RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

nr. 229.413 van 2 december 2014

A. 207.904/V-1898

In zake: **POULEUR** Yvan,
die woonplaats heeft gekozen bij
advocaat Monique DETRY
De Praeterestraat 25
1050 Brussel

tegen:

1. **de Belgische Staat**, vertegenwoordigd door de minister van Binnenlandse Zaken
2. **het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle** (F.A.N.C.)

die woonplaats hebben gekozen bij
advocaten Patrick HOFSTRÖSSLER en
Aube WIRTGEN
Louizalaan 99
1050 Brussel

Tussenkomende partij:

BENS Jan,
die woonplaats heeft gekozen bij
advocaat Dirk LINDEMANS
Keizerslaan 3
1000 Brussel

DE RAAD VAN STATE, Ve KAMER,

I. Voorwerp van het beroep

1. Met een op 7 februari 2013 ingediend verzoekschrift vordert Yvan POULEUR de nietigverklaring van het "koninklijk besluit van 5 december 2012 tot aanstelling van de heer Jan BENS tot directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle".

II. Verloop van de rechtspleging

2. Met een op 9 april 2013 ingediend verzoekschrift vraagt Jan BENS als tussenkomende partij te mogen optreden.

Bij een beschikking van 20 juni 2013 wordt die tussenkomst toegestaan.

De memories van antwoord en van wederantwoord zijn regelmatig uitgewisseld.

Jan BENS heeft op regelmatige wijze een memorie van tussenkomst ingediend.

Eerste auditeur Gisèle BEECKMAN DE CRAYLOO heeft een verslag opgemaakt op grond van artikel 12 van de algemene procedureregeling.

Van het verslag is aan de partijen kennis gegeven.

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

Met een schrijven van 7 februari 2014 hebben de verwerende partijen laten weten dat ze geen laatste memorie zouden indienen.

3. De partijen zijn opgeroepen om te verschijnen op de terechtzitting van 6 mei 2014.

Staatsraad Jacques JAUMOTTE heeft verslag uitgebracht.

Mr. Monique DETRY, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, Mr. Aube WIRTGEN en Mr. Danijela VULETIC, advocaten, die voor de verwerende partijen verschijnen, en Mr. Bert VAN HERREWEGHE, loco Mr. Dirk LINDEMANS, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt, zijn gehoord op de terechtzitting van 6 mei 2014.

4. De zaak is uitgesteld tot de terechtzitting van 17 juni 2014 om de partijen in de gelegenheid te stellen schriftelijk inlichtingen te verstrekken in verband met de bijkomende vragen die tijdens de terechtzitting van 6 mei 2014 zijn gesteld.

De verwerende partijen hebben deze inlichtingen gegeven bij brieven van 20 mei en 3 juni 2014.

De verzoekende partij heeft hetzelfde gedaan bij brieven van 19 mei en 3 juni 2014.

Ook de tussenkomende partij heeft op 12 mei en 3 juni 2014 brieven gestuurd.

Op de terechtizitting van 17 juni 2014 heeft staatsraad Jacques JAUMOTTE verslag uitgebracht.

Mr. Monique DETRY, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, Mr. Danijela VULETIC, loco Mr. Patrick HOFSTRÖSSLER en Mr. Aube WIRTGEN, advocaat, die voor de verwerende partijen verschijnt, en Mr. Bert VAN HERREWEGHE, loco Mr. Dirk LINDEMANS, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt, zijn gehoord op de terechtzitting van 17 juni 2014.

Eerste auditeur Gisèle BEECKMAN DE CRAYLOO heeft een met dit arrest eensluidend advies uitgebracht.

De bepalingen betreffende het gebruik van de talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, zijn toegepast.

III. Feiten

De volgende feiten zijn dienstig voor het onderzoek van het beroep:

5. Het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle (F.A.N.C.) is een instelling van openbaar nut, opgericht bij de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle. De bepalingen van die wet zijn in opeenvolgende stappen in werking getreden.

Het Agentschap valt onder de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut. Het is een instelling van openbaar nut van categorie C.

6. De raad van bestuur van het Agentschap heeft in zijn vergadering van 7 mei 2010 beslist de selectieprocedure te starten met het oog op de aanstelling van een nieuwe directeur-generaal, daar deze functie vanaf 1 september 2011 openvalt wegens de pensionering van de zittende directeur-generaal, Willy DE ROOVERE.

Tijdens deze vergadering heeft de raad van bestuur van het Agentschap zijn auditcomité de opdracht gegeven overeenkomstig de beslissing en de richtlijnen van de raad van bestuur een privéselectiekantoor aan te wijzen om een directeur-generaal aan te werven. In het bestek dat de raad van bestuur heeft goedgekeurd, vermeldt de rubriek met betrekking tot de context van de selectieprocedure enerzijds dat de voorzitter van de raad van bestuur en de directeur-generaal tot een verschillende taalrol moeten behoren en anderzijds dat de huidige voorzitter van de raad van bestuur tot de Franse taalrol behoort. De rubriek met betrekking tot de diensten die de gekozen opdrachthouder moet presteren, vermeldt bovendien dat de overheidsopdracht erin bestaat een "shortlist" op te stellen met twee Franstalige en twee Nederlandstalige kandidaten die het best aan de vereisten van de functiebeschrijving voldoen, en dit volgens de methodologie van de opdrachtnemer.

De overheidsopdracht voor de selectie van een directeur-generaal is op 22 september 2010 gegund aan het selectiebureau Korn Ferry Search International (hierna: "Korn Ferry").

7. De oproep tot de kandidaten voor het mandaat van directeur-generaal is op 6 oktober 2010 in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt. Deze oproep tot de kandidaten bevat een beschrijving van de functie van directeur-generaal, van de verantwoordelijkheden en van de vereiste bekwaamheden. De kandidaten zijn verzocht hun kandidatuur uiterlijk op 26 november 2010 in te dienen. Oproepen tot de kandidaten zijn zowel intern als in de Nederlandstalige en Franstalige gespecialiseerde pers en op de website van het Agentschap bekendgemaakt.

8. Naar aanleiding van deze oproep hebben vier kandidaten, onder wie verzoeker, gesolliciteerd. Zeven personen, die Korn Ferry via een directe zoekactie en talentscouting heeft benaderd, onder wie Jan BENS, hebben eveneens hun kandidatuur ingediend.

9. De notulen van de vergadering van de raad van bestuur van het Agentschap van 24 februari 2011 luiden als volgt:

" 2. Agendapunten

De vergadering van de Raad van Bestuur heeft verder als voornaamste agendapunt het formuleren van een voorstel van benoeming van een Directeur-generaal van het FANC. Dit voorstel zal gericht worden aan de Regering.

2.1. Verslag over de werkzaamheden van het auditcomité
[…]

2.2. Voorstel van benoeming van Directeur-generaal

De Voorzitter verwelkomt vervolgens de heer Erwin DE WOLF, Senior Client Partner bij Korn Ferry, aan wie hij het woord verleent, na een korte schets te geven van de opdracht die aan Korn ferry werd gegeven door de Raad van Bestuur.

De opdracht van Korn Ferry bestaat er in om een voorstel van shortlist uit te werken bestaande uit twee Franstalige en twee Nederlandstalige kandidaten die het beste aan de vereisten van de functiebeschrijving voldoen, en dit volgens de methodologie van Korn Ferry.

Deze methodologie moet zijn gebaseerd op objectieve criteria en rekening houden met de professionele vaardigheden, de gedragsvaardigheden, de opleiding en de ervaring van de kandidaat. Er dient vooral te worden nagegaan of de kandidaat ter zake over de nodige managementcapaciteiten beschikt om een sterk operationeel gerichte organisatie te leiden. Hij moet kunnen aantonen dat hij simultaan meerdere interne equipes van minimum 10 personen heeft aangestuurd.

Al deze vaardigheden dienen te worden onderzocht door de opdrachthouder die hierover een rapport diende op te stellen, met daarin een duidelijke motivering met betrekking tot de opgestelde shortlist. Korn Ferry dient een standaard curriculum vitae van elke kandidaat voor te stellen, met een uitgebreide geschreven doorlichting van de competenties van de geselecteerde kandidaten ten opzichte van het functieprofiel.

Er werd ook aan Korn Ferry gevraagd zelf, weze het via file search, weze het via head hunting, actief op zoek te gaan naar valabele kandidaten.

Korn Ferry diende een gemotiveerd klassement op te stellen, bestaande uit een shortlist van vier kandidaten die volgens hem het best geschikt zijn voor de functie alsook een lijst van de afgewezen kandidaten die niet op de short-list voorkomen. Korn Ferry heeft deze shortlist toegelicht op de vergadering van het auditcomité en zo dadelijk ook op de vergadering van de Raad van Bestuur van het FANC en zal tevens aangeven waarom de andere kandidaten niet voldoen aan de functievereisten.

De Voorzitter herinnert er vervolgens aan dat het FANC zelf heeft ingestaan voor de publicatie van het profiel in het Belgisch Staatsblad van 6 oktober 2010 en via de sites Selor, Stepstone/Jobat, Vacature/Reference en de website van het FANC, alsook via vacaturebericht intern binnen het Agentschap. Tegelijk werd het profiel ook op de website van het FANC bekendgemaakt. In de publicatie werd vermeld dat kandidaturen dienen te worden verstuurd naar Korn Ferry.

De Voorzitter stelt voor, teneinde de vergadering vlot te laten verlopen, te luisteren naar de volledige toelichting van de heer DE WOLF, en eventuele vragen te bewaren tot na de voorstelling van de short-list.

Vervolgens geeft hij het woord aan de heer Erwin DE WOLF die een toelichting geeft bij de kandidaturen die hij heeft ontvangen, alsook bij het onderzoek ervan dat hij heeft uitgevoerd, alsook bij de positieve en aandachtspunten van de respectievelijke kandidaten.

In eerste instantie geeft de heer DE WOLF een toelichting bij de gevolgde evaluatiemethode en de algemene methodologie van Korn Ferry. Voor meer informatie wordt verwezen naar de bijlage bij dit verslag.

4 kandidaten dienden hun kandidaatstelling tijdig en op rechtsgeldige wijze in bij Korn Ferry bij wijze van reactie op de publicatie, met name: Yvan POULEUR, […].

7 kandidaten werden rechtstreeks benaderd door Korn Ferry via file search of head hunting en betoonden interesse voor de functie, met name: […], Jan BENS, […].

Al deze kandidaturen werden door het kantoor Korn Ferry aan een voorafgaande beoordeling onderworpen, rekening houdend met de formele vereisten opgenomen in de profielomschrijving die werd vooropgesteld door de Raad van Bestuur van het Agentschap en op basis van de informatie die door de kandidaten werd ter beschikking gesteld.

De functie van Directeur-generaal van het FANC vereist dat de kandidaat:
- Houder is van een universitair diploma (burgerlijk ingenieur of ingenieur in de kernwetenschappen of licentiaat of doctor in de wetenschappen, ...)
- Een bijkomende opleiding heeft gehad in de kernwetenschappen, stralingsbescherming en/of nucleaire veiligheid of een ervaring van ten minste 5 jaar in één van deze domeinen
- Dankzij zijn opleiding of ervaring goed vertrouwd is met de toepasselijke regelgeving in het bevoegdheidsdomein van het FANC
- In zijn ervaring blijk heeft gegeven van zijn managementkwaliteiten om mensen te stimuleren, te leiden en te motiveren
- Minimum 6 jaar ervaring heeft in het simultaan leiden van meerdere equipes binnen eenzelfde organisatie, waarbij onder het begrip equipes dient te worden begrepen: groepen van minstens 10 personen
- In zijn/haar voorbije ervaring blijk heeft gegeven in staat te zijn een visie te ontwikkelen en deze te vertalen in concrete en realistische doelstellingen
- Een diepgaande kennis heeft ontwikkeld van de processen in een organisatie en in staat is deze te optimaliseren met het oog op de toeneming van efficiëntie
- Een luistervaardigheid heeft ontwikkeld en op overtuigende wijze zijn/haar standpunt kenbaar kan maken
- Over een sterk analytisch denkvermogen beschikt, sterk klantgericht is en beschikt over de nodige creativiteit om oplossingsgerichte beslissingen te nemen
- Tweetalig is alsook over een zeer goede kennis van het Engels beschikt.

Hoewel niet formeel vereist meent Korn/Ferry International dat de drie volgende parameters eveneens relevant zijn voor de functie, zonder evenwel een uitsluitingscriterium uit te maken:
- Indien mogelijk, een zekere internationale uitstraling
- Indien mogelijk, ervaring in de private en de publieke sector
- Geloofwaardigheid naar stakeholders toe.

Korn/Ferry International heeft een eerste selectie doorgevoerd op basis van CV/ brief. De volgende 2 kandidaten voldeden niet aan één of meerdere formele vereisten op basis van de analyse van het CV en werden niet weerhouden voor verder onderzoek: […].

Na een persoonlijk interview met de consultant Erwin DE WOLF werden bovendien de volgende 2 kandidaten niet weerhouden omdat hierbij bij verder onderzoek eveneens bleek dat niet werd voldaan aan één of meerdere formele vereisten […].

De 7 andere kandidaten werden geïnterviewd door de consultant Erwin DE WOLF én bovendien onderworpen aan een webbased assessment. Deze kandidaturen werden onderling zorgvuldig vergeleken en getoetst aan de criteria opgenomen in het functieprofiel.

Volgende kandidaten werden op grond van deze analyse niet in aanmerking genomen:
- […]
- […]
- De Heer Yvan POULEUR is Burgerlijk Ingenieur Elektromechanica en behaalde zijn diploma aan de ULB. Van 1991 tot 2001 is hij Ingenieur en Projectleider bij SCK/CEN. Als projectleider animeert hij teams van experten/deskundigen die niet hiërarchisch aan hem rapporteren. Sinds 2001 is de Heer POULEUR werkzaam bij het FANC. In eerste instantie als Gelastigde voor de internationale betrekkingen rapporterend aan de Directeur-generaal tot begin 2007. Van maart 2007 tot september 2007 was hij Directeur van het departement reglementeringen en vergunningen en leidde hij een team van een 50 tal personen. Sinds september 2007 is Yvan POULEUR Directeur van het Departement Internationale Betrekkingen, Reglementeringen en Development (RIAD). Hij leidt een team van 10 deskundigen. De Heer POULEUR beantwoordt niet formeel aan de vereiste management ervaring en heeft eveneens een minder brede ervaring dan de door Korn Ferry op de short-list weerhouden kandidaten. Hij heeft evenmin een eindverantwoordelijkheid gedragen over de totaliteit van een organisatie, met name rechtstreeks verantwoording afgelegd aan een Raad van Bestuur, wat wel het geval is bij meerdere andere kandidaten.

Rekening houdend met de vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten stelt de heer DE WOLF zijn short-list voor.

De meest [...] geschikte Nederlandstalige kandidaten zijn volgens hem […] en de heer Jan BENS.
- […]

- De Heer Jan BENS is 57 jaar oud. Hij behaalde in 1975 aan de Vrije Universiteit Brussel het diploma van Burgerlijk Werktuigkundig-elektrotechnisch Ingenieur. In 1976 behaalde hij ook een Master in Computer, Information & Control Engineering aan de University of Michigan in de Verenigde Staten, alsook in 1979 een aanvullende graad Burgerlijk Ingenieur in de Nucleaire Wetenschappen aan de Rijksuniversiteit Gent. Hij heeft diverse management opleidingen gevolgd onder andere deze van de CEDEP in Fontainebleau. Een groot deel van zijn carrière is in de nucleaire sector. Inderdaad de Heer Jan BENS was 11 jaar actief bij de kerncentrale in Doel waar hij uiteindelijk Directeur werd gedurende 3 jaar en er een team leidde van ongeveer 800 personen. Daarenboven is hij sinds 2007 Secretaris van de Raad van Bestuur van de World Association of Nuclear Operators in Parijs. Binnen de groep Electrabel/Tractebel heeft hij ook verschillende ondersteunende functies gehad alsook ontwikkelingsfuncties. Hij was Directeur Operaties van Tractebel Azië in Singapore en ook Hoofd

van het departement Business and Project Development dat instaat voor de ontwikkeling van nieuwe productiemiddelen in Europa, inclusief hernieuwbare energie alsook cogeneratie. Hij is eveneens Afgevaardigd Bestuurder geweest en Directeur-generaal van Almaty Power Consolidated in Almaty, (Kazachstan). Een bedrijf met ongeveer 7000 personeelsleden.

De meest geschikte Franstalige kandidaten zijn volgens hem […] en […].

- […].
- […].

Het gestandardiseerd CV en de resultaten van de assessments van de kandidaten die tijdens de vergadering van de Raad van Bestuur worden toegelicht, worden integraal bij de notulen van deze vergadering gevoegd.

De 4 kandidaten beantwoorden aan de door de Raad van Bestuur vooropgestelde vereisten uit het functieprofiel. Hoewel dit niet formeel vereist werd voor de functie beschikken de heer BENS en […] tevens over een zekere internationale werkervaring. […] en […] hebben bovendien een gemengde loopbaan gehad, waardoor ze zowel in de openbare als de private sector een ervaring hebben opgebouwd. Deze 4 kandidaten beschikken over een grotere of langere managementervaring dan de kandidaten die niet werden weerhouden: ze beschikken over het vooropgestelde minimum van jaren ervaring en hebben deze managementervaring bovendien in meer of mindere mate, doch meer dan de niet weerhouden kandidaten op diverse vlakken binnen een organisatie opgebouwd: people-management, organisatie, optimalisatie, operationele en financiële rapportering, contacten met de overheid en de buitenwereld. Doorheen het assessment is tevens gebleken dat ze goed tot zeer goed in staat zijn een visie te ontwikkelen en deze te vertalen in concrete en realistische doelstellingen, een goede tot zeer goede diepgaande kennis hebben ontwikkeld van de processen in een organisatie en in staat zijn deze te optimaliseren met het oog op de toeneming van efficiëntie, een luistervaardigheid hebben ontwikkeld en op overtuigende wijze hun standpunt kenbaar kunnen maken, over een sterk analytisch denkvermogen beschikken, sterk klantgericht zijn en beschikken over de nodige creativiteit om oplossingsgerichte beslissingen te nemen. Alle deze kandidaten zijn ook minstens tweetalig Frans/Nederlands en beschikken over een zeer goede kennis van het Engels.

De vier kandidaten beschikken volgens de heer DE WOLF over een evenwichtige emotionele competentie en zijn alle risico-avert. Ze hebben alle een diverse achtergrond: […] komt uit een controle-organisme, de heer BENS heeft uitsluitend een ervaring opgebouwd in de private sector. […] en […] hebben een gemengde ervaring in de publieke en de private sector.

[…] heeft nog geen eindverantwoordelijkheid gehad ten opzichte van een Raad van Bestuur. Op dit vlak scoren de andere kandidaten op de short-list beter. Hij toont zich ook minder flexibel in zijn leiderschap dan andere kandidaten.

De heer BENS heeft van de verschillende kandidaten de meest brede ervaring in verschillende verantwoordelijkheidsgebieden. Hij heeft ook de ruimste internationale ervaring van alle kandidaten.

Van de vier kandidaten op de short-list is hij de leider die het meest direct is. Hij is ook zeer creatief en innovatief bij het zoeken van oplossingen.

[…] is in vergelijking tot de drie andere kandidaten op de short-list minder action-focused. Uit het assessment blijkt dat hij door zijn leiderschapsstijl ook gemakkelijker beïnvloedbaar is dan de andere kandidaten.

De Voorzitter dankt de heer DE WOLF voor zijn toelichting.

Hij vraagt aan de leden van de Raad of zij bijkomende inlichtingen wensen te bekomen vanwege Korn Ferry.

Op vraag van een lid verduidelijkt de heer DE WOLF dat bij de vier kandidaten […] er geen enkele kandidaat (is) die spontaan gesolliciteerd heeft. Volgens hem is dit niet ongewoon. Vanaf een bepaald niveau van verantwoordelijkheid blijkt direct search meer geschikt te zijn. […] heeft dus ook zelf geen initiatief genomen. Hij werd in januari gecontacteerd door Korn Ferry. Hij gaf als verklaring dat hij niet gereageerd heeft omwille van leeftijd. De heer DE WOLF heeft hem dan geantwoord dat dit element juridisch geen obstakel is. Ook het feit dat hij geen mandaat van zes jaar kan opnemen is geen obstakel.

In de scores wordt een referentiecurve gebruikt. Het gaat om een appreciatie. Tijdens de evaluatie werd rekening gehouden met standaardprofielen. Het gaat hier om profielen van mensen waarvan in praktijk werd vastgesteld dat ze succesvol functioneren in het bedrijfsleven. Hierbij wordt uitgegaan van een empirische ervaring in binnen- en buitenland en niet van een louter theoretisch model.

De Voorzitter van het auditcomité merkt op dat de heer DE WOLF zelf alle evaluaties gedaan heeft teneinde een zo groot mogelijke gelijkheid te garanderen.

Een ander lid vraagt naar de motivatie van kandidaten die toch een zekere carrière hebben uitgebouwd elders en wellicht een zeer gunstig verloningspakket hebben. De heer DE WOLF antwoordt dat alle kandidaten zich hiervan bewust zijn en ten volle achter hun kandidatuur staan. Zij gaan voluit voor de inhoudelijke uitdaging van de functie en zijn op de hoogte van de mogelijkheden aangaande de verloning.

De Voorzitter van de Raad van Bestuur legt vervolgens volgend procedureverloop ter stemming voor:
1. Standpuntinname betreffende de aanwezigheid van Korn Ferry tijdens de interviews en/of het verdere verloop van de procedure
2. Vergelijking van de titels en verdiensten van al de kandidaten
3. Vaststelling van de short-list van de kandidaten
4. […]
5. Interview van de kandidaten opgenomen op de short-list (vanaf 14u), telkens 35 minuten, gevolgd door een 5 minuten pauze tot aan de volgende kandidaat
6. Vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten op de short-list en rangschikking - Formuleren van een voorstel van benoeming
7. Goedkeuring en ondertekening van de notulen.

De leden van de Raad van Bestuur stemmen unaniem in met het voorgestelde procedureverloop.

De leden van de Raad achten de aanwezigheid van de heer DE WOLF uiterst nuttig tijdens de interviews daar dan een vergelijking kan gemaakt worden met de indrukken die hij eerder opdeed met betrekking tot de kandidaten. Daarna wordt hem gevraagd ter beschikking te blijven. Zijn aanwezigheid tijdens de debatten betreffende de beslissing van de Raad is niet vereist.

Vervolgens opent de Voorzitter het debat over de vergelijking van de titels en verdiensten van de kandidaten en vraagt over te gaan tot de klassering van de kandidaten.

De leden van de Raad nemen kennis van de CV's en de motiveringsbrieven van de kandidaten, en beraadslagen over de toelichting gegeven door de heer DE WOLF alsook de aanvullende informatie in antwoord op hun vragen.

Na analyse scharen ze zich achter de analyse gemaakt door Korn Ferry die besluit dat de 4 kandidaten die werden opgenomen op de short-list om de redenen die door de heer DE WOLF werden vernoemd inderdaad, op grond van de informatie ter beschikking voor de hoorzitting van de Raad van Bestuur, als de 4 meest geschikte kandidaten voor de functie van Directeur-generaal moeten beschouwd worden.

De Voorzitter suggereert vervolgens enkele thema's die kunnen aangehaald worden tijdens de interviews met de kandidaten. De leden van de Raad opteren er evenwel voor om hier een zekere vrijheid te behouden. De Voorzitter van de Raad zal er over waken dat er een evenwicht is in de materies die worden aangehaald met de kandidaten.

De vergadering wordt geschorst tot 13u45.

De leden van de Raad van Bestuur gaan vervolgens over tot het interview van de kandidaten. Tijdens het interview mogen de kandidaten antwoorden in het Frans of het Nederlands, naargelang hun keuze.

[…], […], […] en de heer Jan BENS voegen zich achtereenvolgens bij de leden van de Raad.

De Voorzitter verwelkomt elke kandidaat en vraagt hen zichzelf voor te stellen gedurende maximaal 15 minuten, waarna de leden van de Raad de gelegenheid krijgen om vragen te stellen.

De heer DE WOLF verlaat de vergadering en blijft ter beschikking voor eventuele vragen.

Na het afronden van de interviews vraagt de Voorzitter aan de leden van de Raad te bevestigen of zij er al dan niet van overtuigd zijn dat de vier kandidaten geschikt zijn voor de functie van Directeur-generaal.

De leden zijn er allen van overtuigd dat alle kandidaten beantwoorden aan de vereisten van het functieprofiel.

Niet alle leden vinden de kandidaten echter geschikt om de functie uit te oefenen. Zij beschikken volgens deze leden weliswaar over de nodige kennis en managementervaring, maar ondermeer ook de motivatie en de redenen voor de kandidaatstelling zijn belangrijk.

Een lid pleit er om die reden voor om niet alle kandidaten voor te dragen voor de functie. Bovendien is voor hem stabiliteit een belangrijke factor en daarom wenst hij bijvoorbeeld geen kandidaat voor te dragen die om de twee jaar van functie verandert.

Een ander lid merkt op dat de heer BENS weliswaar meermaals van functie veranderd is, het gaat ook niet om een wijziging van functie om de twee jaar, doch dit is steeds binnen een zelfde groep gebeurd. De heer DE ROOVERE verduidelijkt ook dat onder zijn impuls de regel werd ingevoerd dat een

manager om de paar jaar van functie diende te veranderen om het kennisveld te verruimen.

Een ander lid verwijst naar de procedure gevolgd door SELOR. Een minister kan de geschikte en de zeer geschikte kandidaten horen.

Vervolgens vraagt de Voorzitter de leden van de Raad van Bestuur een standpunt in te nemen aangaande de meest geschikte persoon in het kader van een voorstel van benoeming.

De Voorzitter vestigt vooreerst nog de aandacht van de leden van de Raad op de wetgeving inzake het gebruik der talen in bestuurszaken, het Koninklijk besluit van 9 juni 2009 tot vaststelling van de trappen van de hiërarchie van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle en het Koninklijk besluit van 9 juni 2009 tot vaststelling van de taalkaders van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle.

Indien de interne kandidaat opgenomen op de short-list wordt benoemd als Directeur-generaal wordt er een plaats vrijgemaakt binnen de eerste trap van de hiërarchie zoals bedoeld in het koninklijk besluit van 9 juni 2009.

Indien een externe kandidaat wordt benoemd is dit niet het geval. Dit heeft tot gevolg dat de toekomstige Directeur-generaal onder die gegeven omstandigheden tot de Nederlandse taalrol moet behoren. […] kan, zelfs al zou hij geschikt worden geacht om de functie uit te oefenen, om deze redenen niet worden benoemd in de huidige stand van zaken in de eerste taaltrap.

De Voorzitter vraagt de leden van de Raad van Bestuur te stemmen over de voordracht van een persoon op de eerste plaats.

Resultaat van de geheime stemming:
De heer BENS
9 stemmen
De heer […]
3 stemmen
1 blanco

De Voorzitter vraagt de leden van de Raad van Bestuur te stemmen over de voordracht van een persoon op de tweede plaats.
Resultaat van de geheime stemming: […]

De Voorzitter vraagt de leden van de Raad van Bestuur te stemmen over de voordracht van een persoon op derde plaats.
Resultaat van de geheime stemming: […]

De Voorzitter vraagt de leden van de Raad van Bestuur te stemmen over de voordracht van […] op de vierde plaats.
Resultaat van de geheime stemming: […]

De rangschikking van de heer BENS als eerste kandidaat wordt door 9 leden van de Raad gemotiveerd als volgt:

Overwegende dat de functie van Directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle langs publieke weg vacant is gesteld via publicatie in het Belgisch Staatsblad van 6 oktober 2010 en via de sites Selor, Stepstone/Jobat, Vacature/References en de website van het FANC, alsook via vacaturebericht intern binnen het Agentschap;

Overwegende de selectieprocedure waarbij de titels en verdiensten, kwaliteiten en competenties van de kandidaten met elkaar werden vergeleken;

Overwegende dat uit de vergelijking van titels en verdiensten vloeit voort dat de heer BENS houder is van het diploma van Burgerlijk Werktuigkundig-elektrotechnisch Ingenieur en tevens de aanvullende graad behaald heeft van Master in Computer, Information & Control Engineering aan de University of Michigan in de Verenigde Staten, alsook een aanvullende graad Burgerlijk Ingenieur in de Nucleaire Wetenschappen aan de Rijksuniversiteit Gent;

Overwegende dat de heer BENS tevens diverse management opleidingen heeft gevolgd onder andere deze van de CEDEP in Fontainebleau;

Overwegende dat de heer BENS, in vergelijking met de andere kandidaten, een zeer ruime en volledige ervaring heeft in het leiden van mensen en het sturen van een gehele organisatie;

Overwegende dat de heer BENS ervaring heeft met technische optimalisatie, operationele en financiële rapportering, contacten op internationaal vlak en op het vlak van veiligheid en betrouwbaarheid van kerncentrales wereldwijd;

Overwegende dat de heer BENS van alle kandidaten over de meest geschikte professionele en operationele ervaring beschikt rekening houdend met het feit dat vooral het aansturen van de binnen het FANC aanwezige experten een troef moet zijn en de voorkeur geniet boven een diepgaande kennis van de verschillende bevoegdheidsdomeinen van het FANC;

Overwegende dat de heer BENS een sterke operationele ervaring heeft bij een producent van nucleaire electriciteit en ervaring heeft opgebouwd in een internationale associatie van nucleaire operatoren;

Overwegende dat de betrokkene van alle kandidaten de meest uitgebreide kennis heeft van de nucleaire sector alsook een uitgebreide kennis van de regelgeving in het bevoegdheidsdomein van het FANC;

Overwegende dat de heer BENS tweetalig is en een goede kennis heeft van het Engels wat als troef kan worden beschouwd;

Waaruit kan besloten worden dat uit de vergelijking van titels en verdiensten en de kwaliteiten en competenties is gebleken dat de heer BENS als meest geschikte kandidaat voor het mandaat van Directeur-generaal moet worden beschouwd.

Minstens drie bestuursleden betwisten de punten 5, 7 en 9.

De Voorzitter vraagt de leden van de Raad hem tevens te mandateren het advies aan de Minister, bevoegd voor Binnenlandse Zaken, over te maken. De leden van de Raad stemmen hiermee in.

In afwijking op punt 3.8 van het governance charter en in aansluiting op de beslissing van de Raad van Bestuur, zoals vastgelegd na een schriftelijke bevraging van de Raad van Bestuur die op 12 januari 2011 werd afgesloten, worden de notulen van de vergadering aan de leden van de vergadering ter goedkeuring voorgelegd na de vergadering van de Raad van Bestuur en aansluitend op de vergadering door alle leden ondertekend.

3. Documenten die tijdens de vergadering ontvangen/overgemaakt werden

In afwijking van de bepalingen opgenomen in het governance charter / huishoudelijk reglement van de raad van bestuur werden er geen documenten verspreid voor de vergadering. Ieder lid ontvangt tijdens de duur van de vergadering van de Raad van Bestuur een dossier ter inzage dat het CV en de brief verstuurd door de kandidaten bevat. De documenten zullen als vertrouwelijk behandeld worden. De documenten/ rapporten of een afschrift ervan worden na de vergadering teruggegeven aan het secretariaat.

[...]".

10. Op 25 februari 2011 heeft de voorzitter van de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle het advies van de raad van bestuur aan de minister van Binnenlandse Zaken overgezonden.

Luidens de brief die aan de minister is gericht, is bij het advies een dossier gevoegd dat de notulen van de raad van bestuur bevat, met als bijlagen de analyse die het selectiebureau Korn Ferry heeft gemaakt, de curricula vitae en de individuele brieven waarin elke kandidaat zijn interesse voor de functie kenbaar maakt. Van die onderscheiden documenten is evenwel alleen de analyse die het selectiebureau Korn Ferry heeft gemaakt met betrekking tot Jan BENS terug te vinden in het administratief dossier dat door de verwerende partijen is ingediend.

11. Op 19 juni 2012 en op 24 augustus 2012 heeft de minister van Binnenlandse Zaken een onderhoud gehad met de vier kandidaten die op de shortlist voorkomen. De notulen van het onderhoud van de minister met Jan BENS zitten in het dossier dat de verwerende partijen hebben ingediend.

12. Op 29 november 2012 heeft de minister van Binnenlandse Zaken aan de Ministerraad een dossier overgezonden waarin ze aangeeft dat ze als gevolg van haar gesprekken met de kandidaten de voordracht van de raad van bestuur onderschrijft om Jan BENS voor een periode van zes jaar aan te stellen in de functie van directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle.

Na herinnerd te hebben aan de inhoud van artikel 41 van de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, waarin inzonderheid wordt bepaald dat de voorzitter van de raad van bestuur en de directeur-generaal van het Agentschap tot een verschillende taalrol behoren,

wordt in de nota aan de Ministerraad met betrekking tot het taalkader van het Agentschap ook het volgende vermeld:

" Er moet bij deze benoeming ook rekening worden gehouden met de wetgeving inzake het gebruik der talen in bestuurszaken, het Koninklijk besluit van 9 juni 2009 tot vaststelling van de trappen van de hiërarchie van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle en het Koninlijk besluit van 9 juni 2009 tot vaststelling van de taalkaders van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle.

Indien een interne kandidaat wordt benoemd als Directeur-generaal wordt er een plaats vrijgemaakt binnen de eerste trap van de hiërarchie zoals bedoeld in het koninklijk besluit van 9 juni 2009.

Indien een externe kandidaat wordt benoemd is dit niet het geval. Dit heeft tot gevolg dat de toekomstige Directeur-generaal onder die gegeven omstandigheden tot de Nederlandse taalrol moeten behoren".

13. Op 30 november 2012 heeft de Ministerraad het ontwerp van koninklijk besluit tot aanwijzing van Jan BENS als directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle goedgekeurd.

14. Ten gevolge daarvan is een koninklijk besluit van 5 december 2012 tot aanstelling van Jan BENS als directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 10 december 2012. Dat besluit is gemotiveerd als volgt:

" Gelet op de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, artikel 41, gewijzigd bij de programmawet van 12 december 1997 houdende diverse bepalingen;

Gelet op het advies van de inspectie van financiën, gegeven op 18 september 2012;

Gelet op het advies geformuleerd door de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle op 24 februari 2011;

Overwegende dat de functie van directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle langs publieke weg vacant is gesteld via publicatie in het Belgisch Staatsblad van 6 oktober 2010;

Overwegende de functievereisten die hierbij werden gedefinieerd door de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle en opgenomen in het vacaturebericht;

Overwegende de daaropvolgende selectieprocedure waarbij de titels en verdiensten, kwaliteiten en competenties van de kandidaten met elkaar werden vergeleken en werden getoetst aan de door de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle gedefinieerde functievereisten;

Overwegende dat uit het advies van de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle van 24 februari 2011 blijkt dat de Raad van Bestuur de titels en verdiensten van de kandidaten heeft vergeleken;

Overwegende dat uit die vergelijking van titels en verdiensten voortvloeit dat de heer Jan BENS houder is van het diploma van Burgerlijk werktuigkundig-elektrotechnisch ingenieur;

Overwegende dat bovendien blijkt dat de heer Jan BENS tevens de graden heeft behaald van Master in Computer, Information & Controle Engineering, van nucleair ingenieur, en van veiligheidsdeskundige «niveau 1»;

Overwegende dat blijkt dat de heer Jan BENS meer dan tien jaar ervaring heeft inzake stralingsbescherming en/of nucleaire veiligheid;

Overwegende dat de heer Jan BENS meerdere aanvullende management-opleidingen heeft genoten;

Overwegende dat de heer Jan BENS een ruime ervaring heeft in het simultaan leiden van meerdere equipes binnen eenzelfde organisatie;

Overwegende dat de heer Jan BENS een brede ervaring heeft in verschillende verantwoordelijkheidsgebieden binnen een organisatie, met name people-management, het aansturen van een gehele organisatie, technische optimalisatie, operationele en financiële rapportering naar een raad van bestuur toe;

Overwegende dat de heer Jan BENS in vergelijking met de andere kandidaten de ruimste internationale ervaring heeft;

Overwegende dat de heer Jan BENS in vergelijking met de andere kandidaten, een zeer ruime en volledige ervaring heeft in het leiden van mensen en het sturen van een gehele organisatie;

Overwegende dat de heer Jan BENS dankzij opleiding en ervaring goed vertrouwd is met de toepasselijke regelgeving in een aantal van de bevoegdheidsdomeinen van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle;

Overwegende dat de heer Jan BENS een zeer goede beoordeling heeft gekregen bij zijn assessment, waarbij zijn leiderschapsstijl, operationele stijl en emotionele vaardigheden werden beoordeeld;

Overwegende dat de heer Jan BENS een sterke operationele ervaring heeft opgebouwd bij een producent van nucleaire energie en ervaring heeft opgebouwd in een internationale associatie van nucleaire operatoren;
Overwegende dat betrokkene van alle kandidaten de meest uitgebreide praktische kennis heeft van de werking van een nucleaire basisinrichting;

Overwegende dat de veilige werking van de nucleaire basisinrichtingen een belangrijk deelaspect uitmaakt van de opdrachten van het Agentschap;

Overwegende dat de heer Jan BENS van alle kandidaten over de meest geschikte professionele en operationele ervaring beschikt;

Overwegende dat de heer Jan BENS tweetalig is en een goede kennis van het Engels heeft;

Overwegende dat uit de vergelijking van titels en verdiensten is gebleken dat de heer Jan BENS als meest geschikte kandidaat voor het mandaat van Directeur-generaal moet worden beschouwd;

Overwegende dat Wij ons aansluiten bij de door de raad van bestuur gedefinieerde functievereisten en de inhoud van het advies van de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle en Ons, derhalve, de inhoud van dit advies eigen maken;

Op de voordracht van de Minister van Binnenlandse Zaken en op het advies van Onze in Raad vergaderde Ministers,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij:

Artikel 1. De heer Jan BENS, geboren op 5 april 1953, wordt aangesteld tot directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle voor de duur van zes jaar met ingang van 1 januari 2013.

Art. 2. Aan de verlenging van het mandaat van de heer Willy DE ROOVERE als directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor nucleaire controle, verleend bij koninklijk besluit van 3 augustus 2012, wordt een einde gesteld. Hem wordt eervol ontslag verleend uit zijn functie met ingang van 1 januari 2013.

Art. 3. Dit besluit treedt in werking op 1 januari 2013.

Art. 4. Onze Minister van Binnenlandse Zaken is belast met de uitvoering van dit besluit".

Dat is het bestreden besluit. Het is, met toepassing van artikel 3 ervan, in werking getreden op 1 januari 2013, te weten de datum waarop een einde is gekomen aan de laatste verlenging van het mandaat van Willy DE ROOVERE als directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle.

15. Op 13 december 2012 heeft de minister van Binnenlandse Zaken verzoeker ter kennis gebracht dat zijn kandidatuur is afgewezen.

Bij deze brief zijn afschriften gevoegd van, enerzijds de met redenen omklede beslissing tot aanwijzing, en anderzijds het advies van de raad van bestuur van het Agentschap, waarnaar in de beslissing wordt verwezen.

16. Naar aanleiding van een door de staatsraad-rapporteur in die zin geformuleerd verzoek tot onderzoek, hebben de verwerende partijen, bij brief van 13 juni 2014, aan het dossier het advies van de afdeling Wetgeving toegevoegd waarvan melding wordt gemaakt in de aanhef van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 houdende nadere regels betreffende de uitoefening van het mandaat van lid van de raad van bestuur, voorzitter en directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle. Het gaat om advies 27.520/3 dat op 21 april 1998 is gegeven over een ontwerp van koninklijk besluit houdende nadere regels betreffende de uitoefening van het mandaat van

lid van de raad van bestuur, voorzitter en directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle.

IV. Ontvankelijkheid van het beroep

Stellingen van de partijen

17. Terwijl verzoeker in zijn verzoekschrift tot nietigverklaring stelt dat zijn belang bij het beroep vanzelfsprekend is en de verwerende partijen in dat verband geen enkele opmerking formuleren in hun memorie van antwoord, voert de tussenkomende partij in haar memorie van tussenkomst aan dat verzoeker geen enkel belang heeft bij het beroep. Zij voert in dat verband aan dat, met toepassing van artikel 41, tweede lid, van de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, de voorzitter van de raad van bestuur van het Agentschap en de directeur-generaal van dat Agentschap tot een verschillende taalrol moeten behoren. Gelet op het feit dat de huidige voorzitter van de raad van bestuur tot de Franse taalrol behoort en bij koninklijk besluit van 7 oktober 2009 aangesteld is voor een periode van zes jaar, leidt de tussenkomende partij daaruit af dat verzoeker geen dadelijk belang heeft bij het beroep aangezien hij zelf ook tot de Franse taalrol behoort. Zij voegt eraan toe dat het belang bij het beroep hooguit hypothetisch is, aangezien verzoeker pas aangesteld zou kunnen worden na het ontslag van de huidige voorzitter van de raad van bestuur en nadat deze vervangen zou zijn door een nieuwe voorzitter die tot de Nederlandse taalrol zou behoren.

18. In zijn memorie van wederantwoord geeft verzoeker toe dat in de wet van 15 april 1994 niet wordt gepreciseerd hoe de taalpariteit tussen de voorzitter van de raad van bestuur van het Agentschap en de directeur-generaal van dat Agentschap verzekerd moet worden. Hij verwijst evenwel naar artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 houdende nadere regels betreffende de uitoefening van het mandaat van lid van de raad van bestuur, voorzitter en directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, waarin het ontbreken van de taalpariteit tussen de directeur-generaal en de voorzitter immers wordt gelijkgesteld met het verstrijken van het mandaat van de voorzitter. Daaruit vloeit, nog steeds krachtens dat artikel, voort dat in die gevallen het oudste lid van de raad van bestuur die tot de gepaste taalrol behoort het voorzitterschap van de raad van bestuur ad interim waarneemt. Hij merkt op dat een dergelijke situatie zich heeft voorgedaan bij de aanstelling van de vorige

directeur-generaal bij koninklijk besluit van 26 juni 2006 en dat, indien zulks niet het geval zou zijn, het niet te begrijpen zou zijn waarom, in het kader van de betwiste wervingsprocedure, een oproep tot kandidaten van de twee taalrollen is gedaan en waarom aan Korn Ferry gevraagd is om een voorstel van "shortlists" te maken met de namen van twee Franstalige kandidaten en van twee Nederlandstalige kandidaten. Hij merkt voorts op dat uit de nota van de minister van Binnenlandse Zaken aan de Ministerraad duidelijk blijkt dat de kandidaat van de Nederlandse taalrol is gekozen omdat het om een externe rekrutering ging. Hij heeft dus wel degelijk belang bij het beroep.

19. Terwijl de verwerende partijen geen laatste memorie hebben ingediend naar aanleiding van het verslag van het lid van het auditoraat waarin geconcludeerd wordt dat het beroep verworpen dient te worden wegens ontstentenis van belang, houdt verzoeker in zijn laatste memorie vol dat hij wel degelijk belang heeft bij het beroep. Verzoeker verwijst in eerste instantie naar de motieven die reeds aangevoerd werden in zijn memorie van wederantwoord en voegt er vervolgens aan toe dat het koninklijk besluit van 4 juni 1999 geenszins afwijkt van artikel 41 van de wet van 15 april 1994, maar het daarentegen mogelijk maakt om de bij wet vereiste taalpariteit te verzekeren en dat er geen enkele reden is om hem te discrimineren door hem dit maal niet het voordeel te laten genieten van een dispositief dat volledig conform de wet van 15 april 1994 en het koninklijk besluit van 4 juni 1999 is zoals dat in het verleden al het geval is geweest; niet op die wijze tewerkgaan zou overigens leiden tot het uitblijven van elke vorm van beurtwisseling en van elke keuzemogelijkheid, gelet op het feit dat de aanstelling van de voorzitter van de raad van bestuur en die van de directeur-generaal niet gelijktijdig plaatsvindt, met als gevolg dat de voorzitter van de raad van bestuur verplicht tot de Franse taalrol zou moeten behoren, terwijl de directeur-generaal verplicht tot de Nederlandse taalrol zou moeten behoren; er zou in dat geval sprake zijn van taaldiscriminatie, wat stellig niet de bedoeling was van de wetgever.

20. De tussenkomende partij voert in haar laatste memorie en in haar latere processtukken aan dat de stelling van de verzoekende partij ontkracht wordt door de artikelen 35, eerste lid, en 36, eerste lid, van de wet van 15 april 1994, krachtens welke bepalingen de voorzitter van de raad van bestuur voor een termijn van zes jaar door de Koning wordt aangewezen bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad. Zij merkt voorts op dat artikel 35, derde lid, van diezelfde wet, krachtens welke bepaling de Koning, bij een besluit vastgelegd na overleg in de Ministerraad, de nadere regels kan bepalen omtrent de samenstelling en de werking van de bestuurs- en adviesorganen van het

Agentschap, niet voorziet in de mogelijkheid om, zoals volgens verzoeker wel mogelijk wordt gemaakt door artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999, tegelijkertijd een voorzitter van de raad van bestuur en een directeur-generaal van dezelfde taalrol aan te stellen, naar aanleiding waarvan de voorzitter van de raad van bestuur zijn mandaat zou behouden, maar wiens bevoegdheden niettemin zouden worden ontnomen, daar deze ambtshalve zouden worden toegewezen aan een voorzitter ad interim zodra de directeur-generaal wordt aangesteld, zelfs wanneer de aanstelling in dat ambt van voorzitter ad interim niet geschiedt op grond van een benoeming bij koninklijk besluit. Volgens de tussenkomende partij mag die bepaling immers niet aldus uitgelegd worden dat ze de Koning de bevoegdheid verleent om bij een besluit vastgelegd na overleg in de Ministerraad, aanvullende bepalingen uit te vaardigen met het oog op de naleving van hetgeen bepaald wordt in de wet van 15 april 1994 inzake de vereiste taalpariteit en moet daaruit hoe dan ook worden geconcludeerd dat artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 onwettig is en dus geen toepassing mag vinden.

21. In antwoord op een verzoek om dat punt nader toe te lichten dat de staatsraad-rapporteur tijdens de zitting van 6 mei 2014 gedaan heeft, hebben de verwerende partijen gesteld dat de bewering die vervat ligt in verschillende stukken van het administratief dossier en volgens welke, wanneer een externe kandidaat aangesteld wordt, de volgende directeur-generaal tot de Nederlandse taalrol dient te behoren, als volgt behoort te worden uitgelegd: op het ogenblik van de procedure waarbij Jan BENS is benoemd, waren de zes functies van de eerste trap van de hiërarchie binnen het Agentschap, namelijk de directeur-generaal en de vijf departementshoofden, die voor de helft bekleed moeten zijn door personeelsleden van de Franse taalrol en voor de andere helft door personeelsleden van de andere taalrol, bekleed door drie personeelsleden van de Franse taalrol en door twee personeelsleden van de Nederlandse taalrol, waarbij het laatste ambt nog ingevuld moest worden maar verplicht bekleed diende te worden door een personeelslid van de Nederlandse taalrol; indien er dus een externe kandidaat in aanmerking genomen moest worden voor de functie van directeur-generaal, behoorde dit derhalve noodzakelijkerwijs een van de drie externe kandidaten te zijn die op de shortlist vermeld waren en die tot de Nederlandse taalrol behoorde, aangezien het Franse taalkader reeds volledig ingevuld was; om in het andere geval een externe Franstalige kandidaat te kunnen aanstellen, had men een departementshoofd van de Franse taalrol moeten ontslaan, hetgeen uiteraard niet overwogen kon worden; tot slot houdt de reden waarom het ambt van directeur-generaal opengesteld is voor zowel Franstaligen als Nederlandstaligen verband met het feit dat verschillende

elementen die van essentieel belang zijn voor de bepaling van de taalrol van de directeur-generaal, zoals een niet-ingevuld ambt van voorzitter van de raad van bestuur of mogelijke wijzigingen binnen de eerste trap van de hiërarchie van het Agentschap, nog gewijzigd konden worden tussen de dag van de vacantverklaring van het ambt van directeur-generaal en de dag van de aanwijzing voor die functie.

22. Verzoeker repliceert dat, hoewel artikel 41 van de wet van 15 april 1994 bepaalt dat de voorzitter van de raad van bestuur en de directeur-generaal van het Agentschap tot een verschillende taalrol behoren, daarin evenwel niet wordt bepaald op welke wijze die taalpariteit bereikt moet worden, hetgeen net de bedoeling is van artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999; door dat besluit uit te vaardigen heeft de Koning dan ook geen misbruik gemaakt van een van de overige bevoegdheden die Hem worden verleend bij de artikelen 35, 36 en 41 van de wet van 15 april 1994 ter zake van het aanstellen en het ontslaan van de leden van de raad van bestuur en van de directeur-generaal van het Agentschap; verzoeker merkt in dat verband op dat de afdeling Wetgeving van de Raad van State geen enkel principieel bezwaar gemaakt heeft in haar advies over het ontwerp dat geleid heeft tot de wet van 15 januari 1999 houdende budgettaire en diverse bepalingen, welke wet artikel 35 van de wet van 15 april 1994 aangevuld heeft met een nieuw lid waarin aan de Koning de bevoegdheid verleend wordt om, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, nadere regels te bepalen omtrent de samenstelling en de werking van de bestuurs- en adviesorganen van het Agentschap. Verzoeker voert tot slot aan dat de wetgever zelf de wettigheid van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 bevestigd heeft door middel van de wijziging die hij heeft aangebracht in artikel 3 van dat besluit, welk artikel betwist wordt door de tussenkomende partij, op grond van artikel 11 van de wet van 30 maart 2011 tot wijziging van de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle en tot wijziging van de wet van 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen; hij stelt in dat verband dat, hoewel die wijziging betrekking had op een gegeven dat losstond van het huidige debat, namelijk een wijziging wat betreft de leeftijd waarop het mandaat verstrijkt, dit evenwel niet wegneemt dat de wetgever, door het aanbrengen van deze wijziging in zowel de reglementaire bepaling als in de wetsbepaling, het koninlijk besluit van 4 juni 1999 bekrachtigd heeft.

23. Verzoeker merkt eveneens op dat de verwerende partijen in de laatste stukken die zij hebben ingediend naar aanleiding van de vragen die gesteld zijn tijdens de zitting van 6 mei 2014, bevestigen dat er al eerder toepassing gemaakt is van het koninklijk besluit van 4 juni 1999, bij de aanstelling van Willy DE ROOVERE in de functie van directeur-generaal van het Agentschap bij het koninklijk besluit van 26 juni 2006. Hij voert voorts aan dat zijn eventuele aanstelling als directeur-generaal van het Agentschap in taalkundig opzicht neutraal zou zijn geweest, aangezien hij binnen dezelfde trap van de hiërarchie van het Agentschap bleef en het aantal plaatsen dat binnen deze trap aan personeelsleden van de Franse taalrol toekomt, onveranderd bleef, daar de functie van departementsdirecteur die aldus vrijkwam, immers ingevuld kon worden door een personeelslid van de Nederlandse taalrol; hij stelt dat zulks bewijst dat het koninklijk besluit van 4 juni 1999, waarvan de geldigheid wordt betwist, onontbeerlijk kan zijn om de naleving van de gecoördineerde wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken mogelijk te maken, daar de directeur-generaal deel uitmaakt van de personeelsformatie van het Agentschap en bijgevolg meegeteld wordt bij de berekening van de percentages, terwijl dit niet het geval is met de voorzitter van de raad van beheer.

Beoordeling

24. Krachtens artikel 41, tweede lid, van de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, moeten de voorzitter van de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle en de directeur-generaal van dat Agentschap te allen tijde tot een verschillende taalrol behoren. Dat vereiste dient overigens tegelijkertijd toepassing te vinden met het vereiste dat voortvloeit uit de wetgeving op het gebruik van de talen in bestuurszaken, volgens hetwelk de functie van directeur-generaal van het Agentschap en de vijf functies van departementsdirecteur van dat Agentschap, die de eerste trap uitmaken van de hiërarchie binnen het Agentschap met het oog op de toepassing op de personeelsleden van het Agentschap van artikel 43, § 3, van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gelijkelijk verdeeld moeten worden tussen de personeelsleden van de Franse taalrol en de personeelsleden van de Nederlandse taalrol. De omstandigheid dat een eventuele aanstelling van een van de departementsdirecteurs van het Agentschap als directeur-generaal van het Agentschap in taalkundig opzicht neutraal zou zijn in het licht van dat tweede vereiste, neemt dus niet weg dat bij een dergelijke aanstelling dat eerste vereiste

vervat in artikel 41, tweede lid, van de wet van 15 april 1994, eveneens nageleefd dient te worden.

25. Wat de voorzitter van de raad van bestuur van het Agentschap betreft, wordt in artikel 35, eerste lid, van de wet van 15 april 1994 bepaald dat die wordt aangewezen bij een koninklijk besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, terwijl artikel 36, eerste lid, van diezelfde wet preciseert dat die aanwijzing geschiedt voor een hernieuwbare termijn van zes jaar. Met toepassing van de artikelen 36, eerste en derde lid, en 38, vierde lid, van dezelfde wet, eindigt het mandaat van de voorzitter van de raad van bestuur van rechtswege wanneer de titularis de leeftijd van 70 jaar bereikt, wanneer hij ontslagen wordt bij een koninklijk besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, op gemotiveerd eensluidend advies van de raad van bestuur, goedgekeurd met tweederde meerderheid van de uitgebrachte stemmen, of wanneer hij zich bevindt in een van de situaties van onverenigbaarheid vermeld in artikel 38, eerste en tweede lid, van de wet, en daaraan geen einde maakt.

26. Wat de directeur-generaal van het Agentschap betreft, wordt in artikel 41, eerste lid, van de wet van 15 april 1994 bepaald dat die wordt aangewezen voor een vernieuwbare termijn van zes jaar, bij een koninklijk besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad en dat hij alleen kan worden afgezet bij een koninklijk besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, op eensluidend gemotiveerd advies van twee derden van de leden van de raad van bestuur.

27. Uit de bepalingen van de wet van 15 april 1994 die hiervoor in herinnering zijn gebracht, blijkt derhalve dat de nadere regels inzake de aanwijzing en het ontslag van de voorzitter van de raad van bestuur van het Agentschap op strikte wijze bepaald zijn bij de wet.

Weliswaar is in artikel 35 van de wet van 15 april 1994 een nieuw derde lid ingevoegd bij artikel 3 van de wet van 15 januari 1999 houdende budgettaire en diverse bepalingen en kan de Koning krachtens deze bepaling, bij besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, nadere regels bepalen omtrent de samenstelling en de werking van de bestuurs- en adviesorganen van het Agentschap. Aan deze machtiging is uitvoering gegeven bij het koninklijk besluit van 4 juni 1999 houdende nadere regels betreffende de uitoefening van het mandaat van lid van de raad van bestuur, voorzitter en directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, waarvan artikel 3 de twee volgende regels vastlegt: enerzijds zal het oudste lid van de raad van bestuur die

behoort tot een andere taalrol dan de directeur-generaal, het voorzitterschap van de raad ad interim waarnemen bij het verstrijken van het mandaat van de voorzitter van de raad wegens ontslag, overlijden, burgerlijke onbekwaamheid, het bereiken van de leeftijdsgrens van 70 jaar of ten gevolge van een onverenigbaarheid voorzien in artikel 38 van de wet van 15 april 1994; anderzijds zal dezelfde regeling (in de Franse tekst van het artikel worden ten onrechte de woorden "Une seule réglementation" gebezigd, hetgeen een onjuiste vertaling is van de woorden "Eenzelfde regeling" in de Nederlandse tekst van deze bepaling) in werking treden indien de taalpariteit tussen de directeur-generaal van het Agentschap en de voorzitter van de raad van bestuur niet langer is verzekerd.

Hoewel de eerste regel vastgelegd in artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 inderdaad beschouwd kan worden als wat gewoonlijk verstaan wordt onder "nadere regels" in de zin van artikel 35, derde lid, van de wet van 15 april 1994, aangezien ze, naast de reeds bij wet geregelde situaties, alleen betrekking heeft op welbepaalde situaties die verband houden met de persoon zelf van de voorzitter van de raad van bestuur, die alle impliceren dat laatstgenoemde noch in rechte, noch in feite zijn functie nog langer kan uitoefenen, is dit evenwel niet zo wat betreft de tweede regel vervat in artikel 3. Gelet op het strikte kader waarin ter zake reeds voorzien wordt in de wet van 15 april 1994, welk kader hiervoor geschetst is, gelet op het niet-voorhanden zijn van aanvullende uitleg daarover in het nieuwe derde lid van artikel 35 van de wet van 15 april 1994, alsook op de ontstentenis in de parlementaire voorbereiding van de voornoemde wet van 15 januari 1999 van gegevens op grond waarvan de machtiging aan de Koning in die zin zou kunnen worden geïnterpreteerd, kan immers niet worden aangenomen dat onder het begrip "nadere regels", in de gewone betekenis die daaraan gegeven moet worden, ook het feit verstaan dient te worden dat een voorzitter van de raad van bestuur van het Agentschap, die voor het overige voldoet aan alle voorwaarden bepaald in de wet van 15 april 1994 om die functie te blijven uitoefenen, van rechtswege zou worden "verhinderd" zijn mandaat van voorzitter uit te oefenen, alleen omdat er een directeur-generaal van het Agentschap benoemd wordt die tot dezelfde taalrol zou behoren als hij.

28. Het advies van de afdeling Wetgeving waarnaar verwezen wordt door verzoeker en dat gegeven is over een ontwerp van koninklijk besluit dat aan de Raad van State is voorgelegd, nog voor het nieuwe derde lid is ingevoegd in artikel 35 van de wet van 15 april 1994, is hoe dan ook niet van die aard dat het tot een andere conclusie leidt, aangezien de afdeling Wetgeving zich in haar

advies ertoe bepaald heeft vast te stellen dat het ontwerp van koninklijk besluit dat aan haar voorgelegd was geen rechtsgrond had, daar noch de artikelen 35 (zoals het toen gesteld was), 36 en 41, noch enige andere bepaling van de wet van 15 april 1994 de Koning machtigden om de onderscheiden regels vast te leggen waarvan sprake was in het ontwerpbesluit. Dat argument mist dus feitelijke grondslag.

29. Het argument dat door verzoeker in zijn aanvullende processtukken wordt aangevoerd, volgens hetwelk artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 kracht van wet verkregen heeft nadat het uitgevaardigd is, en wel ten gevolge van de wijziging die daarin is aangebracht bij artikel 11 van de wet van 30 maart 2011 tot wijziging van de wet van 15 april 1994 betreffende de bescherming van de bevolking en van het leefmilieu tegen de uit ioniserende stralingen voortspruitende gevaren en betreffende het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle en tot wijziging van de wet van 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen, kan evenmin worden aangenomen. De draagwijdte van de wijziging die bij dat artikel in artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 aangebracht wordt heeft immers alleen betrekking op de leeftijd waarop het mandaat van het lid van de raad van bestuur en dus van de voorzitter van deze raad, van rechtswege eindigt; deze wijziging is dan ook niet meer dan het formele gevolg van eenzelfde wijziging die aangebracht is in artikel 36, eerste lid, tweede zin, van de wet van 15 april 1994, door dezelfde bepaling van de wet van 30 maart 2011, en kan niet beschouwd worden als een bekrachtiging bij wet van de materiële regels die vastgelegd zijn in artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999. Hoe dan ook heeft de wetswijziging die aldus tot stand is gebracht door de wet van 30 maart 2011 enkel betrekking op de eerste zin van artikel 3 van dat koninklijk besluit van 4 juni 1999; die wetswijziging kan dan ook geenszins geacht worden enige bekrachtiging te hebben meegebracht van de tweede zin van dat artikel, terwijl alleen die zin het voorwerp uitmaakt van dit geschil.

30. Tot slot kan de loutere omstandigheid, die eveneens door verzoeker wordt aangevoerd, en die erin bestaat dat reeds toepassing gemaakt zou zijn van artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 ter gelegenheid van een eerdere aanstelling in de functie van directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle, niet in aanmerking worden genomen. Deze eenmalige toepassing in het verleden van de tweede zin van dat artikel 3 is op zich immers geen bewijs voor de wettigheid van die bepaling. Bovendien kan er geen gelijkheid in de onwettigheid zijn. Daaruit vloeit voort dat het niet is

omdat er in het verleden, ten onrechte, reeds toepassing is gegeven aan die bepaling, die om de hiervoor uiteengezette redenen onwettig moet worden geacht, dat de toepassing van die bepaling in een later stadium voor een rechtscollege gevorderd kan worden.

Het is zelfs niet noodzakelijk om na te gaan of de feitelijke omstandigheden van dit welbepaald geval identiek zijn aan die van het vorige geval dat door verzoeker wordt aangevoerd, hetgeen niet zo lijkt te zijn op grond van de aanvullende preciseringen van de verwerende partijen, aangezien het argument op zijn minst wettelijke grondslag mist.

31. Aangezien er dus van uit moet worden gegaan dat voor de tweede zin van artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 geen rechtsgrond te vinden is in artikel 35, derde lid, nieuw, van de wet van 15 april 1994, kan daarmee krachtens artikel 159 van de Grondwet geen rekening gehouden worden bij de beoordeling van verzoekers belang bij het beroep, waarbij het zelfs niet noodzakelijk is een uitspraak te doen over de werkzaamheid van de adviesprocedure voor de afdeling Wetgeving van de Raad van State wat betreft het ontwerp dat geleid heeft tot het koninklijk besluit van 4 juni 1999.

Daaruit vloeit voort dat met toepassing van de artikelen 35, 36 en 41, tweede lid, van de wet van 15 april 1994, alleen een kandidaat van de Nederlandse taalrol in aanmerking genomen kon worden toen het bestreden koninklijk besluit vastgesteld is, aangezien, op dat ogenblik, de functie van voorzitter van de raad van bestuur van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle uitgeoefend werd door een bestuurder van de Franse taalrol, namelijk Philippe DE SADELEER.

32. Gelet op de voorafgaande overwegingen behoort de exceptie van onontvankelijkheid die door de tussenkomende partij is opgeworpen te worden aangenomen en dient het beroep onontvankelijk te worden verklaard omdat verzoeker geen belang heeft bij dit beroep.

V. Kosten van het beroep tot nietigverklaring

33. Gelet op de omstandigheden waarin de oproep tot gegadigden gedaan is en waarin de procedure inzake het onderzoek en de voordracht van de kandidaten voor de functie van directeur-generaal van het Federaal Agentschap voor Nucleaire Controle verlopen is, en op het feit dat verzoeker er met recht

van is kunnen uitgaan dat hij kon vragen dat artikel 3 van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 op hem zou worden toegepast, behoren de kosten van het beroep tot nietigverklaring ten laste gebracht te worden van de eerste verwerende partij, die de steller is zowel van het koninklijk besluit van 4 juni 1999 als van de bestreden handeling.

B E S L U I T:

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

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

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de Ve kamer, op twee december tweeduizend veertien, door:

Roger STEVENS,	voorzitter van de Raad van State,
Pierre VANDERNOOT,	kamervoorzitter,
Jacques JAUMOTTE,	staatsraad,

bijgestaan door

Gregory DELANNAY,	griffier.

De Griffier — De Voorzitter van de Raad van State

Gregory DELANNAY — Roger STEVENS