

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

IXe KAMER

A R R E S T

**nr. 228.657 van 6 oktober 2014
in de zaak A. 189.080/IX-5988**

In zake: Jean DEWIT
die woonplaats kiest te 1853 Strombeek-Bever
J. Van Elewyckstraat 92 bus 5

tegen:

de BELGISCHE STAAT, vertegenwoordigd door de minister van
Buitenlandse Zaken
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaten Alain Verriest en Patrik De Maeyer
kantoor houdend te 1160 Brussel
Tedescolaan 7
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 22 juli 2008, strekt tot de nietigverklaring van het koninklijk besluit van 13 april 2008 waarbij Jean-Louis de Gerlache de Gomery met ingang van 1 augustus 2007 wordt benoemd in de klasse A4 (weddeschaal A41) met de titel van adviseur-generaal bij de Federale Overheidsdienst (hierna: FOD) Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, in het Franse taalkader.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een memorie van antwoord ingediend en de verzoekende partij heeft een memorie van wederantwoord ingediend.

Auditeur Melissa Celis heeft een verslag opgesteld.

De verzoekende partij en de verwerende partij hebben een laatste memorie ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 22 september 2014.

Staatsraad Bert Thys heeft verslag uitgebracht.

De verzoekende partij en advocaat Emmanuel Jacobowitz, die *loco* advocaten Alain Verriest en Patrik De Maeyer verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Auditeur Melissa Celis 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 27 oktober 2004 wordt Jean-Louis de Gerlache de Gomery met ingang van 1 oktober 2004 bevorderd tot adviseur bij de FOD Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, in het Franse taalkader.

Op 31 januari 2005 stelt verzoeker, die thans vast benoemd attaché is bij de voornoemde FOD, onder meer tegen dit bevorderingsbesluit een beroep tot nietigverklaring in bij de Raad van State (zaak A. 159.636/IX-4772).

3.2. Op 3 juli 2006, 25 juli 2006 en 31 oktober 2006 verklaart de minister van Buitenlandse Zaken in het totaal acht betrekkingen van advi-

seur-generaal (weddeschaal A41) vacant, die bij de voornoemde FOD te begeven zijn door bevordering naar een hogere klasse (klasse A4).

Bij dienstorder nr. 2007/10 worden deze acht betrekkingen ter kennis gebracht van de belanghebbende ambtenaren. De betrekkingen zijn gesitueerd bij de stafdirectie Personeel en Organisatie (vier betrekkingen), de directie-generaal Juridische Zaken (één betrekking), de directie-generaal Ontwikkelingssamenwerking (één betrekking), de directie-generaal voor Multilaterale Zaken en voor de Mondialisering (één betrekking) en de directie-generaal Europese Zaken en Coördinatie (één betrekking).

3.3. Vierentwintig personeelsleden stellen zich kandidaat voor één of meerdere van deze betrekkingen. Eén van hen is Jean-Louis de Gerlache de Gomery, die kandideert voor de tweede betrekking van adviseur-generaal bij de stafdirectie Personeel en Organisatie, directie Organisatie en Logistiek, dienst Gebouwen in het Buitenland.

3.4. Op 2 juli 2007 onderzoekt het directiecomité van de FOD Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking de kandidaturen voor de acht voormelde betrekkingen.

Het directiecomité stelt vooreerst vast dat twee kandidaturen niet ontvankelijk zijn. Vervolgens overloopt het directiecomité de loopbaan en het curriculum vitae van de overblijvende kandidaten. Ten slotte onderzoekt en vergelijkt het directiecomité de kandidaten per te begeven betrekking in functie van de daarvoor vereiste kwaliteiten. Voor de tweede betrekking van adviseur-generaal bij de stafdirectie Personeel en Organisatie, directie Organisatie en Logistiek, dienst Gebouwen in het Buitenland, wordt Jean-Louis de Gerlache de Gomery als de meest geschikte kandidaat voorgedragen.

3.5. Een aantal kandidaten dient bezwaar in tegen de door het directiecomité voorgestelde rangschikkingen, maar geen enkel bezwaar heeft betrek-

king op de voorgestelde rangschikking voor de tweede betrekking van adviseur-generaal bij de stafdirectie Personeel en Organisatie, directie Organisatie en Logistiek, dienst Gebouwen in het Buitenland.

Op 15 februari 2008 bevestigt het directiecomité de rangschikking van de kandidaten voor die betrekking.

3.6. Bij koninklijk besluit van 13 april 2008 wordt Jean-Louis de Gerlache de Gomery met ingang van 1 augustus 2007 benoemd in de klasse A4 (weddeschaal A41) met de titel van adviseur-generaal bij de FOD Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, in het Franse taalkader.

Dit is het bestreden besluit.

3.7. Bij arrest nr. 209.274 van 29 november 2010 vernietigt de Raad van State het koninklijk besluit van 27 oktober 2004 waarbij Jean-Louis de Gerlache de Gomery met ingang van 1 oktober 2004 werd bevorderd tot adviseur.

Na dit arrest herneemt de verwerende partij de bevorderingsprocedure die heeft geleid tot het koninklijk besluit van 27 oktober 2004.

Bij koninklijk besluit van 3 februari 2011 wordt Jean-Louis de Gerlache de Gomery opnieuw met ingang van 1 oktober 2004 bevorderd tot adviseur in het Franse taalkader.

Op 7 mei 2011 stelt verzoeker tegen dit bevorderingsbesluit een beroep tot nietigverklaring in bij de Raad van State (zaak A. 200.121/IX-7129).

Bij arrest nr. 226.440 van 14 februari 2014 wordt dit beroep verworpen.

3.8. Bij koninklijk besluit van 10 december 2012 wordt aan Jean-Louis de Gerlache de Gomery, op zijn aanvraag, eervol ontslag verleend uit zijn ambt op 31 december 2013.

IV. Ontvankelijkheid van het beroep

Exceptie

4. In haar verslag over de zaak werpt de auditeur-verslaggeefster ambtshalve een exceptie van onontvankelijkheid van het beroep op, die gesteund is op het ontbreken van het rechtens vereiste belang in hoofde van verzoeker.

Zij zet deze exceptie als volgt uiteen:

“Ambtshalve moet worden vastgesteld dat Jean-Louis de Gerlache de Gomery hangende het geding werd toegelaten tot het pensioen, en dit met ingang van 1 januari 2014. Diens bevordering tot adviseur-generaal staat een eventuele bevordering van verzoeker in deze betrekking dan ook niet langer in de weg. Ingevolge deze pensionering is de kwestieuze betrekking immers opnieuw vrijgekomen. Een nietigverklaring van het koninklijk besluit waarbij Jean-Louis de Gerlache de Gomery in de klasse A4 tot adviseur-generaal werd bevorderd, is dan ook niet langer noodzakelijk opdat verzoeker zich voor de desbetreffende betrekking kandidaat zou kunnen stellen. Met deze pensionering heeft verzoeker dus een nieuwe kans gekregen om in die betrekking te kunnen worden benoemd. Het belang dat verzoeker onmiskenbaar had bij het instellen van zijn beroep tot nietigverklaring tegen het bevorderingsbesluit van Jean-Louis de Gerlache de Gomery is in de loop van het geding dus teloorgegaan. Verzoeker doet derhalve niet langer blijken van het rechtens vereiste actueel belang bij de vernietiging van de benoeming tot adviseur-generaal in de klasse A4 van Jean-Louis de Gerlache de Gomery.”

5. De verwerende partij sluit zich in haar laatste memorie bij deze exceptie aan.

6. Verzoeker repliceert in zijn laatste memorie dat de Raad van State bij arrest nr. 209.274 van 29 november 2010 de bevordering van Jean-Louis de Gerlache de Gomery tot adviseur heeft vernietigd wegens schending van de bestuursstaalwetgeving en dat een dergelijke rechtshandeling, die *ab initio* en van

rechtswege nietig is, niet voor bevestiging in aanmerking komt, zodat ook de rechtshandeling die daarop volgt “bezwaarlijk [kan] worden aangehouden”. Hij stelt dat “[i]n de mate dat aan de [h]eer de Gerlache de Gomery toegelaten zou worden, in weerwil van de beslissing van de Raad van State, alsnog voordeel te halen uit een situatie die door de Raad zelf werd gesanctioneerd, [...] aan verzoeker niet het rechtens vereiste belang [kan] worden ontzegd om in aanmerking te komen voor eenzelfde (gunst)behandeling [en] derhalve [...] om de vernietiging na te streven van de gewraakte bevordering”.

Beoordeling

7. Artikel 19 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State bepaalt dat de beroepen tot nietigverklaring voor de afdeling Bestuursrechtspraak kunnen worden gebracht door elke partij die doet blijken van een benadeling of een belang. Het belang moet bestaan, niet alleen op het ogenblik van het instellen van het beroep, maar ook bij de uitspraak daarover.

8. De voornaamste betrachting van iemand die, zoals verzoeker, voor de Raad van State de rechtshandeling aanvecht waarbij iemand anders wordt aangesteld in een ambt, waarop hij zelf aanspraak meent te kunnen maken, is door de nietigverklaring van die aanstelling te kunnen verkrijgen dat de betrekking in kwestie opnieuw vacant wordt verklaard en hij aldus de kans krijgt om zelf, in de plaats van degene wiens benoeming nietig is verklaard, in die betrekking te worden aangesteld en om ze daadwerkelijk waar te nemen.

9. In dit geval vraagt verzoeker de nietigverklaring van de bevordering van Jean-Louis de Gerlache de Gomery tot adviseur-generaal, op grond van het enige middel dat die bevordering gesteund is op de onwettige bevordering van voornoemde tot adviseur. Verzoeker, die zelf kandidaat was om tot adviseur te worden bevorderd, heeft immers ook de bevordering van Jean-Louis de Gerlache de Gomery tot adviseur bij koninklijk besluit van 27 oktober 2004 en – na de vernietiging van dit koninklijk besluit bij arrest nr. 209.274 van 29 november

2010 – opnieuw bij koninklijk besluit van 3 februari 2011 met een beroep tot nietigverklaring bestreden. Hij beoogt aldus met de nietigverklaring van de bevordering van Jean-Louis de Gerlache de Gomery tot adviseur en vervolgens tot adviseur-generaal voor zichzelf de mogelijkheid hersteld te zien om tot adviseur en vervolgens tot adviseur-generaal te worden bevorderd.

Verzoeker verwoordt dit belang in zijn verzoekschrift als volgt:

“door de gevraagde vernietiging van de betwiste Koninklijke besluiten zullen de betrokken functies opnieuw vacant worden en in competitie kunnen worden gesteld, zodat hij opnieuw in aanmerking kan komen om zelf het voorwerp van een bevordering uit te maken, in eerste instantie tot adviseur, nadien, eventueel tot de graad van adviseur-generaal.”

10. Daargelaten dat de Raad van State bij arrest nr. 226.440 van 14 februari 2014 verzoekers beroep tot nietigverklaring van de bevordering van Jean-Louis de Gerlache de Gomery, bij koninklijk besluit van 3 februari 2011, tot adviseur heeft verworpen, waardoor deze bevordering – die uitwerking heeft met ingang van 1 oktober 2004 – definitief is geworden en ze dienvolgens rechtsgeldig tot grondslag kan dienen van de daaropvolgende bevordering van voornoemde tot adviseur-generaal, moet hoe dan ook worden vastgesteld dat ingevolge de oppensioenstelling van voornoemde met ingang van 1 januari 2014 de betrekking van adviseur-generaal die hij bekleedde, terug vacant is geworden, zodat de bevordering van voornoemde in dat ambt als zodanig niet meer in de weg kan staan van de aanspraak van verzoeker om zelf tot adviseur-generaal te worden bevorderd.

Verzoeker voert bovendien niet aan dat op de verwerende partij de rechtsplicht zou rusten om hem met terugwerkende kracht tot een datum voorafgaand aan 1 januari 2014 tot adviseur-generaal te bevorderen, waardoor een vernietiging van het bestreden besluit alsnog aan verzoeker een voordeel zou opleveren.

11. Uit wat voorafgaat moet worden besloten dat verzoeker, hangende het geding, zijn belang bij het beroep heeft verloren.

De exceptie is gegrond.

V. Kosten

12. Aangezien het teloorgaan van verzoekers belang bij het beroep niet kan worden toegeschreven aan de verwerende partij, is er geen aanleiding om in te gaan op de vraag van verzoeker om de kosten van het beroep ten laste van die partij te leggen.

BESLISSING

1. De Raad van State verwerpt het beroep.

2. De verzoekende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op 175 euro.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 6 oktober 2014, door de Raad van State, IXe kamer, samengesteld uit:

Geert Van Haegendoren,	kamervoorzitter,
Bruno Seutin,	staatsraad,
Bert Thys,	staatsraad,
bijgestaan door	
Vera Wauters,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Vera Wauters

Geert Van Haegendoren