RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 84.842 van 25 januari 2000
in de zaak A. 86.992/XII-2252.

In zake : Jean DEWIT,
wonende te STROMBEEK-BEVER,
J. Van Elewyckstraat 92, bus 5

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van Binnenlandse Zaken.

tussenkomende partij :

Dirk VAN DEN BULCK,
die woonplaats kiest bij
advocaat E. BREWAEYS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Leopold II-laan 117.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Jean DEWIT op 27 september 1999 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 19 april 1999 waarbij Dirk VAN DEN BULCK wordt aangesteld tot bijzitter in de Vaste Beroeps-commissie voor vluchtelingen;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoek-schrift waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur R. VANDER ELSTRAETEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 7 december 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 januari 2000;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat K. VAN ALSENOY, die verschijnt voor verzoeker, van advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat E. BREWAEYS, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur R. VANDER ELSTRAETEN;

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;

Overwegende dat Dirk VAN DEN BULCK met een verzoekschrift van 15 oktober 1999 heeft gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

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

1.1. De leden van de Vaste Beroepscommissie voor vluchtelingen, opgericht door artikel 57/12 van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, worden door de Koning aangesteld voor een termijn van vijf jaar, na verloop waarvan zij definitief kunnen worden benoemd.

1.2. In het Belgisch Staatsblad van 15 augustus 1998 wordt een oproep tot de kandidaten bekendgemaakt voor de vacante betrekking van bijzitter voor de

Nederlandstalige kamers van de Vaste Beroepscommissie voor vluchtelingen.

1.3. Ondermeer Luc CHRISTIAENS en Dirk VAN DEN BULCK, beiden licentiaat in de rechten, stellen zich kandidaat.

Verzoeker stelt zich geen kandidaat.

1.4. Met een ministerieel besluit van 7 september 1998 wordt een selectiecommissie opgericht, belast "met het adviseren van de Minister van Binnenlandse Zaken inzake de voordracht tot benoeming van een Nederlandstalig Bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor Vluchtelingen". Deze commissie stelt in een document "werkwijze van de selectiecommissie" haar werking vast evenals de wijze van examineren, meer bepaald een gericht intervieuw op basis van vooraf opgestelde modelvragen.

1.5. Na mondelinge ondervraging van alle kandidaten stelt de selectiecommissie op 13 november 1998 volgende rangschikking op :

"1. CHRISTIAENS Luc 88 %
2. VAN DEN BULCK Dirk 87 %
(...)".

Hierop wordt Luc CHRISTIAENS unaniem voorgesteld om aangesteld te worden tot bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor vluchtelingen. Bij koninklijk besluit van 19 januari 1999 wordt hij ook daadwerkelijk aangesteld.

1.6. In zijn vergadering van 12 maart 1999 beslist de Ministerraad het aantal Nederlandstalige leden van de Vaste Beroepscommissie voor vluchtelingen op hetzelfde niveau van het aantal Franstalige leden te

brengen, wat de aanwerving van een bijkomende Nederlandstalige bijzitter behelst.

1.7. Op 26 maart 1999 stelt de minister van Binnenlandse Zaken de Ministerraad voor af te zien van een nieuwe selectieprocedure en te putten uit het eindklassement van de kandidaten die hebben deelgenomen aan de vorige selectieprocedure. Als reden wordt opgegeven dat "het opnieuw organiseren van een dergelijke selectieprocedure (...), gelet op de benodigde tijd, de hoge kostprijs, de aanzienlijke werklast en de moeilijkheden bij het samenstellen van de selectiecommissie een weinig efficiënte investering (zou) zijn". Gelet op de ernst waarmee de selectiecommissie haar werk heeft verricht en het miniem verschil in quotering tussen de eerste twee kandidaten wordt Dirk VAN DEN BULCK voorgedragen als Nederlandstalig bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor vluchtelingen.

In zijn vergadering van 1 april 1999 stemt de Ministerraad met dit voorstel in.

1.8. Bij koninklijk besluit van 19 april 1999 wordt de tussenkomende partij Dirk VAN DEN BULCK, met ingang van 1 augustus 1999 voor een periode van vijf jaar tot bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor vluchtelingen aangesteld.

De aanhef van dit besluit luidt als volgt :

> "Gelet op de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, meer bepaald het artikel 57/12, ingevoegd door de wet van 14 juli 1987 en laatst gewijzigd door de wet van 15 juli 1996;
>
> Gelet op het koninklijk besluit van 19 januari 1999, waarbij dhr. Luc CHRISTIAENS voor een periode van vijf jaar tot bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor Vluchtelingen aangesteld wordt;
>
> Gelet op het ministerieel besluit van 7 september 1998 tot oprichting van een selectiecommissie, belast met het adviseren van de Minister van Binnenlandse

Zaken inzake de voordracht tot benoeming van een Nederlandstalig Bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor Vluchtelingen, zoals gewijzigd door het ministerieel besluit van 19 oktober 1998;

Gelet op het officieel bericht, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 15 augustus 1998, waarbij de vacature gemeld wordt van een mandaat van bijzitter voor de Nederlandstalige kamers van de Vaste Beroepscommissie voor Vluchtelingen;

Gelet op het officieel bericht, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 29 augustus 1998, waarbij de termijn voor het indienen van kandidaturen verlengd wordt tot 30 september 1998;

Overwegende dat binnen de vooropgestelde termijn 35 sollicitanten hun kandidatuur voor voormeld mandaat gesteld hebben, met name : (...);

Overwegende dat de selectiecommissie, opgericht bij ministerieel besluit van 7 september 1998, een werkwijze heeft aangenomen waarin de selectieprocedure wordt gereorganiseerd;

(...)

Overwegende dat tijdens deze zittingen alle kandidaten, behoudens degenen die hun kandidatuur ingetrokken hebben, door de selectiecommissie gehoord werden over een toevallig gekozen onderwerp dat voorbereid kon worden, alsook over eender welke zaak die de selectiecommissie meer klaarheid kon bieden inzake de kwaliteiten van de kandidaat en zijn geschiktheid om de toe te kennen betrekking uit te oefenen;

Overwegende dat dhr. Luc CHRISTIAENS, door de selectiecommissie op de eerste plaats gerangschikt met de hoogste beoordeling, bij een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit van 19 janauri 1999 voor een periode van vijf jaar tot bijzitter bij de Vaste Beroepsommissie voor Vluchtelingen (werd) aangesteld;

Overwegende dat, in het licht van de aanzienlijke toename van de werklast voor de Vaste Beroepscommissie voor Vluchtelingen, de aanstelling van een bijkomende bijzitter voor de Nederlandstalige kamers aangewezen is;

Overwegende dat het proces-verbaal van de vergadering van de selectiecommissie van 13 november 1998 vermeldt dat dhr. Dirk VAN DEN BULCK de op één na hoogste beoordeling heeft bekomen in de uitgebrachte stemmen, en daardoor ook de tweede plaats in de rangschikking;

Overwegende dat het proces-verbaal van de beraadslaging van de selectiecommissie van 13 november 1998 aangaande de appreciatie van de kandidaten door de commissie onder meer vermeldt dat dhr. Dirk VAN DEN BULCK erop gericht is correcte en exhaustieve antwoorden te geven, waarin hij de verschillende elementen genuanceerd ontleed; dat hij zijn kennis weliswaar etaleert, door te wijzen op de laatste ontwikkelingen en praktische problemen van de hem

voorgelegde onderwerpen en hierbij ook blijk van kennis geeft van de achtergronden van de vluchtelingenproblematiek;

Overwegende dat uit de processen-verbaal van de vergaderingen van de selectiecommissie van 20 en 23 oktober 1998 en 6 en 13 november 1998 blijkt dat zij de kandidaturen grondig heeft onderzocht, de kandidaten heeft gehoord en hun titels en verdiensten heeft vergeleken;

Overwegende dat dhr. Dirk VAN DEN BULCK aan de bij de wet gestelde voorwaarden tot aanstelling als Nederlandstalig bijzitter bij de Vaste Beroepscommissie voor Vluchtelingen voldoet;

Overwegende dat het aangewezen is in te stemmen met de rangschikking, opgesteld door de selectiecommissie";

1.9. Het aanstellingsbesluit van Dirk VAN DEN BULCK is bij uittreksel in het Belgisch Staatsblad van 28 juli 1999 bekendgemaakt.

2. Overwegende dat verzoekers raadsman met een brief van 7 januari 2000 aan de Raad van State mededeelt dat het administratief dossier van de zaak onvolledig is; dat met die brief twee stukken worden voorgelegd die naar het oordeel van de raadsman duidelijk aantonen dat er voor elke vacature een "nieuwe volledige selectieprocedure diende gevoerd te worden" en dat "er geen wervingsreserve aangelegd werd", waaruit hij dan afleidt "dat voorzeker ernstige middelen ingeroepen werden (...)";

Overwegende dat het in acht nemen van de rechten van de verdediging met betrekking tot die laattijdig overgelegde stukken -waar de verwerende partij ter terechtzitting op aandringt- noodzakelijk leidt tot een vertraging van de procedure; dat verzoekers raadsman niet aannemelijk maakt dat zijn cliënt die stukken niet eerder aan de Raad van State heeft kunnen overmaken; dat om die reden de brief van 7 januari 2000 en zijn bijlagen in dit kort geding uit de debatten wordt geweerd;

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;

3.1. Overwegende dat, met betrekking tot de tweede voorwaarde, verzoeker op de drie volgende vlakken een moeilijk te herstellen ernstig nadeel ontwaart : (1) indien het bestreden besluit niet geschorst wordt zal de termijn van vijf jaar voor dewelke de aanstelling gebeurd is, waarschijnlijk verstrijken zonder dat er een uitspraak ten gronde gebeurt hetgeen zijn kansen op aanstelling "onherroepelijk en noodzakelijkerwijze in het gedrang (brengt)", (2) de tussenkomende partij kan inmiddels ervaring opdoen -ervaring die des te prangender is omdat de vluchtelingenproblematiek snel evolueert- en hij zal die ervaring kunnen "inroepen bij een definitieve aanstelling tot bijzitter", (3) het niet deugdelijk afwegen van titels en verdiensten maakt de aanstelling van de tussenkomende partij zo onregelmatig dat die onwettigheid volstaat om in zijnen hoofde een moeilijk te herstellen ernstig nadeel te onderkennen;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij opmerkt dat verzoeker "nimmer gekandideerd (heeft) voor de betrekking van (...) bijzitter in de Vaste Beroepscommissie", ook niet in 1998, terwijl er slechts een korte periode verstreken is tussen de publicatie van die oproep en het bestreden besluit, dat de termijn die een annulatieprocedure in beslag neemt op zich geen nuttig element is om het moeilijk herstelbaar karakter van het nadeel te bewijzen en dat de gedurende die termijn opgedane ervaring niet in aanmerking mag genomen worden

bij het overdoen van de benoemingsbeslissing; dat zij daaraan toevoegt dat de tussenkomende partij "thans reeds over ruime ervaring inzake vluchtelingen- en asielproblematiek (beschikt)" terwijl verzoeker integendeel "zijn eigen titels en verdiensten" onvermeld laat en dat verzoeker trouwens weinig diligent is opgetreden aangezien hij tot de eenenzestigste dag na de bekendmaking van het bestreden besluit heeft gewacht om de vordering tot schorsing in te dienen; dat de tussenkomende partij die uiteenzetting bijvalt wat de verwijzing naar ervaring en het diligent optreden van verzoeker betreft, en dat zij daaraan toevoegt dat verzoeker als ambtenaar in de periode die de vernietiging voorafgaat ook ervaring kan opdoen;

3.3. Overwegende dat het nadeel dat een verzoeker ontwaart in de duur van een annulatieprocedure niet voldoet aan de in de wet gestelde schorsingsvoorwaarde dat het nadeel moet voortvloeien uit de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit zelf; dat daarenboven, indien de aanstelling van de tussenkomende partij voor vijf jaar is gebeurd, zulks niet betekent dat de betrekking dan opnieuw vacant wordt en dat het annulatieberoep waarmee de onderhavige vordering verbonden is zijn zin verliest aangezien de aanstelling van een bijzitter dan omgezet kan worden -en in logica ook omgezet wordt- in een definitieve benoeming, wat dan weer een beslissing is waartegen verzoeker zich in rechte kan verzetten indien hij zijn kansen op aanstelling en benoeming gaaf wil houden;

Overwegende dat verzoeker de ervaring die de tussenkomende partij kan opdoen en het gebrek aan ervaring in zijnen hoofde bekijkt in functie van de definitieve aanstelling die Dirk VAN DEN BULCK in het vooruitzicht heeft; dat evenwel die argumentatie faalt aangezien op dat ogenblik geen afweging meer moet gebeuren van verschillende kandidaturen, maar dat dan

enkel de wijze van dienen van de tussenkomende partij beredeneerd moet worden;

Overwegende dat, wanneer de door verzoeker gevreesde ervaring bekeken wordt in functie van een nieuwe eerste aanstelling na vernietiging van het thans bestreden besluit, de verwerende partij geen rekening zal mogen houden met de ervaring die de tussenkomende partij op dat ogenblik in het betrokken ambt reeds zal verworven hebben aangezien dan zal vast staan dat die ervaring op onwettige wijze verworven is; dat verzoeker in dat verband ook niet aantoont of beweert dat de tussenkomende partij in de periode die de vernietiging voorafgaat een specifieke ervaring zal opdoen waarmee het bestuur bij het overdoen van de aanstelling rekening zal moeten houden en die hijzelf later onmogelijk nog kan opdoen;

Overwegende dat de verwerende partij bijgevallen wordt waar zij erop wijst dat verzoeker weinig inspanningen doet om enerzijds aan te tonen dat hij in het verleden daadwerkelijk interesse betoond heeft voor een lidmaatschap van de vaste beroepscommissie en om anderzijds zijn eigen titels en verdiensten met betrekking tot dat lidmaatschap in het licht te stellen; dat hij zich geen kandidaat gesteld heeft toen in augustus 1998 op ruime schaal een oproep werd gelanceerd; dat ontegensprekelijk de vaststelling blijft dat de minister de voordracht van de tussenkomende partij aan het Staatshoofd heeft verricht zonder specifieke bekendmaking van de betreffende vacature -een juridisch probleem dat de grond van de zaak betreft-, maar dat daar dan tegenover staat dat verzoeker geen sluitende verklaring geeft voor het plotse opwellen van zijn belangstelling voor het ambt van bijzitter en dat hij ook niet aanduidt welke voor de hand liggende aanspraken hij tegenover de verwerende partij had kunnen inroepen,

wat het ernstig karakter van zijn nadeel ten zeerste compromitteert;

Overwegende dat verzoeker het bewijs niet levert dat de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Dirk VAN DEN BULCK in de vordering tot schorsing wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

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

De kosten van de tussenkomst in de schorsingsprocedure, bepaald op vijfduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vijfentwintig januari 2000, door :

de HH.	A. VANDENDRIESSCHE	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
	W. GEURTS,	toegevoegd griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

W. GEURTS. **A. VANDENDRIESSCHE.**