

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 66.521 van 3 juni 1997
in de zaak A. 56.508/VII-14.352.**

In zake : Jacques VAN DEN STEEN,
wonende te EREMBODEGEM,
Ten Bos 15

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 Jacques VAN DEN STEEN op 18 februari 1994 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het koninklijk besluit van 21 december 1993 houdende benoeming van André MARCHAL op datum van 1 september 1993 tot de graad van eerste auditeur bij de Dienst van de fiscale coördinatie bij het Ministerie van Financiën;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur W. VAN NOTEN;

Gelet op de beschikking van 16 juli 1996 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 memories en de "aanvullende nota" van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 6 januari 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 23 januari 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad D. VERBIEST;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, en van auditeur-generaal G. DEKELVER, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur W. VAN NOTEN;

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

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens in deze zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Verzoeker is bij het indienen van zijn verzoekschrift auditeur bij de Dienst van de fiscale coördinatie van het Ministerie van Financiën.

1.2. Op 6 oktober 1993 wordt aan de personeelsleden bekendgemaakt dat bij de Dienst van de fiscale coördinatie een betrekking van eerste auditeur te begeven is.

Deze betrekking is vacant geworden ingevolge de bevordering van eerste auditeur Joseph VANDENBOSCH tot de graad van auditeur-generaal bij koninklijk besluit van 12 augustus 1993.

Verzoeker dient op 12 oktober 1993 tegen die bevordering een vernietigingsberoep in.

1.3. Voor de vacante betrekking van eerste auditeur zijn er vier kandidaten, onder wie verzoeker en André MARCHAL.

1.4. Op 29 oktober 1993 onderzoekt de directieraad de kandidaturen. Hij beslist André MARCHAL voor benoeming voor te stellen.

1.5. Op 9 november 1993 dient verzoeker tegen dit voorstel bezwaar in.

1.6. Op 19 november 1993 wordt het bezwaar van verzoeker door de directieraad verworpen.

1.7. Bij het bestreden koninklijk besluit van 21 december 1993 wordt André MARCHAL op datum van 1 september 1993 benoemd tot eerste auditeur bij de Dienst van de fiscale coördinatie.

1.8. Bij koninklijk besluit van 22 september 1995 wordt verzoeker op datum van 1 april 1995 benoemd tot eerste auditeur (B.S. 1 november 1995).

1.9. Bij arrest nr. 66.520 van heden in de zaak nr. 53.987 heeft de Raad van State, Afdeling Administratie, het voornoemd koninklijk besluit van 12 augustus 1993 waarbij Joseph VANDENBOSCH tot de graad van auditeur-generaal werd bevorderd, vernietigd.

2. Over de vraag tot uitbreiding van het voorwerp van het beroep.

2.1. Overwegende dat verzoeker in zijn memorie van wederantwoord vraagt het voorwerp van het vernietigingsberoep uit te breiden tot :

"het Koninklijk Besluit van 29 november 1993 houdende wijziging van het Koninklijk Besluit van 24 november 1954 houdende vaststelling van het organiek kader van het Ministerie van Financiën (B.S. 18.12.1993) of subsidiair de vernietiging van art. 2 van voornoemd K.B.";

2.2. Overwegende dat krachtens artikel 2, § 1, 2°, van het Besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State het voorwerp van het vernietigingsberoep in het inleidend verzoekschrift omschreven moet worden; dat in de memorie van wederantwoord geen nieuwe vordering geformuleerd kan worden aangezien zulks onbestaanbaar is met de procedurevoorschriften die het contradictoir debat regelen; dat een nieuwe vordering slechts ontvankelijk is wanneer zij door middel van een verzoekschrift overeenkomstig de artikelen 1, 2, 3 en 70 van het voornoemd procedure-reglement wordt ingediend; dat de vordering tot nietigverklaring die door verzoeker in zijn memorie van wederantwoord wordt ingediend, derhalve als niet ontvankelijk moet worden verworpen;

3. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat de verwerende partij in haar laatste memorie opwerpt dat verzoeker niet meer doet blijken van het vereiste actueel belang bij zijn vordering, dat immers de Dienst van de fiscale coördinatie waar de betwiste betrekking te begeven was, opgeheven is op 1 januari 1996 bij koninklijk besluit van 13 februari 1996 tot wijziging van 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 en dat verzoeker met ingang van 1 april 1995 werd bevorderd tot eerste auditeur bij het Hoofdbestuur der directe belastingen zodat hij vanaf die datum geen deel meer uitmaakte van de Dienst van de fiscale coördinatie;

3.2. Overwegende dat verzoeker in zijn "aanvullende nota" hierop terecht repliceert dat de ambtenaren van de Dienst van de fiscale coördinatie automatisch overgegaan zijn naar de Administratie van fiscale zaken; dat dit inderdaad blijkt uit artikel 17 van het voormeld koninklijk besluit van 13 februari 1996 dat stelt wat volgt :

"De ambtenaren op 1 juli 1995 tewerkgesteld bij de Dienst van de fiscale coördinatie (...) oefenen verder hun functies uit (...) bij de Administratie van fiscale zaken (...)"

dat verzoeker voorts eveneens terecht stelt dat zijn benoeming tot de graad van eerste auditeur bij het Hoofdbestuur der directe belastingen hem niet belet te kandideren voor benoemingen vacant bij de Administratie van fiscale zaken zoals die van auditeur-generaal en eerste auditeur; dat zulks inderdaad blijkt uit artikel 16 van het meervermeld koninklijk besluit van 13 februari 1996 dat de bijlage I van het voornoemd koninklijk besluit van 29 oktober 1971 wijzigd die daardoor onder meer luidt als volgt :

"Administratie van fiscale zaken :

E. Benevens aan de ambtenaren van de administratie zelf, kunnen de betrekkingen van auditeur-generaal en van eerste auditeur ook worden toegekend, binnen de verhoudingen vastgesteld voor iedere graad door het College van dienstchefs van de Algemene Administratie van de belastingen, aan de ambtenaren van de centrale diensten van de fiscale administraties, die over de beroepskwalificaties beschikken vereist voor de uitvoering van het studie- en conceptiewerk inzake

ationale en internationale fiscale wetgeving en die hetzij titularis zijn van de overeenstemmende graad, hetzij voldoen aan de benoemingsvoorwaarden tot die graad gesteld in kolom 1";

dat daaruit volgt dat verzoeker vanuit zijn administratie kan mededingen voor een benoeming tot eerste auditeur bij de Administratie van fiscale zaken; dat overigens in omzendbrief SP 51-376/19-20 van 17 januari 1997 van het Algemeen secretariaat van het Ministerie van Financiën een betrekking van eerste auditeur wordt vacant verklaard en daarin uitdrukkelijk wordt gesteld dat ook de ambtenaren van het Hoofdbestuur der directe belastingen zich kandidaat mogen stellen; dat de gevraagde vernietiging hem een kans kan bieden om te kandideren voor die betrekking en bijkomend de anciënniteitsvoorsprong in de graad van eerste auditeur waarover André MARCHAL nu nog beschikt ten overstaan van verzoeker, ongedaan te maken; dat verzoekers belang nog actueel is; dat de exceptie niet kan worden aangenomen;

4. Over de gegrondheid van het beroep.

4.1. Overwegende dat verzoeker in een tweede middel de schending inroept van artikel 72, § 1, van het koninklijk besluit van 17 september 1969 (lees : artikel 72, § 1, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel, zoals gewijzigd door het koninklijk besluit van 17 september 1969), doordat op 1 september 1993 geen betrekking van eerste auditeur bij de Dienst van de fiscale coördinatie vacant was; dat verzoeker daarbij nader betoogt dat de betrekking van eerste auditeur vacant werd ingevolge de benoeming van Joseph VANDENBOSCH tot auditeur-generaal, dat hij tegen de benoeming van Joseph VANDENBOSCH beroep heeft ingesteld omdat de betrekking van auditeur-generaal niet vacant was, en dat indien de benoeming van Joseph VANDENBOSCH wordt vernietigd, deze laatste

opnieuw eerste auditeur wordt; dat verzoeker dit standpunt herhaalt in zijn memorie van wederantwoord en laatste memorie;

4.2. Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord betwist dat de betrekking van auditeur-generaal niet vacant was; dat zij voorts stelt dat het vernietigingsberoep wat de benoeming van Joseph VANDENBOSCH betreft, deze benoeming niet schorst, zodat de betrekking van eerste auditeur waarvan deze titularis was wel degelijk vacant was op 1 september 1993; dat zij dit standpunt in haar laatste memorie herhaalt;

4.3. Overwegende dat de Raad van State bij arrest nr. 66.520 van heden in de zaak nr. 53.987 het koninklijk besluit van 12 augustus 1993 waarbij Joseph VANDENBOSCH met ingang van 1 maart 1993 tot auditeur-generaal bij de Dienst van de fiscale coördinatie benoemd wordt, heeft vernietigd op grond van het feit dat de betrekking van auditeur-generaal bij de Dienst van de fiscale coördinatie waarin Joseph VANDENBOSCH benoemd werd niet regelmatig vacant kon worden verklaard; dat daaruit volgt dat Joseph VANDENBOSCH moet geacht worden steeds de betrekking van eerste auditeur te hebben bekleed en dat de litigieuze betrekking van eerste auditeur niet regelmatig vacant werd verklaard; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het koninklijk besluit van 21 december 1993 houdende benoeming van André MARCHAL op datum van 1 september 1993 tot de graad van eerste auditeur bij de Dienst van de fiscale coördinatie bij het Ministerie van Financiën.

Artikel 2.

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

Artikel 3.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de Belgische Staat.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drie juni 1900 zevenennegentig, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

M.-R. BRACKE.