

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 82.644 van 4 oktober 1999
in de zaak A. 84.638/IX-1874.**

In zake : Daniëlle BOGAERT,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. LINDEMANS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Keizerslaan 3

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door :

1. de minister van Justitie,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. VAN HEUVEN,
kantoor houdende te KORTRIJK,
Koning Leopold I-straat 19,
2. de minister van Tewerkstelling en
Arbeid, thans de minister van Werk-
gelegenheid.

DE VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Daniëlle BOGAERT op 9 juni 1999 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 20 april 1999 waarbij Hilde BRUYLAND benoemd wordt tot rechter in de arbeidsrechtbank te Dendermonde;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekster de vernietiging vordert van hetzelfde besluit;

Gezien de nota van de eerste vertegenwoordiger van de verwerende partij;

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

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 2 september 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 20 september 1999;

Gehoord het verslag van voorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van advocaat D. LINDEMANS, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat D. VAN HEUVEN, die verschijnt voor de eerste vertegenwoordiger van de verwerende partij;

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

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. De oproep tot kandidaatstelling voor het ambt van rechter in de arbeidsrechtbank te Dendermonde wordt bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 9 september 1998.

1.2. Verzoekster dient haar kandidatuur in op 1 oktober 1998, de benoemde kandidaat op 5 oktober 1998.

1.3. Op 24 november 1998 geeft het adviescomité een unaniem zeer gunstig advies over verzoekster. Het luidt als volgt :

"De kandidate werd geboren te Aalst op 16 juli 1959.

Ze promoveerde tot licentiate in de rechten aan de K.U.L. op 12 juli 1984.

Ook verwierf ze het diploma van geaggregeerde voor het hoger secundair en niet-universitair onderwijs in de rechten aan dezelfde universiteit in 1984.

Op 1 oktober 1984 werd zij ingeschreven op de lijst van de advocaten-stagiairs bij de Balie te Dendermonde.

Op 2 oktober 1987 werd ze opgenomen op het tableau van de Orde van advocaten van de Balie te Dendermonde.

Bij Koninklijk Besluit van 22 maart 1991 werd mevrouw BOGAERT Daniëlle benoemd tot substituut-procureur des Konings bij de Rechtbank van Eerste Aanleg te Dendermonde.

De kandidate werkte enkele jaren op het politieparket en vervulde aldaar haar taak met zorg en veel inzet.

Ook op het parket van de procureur des Konings werkte ze met de grootste zorg.

Op 16 januari 1995 werd ze zelfs gefeliciteerd door de procureur-generaal voor de wijze waarop zij een delicaat en eerder moeilijk dossier had behandeld.

Bij Koninklijk Besluit van 23 april 1998 werd zij benoemd tot substituut-arbeidsauditeur bij de Arbeidsrechtbank te Dendermonde.

Haar voorkomen en houding zijn onberispelijk.

Ze functioneert goed binnen een team. Ze onderwerpt zich zonder problemen aan een hiërarchische structuur.

Ze werkt grondig, heeft grote werklust en kent geen uren.

Haar juridische kennis is stevig. Ze kan degelijk gefundeerde besluiten en adviezen opstellen.

Ook in haar nieuwe functie van substituut-arbeidsauditeur wist zij zich in een minimum van tijd in te werken in de materie.

De kandidate beschikt over alle kwaliteiten, zowel menselijk als intellectueel, om het gepostuleerde ambt tot grote voldoening uit te oefenen.

Op 24 maart 1997 en 3 februari 1998 bracht dit Adviescomité, het weze in een andere samenstelling, unaniem een gunstig advies uit over deze kandidate voor de functie van substituut-arbeidsauditeur bij dezelfde Arbeidsrechtbank.

Het Adviescomité brengt unaniem een zeer gunstig advies uit".

1.4. Eveneens op 24 november 1998 geeft het adviescomité een unaniem gunstig advies over Hilde BRUYLAND. Het luidt als volgt :

"De kandidate werd geboren te Dendermonde op 3 mei 1967.

Zij behaalde het diploma van kandidaat in de rechten aan de Rijksuniversiteit te Gent en dit van licentiaat in de rechten aan de Vrije Universiteit te Brussel.

Zij liep stage aan de Balie te Dendermonde vanaf 1 oktober 1992 tot 30 juni 1994.

Van 1 september 1993 tot 30 juni 1995 gaf zij les in het Onderwijs Sociale Promotie (burgerlijk en handelsrecht en sociale wetgeving).

In de periode van 17 november 1994 tot 30 september 1995 was zij als juriste werkzaam in een gerechtshofdeurwaarderskantoor.

Sinds 1 oktober 1995 is zij gerechtelijk stagiair bij de Arbeidsrechtbank te Antwerpen.

Als advocaat heeft zij haar dossiers op voldoende wijze afgewerkt. Zij heeft zich op een correcte wijze gedragen en op disciplinair vlak werd geen enkele opmerking gemaakt.

Tijdens haar gerechtelijke stage heeft zij de theoretische opleiding gevolgd en de verschillende stadia van de praktische vorming doorlopen.

De kandidate beschikt over een behoorlijke juridische basiskennis die zij op eigen initiatief voortdurend aanvult door studie van rechtspraak en rechtsleer en het bijwonen van diverse studiedagen.

Zij is bijzonder plichtsbewust, stipt en werkbereid.

Zij heeft een grote verantwoordelijkheidszin en is bij machte het gebruikelijke volume werk te verwerken.

Zij is in staat een correcte juridische analyse te maken van de feitelijke elementen in een dossier en zij komt tot een logisch gestructureerde besluitvorming die telkens steunt op een grondige studie van het dossier en de relevante rechtspraak en rechtsleer.

De door haar opgestelde ontwerpvoonnissen zijn goed gestructureerd en gemotiveerd en geschreven in een duidelijk leesbare stijl.

Zij bezit een aangename, rustige persoonlijkheid en is vriendelijk en voorkomend.

Het Adviescomité brengt unaniem een gunstig advies uit".

1.5. Bij koninklijk besluit van 20 april 1999 wordt Hilde BRUYLAND benoemd tot rechter in de arbeidsrechtbank te Dendermonde.

De motivering luidt als volgt :

"Overwegende dat mevr. BRUYLAND Hilde, aangewezen werd tot het ambt van gerechtelijk stagiair bij het arbeidsauditoraat te Antwerpen voor een termijn met ingang van 1 oktober 1995, in toepassing van de wet van 18 juli 1991;

Overwegende dat zij heeft geopteerd voor de stage, zoals bedoeld in artikel 259quater § 2 van het Gerechtelijk Wetboek, en zij deze heeft volbracht sedert 30 september 1998;

Overwegende dat haar stage verlengd werd voor een periode van zes maanden;

Overwegende dat uit het stageverslag blijkt dat zij zich van haar stageverplichtingen ten volle heeft gekweten;

Overwegende dat zij aan alle wettelijke benoemingsvoorwaarden voldoet om tot het ambt van rechter te worden benoemd;

Overwegende dat zij als advocaat haar dossiers op voldoende wijze heeft afgewerkt en zij zich op correcte wijze heeft gedragen;

Overwegende dat zij beschikt over een behoorlijke juridische basiskennis, die zij op eigen initiatief voortdurend aanvult door studie van rechtspraak en rechtsleer en het bijwonen van diverse studiedagen;

Overwegende dat zij bijzonder plichtsbewust, stipt en werkbereid is;

Overwegende dat zij een grote verantwoordelijkheidszin heeft en bij machte is het gebruikelijk volume werk te verwerken;

Overwegende dat betrokkene in staat is een correcte juridische analyse te maken van de feitelijke elementen in een dossier en dat zij komt tot een logisch gestructureerde besluitvorming die telkens steunt op een grondige studie van het dossier en de rechtspraak en rechtsleer;

Overwegende dat de door haar opgestelde ontwerp-vonnissen goed gestructureerd en gemotiveerd zijn en geschreven zijn in een duidelijke leesbare stijl;

Gelet op het unaniem gunstig advies van het adviescomité voor het rechtsgebied van het arbeidshof te Gent, betekend aan betrokkene op 25 november 1998;".

2. 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;

2.1. Overwegende dat de verzoekende partij twee middelen aanvoert : de schending van het gelijkheidsbeginsel enerzijds, de schending van artikel 259ter van het Gerechtelijk Wetboek en van de artikelen 2 en 3 van de motiveringswet van 29 juli 1991 anderzijds;

Overwegende dat zij betoogt dat de titels en verdiensten van de kandidaten niet of minstens rechtens onjuist werden vergeleken; dat in het bestreden besluit als enige motivering worden overgenomen de motieven die het adviescomité ertoe gebracht hebben over Hilde BRUYLAND een gunstig advies te geven; dat het adviescomité evenwel over verzoekster unaniem zeer gunstig heeft geadviseerd; dat de verwerende partij hieraan niet kon voorbijgaan zonder opgave van de redenen waarom zij het adviescomité niet volgt; dat voorrang gegeven moest worden aan de kandidaat met direct zichtbaar betere aanspraken;

2.2. Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat de overheid over een ruime beoordelingsvrijheid beschikt die slechts de redelijkheid als grens heeft; dat niet geëxpliciteerd moet worden waarom een kandidaat niet benoemd wordt; dat er evenmin een verplichting bestaat tot benoeming van de kandidaat die een zeer gunstig advies heeft verkregen terwijl een andere kandidaat "slechts" een gunstig advies heeft gekregen; dat de minister ontegensprekelijk bijzonder belang heeft gehecht aan het feit dat de benoemde kandidate zich ten volle van haar stageverplichtingen heeft gekweten en aan alle wettelijke benoemingsvoorwaarden voldoet; dat de minister redelijkerwijze mocht oordelen dat de driejarige stage zo intensief, volledig en gediversifieerd is, dat hij Hilde BRUYLAND eerder dan verzoekster vermocht te benoemen, temeer daar de benoemde kandidate

reeds een eerste verlenging van haar stageperiode achter de rug had en derhalve dreigde niet meer tijdig benoemd te kunnen worden;

2.3.1. Overwegende dat, zoals ook in 's Raads arresten nr. 80.032, ZEGERS, van 3 mei 1999 en nr. 80.250, GOVAERTS, van 17 mei 1999 wordt aangegeven, de benoemende overheid bijzonder stringente redenen zal moeten hebben om van het advies van het adviescomité af te wijken;

Overwegende dat te dezen de benoemende overheid van dit advies is afgeweken; dat, immers, het adviescomité over de kandidatuur van verzoekster een zeer gunstig advies heeft uitgebracht en over die van de benoemde kandidate alleen een gunstig advies;

2.3.2. Overwegende dat niet eens bekend is om welke redenen de benoemende overheid van het advies van het adviescomité is afgeweken, laat staan dat zou blijken dat die overheid daar bijzonder stringente redenen toe had;

2.3.3. Overwegende dat zelfs afgezien van de verplichting om het afwijken van het advies van het adviescomité te verantwoorden, de motivering van het bestreden besluit niet voldoet; dat een vergelijking van aanspraken van kandidaten voor een benoeming veronderstelt dat die aanspraken onderling, dus tegen elkaar worden afgewogen en dus met elkaar worden geconfronteerd; dat het nu wel zo is dat dit ook impliciet kan gebeuren, met name doordat de factoren die de benoemende overheid in rekening brengt, duidelijk uitsluitend of overwegend ten gunste van de benoemde persoon werken en rechtmatig als decisief in aanmerking kunnen worden genomen; dat in haar nota de verwerende partij wil doen aannemen dat, blijkens de motivering van het aangevochten benoemingsbesluit, een gegeven van die aard was dat

Hilde BRUYLAND "zich van haar stageverplichtingen ten volle heeft gekweten"; dat het doormaken van de gerechtelijke stage een benoemingsvoorwaarde is; dat, immers, met toepassing van artikel 191 van het Gerechtelijk Wetboek tot rechter in de arbeidsrechtbank kan worden benoemd de kandidaat, doctor of licentiaat in de rechten, die de bij artikel 259quater, § 2, van hetzelfde wetboek voorgeschreven gerechtelijke stage heeft doorgemaakt; dat in de redenering van de verwerende partij het voldoen aan die benoemingsvoorwaarde wordt verheven tot een voor de benoemde persoon zodanig gunstig gegeven dat welke verdiensten van verzoekster dan ook er onmogelijk kunnen tegen opwegen; dat de verwerende partij dit niet geloofwaardig maakt;

2.4. Overwegende dat verzoeksters middelen ernstig zijn;

3. Overwegende dat met betrekking tot de vereiste van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel verzoekster betoogt dat zij adviezen zal moeten uitbrengen ten behoeve van een rechter, Hilde BRUYLAND, die haar concurrente is bij deze benoeming en daarbij de onervarenheid van haar concurrente zal moeten opvangen; dat zij deze verplichting uitermate krenkend en frustrerend noemt; dat zij het voor het overige vernederend vindt door de benoemende overheid te worden achteruitgesteld tegenover een persoon met in haar werkomgeving minder bekende titels en verdiensten; dat aldus het vermoeden kan ontstaan dat andere negatieve gegevens de benoemende overheid ertoe gebracht hebben haar niet te benoemen, temeer daar "de verwerende partij stelt in de 'nieuwe politieke cultuur' enkel kenbaar gemaakte en rechtens relevante titels en verdiensten van de benoemde kandidaat tot grondslag van een benoemingsbesluit te nemen";

3.1. Overwegende dat de ernst van het morele nadeel waaraan verzoekster zich blootgesteld noemt, niet kan worden betwist; dat de in aanmerking genomen annulatiemiddelen klaarblijkelijk tot de vernietiging van de bestreden beslissing zullen leiden; dat, zoals onder meer in 's Raads arrest nr. 64.381, SCHAUTTEET, van 5 februari 1997 werd aangenomen, het niet aangaat dat een verzoekende partij de nadelige gevolgen van de door haar aangevochten beslissing zou moeten ondergaan in afwachting van een vernietigingsarrest dat welhaast onvermijdelijk lijkt te zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Bevolen wordt de schorsing van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 20 april 1999 waarbij Hilde BRUYLAND benoemd wordt tot rechter in de arbeidsrechtbank te Dendermonde.

Artikel 2.

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

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op vier oktober 1900 negenennegentig,
door :

de H.	J. BORRET,	voorzitter,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. BORRET.