

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. 101.141 van 23 november 2001

A. 76.424/VIII-2533

A. 78.951/VIII-2532

In zake: **VANDERVEKEN** Anne-Marie,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Gérard RIVIERE, advocaat,
rue César Despretz 26
7860 Lessen,

tegen:

de stad Brussel,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean-Paul LAGASSE, advocaat,
de Jamblinne de Meuxplein 41
1030 Brussel.

Tussenkomen partij:

LEEMANS Carinne,
Dolezlaan 271
1180 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 20 november 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Anne-Marie VANDERVEKEN de nietigverklaring vordert van het besluit van onbekende datum waarbij zij in disponibiliteit wordt gesteld wegens ontstentenis van betrekking voor het schooljaar 1997-1998;

Gezien het op 15 juni 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij Anne-Marie VANDERVEKEN de nietigverklaring vordert van het besluit van de gemeenteraad van 3 april 1998 waarbij zij van 1 september 1996 tot 31 augustus 1998 in disponibiliteit wordt gesteld wegens ontstentenis van betrekking, met voorlopige terugroeping in actieve dienst voor de perioden genoemd in dat besluit;

Gezien het op 22 december 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij Carinne LEEMANS vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 6 januari 1999, waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer BOUVIER, eerste auditeur-afdelingshoofd bij de Raad van State;

Gelet op de beschikkingen van 2 en 6 maart 2000, waarbij de neerlegging van de dossiers en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de verzoeken tot voortzetting van de procedure, ingediend door verzoekster;

Gelet op de beschikkingen van 17 augustus 2001, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 16 november 2001;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. DELANGRE, loco Mr. RIVIERE, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. Jean-Paul LAGASSE, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer BOUVIER, eerste auditeur-afdelingshoofd;

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. Verzoekster is op 1 oktober 1984 in dienst getreden bij het gemeentelijk onderwijs van de stad Brussel. Bij een besluit van de gemeenteraad van

Brussel van 19 december 1994, dat uitwerking heeft met ingang van 1 september van hetzelfde jaar, wordt ze vast benoemd tot leerkracht aan het Centrum voor Alternerend Onderwijs en Vorming van de stad. De Franse Gemeenschap heeft die benoeming tot leerkracht technische vakken en beroepspraktijk, vakgebied kapper, in het hoger secundair onderwijs voor sociale promotie op 22 maart 1995 als subsidiërende overheid erkend.

2. Op 29 september 1997 ondertekent G. GERARD, gemachtigde van de organiserende instantie, een document "APPR" met als titel "goedkeuringsdocument, ter ondertekening voor te leggen aan het personeelslid dat in disponibiliteit is gesteld wegens ontstentenis van betrekking of wegens gedeeltelijk verlies van een leeropdracht in 97-98 en/of vroeger"; volgens dat formulier is verzoekster in disponibiliteit voor een volledige leeropdracht en voorlopig voor 65% in actieve dienst teruggeroepen. Dat stuk wordt ter goedkeuring voorgelegd aan verzoekster die dezelfde dag weigert het stuk goed te keuren om de volgende redenen: "Ik verzet mij tegen die indisponibiliteitstelling in het hoger onderwijs, aangezien andere personen vóór mij aan de beurt zijn, in het bijzonder mevrouw Carinne LEEMANS".

3. Uit de formulieren die G. GERARD op 25 november 1997 en 29 januari 1998 heeft opgesteld blijkt dat verzoekster voorlopig in actieve dienst is teruggeroepen en daarna gereffecteerd is ter vervanging van Vilma FURLAN, afwezig wegens ziekte.

4. Op 8 januari 1998 deelt de Franse Gemeenschap aan de stad Brussel mee dat ze verzoeksters disponibiliteit wegens ontstentenis van betrekking voor het schooljaar 1996-1997 erkent.

5. Op 3 april 1998 vaardigt de gemeenteraad van Brussel het volgende besluit uit:

"1°) Mevrouw Anne-Marie VANDERVEKEN, leerkracht aan het Centrum voor Alternerend Onderwijs en Vorming (meewerkende instelling: Institut de la Parure, des Soins de Beauté, de l'Habillement et de la Bijouterie), wordt van 1 september 1996 tot 31 augustus 1998 in disponibiliteit gesteld wegens volledige ambtsopheffing.

2°) Betrokkene wordt voorlopig teruggeroepen in actieve dienst:

A. in dezelfde instelling voor de perioden:

- van 1 september 1996 tot 31 augustus 1997: 11 uren beroepspraktijk en 4 uren technische vakken in het lager secundair onderwijs en
- van 1 september 1997 tot 31 augustus 1998: 11 uren beroepspraktijk en 2 uren technische vakken in het lager secundair onderwijs.

B. in het Institut des Arts et Métiers (secundair onderwijs met volledig leerplan) vanaf 9 september 1997 voor 5 uren technische vakken in de eerste graad, ter vervanging van mevrouw FURLAN, met ziekteverlof.

C. in het Instituut Bischoffsheim (secundair onderwijs met volledig leerplan) vanaf 22 oktober 1997 voor 3 uren beroepspraktijk in de lagere cyclus, ter vervanging van mevrouw FURLAN, met ziekteverlof."

Dat besluit is later dan de memorie van antwoord in zaak A.76.424/VIII-2533 aan de Raad van State meegedeeld en vormt het onderwerp van het tweede beroep (zaak nr. 78.951/VIII-2532);

Overwegende dat er, wegens de verknochtheid die beide zaken vertonen, grond is om ze samen te voegen;

Beroep A.76.424/VIII-2533

Overwegende dat de verwerende partij, na het indienen van haar memorie van antwoord, het besluit van de gemeenteraad van 3 april 1998 waarbij verzoekster van 1 september 1996 tot 31 augustus 1998 in disponibiliteit wordt gesteld wegens volledige ambtsopheffing, bij het dossier heeft gevoegd; dat het beroep doelloos is geworden, aangezien dat besluit van 3 april 1998 in de plaats is gesteld van de bestreden handeling;

Beroep A.78.951/VIII-2532

Overwegende dat verzoekster inzonderheid een middel, het eerste van het verzoekschrift, ontleent aan schending van het algemene beginsel dat bestuurshandelingen geen terugwerkende kracht mogen hebben; dat ze vaststelt dat de bestreden maatregel terugwerkt voor de schooljaren 1996-1997 en 1997-1998; dat ze aanvoert dat die maatregel zwaar afbreuk doet aan haar verworven situatie, doordat haar administratieve positie met betrekking tot het verleden wordt gewijzigd; dat ze op basis van artikel 54 van het decreet van 6 juni 1994 tot vaststelling van de rechtspositie van de gesubsidieerde personeelsleden van het officieel gesubsidieerd onderwijs aanvoert dat ze geacht werd in actieve dienst te zijn zolang ze niet bij een uitdrukkelijke bepaling van de bevoegde overheid in een andere administratieve positie was geplaatst;

Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord stelt dat aan het begin van het schooljaar is gebleken dat de betrekking die door verzoekster werd bekleed zou wegvallen, dat ze op de hoogte was van haar

nieuwe administratieve positie zodra zich het feit had voorgedaan dat tot haar indisponibiliteitstelling heeft geleid en dat ze per definitie geen werkelijke dienst heeft vervuld voor de verdwenen betrekking; dat ze uiteenzet dat het beginsel dat bestuurshandelingen niet mogen terugwerken toepasselijk is wanneer de toepassing van een nog niet aangenomen of uitgevaardigde regel afbreuk doet aan de gewettigde verwachtingen van de burger en aan zijn rechtszekerheid, maar dat niets een uitzondering op dat beginsel belet wanneer de toepassing van een beslissing vóór de uitdrukkelijke goedkeuring ervan geen afbreuk doet aan de gekende situatie van het personeelslid; dat de verwerende partij in casu van oordeel is dat de situatie van het personeelslid rechtstreeks afhangt van onvoorspelbare objectieve factoren die rechtvaardigen dat een maatregel wordt getroffen voordat die uitdrukkelijk en juridisch in orde kan worden gebracht;

Overwegende dat de administratieve overheid, tenzij ze bij de wet speciaal hiertoe gemachtigd is, slechts terugwerkende kracht aan haar beslissingen mag verlenen op voorwaarde dat die terugwerking geen afbreuk doet aan de rechten van de burgers; dat de noodzaak om betrekkingen in het onderwijs op te heffen echter eerst aan het begin van het schooljaar blijkt; dat de aldus ontstane situatie rechtvaardigt dat onverwijld uitspraak wordt gedaan over de situatie van de leerkrachten wier betrekking op de helling komt te staan door een daling van het aantal studenten; dat daaruit volgt dat voorbereidende maatregelen kunnen en moeten worden genomen vanaf het begin van het schooljaar en dat het nemen van die maatregelen in rechte kan wettigen dat de beslissing inzake indisponibiliteitstelling met terugwerkende kracht wordt genomen; dat zulk een terugwerking, hoe aanvaardbaar die principieel ook mag zijn, niet langer mag worden uitgesteld dan noodzakelijk is om het dossier met een normale zorgvuldigheid te kunnen onderzoeken; dat dit niet het geval is wanneer de gemeenteraad van de stad Brussel meer dan zes maanden nodig heeft gehad om consequenties te trekken uit een situatie die al sinds 29 september 1997 was vastgesteld voor het schooljaar 1997-1998; dat dit des te meer geldt voor het vorige schooljaar; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat het tweede middel niet hoeft te worden onderzocht, aangezien het, gesteld dat het gegrond is, niet tot een ruimere nietigverklaring kan leiden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken met de nummers A.76.424/VIII-2533 en A.78.951/VIII-2532 worden samengevoegd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt het besluit van de gemeenteraad van de stad Brussel van 3 april 1998 waarbij Anne-Marie VANDERVEKEN van 1 september 1996 tot 31 augustus 1998 in disponibiliteit wordt gesteld wegens ontstentenis van betrekking, met voorlopige terugroeping in actieve dienst voor de perioden genoemd in dat besluit.

Er is geen grond meer om uitspraak te doen over het eerste beroep.

Artikel 3.

De kosten, bepaald op 19.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij ten belope van 14.000 frank en ten laste van de tussenkommende partij ten belope van 5.000 frank.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op drieëntwintig november tweeduizend en één door:

de HH.	GEUS,	kamervoorzitter,
	QUERTAINMONT,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	HONDERMARCQ,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Cl. HONDERMARCQ.

J.-Cl. GEUS.

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