanmerking voor het beoogde ambt.
Het comité adviseert unaniem zeer gunstig".

1.3. Over de tussenkomende partij geeft het
adviescomité op 19 april 1993 het volgende advies :

"Sinds haar benoeming tot substituut-procureur des
Konings bij het parket te Hasselt bij K.B. van
11 oktober 1991 heeft mevr. VANHOUT Francine zich
ingespannen om de haar opgedragen taken naar best
vermogen uit te voeren. Hierbij heeft zij regelmatig
deelgenomen aan de weekdiensten en de behandeling van
processen-verbaal in de verscheidene materies. Aldus
kreeg zij ruim de kans om inzicht te verwerven in de
werking van een parket en de rechtbank van 1e aanleg
in het algemeen.

Haar ervaring is echter nog te gering voor het beoogde ambt.
Het comité adviseert gunstig met voorbehoud".

1.4. Bij koninklijk besluit van 31 mei 1993 is het de tussenkomende partij die wordt benoemd.

Het besluit is als volgt gemotiveerd :

"...

Aangezien Mevr. VANHOUT Maria, substituut-procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt, de wettelijke benoemingsvoorwaarden vervult;

Gelet op het advies van het adviescomité voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Antwerpen, betekend aan belanghebbende op 19 april 1993;

Aangezien uit dit advies blijkt dat betrokkene naar behoren de haar opgedragen taken heeft uitgevoerd en zij aldus een inzicht kon verwerven in de werking van het gerecht;

Gelet op het feit dat door haar ervaring als magistraat betrokkene zich aldus positief onderscheidt van de andere kandidaten";

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat ter terechtzitting de tussenkomende partij opwerpt dat verzoeker niet langer over het rechtens vereiste belang beschikt; dat zij daarvoor een dubbele reden laat gelden : ten eerste, verzoeker heeft zich sedert 1994 geen kandidaat meer gesteld voor enig ambt in de magistratuur, hoewel sedertdien verschillende ambten vacant zijn verklaard, met name juist verschillende ambten van rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt; ten tweede, de tussenkomende partij werd tot tweemaal toe benoemd tot onderzoeksrechter en tegen geen van beide benoemingen heeft verzoeker een annulatieberoep ingesteld hoewel ze "gesteund zijn op de initiële (bestreden) benoeming ... tot rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt";

2.2. Overwegende dat op het eerste argument verzoeker terecht antwoordt dat het loutere feit niet

gekandideerd te hebben voor andere vacante plaatsen zijn belang om de bestreden benoeming te laten vernietigen, niet kan wegnemen;

Overwegende dat op het tweede argument verzoeker terecht antwoordt dat blijkens artikel 79 van het Gerechtelijk Wetboek de zogenaamde benoeming tot onderzoeksrechter de benoeming van de tussenkomende partij tot rechter in de rechtbank van eerste aanleg die hij, verzoeker, bestrijdt, onverlet laat, dat een onderzoeksrechter geen nieuwe benoeming krijgt, maar als zodanig als rechter, wat hij is en blijft, wordt belast met een welbepaalde en tijdelijke functie in de rechtbank van eerste aanleg;

2.3. Overwegende dat de exceptie moet worden afgewezen;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoeker als eerste annulatiemiddel de schending aanvoert van het gelijkheidsbeginsel, inzonderheid van de verplichting voor de benoemende overheid de titels en verdiensten te beoordelen en af te wegen; dat hij met name aanmerkt dat het adviescomité zijn kandidatuur unaniem zeer gunstig heeft beoordeeld en, na het administratief dossier te hebben kunnen inzien, daaraan toevoegt dat het adviescomité over de kandidatuur van de tussenkomende partij heeft geoordeeld dat haar ervaring nog te gering is voor het beoogde ambt terwijl het precies het element ervaring is dat in het bestreden besluit als argument voor haar benoeming wordt opgegeven;

3.2. Overwegende dat de omstreden benoeming er een is zoals bedoeld in artikel 191 van het Gerechtelijk Wetboek;

Overwegende dat artikel 259ter, § 1, van het Gerechtelijk Wetboek de minister van Justitie oplegt "alvorens over te gaan tot een benoeming in de ambten bedoeld in artikel 191 ..." het advies in te winnen van het comité van het rechtsgebied waar de benoeming moet geschieden; dat blijkens hetzelfde artikel, § 3, dat comité is samengesteld uit de eerste voorzitter van het hof van beroep, de procureur-generaal, de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg, de procureur des Konings, de stafhouder en drie advocaten;

Overwegende dat, mede gelet op de samenstelling van dat adviescomité, die een bijzondere vertrouwdeheid met de noden van het betrokken rechtsgebied garandeert, de benoemende overheid bijzonder stringente redenen moet hebben om van dat advies af te wijken;

Overwegende dat te dezen de benoemende overheid van dat advies is afgeweken; dat, immers, het adviescomité over verzoekers kandidatuur een zeer gunstig advies heeft uitgebracht en over die van de tussenkomende partij alleen een gunstig advies, dan nog met voorbehoud;

3.3. Overwegende dat de vraag aldus is of in de motivering van het bestreden besluit de stringente redenen kunnen worden aangetroffen die een afwijken van het advies vermogen te rechtvaardigen;

3.3.1. Overwegende dat in die motivering de ervaring als magistraat van de tussenkomende partij als doorslaggevend ten gunste van haar kandidatuur wordt beschouwd, omdat zij zich daardoor positief onderscheidt van de andere kandidaten;

Overwegende dat wanneer het enkele feit dat een kandidaat ervaring heeft als magistraat kan volstaan om de voorkeur te krijgen op de andere kandidaten, aan

de kandidaten-magistraat qualitate qua voorrang wordt verleend; dat zulk een voorrangsregeling nergens in de wet wordt aangetroffen;

3.3.2. Overwegende dat het adviescomité tegen de tussenkomende partij heeft ingebracht dat haar ervaring nog te gering is voor het beoogde ambt; dat de benoemende overheid van de ervaring van de tussenkomende partij een voor die partij gunstig gegeven maakt en wel een beslissend gegeven; dat stellig de benoemende overheid de feitelijke gegevens van het dossier anders kan waarderen dan de adviserende overheid; dat echter, mede in acht genomen de hoge graad van deskundigheid van het adviescomité, de benoemende overheid ervan moet doen blijken hoe zij kan komen tot een waardering die haaks staat op die van het adviescomité; dat zulk een verantwoording volkomen ontbreekt, in het bestreden besluit, maar ook in het dossier van de zaak;

3.4. Overwegende dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het koninklijk besluit van 31 mei 1993 waarbij Maria Francine VANHOUT benoemd wordt tot rechter in de rechtbank van eerste aanleg te Hasselt.

Artikel 2.

Dit arrest zal bij uittreksel in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

Artikel 3.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de Belgische Staat.

De kosten van de tussenkomst, bepaald op drieduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zeventien mei 1900 negenennegentig, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	voorzitter,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	L. HELLIN,	staatsraad,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. BORRET.