

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 84.994 van 1 februari 2000

A. 40.708/V-1252
A. 40.709/V-1248
A. 40.710/V-1246
A. 40.712/V-1243
A. 40.713/V-1247
A. 40.714/V-1249
A. 40.715/V-1245
A. 40.716/V-1250
A. 40.717/V-1242
A. 40.718/V-1251
A. 40.719/V-1244

In zake :

BOGAERT François,
DE BACKER Walter,
DE DURPEL Dirk,
GALLE Guido,
MATTHYS Frans,
MICHIELS Marc,
ROELS Raphaël,
VANDENDRIESSCHE Jules,
VANDEPITTE Diederik,
VERBRUGGEN Eduard,
VLEUGELS Raymond,

die allen woonplaats kiezen bij
Mr. Willy VAN der GUCHT, Advokaat,
Sint-Denijslaan 201
9000 GENT

tegen :

**de Nationale Maatschappij der
Belgische Spoorwegen,**

die woonplaats kiest bij
Mr. Philippe GERARD,
advokaat bij het hof van Cassatie,
Louizalaan 523
1050 Bruxelles.

Tussenkomende partij :

Martine **DELOBE**,
rue J. Rauscent, 69
1300 Wavre.

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

Gezien de verzoekschriften die François BOGAERT, Walter DE BACKER, Dirk DE DURPEL, Guido GALLE, Frans MATTHYS, Marc MICHIELS, Raphaël ROELS, Jules VANDENDRIESSCHE, Diederik VANDEPITTE, Eduard VERBRUGGEN en Raymond VLEUGELS, allen onderbureauchef en van de Nederlandse taalrol, op 19 mei 1989 hebben ingediend om de nietigverklaring te vorderen van "het ministerieel of koninklijk besluit van onbekende datum waarbij H. GENON, R. ALBERT, R. MOINY, R. WIARD, A. RICHET, P. RIGAUX, A. LECRON, B. LEBOUT, R. ROOSEN, D. HENRY, M. DELOBE, J. RASE, D. MARLET, P. HAC, D. WAUTHIER, J. PUTMAN, B. DANGREAU, F. BAUDOUIN, A. HARPIGNY, C. LEKEU en J. GILMAIRE, (allen van de Franse taalrol), bevorderd worden tot bureauchef of inspecteur (administratief) bij de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen" (in het kort : NMBS);

Gezien de verzoekschriften van 14 februari 1990 waarbij Martine DELOBE vraagt als tussenkomende partij in de hierboven vermelde zaken te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 26 maart 1990 waarbij de tussenkomsten worden ingewilligd;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door de H. ROELANDT, Adjunct-Auditeur-Generaal;

Gelet op de beschikking van 8 juni 1994 tot voeging van de zaken;

Gelet op de beschikking van 8 juni 1994 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de laatste memorie van de verwerende partij;

Gezien de memorie van de tussenkomende partij;

Gelet op de beschikking van 7 mei 1999 waarvan aan partijen kennis is gegeven en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 17 juni 1999, datum waarop de zaak sine die werd uitgesteld;

Gelet op de beschikking van 30 september 1999, waarvan aan partijen kennis is gegeven en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 26 oktober 1999;

Gehoord het verslag van de H. J. DE BRABANDERE, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. F. DIEU, die loco Mr. VAN DER GUCHT, advocaat, voor de verzoekende partijen verschijnt, van Mr. K. RONSE, die loco Mr. GERARD, advocaat, voor de tegenpartij verschijnt en van Mr. M. DETRY, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de H. ROELANDT, Auditeur-generaal;

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

Over de ontvankelijkheid van de beroepen.

Overwegende dat de bestreden benoemingen automatisch zouden hebben geresulteerd uit de verwerping, bij brief van 3 april 1989, door de directeur-generaal van de NMBS, van verzoekers' bezwaren tegen de benoemingsvoorstellen; dat zij niet werden bekendgemaakt aan het personeel; dat de verwerende partij opmerkt dat verzoekers de annulatie vorderen van een ministerieel of een koninklijk besluit van onbekende datum, terwijl de bestreden benoemingen uitgingen van DE NMBS zelf, zodat de Raad van State moet oordelen of de beroepen welke de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen als verwerende partij aanwijst ontvankelijk zijn;

Overwegende dat de aanwijzing in het verzoekschrift van de overheid welke de bestreden beslissing heeft genomen niet op straf van nietigheid is voorgeschreven; dat volstaat dat die beslissing voldoende duidelijk wordt omschreven; dat zulks terzake het geval is, aangezien de verwerende partij nauwkeurig het voorwerp van de beroepen heeft kunnen identificeren;

Overwegende dat de verwerende partij ook opwerpt dat de verzoekers BOGAERT, DE BACKER en MICHIELS de vernietiging vorderen van de bevorderingen van BAUDOUIN, HARPIGNY EN LEKEU in tweetalige ambten te Brussel alsmede van GILMAIRE in een eentalig ambt van het Frans-talig landsgedeelte, dat ook verzoeker MATTHYS de vernietiging vordert van de bevordering van GILMAIRE en dat de beroepen in die mate onontvankelijk zijn;

Overwegende enerzijds, dat op een betrekking in het Franse taalgebied enkel personeelsleden van de Franse taalrol benoemd kunnen worden; dat verzoekers

die tot de Nederlandse taalrol behoren, derhalve geen roeping hebben voor dergelijke betrekking; dat de beroepen om die reden niet ontvankelijk zijn in zoverre ze gericht zijn tegen de benoeming van GILMAIRE tot bureau-chef;

Overwegende anderzijds, dat wat betreft de tweetalige ambten te Brussel, het volstaat vast te stellen dat verzoekers niet aantonen dat zij op het tijdstip van de bestreden benoemingen wettelijk tweetalig waren; dat zij in de gegeven omstandigheden geen roeping hebben om deze ambten te bekleden; dat de beroepen derhalve evenmin ontvankelijk zijn in zoverre ze gericht zijn tegen de bevorderingen van BAUDOUIN, HARPIGNY en LEKEU;

Overwegende dat de benoemingen van GENON, WIARD, RICHT, MARLET, POTMAN en DANGREAU tot bureauchef of inspecteur (administratief) door de Raad van State reeds werden vernietigd bij arrest inzake FEYS, nr. 53.188, van 10 mei 1995; dat de beroepen wat dat betreft geen voorwerp meer hebben;

Overwegende dat de tussenkomende partij in haar memorie ingediend na neerlegging van het audito-raatsverslag opwerpt dat de verzoekers BOGAERT, DE BACKER, DE DURPEL, GALLE, MICHIELS, ROELS, VANDENDRIESSCHE, VANDEPITTE en VERBRUGGEN op diverse data tussen 28 juli 1989 en 4 februari 1994 zelf tot bureauchef werden benoemd, dat verzoeker VLEUGELS op 2 juni 1992 tot inspecteur bij de algemene diensten werd benoemd en dat verzoeker MATTHYS met ingang van 1 december 1990 is gepensioneerd;

Overwegende dat de benoemingen van BOGAERT, DE BACKER, DE DURPEL, GALLE, MICHIELS, ROELS, VANDENDRIESSCHE, VANDEPITTE en VERBRUGGEN tot bureauchef en van VLEUGELS tot inspecteur uitwerking hadden op een

latere datum dan die waarop de bestreden benoemingen uitwerking hadden; dat de voornoemde verzoekers derhalve na hun eigen benoeming tot bureauchef een belang behouden om die benoemingen te bestrijden, behalve die welke reeds zijn vernietigd door de Raad van State of die welke zijn verricht in de betrekkingen waarvan hiervoren is vastgesteld dat zij er geen roeping voor hadden; dat dit belang evenwel is beperkt tot hun verlies aan anciënniteit in de graad van bureauchef, respectievelijk inspecteur, ten opzichte van degenen wier benoeming in dezelfde graden zij ontvankelijk bestrijden; dat verzoeker E. VERBRUGGEN als laatste tot bureauchef werd bevorderd, namelijk op grond van voorstellen ter kennis gebracht aan het personnel bij bericht van 4 februari 1994; dat die verzoeker echter niet de benoemingen van P. RIGAUX en P. HAC, respectievelijk tot inspecteur en bureauchef aanvecht; dat van de verzoekers welke die benoemingen wel aanvechten, F. BOGAERT, M. MICHIELS en R. ROELS, het laatst tot bureauchef zijn bevorderd, namelijk op grond van voorstellen ter kennis gebracht bij bericht van 2 augustus 1993;

Overwegende dat alle benoemingen welke F. MATTHYS bestrijdt ook worden bestreden door andere verzoekers; dat het dus overbodig is na te gaan of MATTHYS na zijn pensionering nog laat blijken van een voldoende belang om de vernietiging te verkrijgen van die benoemingen ; dat, aangezien zijn beroep niet kennelijk onontvankelijk of ongegrond blijkt te zijn, het past de kosten van zijn beroep ten laste van de verwerende partij te brengen;

Over de gegrondheid van de beroepen.

Overwegende dat de verzoekers als enig middel de schending aanvoeren van de gecoördineerde wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken, doordat de bestreden benoemingen werden verricht buiten het bestaan van een taalkader, aangezien de taalkaders die werden

vastgesteld bij koninklijk besluit van 16 december 1981, door de Raad van State werden vernietigd bij arrest nr. 26.770, V.V.O., van 26 juni 1986;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat de bestreden benoemingen wettelijk verantwoord zijn op grond van overmacht; dat zij betoogt dat, ook al werden de taalkaders vernietigd, de NMBS absoluut genoodzaakt was zonder verwijl de vacante vaste posten aan te vullen en dit met het oog op het verzekeren van de continuïteit van de dienst waarvoor zij moet instaan; dat de principiële mogelijkheid om op grond van overmacht of absolute noodzaak benoemingen te doen bij ontstentenis van taalkaders volgens de rechtspraak van de Raad van State niet wordt uitgesloten, indien het bewijs wordt geleverd dat de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen niet anders kon dan de bestreden benoemingen in vast verband of bij wijze van bevorderingen te doen; dat de verwerende partij ook aanvoert dat de bestreden benoemingen plaats hadden en alleen konden plaatshebben volgens haar personeelsstatuut en dat de aanvulling enkel gedaan kon worden door middel van Franstalige benoemingen, daar deze rekening hielden met de te verwachten verhouding inzake verdeling van betrekkingen overeenkomstig het bestaande ontwerp van nieuwe taalkaders; dat de verwerende partij vervolgt dat de feitelijke gegevens aantonen dat er een wanverhouding op taalgebied bestaat, waardoor de dienst niet meer naar behoren kan worden vervuld en het doel van de wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken, te weten de zaken kunnen afhandelen met inachtneming van de taalvoorschriften, niet meer kan worden verwezenlijkt; dat de verwerende partij besluit dat zij zodoende de geest van de taalwetgeving heeft gerespecteerd;

Overwegende dat de verwerende partij niet betwist dat de bestreden benoemingen werden verricht in betrekkingen van het centraal bestuur of van de uitvoeringsdiensten welke Brussel-hoofdstad bestrijken, waar-

voor taalkaders verplicht moeten worden vastgesteld; dat zoals verzoekers aangeven de taalkaders van de NMBS, vastgesteld bij koninklijk besluit van 16 december 1981, door de Raad van State werden vernietigd, zodat de bestreden benoemingen zijn verricht bij ontstentenis van taalkaders, wat strijdig is met artikel 43, §§ 3 en 5, van de gecoördineerde wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken, die van openbare orde zijn; dat, zelfs indien zou moeten worden aangenomen dat het kenmerk van openbare orde van de taalwetten in sommige gevallen moet wijken voor het beginsel van de continuïteit van de openbare dienst en dat op grond van dat laatste beginsel vacante betrekkingen moeten kunnen worden ingenomen zonder dat aan alle wettelijke voorwaarden is voldaan, dan nog het de verwerende partij toekwam aan te tonen dat het beginsel van de continuïteit van de openbare dienst vereiste dat in deze aangelegenheid de betreffende posten absoluut werden bezet en, vooral, dat zij enkel konden worden bezet door middel van een vaste benoeming; dat de verwerende partij op zijn minst het laatste niet aantoont; dat een personeelsstatuut niet kan prevaleren op een wet van openbare orde; dat een ontwerp van taalkader geen enkele verbindende kracht heeft; dat, meer bepaald, niet is aangetoond dat de posten waarin de bestreden benoemingen werden gedaan niet konden worden ingenomen bij wijze van tijdelijke uitoefening van hogere functies; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden de uit de verwerping op 3 april 1989 van de bezwaren van verzoekers resulterende beslissingen houdende de benoemingen van R. ALBERT, R. MOINY, A. LECRON, B. LEBOUT, R. ROOSEN, D. HENRY, M. DELOBE, J. RASE, et D. WAUTHIER tot de graad van bureau-chef of inspecteur (administratief) bij de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen, in de mate dat die benoemingen uitwerking hebben vóór 4 februari 1994, en van P. RIGAUX en P. HAC tot respectievelijk inspecteur (administratief) en bureauchef, in de mate dat die benoemingen uitwerking hebben vóór 2 augustus 1993.

Artikel 2.

De beroepen worden voor het overige verworpen.

Artikel 3.

De kosten van de beroepen, bepaald op 44.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

De kosten van de tussenkomst, bepaald op 33.000 frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel in openbare terechtzitting van de V^e kamer van de Raad van State, op 1 februari tweeduizend, door :

De HH. J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
P. LIENARDY,	staatsraad,
L. HELLIN,	staatsraad,
Mevr. Chr. NOTEBAERT,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

J. DE BRABANDERE.