RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 120.023 van 27 mei 2003
in de zaak A. 131.919/IX-3663.

In zake : Dirk HOOGHE,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. GUNS,
kantoor houdende te AFFLIGEM,
Kasteelstraat 58

tegen :

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

tussenkomende partij :

Greta SCHOCKAERT,
die woonplaats kiest bij
advocaten W. VAN DER GUCHT en F. DIEU,
kantoor houdende te GENT,
Sint-Denijslaan 201.

DE VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Dirk HOOGHE op 17 januari 2003 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 11 november 2002, waarbij Greta SCHOCKAERT wordt benoemd tot toegevoegd rechter voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Gent, met als eerste aanwijzingsplaats de rechtbank van eerste aanleg te Dendermonde;

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

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verzoekschrift dat Greta SCHOCKAERT op 5 februari 2003 heeft ingediend om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

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 9 april 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 mei 2003;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat J. GUNS, die verschijnt voor verzoeker, van advocaat H.-K. CARÊME, die loco advocaat P. LUYPAERS verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat F. DIEU, die verschijnt voor de tussenkomende 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. Verzoeker is substituut-procureur des Konings bij de rechtbank van eerste aanleg te Dendermonde.

1.2. In het Belgisch Staatsblad van 28 februari 2002 wordt de vacature van drie betrekkingen van toegevoegd rechter in het rechtsgebied van het hof van beroep te Gent met als eerste aanwijzing de rechtbank van eerste aanleg te Dendermonde bekendgemaakt, waarvoor onder meer verzoeker en Greta SCHOCKAERT zich kandidaat stellen.

1.3. Op 19 april 2002 geeft de procureur des Konings te Dendermonde over verzoeker een “gunstig advies”. De stafhouder van de Orde van advocaten te Dendermonde geeft op 19 april 2002 over hem het advies “goed” .

De eerste voorzitter van het hof van beroep te Gent geeft op 6 mei 2002 een “zeer gunstig advies” over verzoeker en een “uiterst gunstig advies” over Greta SCHOCKAERT.

1.4. Op 2 juli 2002 worden drie kandidaten, onder wie verzoeker, door de Nederlandstalige benoemings- en aanwijzingscommissie van de Hoge Raad voor de Justitie (hierna : de benoemingscommissie) voorgedragen voor de vacante plaatsen van toegevoegd rechter voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Gent. Verzoeker wordt voorgedragen voor de derde vacante plaats.

1.5. Bij koninklijke besluiten van 25 september 2002 worden de voordrachten van de kandidaten voor de tweede en derde vacante plaats geweigerd.

Verzoeker vordert op 19 november 2002 bij de Raad van State de schorsing en de vernietiging van het koninklijk besluit dat zijn voordracht weigert (zaak A.129.506/IX-3586).

1.6. Op 8 oktober 2002 draagt de benoemingscommissie twee andere kandidaten voor. Greta SCHOCKAERT wordt voorgedragen voor de tweede vacante betrekking.

1.7. Bij koninklijk besluit van 11 november 2002 wordt Greta SCHOCKAERT benoemd tot toegevoegd rechter voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Gent.

Het is van dit besluit dat verzoeker thans de schorsing vordert.

2. Overwegende dat Greta SCHOCKAERT met een verzoekschrift van 5 februari 2003 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen; dat geen gegeven zich tegen het inwilligen van dat verzoek verzet;

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;

4.1. Overwegende dat verzoeker het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat hij verklaart te zullen ondergaan als volgt omschrijft :

"Verzoeker is op 2 juli 2002 door de Hoge Raad voor de Justitie voorgedragen geweest voor de derde vacante plaats van toegevoegd rechter voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Gent, met als eerste aanwijzing de rechtbank van eerste aanleg te Dendermonde.

De voordracht van verzoeker wordt bij KB van 25-09-02 geweigerd.

De Minister heeft op onwettige wijze de voordracht van verzoeker afgewezen.

Onwettig, en dit op tweeërlei wijze.

Enerzijds komt het de Koning niet toe om de kandidaturen te beoordelen en te gaan vergelijken. Dit behoort tot de bevoegdheid van de benoemingscommissie.

Anderzijds (wordt) uit -nochtans gunstige- adviezen één negatief element gelicht en opgeblazen tot een essentieel gegeven.

Uitgaande van dit gegeven worden gunstige en zeer gunstige adviezen en de erin vervatte besluiten als onjuist bestempeld.

Vervolgens gaat het KB van 25-09-02 -onjuiste- hypotheses stellen en op grond daarvan tot een vernietigend waardeoordeel over de kandidatuur van verzoeker besluiten.

Ten slotte laat dit besluit overduidelijk blijken welke haar voorkeurkandidaat is. De Hoge Raad voor de Justitie wordt alzo aangemaand om de door de Koning aangeduide kandidaat voor te dragen.

Het aan de dag gelegde favoritisme en vooral het ongerechtvaardigde, onwettige en vernietigende waardeoordeel over de kandidatuur van verzoeker zijn minstens tekenen van ongerechtvaardigde afkeuring en minachting van de kandidatuur van verzoeker voor de geambieerde benoeming, waarvan het nadeel enkel kan worden hersteld door een schorsing van het bestreden besluit, nu een latere vernietiging niet de door de wet beoogde genoegdoening met zich zal meebrengen (cfr. R.v.St. nr. 82.644).

Daarenboven heeft het voornoemd besluit, gelet op zijn vernietigende oordeel over de kandidatuur van verzoeker, voor gevolg dat verzoeker (...) voor het ambt van rechter niet meer zal kunnen worden voorgedragen zolang er geen vernietigingsarrest is tussengekomen. Verzoeker wordt immers in het bestreden besluit een 'probleemmagistraat' genoemd (hetgeen in schril contrast staat met de gunstige en zeer gunstige adviezen m.b.t. zijn kandidatuur).

Dit vernietigend waardeoordeel heeft onmiskenbaar zijn gevolgen gehad. Zo wordt thans door de benoemingscommissie de bij verzoeker geprezen beroepservaring als minder belangrijk afgedaan.

Door dit onwettig waardeoordeel had verzoeker ab initio geen enkele kans meer om voorgedragen, laat staan benoemd te worden. Terwijl uit de vorige voordracht bleek dat verzoeker de beste kandidaat was.

Ten slotte zal, wanneer het bestreden besluit wordt vernietigd, het geleden nadeel niet zonder de nodige verwikkelingen kunnen worden ondervangen.

De procedure zal vanaf dat punt moeten worden hervat, hetgeen zal moeten gepaard gaan met de intrekking of nietigverklaring van de benoeming van een

toegevoegd rechter voor het rechtsgebied van het Hof van Beroep te Gent, met als eerste aanwijzing de rechtbank van eerste aanleg te Dendermonde.

Het bestreden besluit veroorzaakt alsdus een moeilijk te herstellen en ernstig nadeel.";

4.2. Overwegende dat het nadeel dat verzoeker aanvoert berust op het "vernietigend waardeoordeel" dat over hem werd uitgesproken in het koninklijk besluit van 25 september 2002; dat dit koninklijk besluit de weigering inhield van de voordracht van verzoeker voor de derde vacante plaats van toegevoegd rechter voor het rechtsgebied van het hof van beroep te Gent; dat het in dezen echter gaat om de benoeming van de tussenkomende partij in de tweede vacante plaats, na de weigering van de voordracht van een andere kandidaat; dat het nadeel dat verzoeker aanvoert dan ook los staat van of, op zijn minst, slechts een indirect verband vertoont met de benoeming van de tussenkomende partij in de tweede plaats; dat aan de tweede voorwaarde van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State niet is voldaan,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Greta SCHOCKAERT in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zevenentwintig mei 2000 en drie, door :

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

De griffier, **De voorzitter,**

S. VAN AELST. **J. DE BRABANDERE.**