

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr 81.076 van 17 juni 1999

A. 77.881/V-1521.

In zake : **Nicole ROOBROECK,**
wonende te TERNAT,
Dronkenborrestraat 30/1

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de Minister van Financiën

tussenkomen de partij :

Jacques GOMBEER,
wonende te LA HULPE,
Rue de l'Argentine 68

D E R A A D V A N S T A T E, V e K A M E R,
RECHTSPREKEND IN KORT GEDING,

Gezien het verzoekschrift dat Nicole ROOBROECK op 16 maart 1998 heeft ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van het koninklijk besluit van 18 november 1997 houdende benoeming tot de graad van auditeur-generaal van financiën van verscheidene ambtenaren van het ministerie van Financiën, in zoverre het de bevorderingen betreft van Paul DE ROM, Erik BRUNET en Jacques GOMBEER bij respectievelijk de Administratie van de Ondernemings- en Inkomensfiscaliteit, de Administratie van de directe belastingen en de Administratie van fiscale zaken, de rangneming van Paul DE ROM en de voorbereidende

handelingen van de zittingen van de Directieraad van 12 september 1997 en 10 oktober 1997 die geleid hebben tot de bestreden bevorderingen;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekster de vernietiging van voormelde handeling vordert;

Gezien het op 8 april 1998 ingediende verzoekschrift waarbij Jacques GOMBEER vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 18 juni 1998 die de tussenkomst van Jacques GOMBEER toelaat;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier;

Gezien het verslag van Mevrouw GEENS, eerste auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 2 maart 1999, waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 25 maart 1999;

Gelet op de kennisgeving van het verslag en de beschikking houdende de vaststelling van de terechtzitting aan de partijen;

Gehoord het verslag van de heer L. HELLIN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van de heer Walter MULS, Advocaat, die verschijnt voor verzoekster, van de heer Jan DE VLEESCHOUWER, inspecteur, die verschijnt

voor de verwerende partij en van de tussenkomende partij Jacques GOMBBER;

Gehoord het eensluidend advies van de heer HAESBROUCK, eerste auditeur bij de Raad van State;

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

1. Over de feitelijke gegevens van de zaak.

1.1. Verzoekster is directeur bij de centrale diensten van de Administratie van de directe belastingen, alwaar zij haar loopbaan begon als opsteller in 1972 in de buitendiensten.

1.2. Bij besluit van 12 februari 1997 wordt zij naar aanleiding van een gerechtelijk onderzoek, gepaard met huiszoekingen, in het belang van de dienst geschorst. Die schorsing wordt met ingang van 1 april 1997 opgeheven waarna zij overgeplaatst wordt naar een andere directie. Zij beschouwt die overplaatsing als een verkapte tuchtstraf en stelt hiertegen een annulatieberoep in bij de Raad van State.

1.3. Bij bekendmaking van 4 augustus 1997 worden zes betrekkingen van auditeur-generaal van financiën bij de centrale diensten van de Administratie van de Ondernemings- en Inkomensfiscaliteit (AOIF) vacant verklaard. Verzoekster en Paul DE ROM kandideren, samen met nog 39 andere collega's, voor deze betrekkingen.

Bij dienstorder van 4 augustus 1997 wordt de vacature bekendgemaakt van twee betrekkingen van

auditeur-generaal van financiën bij de centrale diensten van de Administratie der directe belastingen. Verzoekster en Erik BRUNET kandideren, samen met nog 11 andere collega's, voor deze betrekkingen.

Eveneens bij dienstorder van 4 augustus 1997 worden twee betrekkingen van auditeur-generaal van financiën te begeben bij de Administratie van fiscale zaken vacant verklaard met mededeling. Verzoekster en Jacques GOMBEER kandideren voor deze betrekkingen.

Bij dienstnota van eveneens 4 augustus 1997 wordt één betrekking van auditeur-generaal te begeben bij het kabinet van de administrateur-generaal van de belastingen vacant verklaard met mededeling.

Bij bekendmaking van eveneens 4 augustus 1997 wordt tenslotte één betrekking van auditeur-generaal van financiën bij de Administratie van de bijzondere belastingsinspectie vacant verklaard. Verzoekster kandideert, samen met nog 21 andere collega's, voor deze betrekking.

1.4. Al de kandidaturen voor die betrekkingen maken het voorwerp uit van één globaal onderzoek door de directieraad in zijn zitting van 12 september 1997.

Over verzoekster, Erik BRUNET, Paul DE ROM, Jacques GOMBEER en Marc DE GEYNDT wordt in de notulen van die zitting het volgende gesteld:

"ROOBROECK N.

In hoofde van Mevrouw Roobroeck werd in het verleden herhaaldelijk vastgesteld dat zij een groot aantal dossiers onnodig in haar bezit hield, zodat haar moest worden opgelegd maandelijks verslag uit te brengen nopens de dossiers die niet binnen een redelijke termijn werden afgehandeld. Er moesten bovendien maatregelen worden getroffen om de in haar werkzaamheden ontstane achterstand weg te werken. Mevrouw Roobroeck beantwoordt thans in onvoldoende mate aan het profiel dat voor een Auditeur-generaal van financiën mag worden vooropgezet. Na geheime stemming sluit de Raad zich eenparig aan bij dit advies.
(...)

DE ROM P.

De heer DE ROM beantwoordt aan het profiel vereist voor de betrekkingen bij de AOIF. De Raad stelt bijgevolg de benoeming voor van deze kandidaat, die voor deze betrekking niet wordt voorbijgestreefd door volgens anciënniteit na hem gerangschikte kandidaten.
(...)

BRUNET E.

De heer E. BRUNET komt in aanmerking voor een betrekking bij de directe belastingen. Hij leidt sinds meerdere maanden de dienst Invordering van het Hoofdbestuur der directe belastingen en geeft blijk van de kwaliteiten die worden verwacht van een Auditeur-generaal van financiën. Op tussenkomst van de heer TILLIET stelt de Raad de benoeming voor van de heer E. BRUNET, die niet wordt voorbijgestreefd door na hem gerangschikte kandidaten.

De heer DE ROM, voorgesteld Auditeur-generaal bij de AOIF, rangschikt zich voor een benoeming bij de Directe Belastingen, volgens anciënniteit, vóór de heer E. BRUNET. Indien hij niet werd voorgesteld voor een benoeming bij de AOIF, zou hij zonder enige twijfel voorgesteld geweest zijn voor een benoeming in onderhavige betrekking, aangezien hij, rekening houdend met de vereiste geschiktheden voor de uitoefening van het te begeben ambt, niet wordt voorbijgestreefd, noch door de heer E. BRUNET, noch door enig ander kandidaat met minder anciënniteit. Met het oog op het vrijwaren van de rechten van de heer DE ROM zal er in de notificatie aan het betrokken personeel vermeld worden dat belanghebbende zich bij de Administratie der directe belastingen rangschikt vóór de h. BRUNET.
(...)

GOMBEER J.

De heer GOMBEER beantwoordt aan het profiel vereist voor de betrekking van de dienst 2a Internationaal IB bij de AFZ. De Raad stelt bijgevolg de benoeming voor deze kandidaat, die voor deze betrekking niet wordt voorbijgestreefd door volgens anciënniteit na hem gerangschikte kandidaat.

DE GEYNDT M.

De heer DE GEYNDT komt in aanmerking voor de betrekking bij de Bijzondere Belastinginspectie. Op tussenkomst van de heer VANDERCAPELLEN stelt de Raad de benoeming voor van de heer DE GEYNDT, die niet wordt voorbijgestreefd door na hem gerangschikte kandidaten."

Deze bespreking leidt tot de volgende voorstellen :

– voor de zes betrekkingen van auditeur-generaal bij de A0IF:

VAN VAERENBERGH W. (N)

HAMELS F. (N)

PAQUAY A. (F)

MARCHAL J.-L. (F)

FAUTRE H. (F)

DE ROM P. (N)

– voor de twee betrekkingen van auditeur-generaal van financiën bij de centrale diensten van de Administratie der directe belastingen :

VANDENBOSCH J. (N)

BRUNET E. (N)

– voor de betrekking van auditeur-generaal van financiën bij de Administratie van de bijzondere belastinginspectie :

DE GEYNDT M.

Die voorstellen worden bij mededeling nr. 1171 van 16 september 1997 ter kennis gebracht van de kandidaten.

1.5. Verzoekster die vaststelt dat zij voor geen enkele vacante betrekking is voorgesteld, dient bij de directieraad vier bezwaarschriften in. In die bezwaarschriften drukt zij de wens uit om te worden gehoord door de directieraad. Zij argumenteert dat op 5 september 1997 in het dagblad "De Morgen" een artikel verschenen is over "lekkende ambtenaren" die een sanctie riskeren en dat zowel binnen de administratie als buiten de administratie, zodat gelet op het feit dat zij wordt voorbijgegaan voor een benoeming, er iedereen vanuit kan gaan dat zij een "lekkend ambtenaar" is en dientengevolge wordt gesanctioneerd. Verder stelt zij dat het tot de taak van de administratie behoort de achting en het ontzag die aan een fiscaal ambtenaar toekomt te herstellen. Zij verwijst ook naar de wet van 17 juli 1997 tot wijziging van de wet van 20 juli 1990 ter bevordering van de evenwichtige aanwezigheid van mannen en vrouwen in organen met adviserende bevoegdheid waarbij zij als auditeur-generaal van financiën automatisch deel zou uitmaken van een college van dienstcheefs, zijnde een orgaan met adviserende bevoegdheid.

Zij wordt door de directieraad gehoord tijdens de zitting van 10 oktober 1997. Uit het proces-verbaal van die zitting blijkt het volgende :

"De Voorzitter stelt vast dat Mevrouw Roobroeck, alleen al door de wijze waarop zij haar motivering heeft uiteengezet, heeft bewezen dat zij niet over de bekwaamheden beschikt om te worden benoemd in een ambt van rang 15. Gedurende 35 minuten heeft zij hoofdzakelijk naast de kwestie gepraat en is in bijkomende orde ter zake gekomen voor wat betreft de verdediging van haar kandidatuur in functie van de gevraagde profielen.

Een Lid bevestigt dat Mevr. Roobroeck een degelijke technische kennis heeft en inderdaad resultaten heeft geboekt in het dossier met de Amerikanen, maar dat men niet zoekt naar mensen die dossiers kunnen doen, maar

wel naar mensen die bekwaam zijn voor de functie van Auditeur-generaal.

Na te hebben vastgesteld dat betrokkene geen enkel nieuw element naar voren heeft gebracht dat van aard is om de uitgebrachte benoemingsvoostellen in vraag te stellen, gaat de Raad over tot de geheime stemming, en beslist, met 10 stemmen voor en 1 onthouding, de bezwaarschriften van Mevrouw ROOBROECK zonder enig ander gevolg in het dossier op te bergen."

1.6. Bij koninklijk besluit van 18 november 1997 worden onder meer Paul DE ROM, Erik BRUNET en Jacques GOMBEER bevorderd tot de graad van auditeur-generaal bij de Centrale Diensten van het Ministerie van Financiën - Hoofdbestuur.

1.7. Met een nota van 21 januari 1998 betekent de administratie aan verzoekster het bestreden koninklijk besluit van 18 november 1997 alsmede uittreksels uit de notulen van de zittingen van de directieraad van 12 september en 10 oktober 1998.

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

Overwegende dat zowel de verwerende als de tussenkomende partij een exceptie van niet-ontvankelijkheid tegenwerpen doordat verzoekster geen belang zou hebben bij het bestrijden van de bevordering van de tussenkomende partij tot auditeur-generaal van financiën, omdat verzoekster, behorende tot de Nederlandse taalrol, niet in aanmerking kan komen voor benoeming in een functie die krachtens de bezetting van het taalkader toekomt is aan een ambtenaar van de Franse taalrol; dat over die exceptie slechts uitspraak zou moeten worden gedaan indien aan de beide, cumulatieve voorwaarden om tot de schorsing van de tenuitvoerlegging

over te gaan is voldaan, wat te dezen, zoals zal blijken, niet het geval is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

3.1.

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;

3.2.

Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoekster aanvoert dat zij continu het slachtoffer zijnde van verdachtmaking en afkeuring door een niet-benoeming waaraan een reeks feitelijkheden, met name de schorsing in het belang van de dienst, een aantal mededelingen naar de pers en de overplaatsing naar een andere dienst, zijn voorafgegaan, opnieuw het slachtoffer zal zijn van afkeuring en verdachtmaking en dat dit voor haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel is; dat zij daarenboven stelt dat het nadeel dat zij ondervindt nooit te herstellen zal zijn aangezien de bij het bestreden besluit "benoemde kandidaten voor het leven worden benoemd terwijl er thans op het openbaar ambt is besloten dat de betrekkingen van rang 15 en hoger (waartoe auditeur-generaal van financiën behoort) voortaan bij wijze van mandaten zullen worden toegekend voor een periode van 6 jaar" en dat zij aldus nooit meer

in de gelegenheid zal gesteld worden om een bevordering te bekomen "voor het leven";

3.3.

Overwegende dat de verwerende partij hierop in hoofdzaak antwoordt dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel moet voortvloeien uit de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing, dat "zo er al sprake zou kunnen zijn van verdachtmaking en afkeuring (...) dit niet voortvloeit uit de beslissing maar uit een amalgaam van berichten verschenen in de pers die volledig losstaan van de bestreden beslissing", dat "geen enkel element uit het benoemingsdossier wijst in die richting dat het in de bedoeling zou gelegen hebben om verzoekster verdacht te maken", dat verzoekster niet benoemd werd omdat de door haar niet-betwiste feiten in verband met de achterstand bij het behandelen van dossiers zich daartegen verzetten en dat zij toegeeft "dat zijzelf die verdachtmaking ziet als onrechtstreeks (en niet gewild) gevolg van het feit dat zij niet werd voorgesteld (verzoekschrift blz. 37, voorlaatste alinea: "Door verzoekster niet te benoemen wordt zij nog meer het slachtoffer van verdachtmaking en afkeuring".); dat de verwerende partij voorts betoogt dat artikel 74bis van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel nog niet is uitgevoerd en dat zelfs indien zulks het geval zou zijn dit artikel enkel in een mogelijkheid voorziet en niet in een verplichting en "toch niet van toepassing (is) op de situatie van verzoekster mits het hier gaat om betrekkingen van rang 15, zonder de verantwoordelijkheid over een bestuur, waarvoor de mogelijkheid tot toekenning voor een bepaalde tijd niet eens voorzien is (en de benoeming voor het leven dus de regel is)", zodat het door verzoekster aangevoerde nooit

te herstellen ernstig nadeel "niet bestaat of toch op zijn minst irreëel en louter hypothetisch is"; dat zij ook van oordeel is dat nu verzoekster haar verzoekschrift slechts heeft ingediend op het einde van de beroepstermijn, zij zelf de ernst van het moeilijk te herstellen nadeel relativeert;

3.4. Overwegende dat als verdachtmakingen in de pers, een schorsing in het belang van de dienst en overplaatsing naar een andere dienst voor verzoekster begrijpelijkerwijze als uitermate pijnlijk en eerrovend kunnen overkomen, zij te dezen evenwel niet aantoont - en ook uit niets blijkt - dat het bestreden besluit en de voorbereidende handelingen tot het besluit een verdachtmaking of een afkeuring jegens haar inhouden; dat immers uit de notulen van de directieraad alleen blijkt dat in het verleden herhaaldelijk vastgesteld werd dat verzoekster een groot aantal dossiers onnodig in haar bezit hield, zodat haar moest worden opgelegd maandelijks verslag uit te brengen nopens de dossiers die niet binnen een redelijke termijn werden afgehandeld en dat er maatregelen moesten worden getroffen om de in haar werkzaamheden ontstane achterstand weg te werken; dat als gevolg van die vaststellingen de directieraad eenparig tot het besluit komt dat verzoekster op het ogenblik van het onderzoek van de kandidaturen in onvoldoende mate beantwoordt aan het profiel dat voor een auditeur-generaal van financiën mag worden vooropgezet;

3.5. Overwegende dat artikel 74bis van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel als volgt luidt:

"Onder de door ons vastgestelde voorwaarden kunnen vacante betrekkingen van rang 17 of 16, alsook een

vacante betrekking van rang 15 waarvan de titularis de verantwoordelijkheid over een bestuur heeft, worden toegekend aan een ambtenaar van niveau 1 voor een periode van maximum 6 jaar. Deze periode is hernieuwbaar";

dat niet blijkt dat reeds uitvoering is gegeven aan die bepaling zodat verzoekster thans niet nuttig kan betogen dat zij geen kans meer maakt op een "benoeming voor het leven";

3.6.

Overwegende tenslotte dat als verzoekster stelt dat verdachtmakingen en afkeuring als moeilijk te herstellen en ernstig nadeel de gevolgen zijn van het bestreden besluit en dat zij in de toekomst geen enkele kans meer zal hebben om "voor het leven" benoemd te worden, zij hiermee ook ervan uitgaat dat zij moest benoemd worden; dat zij evenwel geen recht om tot auditeur-generaal van financiën te worden benoemd kan inroepen nu het gaat om een benoeming naar keuze; dat een schorsing van de tenuitvoerlegging niet tot gevolg zou hebben dat zij tot auditeur-generaal zou moeten worden bevorderd; dat als er nadeel is, dit nadeel alleen maar een gemiste kans kan zijn op bevordering; dat een gemiste kans op bevordering in de gegeven omstandigheden geen moeilijk te herstellen en ernstig nadeel is;

3.7.

Overwegende dat aldus niet is voldaan aan de voorwaarde dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen; dat nu aan één van de cumulatieve voorwaarden gesteld in artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State niet is

voldaan, de vordering tot schorsing moet worden verworpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van de tussenkomst, bepaald op vijfduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij Jacques GOMBEER.

De uitspraak over de kosten wordt voor het overige uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op zeventien juni 1900 negenennegentig,
door de Ve kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	Kamervoorzitter,
	L. HELLIN,	staatsraad,
	S. GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	Chr. NOTEBAERT,	griffier.

De griffier,

De Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

J. DE BRABANDERE.