RAAD VAN STATE AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 118.044 van 4 april 2003

A.126.339 /V-1642

In zake : **MATTHIS** Philippe,

die woonplaats kiest bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel,

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door
de Minister van Mobiliteit en Vervoer,

die woonplaats kiest bij
Mr. François TULKENS en Mr. Stan BRIJS, advocaten,
Louizalaan 523,
1050 Brussel.

Tussenkomende partijen :

1. **BRUYNINCKX** Eddy,

2. **HEUGHEBAERT** Marc,

3. **COLPAERT** Antoine,

4. **VINCK** Karel,

5. **SMET** Geertje,

die woonplaats kiezen bij
Mr. David D'HOOGHE en
Mr. Inge VOS, advocaten,
Henri Wafelaertsstraat 47-51/1,
1060 Brussel,

6. **ALAERTS-VAN DEN BULCKE** Monique,

7. **OFFERGELD** Dominique,

8. **VERDONCK** Magali,

9. **DENEEF** Alain

10. **DEHOVRE** Jean-Claude,

die woonplaats kiezen bij
Mr. Jeannine WINDEY en
Mr. Sophie WEERTS, advocaten,
Goedheidsstraat 5/7,
1000 Brussel,

11. **de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen (NMBS)**,

die woonplaats kiest bij
Mr. Kaat LEUS en
Mr. Barteld SCHUTYSER, advocaten,
Goedheidsstraat 5/7,
1000 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, V^e^ KAMER,

Gezien het op 4 september 2002 ingediende verzoekschrift, waarbij Philippe MATTHIS de nietigverklaring vordert van het koninklijk besluit van 4 juli 2002 houdende benoeming van de leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de schorsing vordert van de tenuitvoerlegging van de voornoemde handeling;

Gezien de op 25 september 2002 ingediende verzoekschriften, waarbij Eddy BRUYNINCKX, Marc HEUGHEBAERT, Antoine COLPAERT, Karel VINCK, Geertje SMET, Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE, Dominique OFFERGELD, Magali VERDONCK, Alain DENEEF, Jean-Claude DEHOVRE en de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen vragen als tussenkomende partij te mogen optreden in de schorsingsprocedure;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag van Mevr. Anne DEBUSSCHERE, eerste auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 94 van de algemene procedureregeling;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen;

Gezien de op 22 januari 2003 ingediende verzoekschriften, waarbij Eddy BRUYNINCKX, Marc HEUGHEBAERT, Antoine COLPAERT, Karel VINCK, Geertje SMET, Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE, Dominique OFFERGELD, Magali VERDONCK, Alain DENEEF, Jean-Claude DEHOVRE

en de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen vragen als tussenkomende partij te mogen optreden in de procedure tot nietigverklaring;

Gelet op de beschikking van 31 januari 2003, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 25 februari 2003 om 10 uur;

Gehoord het verslag van Mevr. Stéphanie GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, van Mr. François TULKENS, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt, van Mr. David D'HOOGHE, advocaat, die voor de eerste vijf tussenkomende partijen verschijnt, van Mr. Sophie WEERTS, advocaat, die voor de zesde tot de tiende tussenkomende partij verschijnt, en van Mr. Kaat LEUS, advocaat, die voor de elfde tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. Anne DEBUSSCHERE, eerste auditeur;

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

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

De wet van 22 maart 2002 houdende wijziging van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven wijzigt de samenstelling van de organen van de NMBS. Ze voegt in die wet onder meer een artikel 162bis in. Dat artikel bepaalt inzonderheid :

" § 1. De raad van bestuur is samengesteld uit tien leden, met inbegrip van de gedelegeerd bestuurder. Ten minste een derde van zijn leden moeten van het andere geslacht zijn.

§ 2. Bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad benoemt de Koning een aantal bestuurders in verhouding tot het aantal stemmen dat verbonden is aan de aandelen die de Staat bezit.

De bestuurders worden gekozen overeenkomstig de complementariteit van hun competentie inzake financiële en boekhoudkundige analyse, juridische aspecten, hun kennis van de vervoersector, hun deskundigheid inzake mobiliteit, personeelsstrategie en sociale relaties.

Een vacante functie wordt bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad. In deze bekendmaking wordt aan de kandidaten gevraagd hun titels voor te leggen en wordt de termijn bepaald voor de indiening van de kandidaturen. De andere bestuurders worden vervolgens benoemd door de andere aandeelhouders.

De door de Koning benoemde bestuurders kunnen slechts ontslagen worden bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.

§ 3. De bestuurders worden benoemd voor een hernieuwbare termijn van zes jaar.

(...)".

Bovendien moet overeenkomstig artikel 16 van de voornoemde wet van 21 maart 1991 de raad van bestuur evenveel Nederlandstaligen als Franstaligen tellen, de voorzitter van de raad van bestuur eventueel uitgezonderd.

Ter uitvoering van het voornoemde artikel 162bis wordt de vacature van alle mandaten van bestuurder bij de NMBS in de volgende bewoordingen bekendgemaakt :

" Functies van bestuurder bij de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen

Oproep tot kandidaten.

Overeenkomstig de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven zoals gewijzigd door de wet van 22 maart 2002, lopen de mandaten van de bestuurders van de N.M.B.S. van rechtswege ten einde op 22 april 2002.

De leden van de raad van bestuur worden voor een vernieuwbare termijn van zes jaar benoemd door de Koning bij in Ministerraad overlegd koninklijk besluit.

De bestuurders zullen gekozen worden enerzijds op grond van hun bekwaamheid om de doelstellingen van het Regeringsbeleid inzake mobiliteit ten uitvoer te leggen en anderzijds op grond van de complementariteit van hun respectievelijke bevoegdheden zoals financiële en boekhoudkundige analyse, rechtskennis, kennis van de transportsector, deskundigheid inzake mobiliteit, personeelsbeheer en sociale relaties.

De kandidaten worden verzocht hun kandidatuur door middel van een aangetekende brief te bezorgen aan Mevr. Isabelle DURANT, Minister van Mobiliteit en Vervoer, Wetstraat 63-65 te 1040 Brussel binnen een termijn van tien werkdagen volgend op de bekendmaking van dit bericht in het Belgisch Staatsblad.

De kandidatuur moet bestaan uit :
1. een afschrift van de geboorteakte;
2. een bewijs van goed gedrag en zeden;
3. een gedetailleerd curriculum vitae;
4. diploma's of studiegetuigschriften;
5. een uiteenzetting van de verdiensten en de bekwaamheden die de kandidaat meent te kunnen laten gelden op het gebied van onder andere financiële en

boekhoudkundige analyse, rechtskunde, ervaring inzake vervoer en mobiliteit alsook inzake personeelsbeheer en sociale relaties;
6. een gedetailleerde beschrijving van de verworven ervaring en de motivatie van de kandidaat" (Belgisch Staatsblad, 26 maart 2002).

Verzoeker solliciteert op 8 april 2002.

In het Belgisch Staatsblad van 20 april 2002 wordt een "uitbreiding van de oproep tot de kandidaten" bekendgemaakt. Die uitbreiding wordt als volgt verantwoord :

" De huidige uitbreiding van de oorspronkelijke oproep tot kandidaten die op 26 maart 2002 werd bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad, wordt verantwoord door het feit dat de gedelegeerde voor het dagelijks beheer slechts benoemd kan worden onder de bestuurders en door het feit dat, gelet op het belang van de functie, een bredere keuze moet gelaten worden aan de Koning voor de benoeming bepaald bij artikel 162quater van de wet van 21 maart 1991.

De oorspronkelijke kandidaten behouden het voordeel van hun oorspronkelijke kandidatuur waarmee rekening zal gehouden worden voor de noden van de benoemingen bepaald bij artikel 162bis en 162quater van de wet van 21 maart 1991".

Bij een besluit van 25 april 2002 (Belgisch Staatsblad, 25 april 2002) benoemt de Koning tien bestuurders :

" Gelet op de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, inzonderheid artikel 162bis, ingevoegd bij de wet van 22 maart 2002;

Op de voordracht van Onze Minister van Mobiliteit en Vervoer en op het advies van Onze in Raad vergaderde Ministers,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij:

Artikel 1. Worden benoemd tot leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen voor een hernieuwbare termijn van zes jaar :

Mevr. Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE;

Mevr. Geertje SMET;

Mevr. Magali VERDONCK;

De heer Eddy BRUYNINCKX;

De heer Antoine COLPAERT;

De heer Jean-Claude DEHOVRE;

De heer Alain DENEEF;

De heer Christian HEINZMANN;

De heer Marc HEUGHEBAERT;

Mevr. Dominique OFFERGELD".

Tegen dat koninklijk besluit worden vorderingen tot schorsing en beroepen tot nietigverklaring ingesteld, onder meer door verzoeker.

Op 4 juli 2002 stelt de Koning een nieuw koninklijk besluit houdende benoeming van de leden van de raad van bestuur van de NMBS vast dat het besluit van 25 april intrekt. Dat besluit, dat de bestreden handeling vormt, luidt als volgt :

" Gelet op de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, zoals gewijzigd door de wet van 22 maart 2002;
Gelet op artikel 11 van de wet van 22 maart 2002 houdende wijziging van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven;
Gelet op de oproep tot kandidaten voor de functies van bestuurder bij de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 26 maart 2002;
Gelet op de uitbreiding van de oorspronkelijke oproep tot kandidaten voor functies van bestuurder bij de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 20 april 2002;
Aangezien artikel 162bis, § 1, van de vermelde wet van 21 maart 1991 bepaalt dat de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen is samengesteld uit tien leden, met inbegrip van de gedelegeerd bestuurder;
Aangezien volgens gezegd artikel 162bis, § 1, ten minste een derde van de leden van de raad van bestuur van het ander geslacht moeten zijn;
Aangezien volgens artikel 16 van de wet van 21 maart 1991, de raad van bestuur en het directiecomité in de autonome overheidsbedrijven wier taken van openbare dienst het ganse grondgebied van het Rijk bestrijken, elk evenveel Nederlands- als Franstaligen moeten tellen, de voorzitter van de raad van bestuur, respectievelijk de gedelegeerdbestuurder eventueel uitgezonderd;
Aangezien artikel 162bis, § 5, eerste lid, van de vermelde wet van 21 maart 1991, bepaalt dat de voorzitter van de raad van bestuur behoort tot een andere taalrol dan de gedelegeerd bestuurder;
Aangezien volgens artikel 162bis, § 2, tweede lid, van dezelfde wet, de bestuurders worden gekozen overeenkomstig de complementariteit van hun competentie inzake financiële en boekhoudkundige analyse, juridische aspecten, hun kennis van de vervoersector, hun deskundigheid inzake mobiliteit, personeelsstrategie en sociale relaties;
Aangezien het aldus noodzakelijk is een geheel van personen te benoemen die collectief de verschillende vereiste capaciteiten en competenties bezitten;
Aangezien de hierna samengestelde raad van bestuur bestaat uit personen die allen voldoen aan één of meer van de door de wet opgesomde selectiecriteria, en die collectief in staat moeten zijn om de doelstellingen van het regeringsbeleid inzake mobiliteit ten uitvoer te leggen;
Aangezien de benoemde raad van bestuur een grondige collectieve kennis en ervaring waarborgt inzake financiële en boekhoudkundige analyse en mobiliteit en vervoer, noodzakelijk om de belangrijke hervormingen van de N.M.B.S. te realiseren;
Dat uit de talrijke kandidaten geen sterkere collectieve ploeg kon worden geselecteerd; dat de grote complementariteit van de leden van de raad blijkt uit de hierna volgende motieven;
Aangezien Mevr. Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE titularis is van een diploma in de economische wetenschappen, een vorming aan de School SOLVAY en van een diploma in de fiscale wetenschappen; dat zij een ervaring

heeft opgedaan in de private en publieke sectoren, in het bijzonder in de analyse van investeringsprojecten, in de boekhouding en in de beheerscontrole; dat zij eveneens belast werd met human ressource taken en sociale relaties; dat zij tenslotte heeft deelgenomen, aan Waalse zijde, aan het uitwerken van het investeringsplan 2001-2012 van de N.M.B.S.;
Aangezien Mevr. Geertje SMET, één van de weinige vrouwelijke Nederlandstalige kandidaten, als inspecteur en later inspecteur-generaal van financiën, uiteraard vertrouwd is met financiële en boekhoudkundige analyse, in het bijzonder in de publieke sector; dat zij door haar werkzaamheid als Inspecteur van Financiën geaccrediteerd bij het Ministerie van Verkeer en als vereffenaar van de Regie voor Maritiem Transport, bovendien diverse aspecten van de vervoersector kent; dat zij daarenboven het voordeel biedt aan de raad van bestuur ook een op het terrein verworven ervaring en kennis te hebben inzake het administratief en publiek recht, de overheidsopdrachten, de openbare financiën, enz.; dat zij door haar werkzaamheden als regeringscommissaris bij onder meer de N.V. BELGOCONTROL en haar ervaring inzake overheidsbedrijven, kan bijdragen tot de synergie met andere grote economische overheidsbedrijven; dat geen enkele vrouwelijke Nederlandstalige kandidate haar verdiensten heeft of haar profiel, dat de financiële competenties verenigt met de kennis van en de belangstelling voor de publieke sector;
Aangezien Mevr. Magali VERDONCK licentiate is in de economische wetenschappen en houder van een diploma in de grondige studies van de economische wetenschappen; dat zij zich gespecialiseerd heeft in het domein van de openbare financiën en van public governance; dat ze verder actief heeft meegewerkt aan herfinancieringsschema's voor de gemeenschappen en gewesten;dat haar capaciteiten nuttig zullen zijn voor de uitwerking van het strategisch hervormingsplan, het schuldbeheer en de hervorming van de audit van de N.M.B.S.;
Aangezien de heer Eddy BRUYNINCKX als voormalig Inspecteur van Financiën, voormalig secretaris-generaal van de Sociaal-Economische Raad Vlaanderen en huidig directeur-generaal en afgevaardigd bestuurder van het Antwerpse Havenbedrijf een zeer volledig profiel heeft, dat bijzonder geschikt is voor de functie van bestuurder van de N.M.B.S.; dat zijn kennis en ervaring vanuit de inspectie van financiën, vanuit de uitwerking en toepassing van de SERV-begrotingsnorm, vanuit bestuursmandaten bij de GIMV en de N.V. Liefkenshoektunnel en vanuit de dagelijkse leiding van het Havenbedrijf, garant staan voor een grote beheersing van en vertrouwdheid met budgettaire beheerstechnieken van de overheidssector en van de private sector; dat betrokkene als voorzitter van de SERV, nauw betrokken was bij de vervoers- en mobiliteitsproblematiek, waarover de SERV talrijke gemotiveerde adviezen en aanbevelingen uitbracht; dat vervolgens de visie van een ervaren en leidinggevend figuur uit een verwante vervoerssector (de haven) een strategische know-how en ervaring zal bieden aan de N.M.B.S., die naar analogie met de havens, de opdracht heeft om het aandeel van het spoorvervoer te doen toenemen ten koste van het wegvervoer;
Aangezien de heer Antoine COLPAERT het enige lid is van de vorige raad van bestuur die nog in de huidige ploeg wordt opgenomen; dat hij als jarenlang vice-voorzitter van de raad van bestuur en voorzitter van het intern auditcomité van de N.M.B.S., in belangrijke mate het recente geheugen meedraagt van de N.M.B.S. in de huidige raad van bestuur; dat naast zijn jarenlange werkzaamheid binnen en zijn kennis van de N.M.B.S., hij ook in andere privé of publieke vervoersbedrijven, actief is geweest; dat behoudens deze niet te miskennen expertise inzake mobiliteit en inzake financiële en boekhoudkundige analyse, betrokkene heeft bewezen een man te zijn van de dialoog die steeds het belang van de onderneming heeft nagestreefd;
Aangezien de heer Jean-Claude DEHOVRE, na een lange beroepservaring in de openbare sector, zich gespecialiseerd heeft in de overheidsdeelnemingen in industriële en handelsondernemingen, in leidinggevende functies in een

openbare investeringsmaatschappij; dat zijn begrip van budgettaire analyse vervolledigd wordt door een grondige praktijkkennis van de wetgeving op de handelsvennootschappen, als bestuurder voor de overheid in diverse bedrijven;
Aangezien de heer Alain DENEEF titularis is van bijzonder complementaire diploma's (licentiaat in de rechten en handelsingenieur); dat zijn beroepservaring in de privé-sector en bijzonder in een recent geliberaliseerde sector (Belgacom) een onmiskenbare troef uitmaakt om het nieuwe normatieve en economische kader te begrijpen waarin elke overheidsbedrijf zich moet inpassen, in een context van Europese concurrentie; dat de combinatie van deze troef en de algemene uitmuntende managerscapaciteiten eigen aan betrokkene bij geen andere kandidaten te vinden is;
Aangezien de heer Marc HEUGHEBAERT, burgerlijk bouwkundig ingenieur en planoloog, eerst als studiemedewerker en nadien als directeur van het Instituut voor Politieke Ecologie, intensief de problematiek van de mobiliteit heeft geanalyseerd en terzake algemeen als specialist erkend wordt; dat hij aan de grondslag lag van een spoorvervoerplan; dat naast zijn expertise inzake mobiliteit, betrokkene de figuur bij uitstek is die moet zorgen voor een ontwikkeling van de N.M.B.S. en het spoorvervoer in evenwicht met de ecologische en milieuaspecten, die zowel op nationaal als Europees vlak wettelijke bescherming genieten; dat betrokkene verder de wetgeving rond het thema mobiliteit beheerst in al zijn aspecten;
Aangezien Mevr. Dominique OFFERGELD dankzij haar licentie in de economische en sociale wetenschappen en haar ervaring in een grote internationale bankgroep, een bijzondere competentie bezit inzake financiële en boekhoudkundige analyse; dat zij inderdaad gedurende jaren belast werd met de financiële analyse van grote vennootschappen, om nadien haar bekwaamheden uit te oefenen in de openbare sector en in het bijzonder de economische aangelegenheden met inbegrip van de liberalisering van verschillende sectoren; dat eveneens dient te worden rekening gehouden met haar polyvalentie, die blijkt uit de verscheidenheid van de reeds uitgeoefende beroepsactiviteiten en mandaten;
Aangezien de heer Karel VINCK, Nederlandstalig, burgerlijk ingenieur is, een opleiding heeft genoten inzake «production management» en houder is van een MBA; dat kan worden verwezen naar de motieven die zijn benoeming tot gedelegeerd bestuurder rechtvaardigen bij koninklijk besluit van 4 juli 2002;
Aangezien het koninklijk besluit van 25 april 2002 houdende benoeming van de leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen dient gewijzigd te worden gelet op de benoeming van een nieuwe gedelegeerd bestuurder; dat de gedelegeerd bestuurder immers één van de tien leden van de raad van bestuur is;
Aangezien het past, in het belang van de rechtszekerheid, gezien de hangende procedures, ons koninklijk besluit van 25 april 2002 houdende benoeming van de leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen in te trekken; dat de intrekking van dit besluit retroactief werkt doch dat de benoemingen in huidig besluit slechts uitwerking krijgen vanaf de datum van zijn inwerkingtreding, overigens zonder nadeel aan de akten en beslissingen van de raad van bestuur, het directiecomité en/of hun mandatarissen tot aan de inwerkingtreding van huidig besluit;
Aangezien het bovendien in het evident belang is van een behoorlijk bestuur en de goede functionering van de raad van bestuur van de N.M.B.S., dat de mandaten van alle leden van de raad van bestuur op hetzelfde tijdstip aanvangen;
Op de voordracht van Onze Minister van Mobiliteit en Vervoer en op het advies van Onze in Raad vergaderde Ministers,
Hebben Wij besloten en besluiten Wij :

Artikel 1. Het koninklijk besluit van 25 april 2002 houdende benoeming van de leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen (Belgisch Staatsblad van 25 april 2002) wordt ingetrokken.
Art. 2. Worden benoemd tot leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen voor een hernieuwbare termijn van zes jaar:
Mevr. Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE;
Mevr. Geertje SMET;
Mevr. Magali VERDONCK;
Mevr. Dominique OFFERGELD;
De heer Eddy BRUYNINCKX;
De heer Antoine COLPAERT;
De heer Jean-Claude DEHOVRE;
De heer Alain DENEEF;
De heer Marc HEUGHEBAERT;
De heer Karel VINCK.
Art. 3. Dit besluit treedt in werking op de dag van de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad".

Overwegende dat Eddy BRUYNINCKX, Marc HEUGHEBAERT, Antoine COLPAERT, Karel VINCK, Geertje Smet, Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE, Dominique OFFERGELD, Magali VERDONCK, Alain DENEEF en Jean-Claude DEHOVRE een verzoek tot tussenkomst hebben ingediend; dat hun benoeming ter discussie staat en dat ze doen blijken van het vereiste belang om in de debatten tussen te komen; dat de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen eveneens een verzoek tot tussenkomst heeft ingediend; dat ze er uit het oogpunt van haar goede werking belang bij heeft het bestaan van de raad van bestuur te verdedigen;

Overwegende dat de raadsman van de eerste, de tweede, de derde, de vierde en de vijfde tussenkomende partij op de terechtzitting de toepassing van artikel 94 van de algemene procedureregeling gelaakt heeft, enerzijds omdat het wordt aangewend door de auditeur, in wiens verslag naar het oordeel van de raadsman niet wordt aangetoond dat de middelen kennelijk gegrond zijn, en anderzijds omdat die procedure de rechten van verdediging van de tussenkomende partijen beperkt zonder redelijke verantwoording, aangezien ze niet hebben deelgenomen aan de eventuele onwettigheid; dat hij vraagt dat in dat verband een prejudiciële vraag wordt gesteld aan het Arbitragehof;

Overwegende dat uit de bewoordingen van artikel 94 van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State volgt dat het aangewezen lid van het auditoraat een verslag kan opmaken waarin een vordering kennelijk gegrond wordt bevonden, maar dat het de voorzitter van de geadieerde kamer is - of die kamer - die beslist of de vordering al dan niet kennelijk gegrond is; dat niet

duidelijk is in welk opzicht die bepaling in casu zou zijn geschonden en dat de onwettigheid ervan niet wordt aangevoerd;

Overwegende dat de verkorte procedure voorgeschreven bij artikel 94 van de algemene procedureregeling de tussenkomende partijen niet verhinderd heeft hun standpunt over het al dan niet kennelijk gegrond zijn van de middelen uiteen te zetten; dat volgens constante rechtspraak die verkorte procedure de uitoefening van de rechten van verdediging niet belet; dat er geen grond bestaat om aan het Arbitragehof een prejudiciële vraag te stellen waarvan de betrokken partijen overigens de inhoud niet expliciteren;

Overwegende dat de raadsman van diezelfde partijen op de terechtzitting opgemerkt heeft dat verzoeker, die Franstalig is, geen aanspraak kan maken op de ambten die aan de Nederlandstaligen toekomen en dat hij bijgevolg geen belang heeft bij de nietigverklaring van de benoeming van de Nederlandstalige leden van de raad van bestuur;

Overwegende dat de verwerende partij en de tussenkomende partijen beklemtoond hebben dat door het bestreden besluit een ploeg is benoemd en de nadruk gelegd hebben op de complementariteit van de leden ervan; dat verzoeker, die op regelmatige wijze gesolliciteerd heeft, een belang heeft bij de nietigverklaring van het bestreden besluit, dat een geheel vormt, en dat het niet aan de Raad van State toekomt om de verschillende onderdelen ervan los van elkaar te beschouwen, daar hij zich anders in de plaats stelt van de verwerende partij;

Overwegende dat verzoeker een eerste middel ontleent aan "de schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, van artikel 162bis, § 2, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, van de rechtsregels en rechtsbeginselen, inzonderheid van het beginsel van de gelijke toegang van sollicitanten tot openbare ambten, en van de vergelijking van de aanspraken en verdiensten van de sollicitanten, en aan machtsoverschrijding"; dat hij betoogt dat het bestreden besluit de leden van de raad van bestuur van de NMBS benoemt zonder dat de aanspraken en verdiensten van de sollicitanten naar behoren zijn onderzocht en vergeleken;

Overwegende dat de verwerende partij opmerkt dat de wet van 21 maart 1991, gewijzigd bij de wet van 22 maart 2002, een aantal regels oplegt

in verband met de samenstelling van de raad van bestuur en dat "het aldus noodzakelijk was een geheel van personen te benoemen die collectief de verschillende vereiste capaciteiten en competenties bezitten", "die collectief in staat moeten zijn om de doelstellingen van het regeringsbeleid inzake mobiliteit ten uitvoer te leggen"; dat ze uiteenzet dat de sollicitaties onderzocht zijn met het vooruitzicht een ploeg samen te stellen waarvan de leden complementair zijn, rekening houdend met de vereisten inzake taalrol en het minimumaantal vrouwen in die raad van bestuur; dat ze erop wijst dat verzoeker de aanspraken en verdiensten van de benoemde personen niet betwist en dat de kwaliteiten van laatstgenoemde niet worden betwist, maar dat hij niet is benoemd "onder meer vanwege identieke kwaliteiten van andere leden van de raad van bestuur, vanwege verscheidene in acht te nemen verplichtingen (...) en vanwege de noodzaak om een raad van bestuur samen te stellen die een ploeg vormt welke in staat is om collectief en complementair te functioneren (...), doch niet om te werk te gaan door middel van een optelsom van benoemingen van individuele personen";

Overwegende dat de raadsman van de verwerende partij op de terechtzitting bevestigd heeft dat alle sollicitaties onderzocht en verbaal vergeleken werden en dat de Ministerraad erover beraadslaagd heeft; dat hij aangevoerd heeft dat de bestreden handeling zelf, in de beschrijving van de loopbaan van Geertje SMET, Antoine COLPAERT en Alain DENEEF, aangeeft dat een vergelijking heeft plaatsgehad; dat hij beklemtoond heeft dat uit de zevenenvijftig sollicitaties meer dan één ploeg kon worden gevormd;

Overwegende dat de tussenkomende partijen zich aansluiten bij de uiteenzetting van de verwerende partij of ernaar verwijzen; dat de NMBS en de tussenkomende partijen Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE, Dominique OFFERGELD, Magali VERDONCK, Alain DENEEF en Jean-Claude DEHOVRE voorts de specificiteit beklemtonen van de NMBS, die zowel een instelling van openbaar nut is als een bedrijf en die in die laatste hoedanigheid bestuurd moet kunnen worden op een wijze aangepast aan een concurrentiële omgeving; dat de tussenkomende partijen Geertje SMET, Karel VINCK, Antoine COLPAERT, Marc HEUGHEBAERT en Eddy BRUYNINCKX hunnerzijds wijzen op de ruime beoordelingsbevoegdheid waarover de benoemingsgerechtigde overheid ter zake beschikt, en die zo ver reikt als de redelijkheid toelaat; dat ze de rechtsleer aanvoeren volgens welke de benoemende overheid onredelijk handelt als ze een sollicitant afwijst wiens kwaliteiten kennelijk groter zijn dan die van de anderen, maar dat die overheid geen blaam treft als ze een keuze maakt onder sollicitanten van gelijke waarde; dat

ze opmerken dat verzoeker niet concreet aangeeft in welk opzicht zijn eigen kwaliteiten kennelijk groter zijn dan die van de overige sollicitanten;

Overwegende dat de benoemingen waarin het bestreden besluit voorziet, benoemingen in openbare ambten zijn; dat noch het specifieke karakter van de NMBS, noch de keuzecriteria vermeld in de oproep tot de gegadigden afdoen aan het openbaar karakter van die ambten; dat het beginsel van gelijke toegang tot openbare ambten, die een toepassing is van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, inhoudt dat iedere benoeming in een zodanig ambt een vergelijking van de aanspraken en verdiensten van de sollicitanten impliceert; dat een vergelijking van de aanspraken en verdiensten inhoudt dat ze onderzocht en met elkaar in verband worden gebracht; dat het vereiste van bijzondere selectiecriteria, zoals de taalpariteit, een minimumaantal vrouwen in de raad van bestuur of de complementariteit van de leden van een collegiaal orgaan, de benoemende overheid niet vrijstelt van de verplichting om de aanspraken en verdiensten van de sollicitanten te vergelijken; dat in onderhavig geval noch uit het bestreden besluit, noch uit het administratief dossier blijkt dat de aanspraken en verdiensten van alle sollicitanten effectief zijn onderzocht en vergeleken; dat in het bestreden besluit gesteld wordt dat de aldus samengestelde raad van bestuur "bestaat uit personen die allen voldoen aan één of meer van de door de wet opgesomde selectiecriteria, en die collectief in staat moeten zijn om de doelstellingen van het regeringsbeleid inzake mobiliteit ten uitvoer te leggen", dat ze de diploma's van de benoemde sollicitanten vermeldt en hun beroepservaring samenvat; dat het besluit niet de aanspraken en verdiensten van iedere sollicitant opsomt, of aangeeft dat de onderlinge vergelijking heeft plaatsgehad, wat gelet op het aantal sollicitanten aannemelijk is, op voorwaarde dat die vergelijking blijkt uit de stukken van het administratief dossier; dat zulks evenwel niet het geval is, daar het administratief dossier alleen de stukken bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad en de sollicitaties bevat; dat die stukken niet aangeven hoe de selectie heeft plaatsgehad; dat het niet aan de Raad van State toekomt om zelf die vergelijking te maken op basis van de sollicitaties; dat de Raad in het dossier of in het besluit zelf een aanwijzing moet vinden dat een effectieve vergelijking heeft plaatsgehad; dat een zodanige aanwijzing in casu ontbreekt; dat de summiere constataties dat Geertje SMET "één van de weinige vrouwelijke Nederlandstalige kandidaten" is, en Antoine COLPAERT "het enige lid is van de vorige raad van bestuur die nog in de huidige ploeg wordt opgenomen", er immers niet op wijzen dat een effectieve vergelijking heeft plaatsgehad; dat Alain DENEEF weliswaar lijkt te zijn vergeleken met "andere kandidaten", maar dat uit de bestreden handeling niet blijkt over welke sollicitanten het gaat, zodat dat gegeven niet aantoont dat de

vereiste vergelijking heeft plaatsgehad; dat het middel kennelijk gegrond is; dat er geen grond bestaat om het tweede middel te onderzoeken, dat, gesteld dat het gegrond is, geen ruimere nietigverklaring tot gevolg kan hebben,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De verzoeken tot tussenkomst ingediend door Eddy BRUYNINCKX, Marc HEUGHEBAERT, Antoine COLPAERT, Karel VINCK, Geertje SMET, Monique ALAERTS-VAN DEN BULCKE, Dominique OFFERGELD, Magali VERDONCK, Alain DENEEF, Jean-Claude DEHOVRE en de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen, worden ingewilligd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt artikel 2 van het koninklijk besluit van 4 juli 2002 houdende benoeming van de leden van de raad van bestuur van de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen.

Artikel 3.

Er is geen grond meer om uitspraak te doen over de vordering tot schorsing.

Artikel 4.

Dit arrest zal bij uittreksel in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde koninklijk besluit.

Artikel 5.

De kosten, bepaald op 1.550 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de Ve kamer van de Raad van State, op vier april tweeduizend en drie door :

de HH.	R. ANDERSEN,	voorzitter van de Raad van State,
	D. MOONS,	staatsraad,
Mevr.	S. GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	M.-Chr. MALCORPS,	griffier.

De Griffier, De Voorzitter van de Raad van State,

M.-Chr. MALCORPS. R. ANDERSEN.