

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK.

A R R E S T

**nr. 187.390 van 28 oktober 2008
in de zaak A. 188.542/IX-5942.**

In zake : Georges GORIS,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. BRUYNINCKX,
kantoor houdende te LEUVEN,
Franz Tielemanslaan 10

tegen :

BELGOCONTROL,
dat woonplaats kiest bij
advocaat D. DE MEULEMEESTER,
kantoor houdende te GENT,
Citadellaan 10.

--

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Georges GORIS op 11 juni 2008 heeft ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging en de nietigverklaring te vorderen van de beslissing van 12 februari 2008 van de afgevaardigd bestuurder van Belgocontrol houdende benoeming van Nathalie Rousseau, eerste onderchef radiotechnicus specialist, tot de graad van technisch bureauchef “Directoraat-Generaal Uitrustingen - Afdeling Engineering - NV/Voice/Steenokkerzeel”;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag over de vordering tot schorsing en het beroep tot nietigverklaring op grond van artikel 93 van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrecht-spraak van de Raad van State, opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd M. LEFEVER;

Gelet op de beschikking van 23 september 2008 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 20 oktober 2008;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gehoord het verslag van staatsraad D. MOONS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat A. DE SCHREYE, die
loco advocaat J. BRUYNINCKX verschijnt voor de verzoeker;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelings-
hoofd M. LEFEVER;

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,

OVERWEEGT WAT VOLGT :

1. De feiten.

1.1. Bij bericht nr. 58 van 14 september 2007 wordt bij Belgocontrol
een betrekking van verantwoordelijke gespecialiseerd in team maintenance &
supervisie in de dienst “Voice Communication” vacant verklaard.

1.2. Op 28 september 2007 solliciteert verzoeker naar voornoemde
betrekking.

Blijkens het proces-verbaal van 5 november 2007 betreffende de
selectieprocedure behaalt verzoeker als eindresultaat 62 % van de punten, hetzij
minder dan het vereiste minimum van 70 %. De tweede kandidaat, Nathalie
Rousseau, wordt met 89,5 % van de punten als eerste gerangschikt. Geacteerd
wordt dat ze zodoende voor bevordering “weershouden” wordt.

Uitgesplitst per examendeel behaalden de verzoeker en
N. Rousseau de volgende scores :

	Goris	Rousseau
1 ^{ste} onderdeel	70	95
2 ^{de} onderdeel	45	90
3 ^{de} onderdeel	77	83,5
eindresultaat	62	89,5

Bij schrijven van 20 november 2007 wordt verzoeker van de door hem behaalde resultaten in kennis gesteld.

Bij ter post aangetekend schrijven van 29 november 2007 tekent verzoeker bij de dienst “human resources” van Belgocontrol bezwaar aan “tegen de beslissing i.v.m. de selectieprocedure”.

Bij schrijven van 12 december 2007 nodigt de directeur “human resources” van Belgocontrol verzoeker uit voor overleg, desgewenst in aanwezigheid van zijn vakorganisatie.

Op 19 december 2007 brengt de directeur in de zaak van verzoeker het volgende advies uit :

“De Directeur Human Resources komt tot de vaststelling dat de selectieprocedure, zoals voorgeschreven door het Promotiereglement van Belgocontrol en zoals weergegeven in de preambule van onderhavig advies, correct en nauwgezet werd nageleefd ten aanzien van de heer Georges Goris; de Directeur Human Resources adviseert het bezwaar van de heer Georges Goris ongegrond te verklaren”.

Na verzoeker te hebben gehoord beslist het directiecomité op 20 december 2007 wat volgt :

“Het Directiecomité komt tot de vaststelling dat de selectieprocedure, zoals voorgeschreven door het promotiereglement van Belgocontrol en zoals weergegeven in de preambule van onderhavig advies, correct en nauwgezet werd nageleefd ten aanzien van de heer Georges Goris, het Directiecomité beslist het bezwaar van de heer Georges Goris ongegrond te verklaren.”.

Bij bericht nr. 2 wordt aan het personeel van Belgocontrol bekendgemaakt dat Nathalie Rousseau, eerste onderchef radiotechnicus specialist, bij besluit van 19 december 2007 van de afgevaardigd bestuurder werd benoemd tot de graad van stagedoend technisch bureauchef “Directoraat-Generaal Uitrustingen - Afdeling Engineering - NV/ Voice/ Steenokkerzeel”.

Verzoeker bestreed deze beslissing met een afzonderlijk beroep tot nietigverklaring en tot schorsing. Deze zaak is gekend onder het nummer A. 187.461/IX-5866. Ingevolge het feit dat verzoeker de intrekking van de bestreden beslissing niet heeft aangevochten werden zijn vorderingen bij arrest nr. 186.271 van 15 september 2008 verworpen.

1.3. Ingevolge de vernietiging bij arrest nr. 182.483 van 28 april 2008, van de beslissing van 20 december 2007 van het Directiecomité neemt dit comité op 24 juni 2008 een nieuwe beslissing die inhoudelijk tot dezelfde conclusie komt als de vernietigde beslissing maar nu is zij uitgebreid gemotiveerd.

Zij wordt bij brief van 24 juni 2008 aan de verzoeker meegedeeld. Verzoeker bestrijdt deze beslissing met een beroep tot schorsing en tot nietigverklaring in de zaak gekend onder het nummer A. 189.403/IX-6016.

1.4. Intussen nam de afgevaardigd bestuurder op 12 februari 2008 evenwel reeds een nieuw besluit waarbij hij zijn besluit van 19 december 2007 houdende benoeming van N. Rousseau tot de graad van stagedoend technisch bureauchef vernietigde (lees: introk) en haar opnieuw benoemde, met ingang van 19 december 2007, tot technisch bureauchef.

Dit is het besluit dat met het onderhavige verzoekschrift wordt bestreden. Het wordt met een bericht van 14 april 2008 aan het personeel meegedeeld.

2. De ontvankelijkheid.

2.1. De verwerende partij werpt een exceptie van onontvankelijkheid op. Zij betoogt dat de verzoeker niet doet blijken van het rechtens vereiste belang bij huidige procedures, omdat verzoeker zelfs bij vernietiging van de bestreden beslissing geen kans op bevordering maakt, omdat zijn profiel niet overeenstemt met de functievereisten, meer bepaald omdat hij slechts 45 % scoorde op het onderdeel persoonlijkheid, waarop een minimum van 70 % moest worden behaald.

2.2.1. Het wordt niet betwist dat de verzoeker voldoet aan de statutaire benoemingsvoorwaarden. Zijn kandidatuur werd immers ontvankelijk verklaard.

Het vereiste te voldoen aan een bepaald minimum percentage voor de betreffende functievereisten is een element van onderzoek naar de geschiktheid voor de functie en, bijgevolg een gegeven in de vergelijking van de titels en de verdiensten van de kandidaten, gesteund op de discretionaire bevoegdheid van de verwerende partij. Deze functievereisten worden voor iedere functie opnieuw bepaald en vormen geen definitieve beoordeling die het directiecomité bindt. Dit

blijkt enerzijds uit het bestaan van een interne bezwaarprocedure en anderzijds uit de appreciatiebevoegdheid waarover het directiecomité beschikt.

Appreciatiebevoegdheid betekent dat bij het overdoen van de procedure anders zou kunnen worden beslist.

Vermits de verzoeker voldoet aan de statutaire en reglementaire voorwaarden om tot de graad van bureauchef te worden benoemd, getuigt hij bijgevolg van het rechtens vereiste belang bij de procedures die hij heeft ingediend.

2.2.2. De exceptie wordt verworpen.

3. De grond van de zaak.

3.1.1. In een eerste middel voert de verzoeker de schending aan van artikel 36, §1, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven en van artikel 43, §§3 en 5, van de gecoördineerde wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken.

Hij citeert artikel 36, §1, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven dat bepaalt dat deze bedrijven onderworpen zijn aan de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken en stelt dat Belgocontrol een dienst is waar krachtens artikel 43, §3, van die wetten taalkaders moeten worden opgesteld en krachtens artikel 43, §5, de bevorderingen moeten geschieden per taalkader.

Evenwel bestaan er voor Belgocontrol geen taalkaders en bijgevolg is de bestreden benoeming, die gebeurde bij opstoting van de vijfde naar de derde taaltrap, zoals deze indertijd bestonden bij de Regie der Luchtwegen, onwettig.

3.1.2. De verwerende partij antwoordt dat de verzoeker niet aantoont dat het taalevenwicht zou zijn geschonden en dat aldus de ratio legis van de gecoördineerde wetten op het taalgebruik in bestuurszaken van 18 juli 1966 niet zou zijn gerespecteerd. Zij stelt dat zij er bij de organisatie van haar diensten rekening mee houdt om over het nodige personeel te beschikken teneinde de zaken conform de taalwetgeving te kunnen afhandelen.

3.2.1. Artikel 36, §1, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven luidt als volgt :

“De autonome overheidsbedrijven (...) zijn onderworpen aan de bepalingen van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966.”

Artikel 48, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken bepaalt :

“De Koning kan bij een in Ministerraad overlegd besluit, bijzondere maatregelen nemen met het oog op de regeling van de toepassing van deze gecoördineerde wetten op Belgocontrol en op BIAC, rekening houdend met de exploitatievoorwaarden die hun eigen zijn.”

Uit voornoemd artikel 36, §1, blijkt dat Belgocontrol onderworpen is aan “de bepalingen van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966”. Vermits er geen uitzondering wordt gemaakt voor artikel 43 is ook dit artikel van toepassing.

Krachtens artikel 170 van voornoemde wet van 21 maart 1991 heeft Belgocontrol tot taak :

- 1/ de veiligheid van het luchtverkeer te waarborgen in het luchtruim waarvoor de Belgische Staat verantwoordelijk is;
- 2/ op de luchthaven Brussel-Nationaal de bewegingen van de luchtvaartuigen te controleren bij de nadering, de landing en het opstijgen en op de landings- en rolbanen, alsook de geleiding van de luchtvaartuigen op de platforms, en de veiligheid te waarborgen op de gewestelijke openbare luchthavens en luchtvaartterreinen overeenkomstig het samenwerkingsakkoord dat daarover met de Gewesten werd gesloten;
- 3/ aan de politie-, luchtvaart- en luchthaveninspectiediensten inlichtingen te verschaffen betreffende de luchtvaartuigen, de besturing, de bewegingen en de waarneembare gevolgen ervan;
- 4/ weerkundige inlichtingen te verschaffen voor de luchtvaart, alsook telecommunicatiediensten of andere diensten te verstrekken die verband houden met de activiteiten genoemd in 1/ en 2/.

Bijgevolg is Belgocontrol een centrale dienst wiens activiteiten zich uitspreiden over het ganse grondgebied en is Belgocontrol onderworpen aan de

bepalingen van artikel 43 van de gecoördineerde wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, met de verplichting het personeel te verdelen over taalkaders.

Dit werd trouwens reeds uitdrukkelijk bevestigd in het arrest Plisnier, nr. 167.606 van 8 februari 2007.

Met zijn arresten nr. 34.839 van 2 mei 1990, nr. 40.175 van 27 augustus 1992 en nr. 45.695 van 19 januari 1994, heeft de Raad van State de taalkaders van de Regie der Luchtwezen in hun totaliteit vernietigd.

3.2.2. De verwerende partij toont niet aan dat er sinds deze annulaties nieuwe taalkaders werden opgesteld voor Belgocontrol.

3.2.3. Het is uiteraard zo dat de verzoeker zelf evenmin rechtsgeldig zou kunnen benoemd worden, zolang er geen taalkaders zijn vastgesteld maar dit betekent niet, gelet op de verschillende arresten waardoor de Raad van State benoemingen vernietigde, wegens ontstentenis van taalkaders, dat daarom de verzoeker geen belang heeft bij dit middel of bij zijn beroep. Een middel gesteund op de schending van de taalwetgeving moet trouwens, aangezien deze van openbare orde is, zelfs ambtshalve worden opgeworpen en de Raad van State kan op grond daarvan ongeacht het belang van verzoeker bij zulk middel de bestreden akte nietig verklaren.

3.2.4. Het middel is gegrond.

4. Gelet op wat voorafgaat is er geen grond meer om uitspraak te doen over de vordering tot schorsing, die zonder voorwerp is geworden.

OM DIE REDENEN
BESLIST DE Wnd. KAMERVOORZITTER :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 12 februari 2008 van de afgevaardigd-bestuurder van Belgocontrol houdende benoeming van Nathalie Rousseau, eerste onderchef radiotechnicus specialist, tot de graad van technisch

bureauchef “Directoraat-Generaal Uitrustingen - Afdeling Engineering - NV/Voice/
Steenokkerzeel”.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De kosten van de vordering tot schorsing, bepaald op 175 euro,
komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
28 oktober 2008, door :

de H	D. MOONS,	staatsraad, wnd. kamervoorzitter,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

D. MOONS.