

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 63.438 van 5 december 1996
in de zaak A. 70.545/VII-14.601.**

In zake : Herman HOFMANS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat W. DAEM,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Jetselaan 32/2

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Financiën.

D E R A A D V A N S T A T E, VIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op 28 augustus 1996 door Advocaat W. DAEM namens Herman HOFMANS werd ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van het koninklijk besluit van 26 januari 1996 waarbij Marc NACHTERGAELE, inspecteur bij de Administratie van de belasting over de toegevoegde waarde, registratie en domeinen, met ingang van 1 april 1996 wordt benoemd tot de graad van adjunct-directeur te Gent bij de Administratie van de bijzondere belastinginspectie, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 2 juli 1996;

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
M. LEFEVER;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 18 oktober 1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 31 oktober 1996;

Gehoord het verslag van Staatsraad D. VERBIEST;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat P. COOLS die, loco Advocaat W. DAEM verschijnt voor verzoeker, en van Auditeur-genraal G. DEKELVER, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur M. LEFEVER;

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

Overwegende dat de bestreden beslissing onder meer de volgende overwegingen bevat :

"Gelet op het koninklijk besluit van 29 oktober 1971 tot vaststelling van het organiek reglement van het Ministerie van Financiën en van de bijzondere bepalingen die er voorzien in de uitvoering van het statuut van het Rijkspersoneel, laatst gewijzigd bij het koninklijk besluit van 2 maart 1995;

Gelet op het koninklijk besluit van 7 april 1995 tot vaststelling van de personeelsformatie van het Ministerie van Financiën;

Gelet op de met redenen omklede adviezen van het college van dienstchefs van de Algemene Administratie van de belastingen uitgebracht op 29 juni 1995 en 1 augustus 1995;

Overwegende dat de betrekking van adjunct-directeur die bij dit besluit toegekend wordt, vacant is op de datum van de benoeming en in competitie werd gesteld bij dienstorder nr. 1/1995 van 8 maart 1995;

(...)

Overwegende dat voor de te begeven betrekking van adjunct-directeur bij de gewestelijke directie Gent, met standplaats te Gent, het belang van de continuïteit in de werking en het beheer van de diensten van die directie, inzonder de specifieke taken van bedoelde diensten in het kader van de fiscale fraudebestrijding, het aantrekken van kandidaten met praktische B.B.I.-controle ervaring vereist zodat voorrang wordt verleend aan kandidaten die voldoen aan de voorwaarden vermeld in artikel 25 quater, § 3, tweede lid en derde lid van hetzelfde koninklijk besluit van 29 oktober 1971;

Overwegende dat het College van dienstchefs van de Algemene Administratie van de belastingen, na geheime stemming, eenparig de benoeming heeft voorgesteld van de h. NACHTERGAELE die zich, volgens anciënniteit, rangschikt aan het hoofd van die kandidaten, en die alle vereiste geschiktheden bezit voor de uitoefening van de functie van adjunct-directeur bij de Administratie van de bijzondere belastinginspectie te Gent;

Overwegende dat deze ambtenaar op geldige wijze zijn kandidatuur voor de vacant verklaarde betrekking heeft ingediend en dat hij aan alle benoemingsvoorwaarden voldoet;

Overwegende dat tegen het voorstel van vornoemd College, behoorlijk genotificeerd aan alle betrokken ambtenaren, een bezwaarschrift werd ingediend door de h. HOFMANS, inspecteur bij de Administratie van de belasting over de toegevoegde waarde, registratie en domeinen, die gevraagd heeft te worden gehoord;

Overwegende dat hetzelfde College, na het bezwaarschrift te hebben onderzocht en betrokkene te hebben gehoord, eenparig heeft geoordeeld, na geheime stemming, het oorspronkelijk voorstel te moeten handhaven, aangezien de h. HOFMANS niet voldoet aan de voorwaarde vermeld in artikel 25 quater, § 3, derde lid van hetzelfde koninklijk besluit van 29 oktober 1971";

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker omtrent het nadeel in het verzoekschrift doet gelden wat volgt :

"De onmiddellijke tenuitvoerlegging van voormeld Koninklijk Besluit d.d. 26 januari 1996 berokkent een materieel en moreel moeilijk te herstellen en ernstig nadeel aan verzoeker, zodat een onmiddellijke schorsing van het aangevochten Koninklijk Besluit zich opdringt.

Verzoeker heeft steeds uitstekende beoordelingen gekregen, zodat het omgooien van de rangschikking te zijnen nadele als een persoonlijke afkeuring wordt ervaren. Het is duidelijk een moreel nadeel wanneer verzoeker dient te wijken voor een na verzoeker gerangschikte jongere kandidaat en die een latere graadanciënniteit van inspecteur verwierf (sinds januari 1988, verzoeker sinds juni 1984) (stuk 7).

Bij niet-schorsing van het bestreden Koninklijk Besluit kan de Heer Marc NACHTERGAELE ervaring opdoen voor deze benoeming, dit in tegenstelling tot verzoeker, zodat bij een latere afweging van de kandidatuur minstens de facto rekening kan worden gehouden, zoals in de feiten vaak gebeurt, met de aldus door een andere kandidaat opgedane ervaring. (R.v.St., nr. 50.169, in zake VAN DEN BROECK, 14 november 1994).

De aldus geleden nadelen zijn in hoofde van verzoeker zeer ernstig en moeilijk of niet te herstellen, indien niet onmiddellijk wordt overgegaan tot het schorsen van het bestreden Koninklijk Besluit van 11 april 1994";

Overwegende, wat het materieel nadeel betreft, verzoeker in het aangehaalde betoog geen concrete gegevens aanvoert waaruit zou kunnen worden afgeleid dat dit nadeel ernstig is en een moeilijk te herstellen karakter heeft;

Overwegende, wat het moreel nadeel betreft, zulk nadeel wordt goedge maakt door de genoegdoening die voortvloeit uit een gebeurlijke annulatie van de bestreden beslissing zodat het in principe niet moeilijk te herstellen is; dat verzoeker niet aantoon dat het ten dezen anders zou zijn; dat integendeel uit de gegevens van het dossier niet valt af te leiden dat verzoeker is geweerd omwille van gegevens die hem in een

negatief daglicht hebben geplaatst; dat immers de keuze op de bevorderde kandidaat is gevallen wegens een specifieke ervaring in de Bijzondere Belastinginspectie waarvan niet wordt betwist dat verzoeker daarover niet beschikte; dat het gebruik van dat criterium, vervat in artikel 25 quater, § 3, derde lid, van het voornoemd koninklijk besluit van 29 oktober 1971 niets van doen heeft met leeftijd of graadanciënniteit; dat het feit dat verzoeker het gebruik van dat criterium gelijkstelt met "het omgooien van de rangschikking te zijnen nadele" en daaruit een "persoonlijke afkeuring" afleidt, aan zijn persoonlijk oordeel is te wijten en niet op objectieve gegevens blijkt te steunen; dat het moreel nadeel ten dezen dan evenmin het rechtens vereiste ernstig karakter heeft;

Overwegende, wat de ervaring betreft die in het kwestieuze ambt kan worden verworven, dat zulke ervaring bij vernietiging van de benoeming in dat ambt, in rechte niet in aanmerking mag worden genomen voor een latere bevordering; dat de verzoeker weliswaar verwijst naar het "minstens de facto" rekening houden met die ervaring, maar daarbij verzuimt met concrete gegevens te verduidelijken wat hij bedoelt met "bij een latere afweging van de kandidatuur" zodat de Raad van State niet bij machte is na te gaan of dat nadeel, mocht het al bestaan, ook nog ernstig is;

Overwegende dat aldus niet is voldaan aan één van de cumulatieve voorwaarden gesteld in artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing af te wijzen,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vijf december 1900 zesennegentig, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	Ch. BAMPs,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

Ch. BAMPs.

D. VERBIEST.