

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

nr. 212.041 van 15 maart 2011

A. 187.303/V-1779

In zake: **PEETERS** François,
die woonplaats kiest bij
Mr. Caroline CRAPPE, advocaat,
Chaussée de Namur 262a
5310 Eghezée,

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de Minister van Binnenlandse Zaken,
die woonplaats kiest bij
Mr. Michel MAHIEU, advocaat bij het Hof van Cassatie,
Louizalaan 523
1050 Brussel.

Tussenkommende partijen:

1. **FRANCKX** Bruno,
2. **LEYS** Roger,
die beiden woonplaats kiezen bij
Mr. Carine FLAMEND, advocaat,
Vilvoordsesteenweg 101
1860 Meise,
3. **FRANCK** Charles,
die woonplaats kiest
Willem Van Saeftingestraat 13
8370 Blankenberge,
4. **VAN SEVEREN** William,
die woonplaats kiest
Weidestraat 61
8310 Assebroek,
5. **YANSENNE** David,
die woonplaats kiest bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG en
Mr. Cédric MOLITOR, advocaten,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, Ve KAMER,

Gezien het op 29 februari 2008 ingediende verzoekschrift, waarbij François PEETERS de nietigverklaring vordert van "het koninklijk besluit van 20 december 2007, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 16 januari 2008, waarbij, met ingang van 1 januari 2005, voor het referentiejaar 2004 loonschaal 07 wordt toegekend aan 10 hogere officieren van de politiediensten, en van het besluit van de nationale selectiecommissie voor hogere officieren dat op 7 november 2006 ter kennis van verzoeker kennis is gebracht en dat gediend heeft tot voorbereiding van dat koninklijk besluit, en voor zover nodig van het bekrachtigingsbesluit van de selectiecommissie, dat op 30 januari 2007 ter kennis van verzoeker is gebracht";

Gezien de op 9, 10 en 16 april 2009 ingediende verzoekschriften waarbij Bruno FRANCKX, Roger LEYS, Charles FRANCK, William VAN SEVEREN en David YANSENNE vragen om als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 30 juni 2009, waarbij die verzoeken tot tussenkomst worden ingewilligd;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien de memories van tussenkomst;

Gezien het verslag van Mevrouw BEECKMAN de CRAYLOO, eerste auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 12 van de algemene procedureregeling;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memories van de verzoekende partij, van de verwerende partij en van de eerste, de tweede en de vijfde tussenkomende partij;

Gelet op de beschikking van 14 januari 2011, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 15 februari 2011 om 10.00 uur;

Gehoord het verslag van de Heer ANDERSEN, eerste voorzitter van de Raad van State;

Gehoord de opmerkingen van Mr. C. CRAPPE, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, van Mr. G. PIJCKE, advocaat, loco Mr. M. MAHIEU, advocaat bij het Hof van Cassatie, die voor de verwerende partij verschijnt, van Mr. V. BECKERS, loco Mr. C. FLAMEND, advocaat, die voor de eerste en de tweede tussenkomende partij verschijnt, en van Mr. C. MOLITOR, advocaat, die voor de vijfde tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevrouw BEECKMAN de CRAYLOO, eerste auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

I. UITEENZETTING VAN DE FEITEN

1. Bij een interne nota van 13 februari 2006 wordt aan de officieren een oproep tot gegadigden gericht voor verhoging naar loonschaal 07 voor vijftien officieren voor het jaar 2004 en achttien officieren voor het jaar 2005. De sollicitaties moeten uiterlijk op 15 maart 2006 worden ingediend.

2. Op 1 maart 2006 verstuurt verzoeker zijn kandidatuur voor het jaar 2004 en voor het jaar 2005.

3. Op haar vergadering van 12 juli 2006 keurt de nationale selectiecommissie voor hogere officieren het principe van een selectie op basis van criteria goed.

4. Op 12 juli 2006 en op 23 oktober 2006 komt de nationale selectiecommissie voor hogere officieren bijeen en onderzoekt ze de kandidaturen voor verhoging naar loonschaal 07, referentiejaar 2004.

Veertien kandidaturen komen in aanmerking voor het quotum van vijftien toegestane bevorderingen.

In het "verslag van de zitting" van 23 oktober 2006 staat voorts de lijst met de tien gegadigden die aanbevolen worden door de commissie, gerangschikt volgens hun bekwaamheid, gevolgd door de lijst met de gegadigden die niet aanbevolen worden, onder wie verzoeker.

5. Op 7 november 2006 brengt de voorzitter van de commissie het volgende besluit ter kennis van verzoeker:

- " De nationale commissie belast met de selectie van de hogere officieren-gegadigden voor een verhoging naar loonschaal 07 heeft op 23 oktober 2006 de sollicitaties voor het referentiejaar 2004 onderzocht.

Na de ontvankelijkheid van de sollicitaties te hebben onderzocht, heeft de commissie de respectieve aanspraken en verdiensten van de gegadigden onderzocht op basis van hun persoonlijk dossier, hun evaluatie en het ingediende sollicitatiedossier, en dit overeenkomstig artikel VII.II.34 van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten (RPPol).

Die vergelijking is gemaakt op basis van zeven criteria (met een puntenwaardering van 1 tot 4), waaraan de commissie een bepaald gewicht heeft toegekend.

Het gaat om de volgende criteria:

1. Omvang en belang van de verantwoordelijkheden op het vlak van Human Resources Management. Beschikken over sociale kwaliteiten (algemeen gewaardeerde interpersoonlijke relaties) (gewicht: 4);
2. De belangrijkheid van het te beheren "netwerk" aan beroepsrelaties (gewicht: 3);
3. De realisaties op het vlak van personeelsbeheer en interne communicatie (gewicht: 5);
4. De kwaliteit van het sollicitatiedossier (gewicht: 1);
5. De mate en wijze waarop betrokkene heeft geïnvesteerd in de opbouw en het onderhouden van kennis en know-how (gewicht: 2);
6. De mate van zelfstandigheid die en het verantwoordelijkheidsniveau dat we terugvinden in de door de gegadigde genomen beslissingen en de behaalde resultaten (gewicht: 6);
7. De verdiensten, de inzet, de uitstraling, de intrinsieke waarde en de mate van betrokkenheid van de gegadigde in zijn beroep, de uitgeoefende functies en de gevoerde acties (gewicht: 7).

Onder de gegadigden die aan het einde van die vergelijking dezelfde resultaten hebben behaald, is door de commissie een rangschikking opgemaakt na onderzoek van hun anciënniteit.

Gezien het quotum bepaald door de minister, het aantal ontvankelijke sollicitaties en de resultaten verkregen na vergelijking heeft de commissie besloten de gegadigden pas aan te bevelen vanaf een minimumscore, vastgesteld overeenkomstig artikel IV.28 van het MB van 28 december 2001, die overeenstemt met het gemiddelde van de referentiebevolking min een standaardafwijking (het vereiste minimum bedraagt aldus een t-score van minimum 40).

Als resultaat van deze selectie vindt u als bijlage A de lijst met de aanbevolen gegadigden, opgemaakt overeenkomstig artikel VII.II.35 RPPol.

U zult vaststellen dat uw naam daarop niet voorkomt.

- Na onderzoek van uw dossier en na vergelijking van de verschillende gegadigden, heeft de commissie u 35,5 punten op een maximum van 112 gegeven, en een t-score van 31 (zie als bijlage B een gedetailleerd overzicht van uw punten per criterium), wat in de rangschikking van de ontvankelijke gegadigden neerkomt op de 13e plaats.
- De minimumscore vastgesteld door de commissie is een t-score van 40.

- Het vooraf door de minister van Binnenlandse Zaken vastgestelde quotum om over te gaan naar loonschaal 07 bedraagt 15 voor het jaar 2004.

Ik deel u dan ook mee dat de commissie, onder voorbehoud van de toepassing van de bepalingen van artikel VII.II.36 RPPol inzake bezwaar, u niet kan aanbevelen bij de minister van Binnenlandse Zaken voor een verhoging in loonschaal.

Overeenkomstig artikel VII.II.36 RPPol kunt u binnen vijftien dagen na deze kennisgeving een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de selectiecommissie. [...]".

In bijlage A bij de voornoemde nota staan in alfabetische volgorde de namen van de tien aanbevolen gegadigden.

In bijlage B staan de resultaten van verzoeker:

"

criteria	resultaten
1	8
2	3
3	5
4	1
5	2
6	6
7	10,5

".

6. Verzoeker dient een met redenen omkleed bezwaarschrift in dat de voorzitter van de commissie op 27 november 2006 heeft ontvangen.

7. Op haar vergadering van 22 januari 2007 onderzoekt de commissie het bezwaarschrift van verzoeker.

8. Op 30 januari 2007 deelt de voorzitter van de commissie verzoeker mee dat zijn bezwaar wordt afgewezen en dat de oorspronkelijke rangschikking wordt behouden.

9. Op 20 december 2007 stelt de Koning het volgende besluit vast:

" Koninklijk besluit tot toekenning van de loonschaal 07 aan 10 hogere officieren van de politiediensten voor het toetsingsjaar 2004

[...]

Gelet op de wet van 26 april 2002 houdende de essentiële elementen van het statuut van de personeelsleden en houdende diverse andere bepalingen met betrekking tot de politiediensten, inzonderheid op de artikelen 30 en 31;

Gelet op het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, inzonderheid op de artikelen VII.II.1, § 2 tot VII.II.3, § 1 en VII.II.24 tot VII.II.38;

Gelet op de beslissing van de Minister van Binnenlandse Zaken van 30 juni 2003;

Gelet op de oproep tot kandidaatstelling van 13 februari 2006 voor de overgang naar de loonschaal 07 voor de hoofdcommissarissen van politie;

Gelet op de kandidaturen ingediend bij de Directie van de Mobiliteit en het Loopbaanbeheer van de Algemene Directie Personeel van de federale politie;

Gelet op het onderzoek van de kandidaturen door de selectiecommissie;

Gelet op de vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten op basis van het persoonlijk dossier, de evaluatie en de kandidaatstelling;

Gelet op de rangschikking van de kandidaten opgesteld door de selectiecommissie op 23 oktober 2006;

Gelet op het gemotiveerd voorstel tot loonschaalverhoging van de selectiecommissie;

Overwegende dat een nationale selectiecommissie voor hogere officieren werd opgericht in toepassing van het artikel VII.II.25 van het voornoemd koninklijk besluit van 30 maart 2001;

Dat deze selectiecommissie op 12 juli 2006 samengekomen is om de beoordelingscriteria en het slaagniveau vast te leggen;

Overwegende dat voor elk van de zeven beoordelingscriteria een omschrijving, een rechtvaardiging, een referentieperiode, metings- en beoordelingselementen, een quotering gaande van 1 tot 4 en een gewicht werden vastgelegd;

Dat volgende beoordelingscriteria werden vastgelegd waaraan het volgende gewicht werd toegekend:

- 1° Criterium 1: Omvang en belang van de verantwoordelijkheden op vlak van Human Resources Management (gewicht: 4 punten);
- 2° Criterium 2: De belangrijkheid van het te beheren "netwerk" aan beroepsrelaties (gewicht: 3 punten);
- 3° Criterium 3: De realisaties op het vlak van personeelsbeheer en communicatie (gewicht: 5 punten);
- 4° Criterium 4: De kwaliteit van de kandidaatstelling (gewicht: 1 punt);
- 5° Criterium 5: De mate en wijze waarop betrokkene heeft geïnvesteerd in de opbouw en het onderhouden van kennis en know-how (gewicht: 2 punten);
- 6° Criterium 6: De mate van zelfstandigheid en verantwoordelijkheidszin die we terugvinden in de door betrokkene genomen beslissingen en de behaalde resultaten (gewicht: 6 punten);
- 7° Criterium 7: De verdiensten, de inzet, de uitstraling, de intrinsieke waarde en de mate van betrokkenheid van de kandidaat in zijn beroep, de uitgeoefende functies en de gevoerde acties (gewicht: 7 punten);

Dat bijgevolg het maximum van de punten op 112 werd vastgesteld;

Overwegende dat de heer Minister het aantal toegelaten hogere officieren die in aanmerking komen voor de overgang naar de loonschaal 07 voor het toetsingsjaar 2004 heeft vastgesteld op 15;

Overwegende dat de selectiecommissie heeft beslist om de minimale slaagdrempel vast te leggen op basis van de techniek van de t-score, zoals deze is bepaald in het artikel IV.28 van het ministerieel besluit van 28 december 2001 (B.S. 15 januari 2002);

Dat de minimale slaagdrempel voor het toetsingsjaar 2004 aldus werd vastgesteld op een score van 40;

Dat voor het toetsingsjaar 2004 het aantal resultaten dat hoger ligt dan de volgens de t-score vastgestelde minimale drempel, kleiner is dan het aantal kandidaten dat op basis van [het] door de heer minister vastgesteld quotum mag weerhouden worden;

Dat de selectiecommissie derhalve een kleiner aantal kandidaten voordraagt dan het vastgestelde quotum;

Overwegende dat 14 van de 23 kandidaturen ingediend voor het toetsingsjaar 2004 door de nationale selectiecommissie op 12 juli 2006 ontvankelijk werden verklaard;

Dat van 14 kandidaten de titels en verdiensten dienen vergeleken te worden met het oog op een eventuele overgang naar de hogere loonschaal;
Overwegende dat de selectiecommissie een rangschikking voor de 14 kandidaten heeft vastgelegd;

Overwegende dat 10 kandidaten een totale score hebben behaald die boven de minimale slaagdrempel ligt;

Dat bijgevolg deze 10 kandidaten worden aanbevolen door de selectiecommissie voor de overgang naar de loonschaal 07;

[...]

Hebben Wij besloten en besluiten Wij:

Artikel 1. De loonschaalverhoging naar de schaal 07 wordt verleend met ingang van 1 januari 2005 aan de heren hoofdcommissarissen van politie:

David YANSENNE [...],

Roger LEYS [...],

Charles FRANCK [...],

Dirk NYSSSEN [...],

Valère DE CLOET [...],

Bruno FRANCKX [...],

Henri CLAESSENS [...],

Jacques DEVEAUX [...],

William VAN SEVEREN [...],

Bernard BASTIEN [...].

[...]."

Het voormelde koninklijk besluit, dat bij wijze van vermelding bekendgemaakt is in het Belgisch Staatsblad van 16 januari 2008, is het bestreden besluit;

II. IN RECHTE

A. ONTVANKELIJKHEID

Overwegende dat David YANSENNE, tussenkomende partij, in zijn memorie van tussenkomst aanvoert dat verzoeker slechts belang heeft bij zijn beroep in de mate dat hij de nietigverklaring vordert van het koninklijk besluit van 20 november 2007 voor zover laatstgenoemd besluit het besluit van de verwerende partij om zijn kandidatuur niet in aanmerking te nemen en hem niet loonschaal 07 toe te kennen formaliseert, maar dat verzoeker er daarentegen geen belang bij heeft daarvan de nietigverklaring te vorderen voor zover het de tussenkomende partijen en de hogere officieren genoemd in het dispositief van het bestreden besluit tot die loonschaal bevordert; dat verzoeker volgens de tussenkomende partij immers niet zozeer bezwaar maakt tegen het feit dat voor het jaar 2004 niet aan hem, maar aan tien andere hogere officieren loonschaal 07 is toegekend, doch veeleer de omstandigheid dat voor het toekennen van die schaal zijn kandidatuur niet in aanmerking is genomen door de selectiecommissie en door de bevoegde overheid, en die schaal hem niet is toegekend; dat dezelfde tussenkomende partij in haar laatste memorie aanvoert dat de omstandigheid dat het middel dat de auditeur belast met de zaak ambtshalve heeft opgeworpen in zijn verslag van openbare orde is, de Raad van State niet vrijstelt van de verplichting om vooraf na te gaan of verzoeker belang heeft bij het beroep; dat, aangezien dat belang volgens haar beperkt is, de Raad van State, zo de middelen die verzoeker ter adstructie van zijn beroep aanvoert gegrond zijn, de nietigverklaring van het bestreden besluit slechts binnen die perken zou kunnen uitspreken; dat de tussenkomende partijen Roger LEYS en Bruno FRANCKX in hun laatste memories hetzelfde standpunt innemen;

Overwegende dat de exceptie niet opgaat; dat het in de eerste plaats aan verzoeker staat om in zijn verzoekschrift aan te geven in welke mate hij belang heeft, en zulks onder de toetsingsbevoegdheid van de Raad van State valt; dat noch het verzoekschrift waarmee de zaak aanhangig is gemaakt, noch de overige processtukken van verzoeker enige beperking bevatten wat betreft zijn belang en de strekking van de nietigverklaring die hij vordert; dat geen enkel tegenargument kan worden ontleend aan het feit dat hij in zijn verzoekschrift zijn belang verantwoordt met het feit dat zijn kandidatuur niet in aanmerking is genomen, daar, indien ze in aanmerking was genomen, hij geen belang zou hebben; dat verzoekers bezwaar tevens betrekking heeft, zoals afdoende blijkt uit de wijze waarop zowel in het verzoekschrift als in de memorie van wederantwoord het tweede onderdeel van het eerste middel verwoord en opgebouwd is, op de vergelijking van de in het geding zijnde kandidaturen en op het feit dat hij geweerd is in het voordeel van andere gegadigden; dat noch de verwerende partij, noch de tussenkomende partijen op de

terechtzing hebben kunnen aantonen dat de vijf niet-toegekende plaatsen voor het referentiejaar 2004 nog steeds beschikbaar zijn; dat een hervatting vanaf het begin van de omstreden procedure na een volledige vernietiging de kansen van verzoeker op het verkrijgen van de betreffende loonschaal overigens verhoogt, gezien het hogere aantal potentiële begunstigden dan in geval van een gedeeltelijke nietigverklaring binnen de grenzen zoals voorgesteld door de tussenkomende partijen;

Overwegende dat het beroep niet ontvankelijk is voor zover het strekt tot nietigverklaring van het besluit van de nationale selectiecommissie van 23 oktober 2006 houdende rangschikking van de gegadigden, een besluit waartegen een georganiseerd beroep is aangetekend en dat geleid heeft tot het definitieve besluit van 22 januari 2007, dat in de plaats daarvan is gekomen;

B. TEN GRONDE

Overwegende dat uit de arresten nrs. 203.923, 203.924 en 203.925 van 17 mei 2010 blijkt dat de nationale selectiecommissie in de periode dat de kandidaturen zijn onderzocht, niet regelmatig was samengesteld; dat de vraag of de commissie regelmatig was samengesteld gevolgen heeft wat betreft haar beslissingsbevoegdheid en de openbare orde raakt; dat zulk een middel in alle stadia van de procedure kan worden opgeworpen, en dus ook in het verslag; dat de verwerende partij, nadat ze in haar laatste memorie verklaard heeft zich te zullen gedragen naar het oordeel van de rechtbank, een zittingsnota heeft ingediend; dat die nota, waarin de procedureregeling niet voorziet, uit de debatten geweerd moet worden; dat voor het overige de argumenten die de verwerende partij mondeling heeft aangehaald tijdens de terechtzing niet afdoende zijn om het ambtshalve opgeworpen middel dat reeds onderzocht en aangenomen is in de bovengenoemde arresten van 17 mei 2010, te weerleggen; dat het middel niet ernstig aangevochten wordt door de tussenkomende partijen; dat het bijgevolg gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden:

- het koninklijk besluit van 20 december 2007 waarbij met ingang van 1 januari 2005 voor het referentiejaar 2004 aan tien hogere officieren van de politiediensten loonschaal 07 wordt toegekend;
- het besluit van 22 januari 2007 van de nationale selectiecommissie voor hogere officieren, waarbij het bezwaar van François PEETERS wordt afgewezen en de oorspronkelijke rangschikking behouden wordt.

Artikel 2.

Voor het overige wordt het beroep tot nietigverklaring verworpen.

Artikel 3.

Dit arrest wordt bij uittreksel bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad, op dezelfde wijze als het vernietigde koninklijk besluit.

Artikel 4.

De kosten, bepaald op 800 euro, komen ten laste van de verwerende partij ten belope van 175 euro en ten laste van de tussenkommende partijen ten belope van 125 euro elk.

Aldus uitgesproken te Brussel in openbare terechtzitting van de Ve kamer, op vijftien maart tweeduizend elf, door:

de HH. R. ANDERSEN,

L. HELLIN,

J. JAUMOTTE,

Mevr. M.-Chr. MALCORPS,

eerste voorzitter van de Raad van State,

kamervoorzitter,

staatsraad,

griffier.

De Griffier,

De Eerste Voorzitter van de Raad van State,

M.-Chr. MALCORPS.

R. ANDERSEN.