

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 79.234 van 11 maart 1999

A. 68.150/XIII-356

In zake : **GARCET** Jean-Jacques,
Quai de Rome 61, bus 84
4000 Luik,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de Staatssecretaris voor Ontwikkelingssamenwerking, die woonplaats heeft gekozen bij Mr. Alain VERRIEST en Mr. Tangui VANDENPUT, advocaten, Sint-Bernardusstraat 98
1060 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, XIIIe KAMER,

Gezien het op 20 maart 1996 door Jean-Jacques GARCET ingediende verzoekschrift, tot nietigverklaring van het koninklijk besluit van 22 december 1995, waarbij Gust MOMBAERTS bevorderd wordt tot bestuursdirecteur bij het Algemeen Bestuur van de Ontwikkelingssamenwerking;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van mevrouw DEBUSSCHERE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 4 november 1997, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memories;

Gelet op de beschikking van 19 januari 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 25 februari 1999;

Gehoord het verslag van de heer QUERTAINMONT, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker en van Mr. A. VERRIEST, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van mevrouw DEBUSSCHERE, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Bij dienstorder nr. 11/94 van 7 maart 1994 wordt het personeel van het Algemeen Bestuur van de Ontwikkelingssamenwerking (ABOS) op de hoogte gebracht van de vacature van een betrekking van bestuursdirecteur waarin moet worden voorzien door verhoging in graad, bij de eerste algemene directie belast met de directe bilaterale samenwerking (G 40).

Verzoeker, hoofdingenieur-directeur bij het ABOS, Gust MOMBAERTS en andere personeelsleden solliciteren.

2. Op 11 april 1994 bestudeert de directieraad die sollicitaties.

Onder de gegadigden van de Nederlandse taalrol wordt Guy MOMBAERTS als tweede gerangschikt, na de heer VANNESTE. In de notulen van de vergadering wordt in dat verband onder andere het volgende gesteld :

" Een lid is van oordeel dat de heer MOMBAERTS, die thans het hogere ambt van bestuursdirecteur bij G 40 vervult, het best geplaatst is, gelet op zijn uitgebreide kennis van Afrika. Een ander lid stelt dat de heer VANNESTE eveneens heel veel ervaring heeft met die regio".

In verband met de gegadigden van de Franse taalrol, wordt in de notulen het volgende gesteld :

" Nadat het C.V. van elke gegadigde uitvoerig ter sprake is gekomen, stelt de raad vast dat van de zes Franstalige gegadigden, de heer PUFFET over een uitgebreide praktijkervaring beschikt, aangezien hij in Congo geboren is en er tot 1963 heeft gewerkt".

Dit personeelslid wordt als eerste Franstalige gegadigde gerangschikt, terwijl verzoeker derde komt te staan ex aequo.

3. Op respectievelijk 22 april en 5 mei 1994 dienen verzoeker en Gust MOMBAERTS een bezwaarschrift in tegen de door de directieraad opgemaakte rangschikking.

Nadat de directieraad deze bezwaarschriften heeft bestudeerd, beslist hij op 17 mei 1994 zijn rangschikking te wijzigen, zowel wat de Nederlandstalige als wat de Franstalige gegadigden betreft.

Voor de Franstalige gegadigden blijft de heer PUFFET als eerste gerangschikt, maar komt verzoeker op de vierde plaats. Wat de Nederlandstalige gegadigden betreft, wordt de heer MOMBAERTS als eerste gerangschikt, terwijl de heer VANNESTE tweede staat.

In de notulen wordt in dat verband het volgende bepaald :

" Wat G 40 betreft, stelt de directieraad eveneens vast dat er sprake is van inconsistentie tussen de discussie over de sollicitaties enerzijds en het feit dat de heer MOMBAERTS op 12 januari 1994, met 6 stemmen tegen 3, voorgedragen is voor het hoger ambt van bestuursdirecteur bij G 40, welk ambt hij sedert 15 februari uitoefent".

4. Hoewel de desbetreffende betrekking vacant verklaard was met ingang van 1 april 1994, is de bekleder ervan nog vier maanden na de normale pensioengerechtigde leeftijd in dienst gebleven. Gelet op dat gegeven is bij nieuwe dienstorder nr. 25/95 van 14 juni 1995 de betrekking opnieuw vacant verklaard.

Naar deze vacante betrekking wordt wederom gesolliciteerd door andere ambtenaren dan degenen die oorspronkelijk gesolliciteerd hadden en die voor bevordering in aanmerking kwamen.

5. Op 12 september 1995 stelt de directieraad vast dat "aangezien de vorige procedure ingeleid bij dienstorder nr. 11/94 nog niet was afgesloten, dienstorder nr. 25/95 had behoren te vermelden dat de in 1994 ingediende sollicitaties nog steeds geldig waren". Teneinde "elk mogelijk misverstand uit de weg te gaan", wordt besloten om aan de heren MOMBAERTS en PUFFET te vragen hun sollicitatie te bevestigen, gelet op het feit dat ze door de directieraad als eerste Nederlandstalige en eerste

Franstalige gegadigde gerangschikt zijn na de vorige oproep voor dezelfde betrekking.

Op 19 september 1995 bevestigt Gust MOMBAERTS zijn sollicitatie.

6. Op 21 september 1995 worden de sollicitaties nogmaals onderzocht door de directieraad.

Verzoeker is niet één van de vijf Franstalige gegadigden die voor benoeming worden voorgedragen. De directieraad is van oordeel dat hetgeen gezegd is bij het onderzoek van zijn sollicitatie voor een betrekking van inspecteur-generaal bij bestuursdirectie D 20 geldig blijft.

In dat verband wordt in de notulen van de vergadering het volgende gesteld :

" De heer GARCET heeft verschillende opleidingen gevolgd, maar een aantal leden vraagt zich af of hij het vereiste profiel heeft om deze moeilijke directie te kunnen leiden. Sollicitanten moeten beoordeeld worden op hun bekwaamheid voor coördinatie, stimulering en management. De heer GARCET is zeer ambtelijk ingesteld, hetgeen een kwaliteit is, maar wat ook, wanneer het op de spits wordt gedreven, een nadeel wordt. De heer GARCET heeft niet veel zin voor initiatief en verschuilt zich achter de bestuurlijke aspecten om zich in te dekken, eerder dan om te handelen. De heer GARCET heeft nooit een betrekking op algemeen niveau bekleed en heeft een eerder conservatieve dan een toekomstgerichte ingesteldheid. Dit standpunt wordt door een lid bevestigd : de heer GARCET is zeer goed ingelicht over de procedures, maar hij maakt er niet steeds op constructieve wijze gebruik van. Hij is een interessante persoon, maar er dient op grond van de behoeften van het ABOS geoordeeld te worden. D 20 is een zeer dynamische dienst waarin de meest uiteenlopende problemen behoren te worden aangepakt".

Wat de Nederlandstalige gegadigden betreft, wordt Gust MOMBAERTS door de directieraad weer op de

eerste plaats gerangschikt. In de notulen wordt over hem het volgende gesteld :

" De heer G. MOMBAERTS heeft alle vereiste eigenschappen om deze betrekking te vervullen. Een lid meent dat hij de meest geschikte gegadigde is. De heer MOMBAERTS vervult al geruime tijd niet alleen de functie van bestuursdirecteur, maar heeft van 1 maart 1994 tot 1 mei 1995 ook die van directeur-generaal vervuld".

7. Verzoeker dient op 3 oktober 1995 een bezwaarschrift in tegen de rangschikking die door de directieraad is opgemaakt.

Na een nieuwe stemming blijft verzoeker als zesde gerangschikt onder de gegadigden van de Franse taalrol.

8. Bij koninklijk besluit van 22 december 1995 wordt Gust MOMBAERTS bevorderd tot bestuursdirecteur met ingang van 1 december 1994.

Dat is de handeling waartegen dit beroep is gericht;

Overwegende dat verzoeker een eerste middel ontleent aan schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen; dat hij betoogt dat de nota van 26 september 1995 waarmee de administrateur-generaal van het ABOS hem op de hoogte heeft gebracht van de door de directieraad vastgestelde rangschikking van de gegadigden, "geen enkele algemene of individuele rechtvaardiging" bevat; dat hij voorts verklaart dat er geen enkel gevolg gegeven is aan zijn aan de administrateur-generaal gericht bezwaarschrift tegen de rangschikking van de directieraad;

Overwegende dat de nota waarmee de voordrachten van de directieraad ter kennis van de

gegadigden worden gebracht geen individuele bestuurshandeling is, maar een mededeling die verband houdt met een voorbereidende handeling, zodat deze niet uitdrukkelijk gemotiveerd hoeft te zijn in de zin van de wet van 29 juli 1991; dat voor het overige verzoekers bewering, als zou geen enkel gevolg gegeven zijn aan zijn bezwaarschrift, in tegenspraak is met de feiten, aangezien de directieraad op 20 oktober 1995 de bezwaarschriften weer heeft onderzocht en tot een nieuwe stemronde heeft besloten met het oog op de rangschikking van de gegadigden; dat het middel niet gegrond is;

Overwegende dat verzoeker, bij wijze van tweede middel aanvoert dat hij geen inzage heeft kunnen nemen van de notulen van de vergaderingen van de directieraad en dat hij derhalve niet kan weten met welke concrete elementen de overheid rekening heeft gehouden om Gust MOMBAERTS boven hem te verkiezen; dat hij daaruit afleidt dat aangezien de overheid geen aannemelijke uitleg heeft verstrekt, de bestreden handeling willekeurig is en dat de motivering ervan hoofdzakelijk politiek is; dat hij voorts onder verwijzing naar de rechtspraak van de Raad van State betoogt dat de benoemende overheid haar beslissing dient te doen steunen op concrete gegevens die verband houden met het belang van de dienst en dat de aanspraken en verdiensten van gegadigden vastgesteld dienen te worden in het licht van een welbepaalde vacante betrekking en niet in abstracto;

Overwegende dat uit de notulen van de vergaderingen van de directieraad, inzonderheid die van 11 april 1994 en 21 september 1995, blijkt dat deze raad het over het curriculum vitae gehad heeft van ieder van de gegadigden voor de vacante betrekking van bestuursdirecteur bij de eerste algemene directie, belast met de directe bilaterale samenwerking, en dat

hij de bekwaamheden van Gust MOMBAERTS benadrukt heeft en geoordeeld heeft dat die bekwaamheden overeenstemden met die welke vereist zijn voor de betrokken betrekking; dat de directieraad bij de functiebeschrijving geoordeeld heeft dat een grondige kennis van de toestand ter plekke, aan het hoofd van een directie belast met bilaterale bijstand aan de Afrikaanse landen, een essentieel gegeven is; dat de Nederlandstalige gegadigde die door de directieraad als eerste is gerangschikt, over een zeer ruime ervaring beschikt met betrekking tot Centraal-Afrika, hetgeen door verzoeker niet wordt betwist; dat voorts uit de gegevens die in aanmerking genomen zijn om Gust MOMBAERTS te kiezen (een ruime ervaring met Centraal-Afrika, de meest nuttige ervaring voor de functie, welke ervaring gebleken is tijdens de uitoefening van de functie van kabinetchef van de Minister van Ontwikkelingssamenwerking en de uitoefening van het hogere ambt van bestuursdirecteur), gebleken is dat zijn benoeming niet "in hoofdzaak politiek is", zoals door verzoeker wordt beweerd; dat ten slotte uit de tekst zelf van de aanhef van het bestreden koninklijk besluit blijkt dat de benoemende overheid ook de aanspraken en verdiensten van de gegadigden heeft vergeleken en geoordeeld heeft dat de benoemde gegadigde het best beantwoordde aan het vereiste profiel voor de betrekking; dat het middel niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat verzoeker een derde middel ontleent aan schending van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966, en aan schending van de regel van behoorlijk bestuur, die stelt dat de hiërarchie uit het oogpunt van de taalkaders op elk niveau evenwichtig moet zijn; dat hij betoogt dat met de bevordering, op 1 december 1994, van Gust MOMBAERTS tot bestuursdirecteur het aantal ambtenaren van trap 1 op die datum is komen vast te staan op vijf Nederlandstaligen en vier Franstaligen,

van wie één tot het Franse tweetalige kader behoort; dat hij daaruit afleidt dat de overheid in feite de Nederlandse taalrol zowel wat betreft het aantal, als wat betreft de uitgeoefende functies betreft, voorgetrokken heeft, wat erop wijst dat "de motivering eveneens een communautair trekje heeft";

Overwegende dat krachtens het koninklijk besluit van 22 september 1993 tot vervanging van de tabel als bijlage bij het koninklijk besluit van 25 november 1982 houdende vaststelling van de taalkaders van het Algemeen Bestuur van de Ontwikkelingssamenwerking, trap 1 van de hiërarchie tien betrekkingen telt die zijn ingedeeld als volgt : vier betrekkingen in het Franse kader, vier betrekkingen in het Nederlandse kader, één betrekking in het tweetalige kader F en één betrekking in het tweetalige kader N; dat op het ogenblik dat de bestreden handeling is verricht, de werkelijke situatie er als volgt uitzag :

- Frans kader : 3 (2 ambtenaren van rang 15 en 1 ambtenaar van rang 16);
- Nederlands kader : 2 (2 ambtenaren van rang 16)
- tweetalig kader F : 1 (rang 15)
- tweetalig kader N : 1 (rang 16);

Overwegende dat de taalkaders ertoe strekken om in elke dienst een evenwichtige verdeling tot stand te brengen per trap van de hiërarchie, welke verdeling steeds zo dicht mogelijk moet aanleunen bij het in abstracto vastgelegde evenwicht; dat de benoemende overheid er derhalve voor moet zorgen dat het kader waarvan de bezettingsgraad het sterkst gedaald is onder het reglementair vastgestelde aantal, op het niveau van het andere kader wordt gebracht; dat ze alleen vrije keuze heeft wanneer het aantal te verlenen betrekkingen voor elk taalkader hetzelfde is; dat de

verwerende partij in casu verplicht was een personeelslid van het Nederlandse kader te benoemen;

Overwegende, ten aanzien van de door verzoeker aangevoerde ongelijke verdeling van de betrekkingen die binnen het bestek van trap 1 vervuld worden, dat ofschoon een evenwichtige verdeling van de betrekkingen per taal niet alleen geboden is per trap voor een hele dienst, maar ook per graad van een zelfde trap en per afdeling van die dienst, het evenwicht wordt immers niet alleen bepaald door het aantal toegekende betrekkingen, maar ook door de betekenis van elk van die betrekkingen, er toch op geattendeerd moet worden dat het in het onderhavige geval de bedoeling was een vacature van rang 15 te laten vervullen en dat de overheid, in het kader van deze benoemingsprocedure, dus niet het evenwicht binnen rang 16 mocht herstellen; dat het middel niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat verzoeker bij wijze van vierde middel betoogt dat de houders van "wetenschappelijke diploma's" gediscrimineerd worden, aangezien ze in dienst van de Staat niet op voet van gelijkheid behandeld worden; dat hij van oordeel is dat de overheid dientengevolge "het gewoonterecht" schendt, "op grond waarvan iedere ambtenaar recht op bevordering heeft" en dat zulk een recht hem niet wordt verleend, zoals dat ook niet verleend wordt aan de eerstaanwezende ingenieurs, ingenieurs en landbouwkundigen van de personeelsformatie van het ABOS;

Overwegende dat uit geen enkel gegeven uit het administratief dossier enig oorzakelijk verband kan worden afgeleid tussen het wetenschappelijk diploma van burgerlijk ingenieur, waarvan verzoeker houder is en de omstandigheid dat hij niet benoemd is voor de betrekking waarnaar hij gesolliciteerd heeft; dat verzoeker niet

preciseert welk "gewoonterecht" geschonden zou zijn of discriminerend zou zijn; dat het middel geen wettelijke of feitelijke grondslag heeft;

Overwegende dat verzoeker in zijn memorie van wederantwoord een laatste middel ontleent aan schending van artikel 72, § 3, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel; dat hij stelt dat in de aanhef van het bestreden koninklijk besluit van 22 oktober 1995 alleen verwezen wordt naar dienstorder 25/95 van 14 juni 1995, waarin de bewuste betrekking van bestuursdirecteur vacant wordt verklaard, en dat krachtens het voornoemde artikel 72, § 3, belangstellenden over een bindende termijn van tien werkdagen beschikten om te solliciteren; dat hij benadrukt dat Gust MOMBAERTS pas op 19 september 1995 heeft gesolliciteerd, dus buiten de voorgeschreven termijn, en dat met die sollicitatie derhalve geen rekening mocht worden gehouden;

Overwegende dat wanneer een bevorderingsprocedure nogal lange tijd aansleept en personeelsleden aanvankelijk niet aan de benoemingsvoorwaarden voldeden, maar hieraan uiteindelijk wel voldoen, het de overheid niet verboden is om een nieuwe oproep tot de gegadigden te doen zodat die personeelsleden kunnen solliciteren en hun aanspraken en verdiensten met die van de eerste gegadigden kunnen laten vergelijken; dat zulk een werkwijze niet met zich brengt dat de oorspronkelijke procedure onwerkzaam wordt of niet meer wordt voortgezet, maar alleen dat de oproep tot de gegadigden wordt overgedaan; dat in casu de verlenging van de benoemingsprocedure gerechtvaardigd is door de omstandigheid dat de titularis van de met ingang van 1 april 1994 vacant verklaarde betrekking in dienst gehouden is tot na de normale pensioengerechtigde

leeftijd; dat gelet op dat gegeven, de overheid op 14 juni 1995 een nieuwe dienstorder heeft uitgevaardigd, waarin ze de betrekking opnieuw vacant verklaart zodat ook andere ambtenaren dan degenen die oorspronkelijk gesolliciteerd hadden, hun sollicitatie konden indienen; dat de in 1994 aangevatte procedure evenwel geldig is gebleven en dat Gust MOMBAERTS, die reeds voorheen gereageerd had op de bekendmaking van vacature nr. 11/94 van 7 maart 1994, op 19 september 1995 op verzoek van de directieraad, zijn oorspronkelijke sollicitatie die nog geldig was, heeft bevestigd; dat het middel niet gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van verzoeker.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, op elf maart 1900 negenennegentig, door :

de HH. HANOTIAU,	kamervoorzitter,
LEROY,	staatsraad,
QUERTAINMONT,	staatsraad,
Mevr. MALCORPS,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

M. HANOTIAU.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.