

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 113.712 van 16 december 2002
in de zaak A. 125.374/IX-3453.**

In zake :

Dirk GIES,
die woonplaats kiest bij
advocaat G. DE TROYER,
kantoor houdende te GERAARDSBERGEN,
Vredestraat 48

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van
Justitie,
die woonplaats kiest bij
advocaat P. LUYPAERS,
kantoor houdende te HEVERLEE-LEUVEN,
Ijzerenmolenstraat 105.

DE VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Dirk GIES op 13 augustus 2002 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 20 juni 2002, waarbij Erik VANDENABEELE tot rechter in handelszaken wordt benoemd in de rechtbank van koophandel te Oudenaarde, voor een termijn van vijf jaar met ingang van 1 september 2002;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van hetzelfde besluit;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien de nota van de verzoekende 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 25 oktober 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 25 november 2002;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat G. DE TROYER, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat H.-K. CAREME, die loco advocaat P. LUYPAERS 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. Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. In het Belgisch Staatsblad van 14 december 2001 wordt de vacature van een betrekking van rechter in handelszaken in de rechtbank van koophandel te Oudenaarde bekendgemaakt.

1.2. Naast verzoeker, zaakvoerder van de BVBA Reizen GIES en de BVBA Immo Egmont, is onder meer ook Erik VANDENABEELE, bestuurder-directeur van de drukkerij NV Sanderus, kandidaat.

1.3. Met betrekking tot de kandidatuur van verzoeker worden volgende adviezen gegeven :

1.3.1. De voorzitter van de rechtbank van koophandel te Oudenaarde geeft op 11 februari 2002 een "zeer gunstig" advies. Hij stelt onder meer :

"De kandidaat GIES Dirk lijkt mij zeer geschikt voor het gepostuleerde ambt omdat hij het best beantwoordt aan de actuele behoeften van de Rechtbank van Koophandel te Oudenaarde dat :

- nood heeft aan rechters met een zeer goed inzicht in financiële verrichtingen

- nood heeft aan een goede spreiding der mandaten".

1.3.2. De eerste voorzitter van het hof van beroep te Gent sluit zich op 13 februari 2002 bij dat advies aan.

1.3.3. De procureur des Konings te Oudenaarde verleent op 30 januari 2002 een "ongunstig" advies omwille van het feit "dat er thans tegen de kandidaat 3 gerechtelijke onderzoeken lopen", welke in het advies verder worden toegelicht.

1.3.4. De procureur-generaal bij het hof van beroep te Gent sluit zich op 14 februari 2002 bij dat advies aan.

1.4. Met betrekking tot de kandidatuur van Erik VANDENABEELE worden volgende adviezen gegeven :

1.4.1. De voorzitter van de rechtbank van koophandel te Oudenaarde geeft op 11 februari 2002 een "voorbehouden" advies. Hij stelt onder meer :

"De heer VANDENABEELE Erik lijkt me op dit ogenblik minder geschikt te zijn voor het gepostuleerde ambt omdat hij minder beantwoordt aan de actuele behoeften van de Rechtbank van Koophandel te Oudenaarde dat :
- nood heeft aan rechters met een zeer goed inzicht in financiële verrichtingen
- nood heeft aan een goede spreiding der mandaten".

1.4.2. De eerste voorzitter van het hof van beroep te Gent sluit zich op 13 februari 2002 bij dat advies aan.

1.4.3. De procureur des Konings te Oudenaarde verleent op 21 februari 2002 een "gunstig" advies. Het luidt als volgt :

"De kandidaat is 54 jaar oud en is sedert 1980 bestuurder-directeur van de drukkerij NV Sanderus te Oudenaarde. In het bedrijf zijn 39 personen tewerkgesteld. Hij behoort volgens eigen zeggen in derde generatie tot een familie van Oudenaardse nijveraars. Hij is gehuwd en vader van een zoon.

De betrokkene heeft een goede reputatie. Zijn strafregister is blanco.

Hij werd gevormd tot grafisch ingenieur aan het Hoger Instituut voor Grafisch Onderwijs te Gent. Hij is lid van professionele en interprofessionele organisaties : lid raad van bestuur Egon Hogeschool Gent, bestuurslid Febelgra Nationaal, lid N.C.M.V., Organisatie Zelfstandige Ondernemers, bestuurslid VKW Oudenaarde.

Tijdens een onderhoud kwam de kandidaat over als een rustig en bezadigd man. Hij is vlot en stijlvol.

De kandidaat voldoet aan de voorwaarden voor benoeming.

Mijn ambt verleent gunstig advies".

1.4.4. De procureur-generaal bij het hof van beroep te Gent sluit zich op 25 februari 2002 bij dat advies aan.

1.5. Bij het koninklijk besluit van 20 juni 2002, waarvan thans de schorsing wordt gevraagd, wordt Erik VANDENABEELE benoemd tot rechter in handelszaken in de rechtbank van koophandel te Oudenaarde, voor een termijn van vijf jaar met ingang van 1 september 2002. De aanhef van het besluit bevat volgende consideransen :

"Overwegende dat de heer VANDENABEELE Erik sedert 1980 bestuurder-directeur is van de drukkerij NV Sanderus te Oudenaarde, waarin 39 personen zijn tewerkgesteld;

Overwegende dat de kandidaat werd gevormd tot grafisch ingenieur aan het Hoger Instituut voor Grafisch Onderwijs te Gent, dat hij lid is van professionele en interprofessionele organisaties en lid van de raad van bestuur Egon Hogeschool te Gent, bestuurslid Febelgra Nationaal, lid N.C.M.V., Organisatie Zelfstandige Ondernemers;

Overwegende dat betrokkene de wettelijke benoemingsvoorwaarden vervult;

Overwegende dat de kandidaat een rustig en bezadigd man is, vlot en stijlvol;

Overwegende dat de voorzitter van de rechtbank van koophandel te Oudenaarde, daarin bijgetreden door de eerste voorzitter van het hof van beroep te Gent, een voorbehouden advies uitbrengt om reden dat de kandidaat minder vertrouwd blijkt te zijn met de financiële sector en omdat er reeds te veel rechters in handelszaken, uit de bedrijfswereld waartoe hij behoort, verbonden zijn aan de regio Oudenaarde - Kruishoutem - Ronse;

Overwegende dat de kandidaat voor wie de voorzitter een uitgesproken voorkeur blijkt te hebben op dit ogenblik niet in aanmerking kan genomen worden, op grond van het advies van de procureur des Konings, waarbij de procureur-generaal zich heeft aangesloten;

Overwegende dat na vergelijking van de kandidaten VANDENABEELE Erik de meest geschikte blijkt te zijn;"

2. Overwegende dat de verzoekende partij na de neerlegging van het auditorsverslag een aanvullende nota heeft ingediend; dat, aangezien in dergelijke nota niet is voorzien door het procedurereglement kort geding, de verwerende partij terecht vraagt dat zij 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 die beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

4.1. Overwegende dat, wat de tweede voorwaarde van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State betreft, verzoeker het volgende uiteenzet :

"Indien verzoeker zich ertoe zou beperken voor de Raad van State de vernietiging te vorderen van kwestieuze benoemingsbesluiten, dan is een eindarrest normaliter niet te verwachten vooraleer de Heer VANDENABEELE Erik de voorgeschreven eed heeft afgelegd en in functie is getreden;

Art. 290 Ger. W. voorziet dat de eed moet worden afgelegd binnen een maand na de kennisgeving van de benoeming;

Het feit of de middelen die verzoeker zal aanvoeren al dan niet gegrond zullen worden bevonden, doet op dit ogenblik niets terzake, het volstaat dat zij ernstig zijn;

Indien het middel ernstig wordt bevonden, zou het bestreden besluit bij een quasi onmiddellijke tenuitvoerlegging mogelijke gevolgen hebben op de subjectieve rechten van verzoeker, die mag rekenen op een correcte toepassing van het gelijkheids- en zorgvuldigheidsbeginsel;

Het moeilijk te herstellen nadeel zal op dat ogenblik uiteraard niet bestaan uit een geldelijk nadeel, -dat principieel het gemakkelijkst te herstellen is-, doch uit een moreel nadeel, dat door geen enkele annulatie kan worden hersteld; zoals hierna zal blijken zijn de aangevoerde middelen bijzonder ernstig waaruit volgt dat gelet op de omstandigheid van de niet benoeming, het moreel nadeel des te groter is.";

4.2. Overwegende dat verzoekers uiteenzetting geenszins voldoet aan het vereiste dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel duidelijk en concreet moet worden omschreven, zoals dat vereiste volgt uit artikel 17, § 3, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State en artikel 8, 5°, van het procedure-reglement kort geding; dat verzoeker zich ertoe beperkt in algemene bewoordingen te verwijzen naar het feit dat de benoemde kandidaat overeenkomstig artikel 290 van het Gerechtelijk Wetboek binnen de maand na de kennisgeving van de benoeming de eed moet afleggen, maar geenszins duidelijk maakt waarom dit aan verzoeker een moeilijk te herstellen ernstig nadeel zou berokkenen; dat waar voorts gewag wordt gemaakt van "mogelijke gevolgen" welke de onmiddellijke tenuitvoerlegging zou hebben "op de subjectieve rechten van verzoeker", evenmin duidelijk is om welke "gevolgen" en welke "subjectieve rechten" het concreet gaat; dat, tenslotte, ook niet duidelijk wordt gemaakt waarin het "moreel nadeel" van verzoeker bestaat en geen antwoord wordt gegeven op de vraag waarom dit nadeel niet zou kunnen worden hersteld door de morele genoegdoening die een vernietigingsarrest verschaft; dat met andere woorden verzoeker niet met concrete gegevens aantoont dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig

nadeel kan berokkenen; dat derhalve niet is voldaan aan de tweede voorwaarde van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit te verwerpen,

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 van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zestien december 2000 en twee, door :

de H.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. DE BRABANDERE.