

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

nr. 224.353 van 11 juli 2013

A. 203.927/V-1863

In zake: **DEVILLET** Claudine,
die woonplaats kiest
Koninklijke Sinte-Mariastraat 76
1030 Brussel,

tegen:

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de Minister van Financiën.

Tussenkommende partij:

DEBELVA Johan,
die woonplaats kiest bij
Mr. Dirk VAN HEUVEN en
Mr. Jonas RIEMSLAGH, advocaten,
Cogels Osylei 61
2600 Antwerpen.

DE RAAD VAN STATE, Ve KAMER,

Gezien het op 6 maart 2012 ingediende verzoekschrift, waarbij Claudine DEVILLET de nietigverklaring vordert van het koninklijk besluit van 5 december 2011 waarbij Johan DEBELVA en Dirk CARMEN benoemd worden in betrekkingen waaraan de titel van directeur (klasse A3) is verbonden, in de vakrichting "Juridische normen en geschillen" bij de Adminsitratie van Fiscale Zaken (AFZ);

Gezien het op 27 april 2012 ingediende verzoekschrift, waarbij Johan DEBELVA vraagt als tussenkommende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 29 mei 2012 waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien de memorie van tussenkomst;

Gezien het verslag van Mevr. 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 memorie van de tussenkomende partij;

Gelet op de beschikking van 10 april 2013, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 8 mei 2013 om 14.00 uur;

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

Gehoord de opmerkingen van verzoekster, van de Heer P. BAILLY, inspecteur van de fiscale administratie, en van de Heer S. DEDELI, attaché, die voor de verwerende partij verschijnen, en van Mr. J. RIEMSLAGH, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. 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. FEITENRELAAS

Overwegende dat de toedracht van de zaak als volgt luidt:

1. Bij een bericht dat op 6 december 2007 in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt, wordt een oproep tot gegadigden gedaan voor veertig betrekkingen van klasse A3 waaraan de titel van directeur is verbonden, bij de Centrale diensten

van de Fiscale Administraties, de Algemene Diensten van het Algemeen Secretariaat en de Administratie der Thesaurie van de Federale Overheidsdienst (FOD) Financiën.

Onder meer de volgende betrekkingen zijn vacant:

- " 4. Directeur (A31 - vakrichting Juridische normen en geschillen) bij de Administratie van Fiscale Zaken (2 betrekkingen);
- 16. Directeur (A31 - vakrichting Fiscaliteit) bij de Centrale Diensten van de Administratie der Directe Belastingen, Dienst III - Internationale Betrekkingen)".

Verzoekster heeft haar kandidatuur ingediend voor deze drie betrekkingen.

In het bericht staat onder meer het volgende:

- " Een administratief comité brengt van alle kandidaten, op basis van een individueel dossier, de verdiensten in kaart en bepaalt hun klasseanciënniteit en niveauanciënniteit. Dit dossier omvat per kandidaat: de kandidaatstelling, de motivatie, een verslag over zijn/haar technische competenties en bijzondere geschiktheid, alsook elementen van het persoonlijk dossier. De bijzondere geschiktheid die voor de te begeven functie wordt vereist, wordt in samenwerking met SELOR geëvalueerd, dat methodologische ondersteuning biedt door het aanbieden van een vragenlijst. Alle kandidaten zullen worden uitgenodigd om deze vragenlijst in te vullen.

[...]

Bedoelde gegevens worden door de Administratiechef die zetelt in het administratief comité, medegedeeld aan het Directiecomité dat uitsluitend bevoegd is om de kandidaten te rangschikken en aan de Minister voor te dragen. Elk administratief comité is tweetalig samengesteld.

[...]

Teneinde de kandidaten in staat te stellen hun aanspraken beter te doen gelden zijn de functieprofielen bijgevoegd. Het staat hen vrij hun kandidaatstelling te motiveren.

[...]"

Het functieprofiel voor de twee betrekkingen van directeur "4. Directeur (A31 - vakrichting Juridische normen en geschillen) bij de Administratie van Fiscale Zaken" wordt omschreven als volgt:

- " Context van de functie

De Directeur staat de Auditeur-generaal, dienstchef, de Auditeur-generaal van financiën of de Directeur bij in het beheer van de dienst die belast is met het

opstellen van interne wetgeving en internationale regelgeving en de onderhandelingen die daaraan zijn verbonden.

Opdrachten en taken

De Directeur heeft o.a. volgende taken en opdrachten:

- de organisatie, de coördinatie van de werking en het doeltreffend beheer van de directie die onder zijn bevoegdheid ressorteert, waarbij zowel de administratieve belangen als de fiscale doelstellingen maximaal worden nagestreefd;
- de leiding, begeleiding, vorming en motivatie van de personeelsleden van zijn directie;
- de samenwerking met de andere diensten van de administratie, met de andere fiscale administraties en met andere overheidsdiensten;
- het opstellen van interne wetgeving en het adviseren van de diensten van de Minister op het vlak van de interne en internationale regelgeving;
- de samenwerking en het overleg met internationale instellingen en buitenlandse overheden op het vlak van internationale regelgeving.

Vereisten van de functie

De Directeur beschikt over volgende vaardigheden:

- op het vlak van de bijzondere geschiktheid :
 - beschikken over een analytische geest, bekwaam zijn om diverse gegevens te integreren om tot oplossingen en verbeteringen te komen;
 - in staat zijn om de dienst(en) te organiseren, om de medewerkers te coachen en hun competenties te ontwikkelen (hen responsabiliseren door hen opdrachten toe te vertrouwen en hen begeleiden in hun vooruitgang);
 - beslissingen kunnen nemen en acties op touw zetten;
 - kunnen luisteren, zin hebben voor dialoog en communicatie (zowel intern als extern);
 - adviezen formuleren, een groot verantwoordelijkheidsbesef hebben en beschikken over een zeer sterk doorzettingsvermogen;
 - positieve ingesteldheid ten aanzien van veranderingen;
 - kwaliteit-, resultaat- en klantgericht zijn.
- op het vlak van technische competenties:
 - zeer grondige kennis van de Inkomstenbelastingen of van de BTW;
 - uitgebreide kennis op het vlak van de internationale fiscaliteit;
 - uitgebreide kennis van de wetgevingstechniek en van het reglementair besluitvormingsproces;
 - uitgebreide kennis van de werking en bevoegdheden van de federale, Europese en internationale instellingen op het domein van de fiscaliteit;
 - uitgebreide kennis van de moderniseringsdoelstellingen van de FOD Financiën en van de aan de gang zijnde ontwikkelingen die tot de realisatie ervan moeten bijdragen;
 - kennis van informaticatoepassingen".

2. Verzoekster heeft zich kandidaat gesteld voor de twee betrekkingen van directeur (A31 - vakrichting Juridische normen en geschillen) bij de Administratie van Fiscale Zaken en voor de betrekking van directeur (A31 - vakrichting Fiscaliteit) bij de Centrale Diensten van de Administratie der Directe Belastingen, Dienst III - Internationale Betrekkingen.

3. Op 20 oktober 2009 wordt aan het directiecomité een nota overgezonden die door de leidinggevende ambtenaren van de verschillende administratieve comités is opgemaakt. Daarin staat meer bepaald het volgende:

" III. Samenstelling van de verschillende administratieve comités.

De werkwijze die gevolgd werd om de voorstellen te doen, werd opgelegd door het Directiecomité. Zo ook de samenstelling van de administratieve comités waarvan sprake was in de voornoemde dienstorders van 26 en 29 november 2007.

Er werden vier groepen van administratieve comités opgericht: een groep «Belastingen en Invordering», een groep «Patrimoniumdocumentatie», een groep «Thesaurie» en een groep «Stafdiensten».

Deze groepen werden, voor wat betreft de in deze nota behandelde voorstellen, uitgesplitst in volgende administratieve comités:

a) Belastingen en Invordering:

- administratief comité «Algemene administratie van de belastingen»;
- administratief comité «Administratie van fiscale zaken»;
- administratief comité «Centrale diensten van de Administratie der directe belastingen, taxatie, en van de Administratie van de BTW, registratie en domeinen, sector BTW, taxatie»;
- administratief comité «Centrale diensten van de Administratie der douane en accijnzen»;
- administratief comité «Centrale diensten van de Administratie van de bijzondere belastinginspectie»;
- administratief comité «Centrale diensten van de Administratie der directe belastingen, invordering, en van de Administratie van de BTW, registratie en domeinen, sector BTW, invordering»;

b) Patrimoniumdocumentatie:

- administratief comité «Centrale diensten van de Administratie van het kadaster en van de Administratie van de BTW, registratie en domeinen, sector registratie en domeinen»;

c) Thesaurie:

- administratief comité «Administratie der thesaurie»;

d) Stafdiensten:

- administratief comité «Stafdienst Personeel en Organisatie»;
- administratief comité «Stafdienst ICT»;
- administratief comité «Stafdienst Secretariaat en Logistiek»;
- administratief comité «Stafdienst Budget en Beheerscontrole»;
- administratief comité «Kabinet van de Voorzitter van het Directiecomité»;
- administratief comité «PMO»;
- administratief comité «Rechtskundige Dienst van het Algemeen Secretariaat».

De samenstelling van deze comités gebeurde in naleving van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966.

Het werk van deze comités is louter voorbereidend werk in opdracht van het Directiecomité, bij wie uiteraard de volledige bevoegdheid berust om benoemingsvoorstellen te formuleren.

IV. Rangschikking van de kandidaten.

De rangschikking van de kandidaten voor betrekkingen waaraan de titel is verbonden van auditeur-generaal van financiën of van directeur, werd opgesteld overeenkomstig de artikels 11 tot 14 van het koninklijk besluit van 29 oktober 1971 tot vaststelling van het organiek reglement van de Federale Overheidsdienst Financiën, en van de bijzondere bepalingen die er voorzien in de uitvoering van het statuut van het Rijkspersoneel.

Deze kandidaten worden telkens voorgesteld in de volgorde van hun rangschikking overeenkomstig artikel 11 van het organiek reglement.

De rangschikking van de kandidaten op basis van hun anciënniteit kan daarenboven beïnvloed worden door de mate waarin zij beschikken over de vereiste competenties om een functie uit te oefenen van auditeur-generaal van financiën of van directeur.

Met het oog op de vaststelling van deze competenties heeft het Directiecomité beslist om alle kandidaten te beoordelen aan de hand van de volgende drie criteria:

1. alle elementen die betrekking hebben op het verloop van hun administratieve loopbaan (dienststaat, hogere functies, gunstige en/of ongunstige feiten, tuchtmaatregelen, cumuls, ...);
2. de technische competenties waarvan ze blijf geven in de uitoefening van hun functies;
3. de verificatie van hun bijzondere geschiktheden.

De verificatie van de bijzondere geschiktheden gebeurde aan de hand van:

- een evaluatie die peilt, [...] voor de betrekkingen in de klasse A3 naar het vermogen tot communiceren, tot coachen en ontwikkelen, tot servicegericht handelen en tot het behalen van doelstellingen (verslag bijzondere geschiktheden vragenlijst incompetentiestelling – delen 1 en 2);
- een evaluatie die peilt, [...] voor de betrekkingen in de klasse A3 naar het vermogen tot organiseren en tot integreren en beslissen (verslag bijzondere geschiktheden vragenlijst incompetentiestelling – deel 3).

[...]

V. Voorgestelde kandidaten.

Na afloop van de verschillende administratieve comités zijn door de verantwoordelijken van deze comités toekenningsvoorstellen voorbereid ten behoeve van het Directiecomité.

Deze voorstellen, die nauwkeurig werden getoetst op hun onderlinge verenigbaarheid en hun congruentie met de geldende taalnoodwendigheden, worden hierna als volgt hernomen en behandeld:

- de betrekkingen worden gegroepeerd per administratief comité dat ze behandelde;
- binnen deze groepen worden ze nog eens per titel samengevoegd (eerst de betrekkingen van auditeur-generaal van financiën, dan die van adviseur-generaal, vervolgens die van directeur en ten slotte die van adviseur), en wel in de volgorde en met de nummering zoals ze bij de incompetentiestellingen in het Belgisch Staatsblad werden aangeduid;
- [...]
- dan volgt eerst de voorgestelde kandidaat en de motivering van deze keuze, en vervolgens de rechtvaardiging van die keuze ten opzichte van de andere kandidaten; deze elementen vormen in feite de schriftelijke neerslag van de

- bevindingen uitgebracht na vergelijkend onderzoek van de kandidaatstellingen door het bevoegd administratief comité;
- [...].

Bij het vergelijkend onderzoek van alle kandidaatstellingen steunden de administratieve comités voornamelijk op de individuele postulatiedossiers der kandidaten; elk van deze dossiers bevat volgende elementen:

- de kandidaatstelling zelf;
- een tabel met de orde van voorkeur door de kandidaat gehecht aan de door de hem of haar gepostuleerde betrekkingen;
- het persoonlijk dossier en de dienststaat van de kandidaat [...];
- de vragenlijst incompetentiestelling - deel 1;
- de vragenlijst incompetentiestelling - deel 2;
- een verslag van de bijzondere geschiktheden op basis van de vragenlijst incompetentiestelling - delen 1 en 2;
- een verslag van de bijzondere geschiktheden op basis van de vragenlijst incompetentiestelling - deel 3.

Alle voorgestelde kandidaten voldoen aan de vereiste benoemingsvoorwaarden.

VI. Taalnoodwendigheden.

Het koninklijk besluit van 19 december 2005 tot vaststelling van de taalkaders van de Federale Overheidsdienst Financiën voorziet voor de tweede taaltrap (waartoe onder meer de betrekkingen van klassen A4 en A3 behoren) een verdeling van de betrekkingen tussen beide taalkaders volgens de verhouding 50%N-50%F voor het geheel van de FOD Financiën.

Op datum van 1 oktober 2009 is deze verhouding, rekening houdende met de hierna behandelde voorstellen uitgebracht door de diverse administratieve comités, gerespecteerd.

[...]

Administratief comité «Administratie van Fiscale Zaken».

Vanuit de bezorgdheid om het taalevenwicht na te streven op hiërarchisch niveau binnen de verschillende diensten van de AFZ, stelt de verantwoordelijke overheid AFZ voor om twee betrekkingen toe te kennen aan kandidaten van de Nederlandse taalrol en één betrekking aan een kandidaat van de Franse taalrol.

D3

Directeur (A31 - vakrichting fiscaliteit) bij de Administratie van Fiscale Zaken, Kennisbeheer

[...]

Voorgestelde kandidaat: Jean Luc POINT

[...]

D4

Directeur (A31 - vakrichting juridische normen en geschillen) bij de Administratie van Fiscale Zaken, (twee betrekkingen).

Deze betrekkingen dienen verplicht voorbehouden te worden aan ambtenaren van de Nederlandse taalrol zoals in de voorafgaande opmerking is gesteld.

Rangschikking van de kandidaten

Naam	Taalrol	Klasse-ancienniteit	Niveau-ancienniteit	Ancienniteit B/C	Dienst-ancienniteit	Keuze
...						
DEBELVA Johan	N	01/02/88				1
...						
DEVILLET Claudine	F	01/01/94	01/11/84			1
...						
CARMEN Dirk	N	01/11/02	01/01/95			1
...						

Voorgestelde kandidaten

De heer Johan DEBELVA

De heer DEBELVA Johan beantwoordt volledig aan het profiel voor de betrekking vermits hij de functie, in de hoedanigheid van interimaris, reeds sedert oktober 2002 uitoefent, wat zijn huidige professionele activiteiten betreft is hij zeer gemotiveerd en zijn huidige functie verstrekt hem de vereiste technische bekwaamheden met betrekking tot zowel zijn grondige kennis inzake BTW als inzake wetgevingstechniek. De internationale fiscaliteit maakt eveneens deel uit van zijn dagelijkse werkzaamheden in het kader van de behandeling van dossiers inzake wetgeving die hem worden toevertrouwd. Hij beschikt eveneens over een brede kennis inzake de modernisering en ontwikkelingsdoelstellingen van de FOD Financiën door zijn medewerking aan de cel COPERFIN-reglementering. De heer DEBELVA wordt derhalve voorgesteld voor één van deze twee betrekkingen.

De heer Dirk CARMEN

De heer CARMEN Dirk geeft blijk van een doorslaggevende interesse voor deze functie (zijn eerste keuze) mede doordat hij de functie reeds uitoefent in de hoedanigheid van directiechef. Hij beheert zijn dienst voortreffelijk en beschikt bovendien over alle vereiste technische competenties. Hij heeft zin voor communicatie, coaching en ontwikkeling evenals voor het oriënteren van de dienst en hij wil de vooropgestelde doelstellingen bereiken. In het kader van de expertise en specialisatie beoefent betrokkene de technische materies die betrekking hebben op het internationaal en Europees recht. Hij is specialist aangaande de fiscale wetgeving inzake BTW wat rechtspraak en procedures betreft. Hij heeft een zeer brede kennis inzake wetgevingstechniek, inzonderheid met betrekking tot de internationale fiscaliteit, waarvoor hij inzake BTW de eerste Belgische vertegenwoordiger is bij de internationale instellingen, en dit reeds meer dan 10 jaar. Hij is eveneens bekwaam inzake informaticatoepassingen. De heer CARMEN wordt derhalve voorgesteld voor de tweede betrekking.

[...]"

4. Tijdens zijn vergadering van 23 oktober 2009 besluit het directiecomité de voorstellen te volgen die in de voornoemde voorbereidende nota worden geformuleerd.

5. Op 23 november 2009 geeft de voorzitter van het directiecomité aan verzoekster kennis van de benoemingsvoordrachten voor de drie betrekkingen van klasse A3 waaraan de titel van directeur is verbonden waarvoor zij had gesolliciteerd; bij die kennisgeving worden uittreksels gevoegd van het proces-verbaal van het directiecomité en van de nota aan het directiecomité.

6. Op 7 december 2009 zendt verzoekster aan de voorzitter van het directiecomité een bezwaarschrift toe met betrekking tot de voorstellen van benoeming in de twee betrekkingen in de vakrichting Juridische normen en geschillen, opgenomen in punt 4 van de oproep tot gegadigden bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 6 december 2007.

Verzoekster zet inzonderheid het volgende uiteen:

" [...] volgens de rangschikking van de gegadigden, opgemaakt overeenkomstig hoofdstuk IV van de nota van 20 oktober 2009 die is opgesteld voor het directiecomité, ben ik gerangschikt vòòr de heer Dirk CARMEN, die voorgedragen wordt voor de tweede vacante betrekking.

Mijn kandidatuur is niet onderzocht tijdens het vergelijkend onderzoek van de kandidaturen voor die betrekkingen op de grond dat deze verplicht voorbehouden [moeten] worden aan ambtenaren van de Nederlandse taalrol. Die verplichting wordt gerechtvaardigd door de bezorgdheid «om het taalevenwicht na te streven op hiërarchisch niveau binnen de verschillende diensten van de AFZ».

Die verantwoording is juridisch niet gegrond. Overeenkomstig hoofdstuk VI van de nota van 20 oktober 2009 voor het directiecomité worden de taalvereisten immers voorgeschreven door het koninklijk besluit van 19 december 2005 tot vaststelling van de taalkaders van de FOD Financiën. Voor de tweede taaltrap echter, waaronder het betreffende ambt valt, stelt dat koninklijk besluit geen specifiek taalkader vast voor Fiscale Zaken (noch voor Fiscale Zaken en het kabinet van de AGB samen). Alleen voor de taaltrappen 3, 4 en 5 bestaat een specifiek taalkader per administratie. Voor de tweede taaltrap bestaat er slechts één enkel algemeen kader voor de hele FOD Financiën. Zoals vermeld in het voornoemde hoofdstuk VI, voorziet dat kader in een verdeling van de betrekkingen tussen beide taalkaders volgens de verhouding 50%N-50%F voor het «geheel» van de FOD Financiën.

Ik heb niet de gelegenheid gekregen na te gaan wat de weerslag is van de in het geding zijnde betrekkingen op die verdeling. Het lijkt er evenwel op dat de verdeling thans in het nadeel uitvalt van de betrekkingen voor Franstaligen. Deze zouden de drempel van 50% niet halen.

«Op hiërarchisch niveau binnen de verschillende diensten van de AFZ» worden overigens thans vijf betrekkingen ingenomen door ambtenaren van de Franse taalrol (Jacques GOMBEER, Jacques FREDERIX, Christian CLAUS, Béatrice DOHET et Marc SIMON) en vijf betrekkingen door ambtenaren van de Nederlandse taalrol (Paul NECKEBROECK, Georges DE BOLLE, Nicole ROBROECK, Arie GEENS et Alex JACOBS). Er zijn tevens drie betrekkingen van directeur a.i. waarmee hier geen rekening moet worden gehouden, aangezien het de bedoeling is dat deze vervangen worden dankzij de

oproep tot de gegadigden van 6 december 2007 (het gaat om Johan DEBELVA, Nederlandstalige, en TRAN THANH TONG en mezelf, Franstaligen).

Voor de klassen A4 en A3 wordt een oproep tot gegadigden gedaan voor drie betrekkingen van directeur bij de AFZ. Bijgevolg zal er, of er nu twee betrekkingen voorbehouden worden voor Nederlandstaligen dan wel voor Franstaligen, altijd een klein taalonevenwicht zijn in de ene of de andere zin. Er kan bijgevolg moeilijk gesteld worden dat twee betrekkingen verplicht voorbehouden moeten worden aan ambtenaren van de Nederlandse taalrol om het taalevenwicht na te streven op hiërarchisch niveau binnen de verschillende diensten van de AFZ.

[...]"

7. Op 17 mei 2010 wordt het bezwaar van verzoekster onderzocht in een nota voor het directiecomité.

In die nota staat meer bepaald het volgende:

" Mevrouw DEVILLET vecht de keuze aan om twee betrekkingen toe te wijzen aan Nederlandstalige ambtenaren.
Ze betwist de ter zake geldende wetgeving niet maar wijst er enerzijds op dat de gelegenheid zich voordoet om te streven naar het taalevenwicht, en anderzijds dat de Administratie Fiscale Zaken dat evenwicht wenst te bewerkstelligen.

Volgens de redenering van mevr. DEVILLET moet echter worden vastgesteld dat geen evenwicht zou worden bereikt en dat de wetgeving ter zake met voeten getreden wordt aangezien geen enkele administratie erop toeziet dat deze wordt toegepast. Het gaat niet om een beperking, maar om een voluntaristisch personeelsbeleid.

Mevr. DEVILLET betwist hier dus het evenwicht. Hierna volgt een overzicht waaruit duidelijk blijkt naar welk evenwicht onze administratie streeft:

Huidige directeurs	FR : 3	NI : 2
Voorgedragen directeurs	FR : 1 (D3)	NI : 2 (D4)
Totaal	FR : 4	NI : 4.

Die bewering gaat dus niet op".

8. Op 20 mei 2010 sluit het directiecomité zich aan bij de voornoemde nota van 17 mei 2010 en verwerpt het bezwaar van verzoekster.

9. In het koninklijk besluit nr. 2 van 5 december 2011 wordt besloten om onder meer Johan DEBELVA en Dirk CARMEN te benoemen in betrekkingen waaraan de titel van directeur is verbonden (klasse A3) bij de Administratie van Fiscale Zaken, in de vakrichting "Juridische normen en geschillen".

Bij een brief van 13 januari 2012 wordt een afschrift van het koninklijk besluit van 5 december 2011 ter kennis van verzoekster gebracht.

Dat koninklijk besluit wordt bij vermelding bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 16 april 2012;

II. IN RECHTE

A. BETREFFENDE DE ONTVANKELIJKHEID

Overwegende dat Johan DEBELVA, tussenkomende partij, een eerste exceptie van niet-ontvankelijkheid tegen het beroep opwerpt; dat het beroep volgens hem te laat komt omdat het is ingediend meer dan zestig dagen nadat het bestreden koninklijk besluit aan verzoekster ter kennis is gebracht;

Overwegende dat de exceptie niet in aanmerking kan worden genomen aangezien ze feitelijke grondslag mist; dat het beroep binnen de beroepstermijn voor betwiste zaken is ingesteld daar de kennisgeving op 13 januari 2012 heeft plaatsgevonden, zoals uit het dossier blijkt, en niet op 13 december 2011 zoals verzoeker aanvoert;

Overwegende dat de tussenkomende partij een tweede exceptie van niet-ontvankelijkheid opwerpt, dat het beroep volgens haar niet-ontvankelijk is in zoverre het de nietigverklaring beoogt van zowel de bevordering van Dirk CARMEN als haar eigen bevordering; dat ze in dat verband betoogt dat verzoekster in geval van vernietiging alleen kan hopen tot een van de twee betrekkingen van directeur te worden bevorderd en dat, gelet op de grotere anciënniteit waarop zij zich ten opzichte van verzoekster kan beroepen en gelet op haar betere kennis van het nationaal en internationaal fiscaal recht inzake BTW, wat overigens verklaart dat de meeste aangevoerde middelen tegen de bevordering van Dirk CARMEN zijn gericht, deze betrekking enkel de betrekking kon zijn waartoe laatstgenoemd is bevorderd; dat zij hier het fundamentele bezwaar aan toevoegt dat, aangezien de twee betrekkingen aan ambtenaren van de Nederlandse taalrol toekomen, verzoekster, die tot de andere taalrol behoort, in werkelijkheid op geen van deze twee betrekkingen aanspraak kan maken;

Overwegende dat de tweede exceptie de grond van de zaak raakt daar ze stoelt op het feit dat de twee betrekkingen aan kandidaten van de Nederlandse taalrol moesten worden toegekend; dat, indien dat niet zo zou zijn, verzoekster in geval van vernietiging opnieuw alle mogelijkheden zou hebben om tot één van deze betrekkingen te worden bevorderd en dat niet zou kunnen worden vooruitgelopen op de rangschikking die dan zou worden opgesteld, terwijl enkel de kandidaturen van de

Nederlandstalige ambtenaren onderling zijn vergeleken – wat niet wordt betwist – en anciënniteit niet het enige criterium is dat in aanmerking moet worden genomen;

B. TEN GRONDE

Overwegende dat verzoekster een tweede middel ontleent aan inzonderheid de schending van het koninklijk besluit van 19 september 2005 tot vaststelling, met het oog op de toepassing van artikel 43ter van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966, van de betrekkingen van de ambtenaren van de centrale diensten van de federale overheidsdiensten, die eenzelfde trap van de hiërarchie vormen en van het koninklijk besluit van 19 december 2005 tot vaststelling van de taalkaders van de Federale Overheidsdienst Financiën; dat ze tot staving van dit middel betoogt dat de betrekkingen van de tweede trap van de hiërarchie volgens de verhouding 50% N - 50% F moeten worden verdeeld tussen de twee taalkaders N en F, dat deze pariteit moet bestaan voor alle betrekkingen samen die overeenstemmen met managementfunctie - 3, zoals bedoeld in het koninklijk besluit van 29 oktober 2001 betreffende de aanduiding en de uitoefening van de managementfuncties in de federale overheidsdiensten en de programmatorische federale overheidsdiensten alsook voor de betrekkingen overeenstemmend met de functies van de klassen A3, A4 en A5 van niveau A, met uitzondering van de betrekkingen van ambtenaren die in klasse A3 geïntegreerd zijn op de basis van een graad van rang 10, maar dat deze pariteit niet inhoudt dat ze noodzakelijkerwijs voor elke dienst van de Administratie van Fiscale Zaken (AFZ) moet worden bewerkstelligd; dat verzoekster meer bepaald bestrijdt dat de betwiste bevorderingen aan ambtenaren van de Nederlandse taalrol moesten worden toegekend; dat deze bevorderingen, alsook de betrekking van directeur waartoe Jean-Luc POINT is bevorderd, volgens haar zonder onderscheid konden worden toegekend aan kandidaten van de ene of de andere taalrol na de vergelijking van hun respectieve aanspraken en verdiensten; dat ze in dit verband opmerkt dat op het ogenblik waarop het administratief comité ad hoc zijn voorstellen voor de toekenning van deze drie betrekkingen heeft geformuleerd, er een gelijk aantal (5) Franstalige en Nederlandstalige directeurs was zodat er geen enkele reden bestond om de ene of de andere betrekking van tevoren te bestemmen voor ambtenaren van een bepaalde taalrol;

Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord in essentie betoogt dat de betwiste bevorderingen voortvloeien uit het streven naar een taalevenwicht in de hiërarchie van de verschillende diensten van de AFZ en dat aangezien één van de drie betrekkingen van directeur was toegekend aan Jean-Luc POINT, ambtenaar van de Franse taalrol, de twee andere betrekkingen voor

ambtenaren van de Nederlandse taalrol moesten worden bestemd; dat de verwerende partij meent dat het "niet om een beperking, maar om een voluntaristisch personeelsbeleid [gaat]"; dat de verwerende partij na kennisneming van het verslag dat tot de nietigverklaring concludeert geen laatste memorie heeft ingediend;

Overwegende dat de tussenkomenende partij harerzijds betoogt dat er geen voorafgaande verdeling van de betrekkingen tussen de kandidaten van de twee taalrollen heeft plaatsgehad en dat slechts na de beoordeling en de rangschikking van de individuele sollicitaties kon worden vastgesteld dat het in het licht van de wettelijk voorgeschreven taalevenwichten en van de in het geding zijnde sollicitaties noodzakelijk was een bepaalde betrekking naargelang van de taalrol toe te kennen; dat ze hieraan toevoegt dat de omstandigheid dat het taalevenwicht niet binnen elke afdeling of onderafdeling van de AFZ hoeft te worden bewerkstelligd, de verwerende partij niet belette om zich te laten leiden door de bekwaamheden en de rangschikking van de kandidaten, door het verplichte taalevenwicht en door de betrachting om de diensten zo goed mogelijk te organiseren, met inbegrip van het bewerkstelligen van een bepaald taalevenwicht binnen de diensten, wat volgens de tussenkomenende partij overigens de logische manier was om het taalevenwicht te bereiken dat door het koninklijk besluit van 19 december 2005 wordt beoogd;

Overwegende dat de taalkaders ertoe strekken in elke dienst een evenwichtige verdeling tot stand te brengen per trap van de hiërarchie, verdeling die steeds zo dicht mogelijk moet aanleunen bij het in abstracto vastgestelde evenwicht; dat de benoemende overheid er derhalve voor moet zorgen dat het kader waarvan de bezettingsgraad het sterkst gedaald is onder het reglementair bepaalde aantal, op het niveau van het andere kader wordt gebracht; dat zij alleen de vrije keuze heeft wanneer het aantal te verlenen betrekkingen voor elk taalkader hetzelfde is; dat de ruimste administratieve groep waarbinnen het taalevenwicht in ieder geval moet worden verwezenlijkt, overeenkomstig artikel 43, § 3, eerste en tweede lid, van de gecoördineerde wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, wordt gevormd door de titularissen van de graden geplaatst op dezelfde trap van de hiërarchie, zoals deze trap in het algemeen of voor bepaalde diensten in het bijzonder door de Koning is bepaald; dat het voornoemde koninklijk besluit van 19 december 2005 in casu voorschrijft dat de betrekkingen van de tweede trap van de hiërarchie tussen het Nederlandse en het Franse taalkader moeten worden verdeeld volgens de verhouding 50%N-50%F voor heel de FOD Financiën; dat zoals blijkt uit de inlichtingen die de verwerende partij aan de auditeur-rapporteur heeft bezorgd, de betrekkingen van de tweede trap van de hiërarchie voor alle diensten van de FOD Financiën samen waren verdeeld als volgt:

- op 4 december 2011, de dag vóór de vaststelling van de bestreden besluiten: 87 ambtenaren van de Franse taalrol, 93 ambtenaren van de Nederlandse taalrol;
- op 5 december 2011, de dag van de vaststelling van de bestreden besluiten: 111 ambtenaren van de Franse taalrol, 124 ambtenaren van de Nederlandse taalrol;

dat daaruit voortvloeit dat de wanverhouding die in de tweede trap van de hiërarchie reeds bestond ten nadele van de ambtenaren van de Franse taalrol, na de vaststelling van de bestreden besluiten nog is verergerd; dat, alhoewel de loyale toepassing van artikel 43, § 3, van de gecoördineerde wetten van 18 juli 1966 op het gebruik van de talen in bestuurszaken vereist dat de betrekkingen zo veel mogelijk worden verdeeld, dat niet wegneemt dat de overheid, krachtens de bepalingen waarnaar in het middel wordt verwezen, bij voorrang erop moet toezien dat het evenwicht in de tweede trap van de hiërarchie wordt hersteld; dat deze verplichting zwaarder weegt dan iedere andere overweging en inzonderheid dan het vermeende streven naar een taalevenwicht in de verschillende diensten van de AFZ door een "voluntaristisch personeelsbeleid" te voeren; dat de betrekkingen in de verschillende diensten van de AFZ anders zouden zijn verdeeld indien de verwerende partij er op de allereerste plaats voor had gezorgd dat de pariteit tussen de betrekkingen die aan de twee taalkaders toekomen in de tweede trap van de hiërarchie werd hersteld; dat meer bepaald betreffende de drie betrekkingen van directeur, niet van tevoren kan worden uitgesloten dat twee van deze betrekkingen aan een Franstalige kandidaat zouden worden toegekend en één aan een Nederlandstalige kandidaat, daar deze betrekkingen, die tweetalige directies betreffen, zonder onderscheid door een Franstalige of een Nederlandstalige ambtenaar kunnen worden bekleed en daar het vaststaat dat de kandidaten van de twee taalrollen niet zijn vergeleken in het kader van de twee betwiste bevorderingen en het twijfelachtig is dat ze voor de andere bevordering zijn vergeleken; dat uit wat voorafgaat volgt dat het tweede middel ontvankelijk en gegrond is en dat er geen aanleiding is om het beroep verder te onderzoeken aangezien de gegrondheid van het onderzochte middel volstaat om de twee bestreden bevorderingen nietig te verklaren,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het koninklijk besluit van 5 december 2011 waarbij Johan DEBELVA en Dirk CARMEN benoemd worden in betrekkingen waaraan de titel van directeur (klasse A3) is verbonden, in de vakrichting "Juridische normen en geschillen" bij de Administratie van Fiscale Zaken wordt vernietigd.

Artikel 2.

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

Artikel 3.

De kosten, bepaald op 300 euro, komen ten laste van de verwerende partij ten belope van 175 euro en van de tussenkomende partij ten belope van 125 euro.

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

De HH.	R. ANDERSEN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	D. MOONS,	staatsraad,
Mevr.	M. BAGUET,	staatsraad,
Mevr.	M.-Chr. MALCORPS,	griffier.

De Griffier,

De Eerste voorzitter van de Raad van State,

M.-Chr. MALCORPS.

R. ANDERSEN.