

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 111.070 van 7 oktober 2002
in de zaak A. 80.153/IX-1439.**

In zake : Greta DEBOU,
wonende te SINT-KRUIS-BRUGGE,
Malehoeklaan 127

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van
Tewerkstelling en Arbeid, thans de minister van Werkgelegenheid,
die woonplaats kiest bij
advocaat A. LINDEMANS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Louizalaan 523.

DE RAAD VAN STATE, IXe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Greta DEBOU op 4 september 1998 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van de minister van Tewerkstelling en Arbeid van 14 juli 1998 waarbij Viviane DE BOSSCHER wordt benoemd tot opsteller bij de griffie van het arbeidshof te Gent;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door adjunct-auditeur M. STERCK;

Gelet op de beschikking van 9 november 2000 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 laatste memorie van verzoekster;

Gelet op de beschikking van 26 juni 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 16 september 2002, op welke datum de zaak tot de terechtzitting van 30 september 2002 is uitgesteld;

Gehoord het verslag van staatsraad L. HELLIN;

Gehoord de opmerkingen van advocaat I. MARTENS, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat J. BERT, die loco advocaat A. LINDEMANS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur M. STERCK;

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 als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Op 1 oktober 1997 wordt in het Belgisch Staatsblad de vacante betrekking van opsteller bij de griffie van het arbeidshof te Gent bekendgemaakt.

1.2. Onder meer verzoekster en Viviane DE BOSSCHER zijn kandidaat voor die betrekking.

1.3. De hoofdgriffier van de rechtbank van eerste aanleg te Brussel geeft op 30 oktober 1997 een gunstig advies over Viviane DE BOSSCHER in volgende bewoordingen :

“De Bosscher Viviane werd bij ministerieel besluit van 28 september 1989 benoemd tot opsteller bij de griffie van de rechtbank van eerste aanleg te Brussel.

Zij werd aangewezen als bediende in de griffie van het Hof van Assisen om de griffiers bij te staan en het administratief werk in deze griffie uit te voeren.

Zij heeft steeds haar taken naar eenieders voldoening en waardering uitgevoerd.

Zij is perfect tweetalig. Haar houding tegenover de zittende en de staande magistratuur, advocaten en rechtzoekenden mag als voorbeeldig beschouwd worden.

Gunstig advies”.

De procureur des Konings te Brussel sluit zich aan bij dit advies.

1.4. Het advies van de hoofdgriffier van het arbeidshof te Gent met betrekking tot Viviane DE BOSSCHER luidt als volgt :

“De kandidaat voldoet aan de voorwaarden van artikel 270 van het Gerechtelijk Wetboek (art. 93 van de wet van 17 februari 1997).

Het advies van haar huidige korpschef luidt gunstig.

Voor deze kandidaat - die reeds sinds 1989 opsteller is - zou een benoeming te Gent een mutatie betekenen naar een werkplaats dicht bij haar woonplaats.

Zij werkt thans in de dienst van de griffie van het Hof van Assisen en wordt daar hoog gewaardeerd.

Zij behaalde het getuigschrift over de kennis van het Frans (1988) en deed trouwens studies voor vertaler en tolk.

Enkele malen fungeerde zij als griffier (art.329 Ger.W.) en naar haar zeggen kan zij zelfstandig werken.

Gezien haar ervaring van griffiewerk sinds 8 jaar en met de rijpheid van haar leeftijd, beschouw ik haar als een goede kandidaat.

Gunstig advies”.

1.5. De procureur-generaal bij het hof van beroep en bij het arbeidshof te Gent verleent ook een gunstig advies over Viviane DE BOSSCHER.

1.6. Het advies van de eerste voorzitter van het arbeidshof te Gent van 23 februari 1998 over die kandidaat luidt als volgt :

“Betrokkene is werkzaam in de griffie van het Hof van Assisen en staat de griffiers bij in hun administratief werk. Volgens haar korpschef voert zij steeds haar taken uit naar eenieders voldoening en waardering. Zij is perfect tweetalig. Haar houding tegenover de zittende en staande magistratuur, advocaten en rechtzoekenden mag als voorbeeld beschouwd worden. Zij behaalde in 1988 het getuigschrift over de kennis van het Frans.

Zij streeft echter naar een tewerkstelling dicht bij haar woonplaats.

Gezien haar 8-jarige ervaring van griffiewerk, waar vol lof wordt over gesproken, mag zij als een goede kandidaat beschouwd worden.

GUNSTIG ADVIES”.

De eerste voorzitter van het arbeidshof te Gent geeft over verzoekster het volgende advies :

“Gezien haar huidige functie heeft zij een ruime kennis van administratief werk in een openbare dienst. Bovendien is zij vertrouwd met het werken met computer. Zij moet zeker in staat zijn het ambt van opsteller naar behoren uit te oefenen.

Haar echtgenoot is griffier in het Arbeidshof te Gent, zodat bij een eventuele benoeming haar vrijstelling door de Minister van Justitie dient verleend (tweede lid van artikel 55 van het K.B. van 30 mei 1970 betreffende het statuut van de griffiers der Rechterlijke Orde, van het personeel der griffies van hoven en rechtbanken en van het personeel der parketten).

Net zoals bij haar vorige postulates voor een functie van opsteller in het Arbeidshof adviseer ik GUNSTIG”.

1.7. Bij ministerieel besluit van 14 juli 1998 wordt Viviane DE BOSSCHER benoemd tot opsteller bij de griffie van het arbeidshof te Gent.

Dat ministerieel besluit luidt als volgt :

“Gelet op de wet van 10 oktober 1967 houdende het Gerechtelijk Wetboek, inzonderheid op de artikelen 178, 179, 270, 271 en 272;

Gelet op het koninklijk besluit van 25 februari 1970 houdende vaststelling van de formatie van het personeel van de griffies en van de parketten bij de arbeidshoven en arbeidsrechtbanken, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 26 september 1974 en van 31 mei 1976;

Gelet op het gunstig advies van de gerechtelijke overheid en overwegende dat de kandidate voldoet aan de wettelijke gestelde voorwaarden om te worden benoemd;

BESLUIT:

Artikel 1 - Mevrouw DE BOSSCHER Viviane wordt benoemd tot opsteller bij de griffie van het Arbeidshof te Gent.

Art.2. - Dit besluit treedt in werking op 15 juli 1998".

Dit is de bestreden beslissing.

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van het beroep betwist; dat zij betoogt dat het verzoekschrift ternauwernood een uiteenzetting bevat van feiten en middelen zoals vereist door artikel 2, § 1, 2°, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State, en dat het ook geen uiteenzetting bevat van de wijze waarop de beginselen van de formele motivering en het redelijkheidsbeginsel geschonden zouden zijn;

2.2. Overwegende dat verzoekster daar terecht op antwoordt dat het verzoekschrift twee middelen bevat - met name de afwezigheid van formele motivering en het ontbreken van een deugdelijke feitelijke grondslag -, dat zij, aangezien zij bij het indienen van het verzoekschrift nog geen inzage had gekregen in het administratief dossier, daar op dat ogenblik geen nadere toelichting bij kon geven terwijl de verwerende partij de middelen duidelijk heeft kunnen situeren en er ook op geantwoord heeft; dat de exceptie derhalve niet gegrond is;

3. Over de gegrondheid van de vordering.

3.1. Overwegende dat verzoekster in een eerste middel de schending aanvoert van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen aangezien de verplichting niet is nagekomen die erin bestaat

dat de beslissing de feitelijke en juridische overwegingen moet bevatten waarop ze gegrond is en die feitelijke en juridische overwegingen afdoende moeten zijn;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij hierop antwoordt dat het bestreden besluit wel degelijk formeel gemotiveerd is aangezien hierin uitdrukkelijk verwezen wordt naar het “gunstig advies van de gerechtelijke overheid” en naar het feit dat “de kandidate voldoet aan de wettelijke gestelde voorwaarden om te worden benoemd”;

3.3. Overwegende dat verzoekster repliceert dat de verwijzing naar een individueel advies en de loutere vaststelling dat de kandidate aan de wettelijke voorwaarden voldoet, niet kan worden beschouwd als een formele motivering en dat de keuze van de benoemende overheid moet blijken in het besluit zelf;

3.4. Overwegende dat overeenkomstig artikel 2 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen alle bestuurshandelingen met individuele strekking uitdrukkelijk gemotiveerd moeten worden; dat luidens artikel 3 van die wet de motivering in de akte de juridische en feitelijke overwegingen moet vermelden die aan de beslissing ten grondslag liggen, en dat ze “afdoende” moet zijn; dat de formele motiveringsplicht derhalve inhoudt dat de rechtzoekende in de beslissing zelf de motieven moet kunnen aantreffen op grond waarvan zij is genomen; dat de beslissing weliswaar niet moet vermelden waarom een kandidaat niet wordt benoemd, maar dat wel moet blijken dat de vergelijking van de titels en de verdiensten daadwerkelijk is gebeurd en welke de objectieve, redelijke en pertinente criteria zijn die hierbij zijn gehanteerd; dat te dezen de bestreden beslissing alleen verwijst naar “het gunstig advies van de gerechtelijke overheid” en naar het feit dat “de kandidate voldoet aan de wettelijke gestelde voorwaarden om te worden benoemd”;

3.5. Overwegende dat de verwijzing naar het gunstig advies van de gerechtelijke overheid geen afdoende motivering is temeer omdat niet blijkt dat verzoekster kennis heeft gekregen van de inhoud van "het gunstig advies van de gerechtelijke overheid"; dat overigens ook over alle andere kandidaten, onder wie verzoekster, ook een "gunstig advies" is gegeven door de gerechtelijke overheid; dat derhalve uit die enkele omstandigheid niet kan worden afgeleid waarom Viviane DE BOSSCHER werd benoemd; dat het loutere feit van aan alle wettelijk gestelde benoemingsvoorwaarden te voldoen op zichzelf ook niet een voldoende motief is om

benoemd te worden omdat het niet denkbaar is dat een overheid iemand zou benoemen die niet aan de benoemingsvoorwaarden voldoet; dat de verwijzing naar de artikelen 178, 179, 270, 271 en 272 van het Gerechtelijk Wetboek evenmin vermag te verklaren waarom Viviane DE BOSSCHER werd benoemd aangezien de artikelen 178 en 179 slechts betrekking hebben op de bevoegdheid van de minister die de Arbeid onder zijn bevoegdheid heeft om opstellers bij de griffie van de arbeidsrechtbanken en -hoven te benoemen, terwijl de artikelen 270 en 271 betrekking hebben op de benoemingsvoorwaarden en artikel 272 ten tijde van de bestreden beslissing opgeheven was; dat de conclusie zich derhalve opdringt dat het bestreden ministerieel besluit niet afdoende is gemotiveerd zodat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de minister van Tewerkstelling en Arbeid van 14 juli 1998 waarbij Viviane DE BOSSCHER wordt benoemd tot opsteller bij de griffie van het arbeidshof te Gent.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 173,53 euro, komen ten laste van de Belgische Staat.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zeven oktober 2000 en twee, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	L. HELLIN,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. DE BRABANDERE.