

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 80.534 van 31 mei 1999
in de zaak A. 82.421/IX-1637.**

In zake : Johan VAN GAENS,
wonende te LIER,
Mimosalaan 71

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd
door de Vlaamse regering,
die woonplaats kiest bij
advocaat B. STAELENS,
kantoor houdende te BRUGGE,
Bevrijdingslaan 4, bus 1.

DE wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Johan VAN GAENS op 10 februari 1999 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

"- het Ministerieel besluit van 2.12.1998 waarbij de Vlaamse Minister van Cultuur, Gezin en Welzijn de aanwijzing van ondergetekende, vervat in het besluit van de leidend ambtenaar van 24.11.1998, als afdelingshoofd van de afdeling jeugdwerk, niet heeft bekrachtigd;
- de vervatte impliciete weigering";

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-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 24 maart 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 april 1999;

Gehoord het verslag van staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van advocaat I. MARTENS, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd W. VAN NOTEN;

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. Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. Op 17 februari 1998 beslist de Vlaamse regering een aantal betrekkingen van afdelingshoofd en afdelingshoofd ad interim vacant te verklaren.

Eén van die betrekkingen is die van afdelingshoofd van de afdeling Jeugdwerk in de administratie Cultuur.

Voor de administraties waar, zoals bij de administratie Cultuur, de betrekking van leidend ambtenaar vacant is, beslist de Vlaamse regering het volgende :

"Voor zover na de beëindiging van de beoordeling van de generieke competenties nog geen leidend ambtenaar zou zijn aangesteld bij de bovengenoemde administraties wordt de verdere aanwijzingsprocedure

opgeschort. Zij zal worden hervat nadat de respectieve leidend ambtenaren zijn benoemd".

1.2. Verzoeker stelt zich op 17 april 1998 kandidaat voor de functie van afdelingshoofd bij de afdeling Jeugdwerk.

1.3. Op 13 juni 1998 beslist de interdepartementale commissie van leidend ambtenaren dat verzoeker beschikt over de vereiste generieke competenties om de functie van afdelingshoofd uit te oefenen.

1.4. Alhoewel de betrekking van leidend ambtenaar bij de administratie Cultuur nog steeds vacant is worden de kandidaten voor de betrekking van afdelingshoofd opgeroepen om op 29 oktober 1998 hun beleidsvisie voor de departementale directieraad te verdedigen.

De directieraad beslist dat drie kandidaten, onder wie verzoeker, voor de betrekking van afdelingshoofd van de afdeling Jeugdwerk in aanmerking komen.

1.5. De leidend ambtenaar van de administratie Cultuur wordt benoemd met ingang van 1 november 1998.

1.6. Op 24 november 1998 beslist de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur verzoeker aan te wijzen tot afdelingshoofd van de afdeling Jeugdwerk met ingang van 1 januari 1999.

1.7. Op 2 december 1998 beslist de Vlaamse minister van Cultuur, Gezin en Welzijn dat het besluit van de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur van 24 november 1998 waarbij verzoeker wordt aangewezen tot afdelingshoofd van de afdeling Jeugdwerk niet wordt bekrachtigd. Dit besluit van niet-bekrachtiging wordt als volgt gemotiveerd :

"(...)";

Gelet op de beslissing van de Vlaamse regering van 17 februari 1998 m.b.t. de aanwijzing van afdelingshoofden (VR/PV/1998/7) waarbij onder meer wordt gesteld dat na de beëindiging van de beoordeling van de generieke competenties de aanwijzingsprocedure voor de aanstelling tot afdelingshoofd wordt opgeschort in die administraties waar nog geen leidend ambtenaar is aangesteld en dat zij wordt hervat nadat de leidend ambtenaren zijn benoemd;

Overwegende dat de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur werd benoemd met ingang van 1 november 1998;

Overwegende dat de directieraad van het departement Welzijn, Volksgezondheid en Cultuur op 29 oktober 1998 de door de interdepartementale commissie in aanmerking genomen gegadigden voor de betrekking van afdelingshoofd van de afdeling Jeugdwerk heeft beoordeeld op hun afdelingsspecifieke competenties, hun beleidsvisie en de mondelinge verdediging ervan;

Overwegende dat derhalve niet werd voldaan aan de beslissing van de Vlaamse regering van 17 februari 1998";

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;

2.1.1. Overwegende dat verzoeker als eerste middel aanvoert dat de bestreden beslissing geen steun vindt in enige wettelijke of reglementaire bepaling, dat de procedure tot aanstelling van verzoeker immers gebeurde met de strikte inachtneming van de ter zake geldende regeling en dat derhalve enkel kan besloten worden dat de bestreden beslissing willekeurig, minstens onredelijk is;

2.1.2. Overwegende dat de verwerende partij van oordeel is dat het middel prima facie onontvankelijk is, omdat de beslissing van de Vlaamse regering van 17 februari 1998 *ratione temporis* niet meer kan betwist worden, nu die beslissing reeds lang aan verzoeker bekend was, dat elk middel dat de beslissing van de Vlaamse regering om enkel de generieke competenties te beoordelen van afdelingshoofden bij administraties waar de leidend ambtenaar nog niet was aangesteld, om tot deze aanstelling de aanwijzingsprocedure van afdelingshoofd op te schorten, niet als rechtsgeldig zou moeten aangezien worden, overigens gedoemd is om te mislukken, dat de Vlaamse regering er van uit gegaan is dat het de leidend ambtenaar van de administratie moet mogelijk zijn om mede betrokken te worden bij de beoordeling van de afdelingsspecifieke competenties van het aan te wijzen afdelingshoofd, dat dit een volstrekt redelijke en zorgvuldige beleidsoptie is, dat het perfect redelijk en zorgvuldig is, en perfect kaderend in de economie van het Vlaams personeelsstatuut, dat precies de leidend ambtenaar die met het afdelingshoofd zal moeten werken, mede betrokken wordt bij de beoordeling van de afdelingsspecifieke competenties van dit afdelingshoofd, dat *a fortiori* dit perfect redelijk en zorgvuldig is, waar de procedure nopens de toetsing van de generieke competenties, precies niet wordt opgeschort tot de aanstelling van de leidend ambtenaar, dat er de minister dan ook onmogelijk kan verweten worden dat er consequent is gehandeld overeenkomstig de beleidslijn die op 17 februari 1998 door de Vlaamse regering is vastgelegd, dat er dus onmogelijkerwijze wettigheidskritiek kan worden uitgeoefend op het feit dat er uitvoering is gegeven aan de optie om precies de bevoegde leidend ambtenaar mede te laten beslissen over de afdelingsspecifieke competenties, precies met betrekking tot de afdeling waaromtrent de leidend ambtenaar mede de verantwoordelijkheid draagt;

2.1.3.1. Overwegende, wat de ontvankelijkheid van het middel betreft, dat dient te worden opgemerkt dat de beslissing van 17 februari 1998 van de Vlaamse regering deel uitmaakt van een complexe administratieve verrichting, zodat de eventuele onregelmatigheid van die beslissing ook na het verstrijken van de termijn om de vernietiging ervan te vorderen als annulatiemiddel kan worden aangevoerd tegen het resultaat van die verrichting; dat de exceptie van onontvankelijkheid dienvolgens niet gegrond is;

2.1.3.2. Overwegende dat luidens artikel 76bis, § 3, van het Vlaams personeelsstatuut, ingevoegd door het besluit van de Vlaamse regering van 11 maart 1997, alleen de ambtenaar die zowel over de generieke als over de afdelingsspecifieke competenties beschikt tot afdelingshoofd kan worden aangewezen; dat het college van secretarissen-generaal de lijst van de generieke competenties vaststelt; dat de leidend ambtenaar de afdelingsspecifieke competenties vaststelt in overleg met de secretaris-generaal; dat de procedure tot aanwijzing van de afdelingshoofden als volgt verloopt :

- de vereiste generieke competenties van de kandidaten voor de betrekking van afdelingshoofd worden beoordeeld door een interdepartementale commissie van leidend ambtenaren aangeduid door het college van secretarissen-generaal (artikel VIII 76quater, § 1, eerste lid);
- de departementale directieraad stelt per afdeling vast welke van de door de interdepartementale commissie in aanmerking genomen gegadigden in aanmerking komen voor de betrekking van afdelingshoofd; hij houdt daarbij inzonderheid rekening met de afdelingsspecifieke competenties en de mondelinge verdediging van de beleidsvisie (artikel VIII 76quinquies);
- de leidend ambtenaar wijst uit de door de departementale directieraad in aanmerking genomen gegadigden

- een ambtenaar aan voor de betrekking van afdelingshoofd (artikel VIII 76sexies, § 1, eerste lid);
- de functioneel bevoegde Vlaamse minister neemt de beslissing tot bekrachtiging of niet-bekrachtiging binnen een termijn van twee maanden na voorlegging van de aanwijzing, zo niet is de aanwijzing van rechtswege bekrachtigd (artikel VIII 76sexies, § 2, tweede lid).

dat krachtens artikel VIII 76sexies, § 2, tweede lid, van het Vlaams personeelsstatuut de functioneel bevoegde Vlaamse minister derhalve bevoegd is om de aanwijzing van het afdelingshoofd hetzij te bekrachtigen, hetzij niet te bekrachtigen; dat in haar beslissing van 17 februari 1998 de Vlaamse regering vooropgesteld heeft dat in de administraties waar nog geen leidend ambtenaar was aangesteld, de aanwijzingsprocedure voor de aanstelling tot afdelingshoofd na de beoordeling van de generieke competenties moest worden opgeschort tot de leidend ambtenaar was benoemd; dat de beslissing van 17 februari 1998 waarborgt dat de leidend ambtenaar met wie het afdelingshoofd moet samenwerken betrokken wordt bij de beoordeling van de afdelingsspecifieke competenties en van de mondelinge verdediging van de beleidsvisie door de kandidaten; dat die beslissing derhalve een zorgvuldige besluitvorming beoogt door de departementale directieraad te waarborgen; dat in casu de aanwijzingsprocedure, in strijd met de beslissing van 17 februari 1998, na de beoordeling van de generieke competenties niet werd opgeschort tot de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur was benoemd; dat de functioneel bevoegde minister dan ook, krachtens artikel VIII 76sexies, § 2, tweede lid, van het Vlaams personeelsstatuut op het eerste gezicht rechtmatig heeft kunnen beslissen dat verzoekers aanwijzing tot afdelingshoofd niet werd bekrachtigd; dat het eerste middel niet ernstig is;

2.2.1. Overwegende dat verzoeker als tweede middel aanvoert dat de bestreden beslissing niet gedragen wordt door rechtsgeldige motieven; dat hij desbetreffend onder meer stelt :

"(...)

De aanwijzingsprocedure voor de aanstelling tot afdelingshoofd diende te worden opgeschort in de administraties waar nog geen leidend ambtenaar was aangesteld en moet worden hervat nadat deze zijn benoemd.

In casu gebeurde de benoeming van de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur m.i.v. 1.11.1998.

Verzoeker werd aangewezen tot afdelingshoofd bij besluit dd. 24.11.1998.

Voordien was reeds gebleken -voor de opschorting van de procedure- dat verzoeker in aanmerking komt voor de aanstelling als afdelingshoofd van de betreffende afdeling (vergadering departementale directieraad dd. 29.10.1998)";

2.2.2. Overwegende dat de verwerende partij hierop antwoordt dat verzoeker uitgaat van een volkomen verkeerde omschrijving van het begrip opschorting van de aanwijzingsprocedure, dat de Vlaamse regering op duidelijke wijze de beleidsoptie heeft vastgelegd dat bij administraties waar nog geen leidend ambtenaar was aangesteld na de beoordeling van de generieke competenties, de aanwijzingsprocedure werd opgeschort, dat dit uiteraard inhoudt dat de beoordeling op de afdelings-specifieke competenties niet kan doorgaan, zolang de leidend ambtenaar van de bewuste administratie niet is aangeduid, dat in casu de leidend ambtenaar werd aangesteld op 1 november 1998, dat de procedure van de toetsing van de afdelingsspecifieke competenties dus pas een aanvang kan nemen op 1 november 1998, dat verzoeker zelf aangeeft dat er is gehandeld zonder rekening te houden met deze opschorting waar hij zelf aangeeft dat reeds gebleken was voor de opschorting van de procedure "dat verzoeker in aanmerking kwam voor de aanstelling als afdelingshoofd van de betreffende afdeling (vergadering departementale directieraad dd. 20/10/1998)", dat

verzoeker zich hier verstrikt in de eigen redenering, dat de toetsing zonder meer niet kon gebeuren op 29 oktober 1998, vermits toentertijd de procedure nog diende opgeschort te zijn, gezien er precies nog geen leidend ambtenaar was aangesteld op 29 oktober 1998, dat de per 1 november 1998 aangestelde leidend ambtenaar precies diende betrokken te kunnen zijn bij de toetsing van de afdelingsspecifieke competenties, wat in casu dus niet het geval was;

2.2.3. Overwegende dat uit de motivering van de bestreden beslissing blijkt dat de minister de aanstelling van verzoeker tot afdelingshoofd van de afdeling Jeugdwerk niet bekrachtigd heeft omdat de aanwijzingsprocedure, in strijd met de beslissing van 17 februari 1998 van de Vlaamse regering, na de beoordeling van de generieke competenties niet werd opgeschort tot de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur was benoemd; dat verzoekers kritiek op die motivering niet overtuigend is; dat de departementale directieraad immers op 29 oktober 1998 over de afdelingsspecifieke competenties van de kandidaten heeft geoordeeld, terwijl de leidend ambtenaar van de betrokken administratie pas met ingang van 1 november 1998 benoemd werd; dat de leidend ambtenaar derhalve niet aan de beraadslaging van de departementale directieraad heeft kunnen deelnemen; dat het tweede middel niet ernstig is;

2.3. Overwegende dat, aangezien niet voldaan is aan de eerste van de cumulatieve voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten, de vordering tot schorsing dient te worden verworpen,

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 eenendertig mei 1900 negenennegentig, door :

de H.	A. BEIRLAEN,	wnd. voorzitter, staatsraad,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. BEIRLAEN.