

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE IXe KAMER

A R R E S T

**nr. 204.877 van 7 juni 2010
in de zaak A. 195.795/IX-6756**

In zake : Anne VANDENBERGHE
wonend te Sint-Kruis
De Linde 8
alwaar woonplaats wordt gekozen

tegen :

de BELGISCHE STAAT, vertegenwoordigd door de minister van
Financiën

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 10 maart 2010, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging van het koninklijk besluit van 7 december 2009 in zoverre dit de benoeming inhoudt van Geert Callaert en Paul De Rom tot lid van het College van de fiscale bemiddelingsdienst bij de FOD Financiën.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een administratief dossier en een nota ingediend.

Eerste auditeur-afdelingshoofd Marc Lefever heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 31 mei 2010.

Staatsraad Daniël Moons heeft verslag uitgebracht.

De verzoekster, en inspecteur Jan De Vleeschouwer, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur-afdelingshoofd Marc Lefever heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. Bij koninklijk besluit van 9 mei 2007 tot uitvoering van Hoofdstuk 5 van Titel VII van de wet van 25 april 2007 houdende diverse bepalingen (IV), wordt bij de FOD Financiën een fiscale bemiddelingsdienst opgericht die onder de leiding wordt geplaatst van een college van fiscale bemiddelaars dat uit minstens drie en maximum vijf leden bestaat. Met uitzondering van de voorzitter is het taalkundig paritair samengesteld.

Deze fiscale bemiddelaars worden aangeduid voor een mandaat van vijf jaar, na een oproep tot de kandidaten op basis van een functiebeschrijving en een competentieprofiel dat bij het voornoemde koninklijk besluit is gevoegd. Dit profiel bevat 22 verschillende competenties onderverdeeld in technische en specifieke competenties enerzijds, en algemene en managementcompetenties anderzijds. Zij worden in de oproep tot de kandidaten hernomen.

3.2. Wanneer in het Belgisch Staatsblad van 14 juni 2007 een oproep tot de kandidaten verschijnt dient de verzoekster haar kandidatuur in voor het mandaat van lid van het College. Er zijn in totaal 59 kandidaten voor de Nederlandstalige betrekkingen, waaronder, naast de verzoekster, ook Geert Callaert en Paul De Rom.

Alle kandidaturen worden aan deze competenties getoetst.

De kandidaturen van de verzoekster en van Geert Callaert en Paul De Rom worden onderzocht door het “College Belastingen en Invordering” dat de verzoekster niet geschikt bevindt en Geert Callaert en Paul De Rom wel geschikt bevindt, met reserves voor Geert Callaert omdat hij momenteel niet beschikbaar zou zijn.

3.3. Op 18 december 2007 onderzoekt het directiecomité van de FOD Financiën het dossier. Het stelt vast dat sinds de oprichting van de dienst er slechts 25 dossiers werden ingediend en dat deze vooral vragen betreffen inzake personenbelasting en BTW. Daarom is het van oordeel dat ervaring in de behandeling van dossiers inzake particuliere belastingplichtigen en inzake BTW belangrijke troeven zijn en dat deskundigheid inzake vennootschapsbelasting minder nuttig is voor het onderzoek van de dossiers die aan de dienst Fiscale Bemiddeling worden toevertrouwd. Verder meent het dat andere belangrijke troeven zijn:

- in de loop van zijn/haar loopbaan specifieke ervaring opgedaan hebben in fiscale geschillenbehandeling;
- ervaring hebben in een dienst die contact heeft met de belastingplichtige en dit op verschillende niveaus, hetzij buiten de administratie maar binnen het federaal kader, hetzij binnen de administratie, en bij voorkeur in de eerstelijnsdiensten. De medewerkers belast met de uitvoering van grondige controles (bijvoorbeeld AOIF, BBI) worden niet weerhouden omdat hun profiel in mindere mate overeenstemt met het gezochte profiel van bemiddelaar;
- goede kennis hebben van de organisatiestructuur en de diensten van de FOD Financiën;
- de motivatie zoals die uit de kandidaatstelling naar voor komt;
- een goed begrip hebben van wat er van het college wordt verwacht.

De beoordelingen voor de verzoekster en Geert Callaert en Paul De Rom luiden als volgt:

“Geert Callaert: Gunstig advies. Door zijn ruime ervaring bij de invorderingsdiensten is hij zeer vertrouwd met de bemiddeling t.o.v. de belastingplichtigen. Hij oefent bovendien de functie uit van secretaris bij de beroepscommissie onbeperkt uitstel van de invordering.

Paul De Rom: Gunstig advies. Verantwoordelijke van de dienst ‘Geschillen’ en beschikt over alle kwaliteiten inzake fiscale bemiddeling. Contactpersoon voor de federale ombudsmannen.

Anne Vandenberghe: Ongunstig advies. Betrokkene behandelt vooral vennootschapsdossiers.”

In totaal geeft het comité een gunstig advies voor 35 Nederlandstalige kandidaten.

3.4. Bij koninklijk besluit van 7 december 2009 worden Geert Callaert en Paul De Rom dan benoemd tot lid van het College van de fiscale bemiddelingsdienst. Dit besluit is als volgt gemotiveerd:

“Overwegend dat het voormeld Directiecomité bij proces-verbaal voor zestig kandidaten een positief advies heeft weerhouden op grond van:

- hun ervaring in de behandeling van dossiers inzake particuliere belastingplichtigen en inzake BTW : het Directiecomité is de mening toegedaan dat expertise inzake vennootschapsbelasting minder aangewend kan worden in het onderzoek van de dossiers toevertrouwd aan de dienst Fiscale Bemiddeling;
- hun specifieke ervaring in de loop van hun carrière opgedaan in fiscale geschillenbehandeling;
- hun ervaring in een dienst die contact heeft met de belastingplichtige en dit op verschillende niveaus:
 - hetzij buiten de administratie maar binnen het federaal kader,
 - hetzij binnen de administratie en bij voorkeur in eerste lijnsdiensten : de medewerkers belast met de uitvoering van grondige controles (bvb. AOIF, BBI) worden niet weerhouden omdat hun profiel minder overeenstemt met het gezochte profiel van ‘bemiddelaar’;
- hun goede kennis van de organisatiestructuur en de diensten van de FOD Financiën;
- hun motivatie zoals deze uit hun kandidaatstelling naar voren komt;
- een goed begrip van wat er van het college verwacht wordt;
- hun vijf jaar ervaring in fiscale zaken : het Directiecomité heeft beslist dat voor de berekening van deze vijf jaar ervaring
 - rekening wordt gehouden met de anciënniteit in elk niveau
 - rekening wordt gehouden met de ervaring bij de FOD Financiën evenals met de ervaring elders opgedaan (bvb. de privésector);

Overwegend dat om een verdere selectie te maken, noodzakelijk door het feit dat het college niet meer dan vijf leden mag tellen, het dossier van elke kandidaat vergeleken werd met alle criteria bepaald door het voornoemd koninklijk besluit van 9 mei 2007 en dat onder die criteria twee kandidaten, in hun taalrol, van de andere te onderscheiden zijn in die mate dat ze een beter profiel vertoonden gezien de selectiecriteria de volgende zijn:

- Diploma van de 2e cyclus van het universitair onderwijs of van universitair niveau of bekleed zijn met een graad van niveau 1 (A)
- 5 jaar ervaring hebben in fiscale aangelegenheden
- grondige ervaring hebben in de juridische en praktische behandeling van complexe dossiers op fiscaal vlak
- op sociaal en economisch vlak kunnen onderhandelen
- grondige kennis van de Belgische fiscale wetgeving
- kennis van de grondbeginselen van de Europese en internationale fiscaliteit
- kennis van de werking en de structuur van de federale overheidsdiensten
- kunnen functioneren in een meertalige omgeving
- verantwoordelijkheidszin hebben en proactief zijn
- gegevens op kritische wijze kunnen analyseren en informatie kunnen beoordelen
- een visie kunnen ontwikkelen en inhoudelijk verschillende gegevens kunnen integreren, alternatieve oplossingen kunnen bedenken en coherente conclusies kunnen uitwerken

- invloed uitoefenen, een bemiddelingsproces kunnen leiden
- blijk geven van innovatief, creatief en flexibel denken
- doelstellingen proactief kunnen definiëren en verwezenlijken
- in team kunnen werken binnen het College
- zijn medewerkers kunnen begeleiden, motiveren en tot ontplooiing laten komen
- teams kunnen leiden
- in staat zijn om samen te werken en binnen een netwerk te werken
- een zeer goede luistervaardigheid bezitten
- uitstekend kunnen communiceren, zowel schriftelijk als mondeling
- burger-, klant- en resultaatgericht zijn
- loyaal en integer zijn;

Overwegend dat de heer CALLAERT over een zeer uitgebreide technische kennis beschikt; zowel op administratief, juridisch als fiscaal vlak en een zeer brede visie heeft op de taken van de fiscale administraties (invordering en taxatie); dat hij een ongebreidelde inzet toont en een groot doorzettingsvermogen en dynamisme bezit bij het uitvoeren van de hem opgedragen taken waarbij hij bijzondere aandacht heeft voor een tijdige afwerking en de kwaliteit van de eindproducten; dat hij erin slaagt door een actief tijdmanagement te voeren (en) de zaken constant op te volgen; dat hij bovendien beschikt over een groot verantwoordelijkheidsbesef, een sterk analytische geest; dat hij beslissingsvaardig en organisatorisch zeer onderlegd is; dat hij erin geslaagd is om een team van heel gemotiveerde en productieve medewerkers op te bouwen, door het adequaat coachen van hen, het delegeren van passende verantwoordelijkheid en ruimte voor creativiteit, gekoppeld aan teamwerk, het geven van positieve feedback en het maximaal benutten van het beschikbare personeelseffectief; dat hij zijn sterk communicatief vermogen (aanwendt) zowel voor de dialoog met de diensten bij de administratie, alsook in zijn contacten met andere fiscale administraties, andere overheidsdiensten, de beleidscellen van de Staatssecretaris en de Minister en in zijn contacten met de verschillende belastingplichtigen; dat hij zeer vertrouwd is met de bemiddeling met de belastingplichtigen; dat hij in een tweetalige omgeving kan werken; dat hij bovendien de functie uitoefent van secretaris bij de beroepscommissie onbeperkt uitstel van de invordering, hetgeen hem in staat heeft gesteld een ruime ervaring op te bouwen inzake fiscale bemiddeling binnen de perken van de wetgeving;

Overwegende dat de heer DE ROM over een ruime polyvalente ervaring beschikt inzake taxatie; dat hij sinds 8 jaren de dienst «Administratieve en gerechtelijke geschillen» beheert; dat hij binnen de ondersteuningsgroep van de algemene inspectie aangesteld is als «expert» voor de materie «geschillen»; dat hij in het raam van de geschillenbehandeling regelmatig contact en overleg heeft met de Administratie van de invordering, met de patrimoniumdocumentatie en met de Administratie van de «Fraudebestrijding» (betwistingen inzake onroerende voorheffing, kadastrale inkomens en BBI - taxaties); dat hij eveneens aangesteld is als verbindingsambtenaar voor de Belastingen en Invordering in de betrekkingen met het College van de Federale Ombudsman; dat hij in een meertalige omgeving kan functioneren (laureaat van de taal-examens niveau 1, kennis van Engels en Duits); dat hij in vele dossiers de functie van bemiddelaar «avant la lettre» heeft uitgeoefend : na zijn tussenkomst werden die dossiers met wederzijds akkoord afgesloten; dat de houding die hij in sommige dossiers heeft aangenomen overduidelijk toont dat hij de principes van de nieuwe fiscale cultuur, inzonderheid het waarborgen van de rechtszekerheid van de belastingplichtigen, integraal onderschrijft en die principes eveneens in de praktijk onverkort wil zien toegepast worden ; dat hij

zowel op het vlak van kennis als op het vlak van intermenselijke relaties, aanvaard, gerespecteerd en geapprecieerd is;

Overwegend dat werd geoordeeld dat de twee bovengenoemde kandidaten om bovengenoemde redenen, in hun taalrol, het best beantwoorden aan de voormelde selectiecriteria;”

3.5. Dit is het bestreden besluit. Het wordt bij uittreksel gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 1 februari 2010.

IV. Onderzoek van de vordering

4. Overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot de schorsing van de tenuitvoerlegging 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 beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.

Het moeilijk te herstellen ernstig nadeel

Standpunt van de partijen

5. De verzoekster voert, wat de tweede voorwaarde van voornoemd artikel 17, § 2, betreft, in essentie aan dat de bestreden benoemingen voor haar een laatste kans waren om het mandaat van lid van het College van de Fiscale Bemiddelingsdienst voor een termijn van vijf jaar uit te oefenen. Zij preciseert in dit verband dat zij zevenenvijftig jaar is en dat de procedure die is uitgemond in het bestreden besluit eenendertig maanden heeft geduurd.

Zij leidt daaruit af dat alleen de schorsing van het bestreden besluit haar de mogelijkheid zal bieden om het mandaat volledig uit te doen en haar het passend rechtsherstel zal verlenen.

De verwerende partij antwoordt dat dit een hypothetisch nadeel uitmaakt, vermits rekenkundig de mogelijkheid bestaat dat zij het mandaat van vijf jaar nog kan uitdoen.

De verwerende partij voegt daaraan toe dat de termijn van vijf jaar geen benoemingsvereiste is en dat het niet volledig uitdoen van het mandaat, niet belet om eventueel te worden benoemd.

Zij merkt op dat Paul De Rom, geboren in 1948, (en op dit ogenblik tweeënzestig jaar), het mandaat van vijf jaar niet kan uitdoen.

Zij besluit dat in de mate de verzoekster het risico loopt geen aanspraak te kunnen maken op de vergoedingen die aan het mandaat verbonden zijn, dit enkel een financieel nadeel uitmaakt dat kan worden hersteld door de annulatie van het bestreden besluit.

Beoordeling

6. Binnen een termijn van acht jaar wordt de verzoekster vijfenzeestig jaar. Op die leeftijd wordt het mandaat van lid van het College van de Fiscale Bemiddelingsdienst bij de verwerende partij, beëindigd.

Dit gegeven sluit niet uit dat de verzoekster nog in aanmerking kan komen om het mandaat op te nemen, al was het maar omdat Paul De Rom binnen drie jaar vijfenzeestig wordt en op dat ogenblik het mandaat opnieuw vacant wordt.

Bovendien legt de verzoekster niet uit welk ernstig nadeel zij zou leiden wanneer zij het mandaat slechts gedurende een deel van de termijn van vijf jaar zou kunnen uitoefenen.

Bijgevolg is niet voldaan aan de tweede voorwaarde van voormeld artikel 17, § 2.

7. Deze vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit te verwerpen.

BESLISSING

De Raad van State verwerpt de vordering.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 7 juni 2010, door de Raad van State, IXe kamer, samengesteld uit:

Daniël Moons,	staatsraad, waarnemend voorzitter,
bijgestaan door	
Wim Geurts,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Wim Geurts

Daniël Moons