

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 117.486 van 25 maart 2003
in de zaak A. 87.624/XII-2316.**

In zake : Nancy THAENS,
wonende te Peer,
Dommellaan 37

tegen :

1. het GEMEENSCHAPSONDERWIJS,
2. de LOKALE RAAD VAN DE BSGO OVERPELT.

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

Gezien het verzoekschrift dat Nancy Thaens op 29 oktober 1999 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen :

- “- van de beslissing houdende haar niet-heraanstelling van de B.S.G.O. Overpelt als kleuterleidster voor het schooljaar 1999;
- van de aanstelling van Anja Boonen, in de betrekking van kleuterleidster in de wijksschool Overpelt;
- de weigering haar full-time aan te stellen”;

Gezien de memorie van antwoord, de toelichtende memorie en de memorie van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. Van Der Gucht;

Gelet op de beschikking van 23 juli 2002 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;

Gelet op de beschikking van 9 januari 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 maart 2003;

Gehoord het verslag van staatsraad G. van Haegendoren;

Gehoord de opmerkingen van advocaat I. Martens, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat R. Rombaut, die verschijnt voor de eerste verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. Van Der Gucht;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;

Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

Tijdens het schooljaar 1998-1999 cumuleert verzoekster twee halftijdse betrekkingen (2 x 12/24) van kleuterleidster in hoofdambt, in de basisschool te Hamont-Achel en in de wijkschool “de regenboog” van de basisschool te Overpelt. Beide scholen ressorteerden toen onder eenzelfde lokale raad nr. 187 en zijn sedert 1 juni 2000 onder het bevoegd gezag van de scholengroep 15 Noord-Limburg ondergebracht.

Voor het schooljaar 1999-2000 behoudt verzoekster haar halftijdse aanstelling te Hamont-Achel en dit in een opdracht uitgeoefend in volle weekprestaties om de andere week.

Verder wordt haar blijkbaar mondeling medegedeeld dat ze niet wordt heraangesteld in haar halftijdse betrekking in de wijkschool “de regenboog”, vanwege een voltijdse reffectatie van een ander personeelslid.

Aan verzoekster wordt wel, blijkbaar alweer mondeling, een andere halftijdse betrekking aangeboden, nu aan de hoofdvestiging van de basisschool (“de wingerd”) te Overpelt, betrekking vrijgekomen ingevolge deeltijdse loopbaanonderbreking van de titularis en op te nemen in werkweken van donderdag tot woensdag.

Omwillen van het niet combineerbare van haar weekprestaties te Hamont-Achel met dit laatste aanbod, rest voor verzoekster enkel de deeltijdse opdracht te Hamont-Achel.

Aan de basisschool te Overpelt was vanaf 1 september 1999 tevens een voltijdse betrekking van kleuteronderwijzeres tijdelijk te begeven, eerst evenwel door reffectatie.

Op 10 september 1999 deelt de reffectatiecommissie de directie van de BSGO Overpelt mee dat Marita Dries de haar gegeven reffectatie aan de BS Overpelt (wijkschool “de regenboog”) voor 24 u. niet zal opnemen en dat Marina Vanzeir voor 11/24 u. in diezelfde betrekking zou worden gereffecteerd.

De overige 13 u., niet ingenomen door reffectatie, worden niet aangeboden aan verzoekster maar wel, naar de woorden van verwerende partij, “vrijblijvend” waargenomen door Anja Boonen.

Op 8 oktober 1999 deelt de interprovinciale reffectatiecommissie het instellingshoofd van de BS Overpelt mede dat Marina Vanzeir haar reffectatie aan die school voor 11/24 al evenmin zal opnemen.

Op dat ogenblik is aan de reffectatieverplichtingen voldaan en is een voltijdse betrekking van kleuteronderwijzeres vrij voor aanstelling van een tijdelijk personeelslid. Anja Boonen wordt dan voltijds aangesteld in deze betrekking. Het desbetreffende door het instellingshoofd getekende aanstellingsbesluit is 1 september 1999 gedateerd.

Bij schrijven van 13 oktober 1999 tekent verzoekster bij de centrale administratie bezwaar aan tegen de beslissing van het schoolbestuur van de BS Overpelt om de thans voltijds geworden betrekking van kleuteronderwijzeres aan de wijkschool “de regenboog” aan Anja Boonen toe te wijzen. Zij schrijft hierin onder meer :

“Ook wil ik nog reageren op de vermelding in de brief van 6 okt '99 van B.S.G.O. Overpelt om de betrekking in de wijkschool als full-time te houden. Hoewel ik mij tot dusver altijd goed gevoeld heb in beide scholen, zal het voor mij geen probleem opleveren om indien men niet tot een redelijk compromis kan komen voor 2 part-time betrekkingen, ik dan zal kiezen voor één full-time betrekking”;

Op 23 december 1999 beslist het vast bureau van de Argo :

“Gelet op het Decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs, inzonderheid art. 21 en art. 23;

Gelet op de beslissing van 1 september 1999 tot aanstelling van mevrouw Anja Boonen als kleuteronderwijzer in een voltijdse betrekking aan de BS 'De Regenboog' te Overpelt;

Gelet op de brief aan de voorzitter van de LR 187 van 28 september 1999 van mevrouw Thaens ingediend, via ACOD-onderwijs, tegen haar niet-heraanstelling;

Gelet op de brief van 6 oktober 1999 van de afgevaardigd-bestuurder van LR 187 waarin hij de niet aanstelling van mevrouw Thaens bevestigt en motiveert;

Gelet op het bezwaarschrift van 13 oktober 1999 van mevrouw Thaens tegen haar niet-heraanstelling en de aanstelling van een minder prioritaire kandidaat in de BS 'De Regenboog' (wijkschool) te Overpelt;

Overwegende dat er vanaf 13 oktober 1999, na voldaan te hebben aan de reffectatieverplichtingen, aan de BS 'De Regenboog' te Overpelt een voltijdse betrekking van kleuteronderwijzer te begeven was;

Overwegende dat mevrouw Thaens, op dat ogenblik slechts aangesteld in een halftijdse betrekking aan de BS te Hamont-Achel, als meer prioritaire kandidaat minstens 12 u. van de voltijdse betrekking in de BS 'De Regenboog' diende aangeboden te worden;

Overwegende dat de LR 187 besliste een minder prioritair personeelslid in deze betrekking aan te stellen en deze beslissing bijgevolg strijdig is met artikel 21 van het Decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs;

Wordt beslist :

De klacht van mevrouw Nancy Thaens is ontvankelijk en gegrond.

De Lokale Schoolraad 187 wordt verzocht de beslissing van 1 september 1999 te vernietigen en een nieuwe beslissing te nemen, rekening houdend met de decretale bepalingen ter zake”.

Aan die beslissing, aan de voorzitter van de (sedert 1 januari 2000 door rechtsopvolging ter zake bevoegde) scholengroep 15 medegedeeld bij schrijven van 28 januari 2000 van het Gemeenschapsonderwijs, wordt blijkbaar geen verder gevolg gegeven;

Over de gegrondheid van het beroep.

Overwegende dat verzoekster in het tweede middel de in artikel 21 van het decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs van 27 maart 1991 bedoelde prioriteitsregeling geschonden acht omdat in de basisschool te Overpelt een voltijdse opdracht wordt waargenomen door Anja Boonen waarop zij aanspraak kan maken; dat zij verduidelijkt te behoren tot de prioriteitscategorie B, terwijl Anja Boonen behoort tot een lagere prioriteitscategorie;

Overwegende dat de eerste verwerende partij in de memorie van antwoord erkent dat verzoekster “behoort tot de prioriteitscategorie B” en dat Anja Boonen behoort “tot de categorie C”; dat volgens haar de dertien eerst vrijgekomen uren niet aan verzoekster werden aangeboden omdat zij die niet kon opvullen in combinatie met de uren die zij in Hamont-Achel opnam; dat zij voorts betoogt dat verzoekster geen prioriteit kon doen gelden omdat de uren die op 15 oktober 1999 aan Anja Boonen werden toegekend voordien niet “bestonden” en verzoekster op 1 september 1999 een tijdelijke aanstelling had van twaalf uren; dat zij ook refereert aan de pedagogische verantwoording gegeven door het instellingshoofd, om voor de betrokken wijksschool de voorkeur te geven aan één personeelslid in een voltijdse betrekking, wat mogelijk was “door de verschuiving van Anja Boonen naar de wijksschool”;

Overwegende dat verzoekster in de memorie van wederantwoord dupliceert dat het “vrijwillig” waarnemen van uren door Anja Boonen buiten elk juridisch kader, geen argument kan zijn om de betrekking aan haar toe te wijzen, dat bovendien de dertien eerst vrijgekomen uren ook nooit aan haarzelf werden aangeboden terwijl zij er belang bij had om in te gaan op dergelijk aanbod, dat de prioriteitsregeling van het rechtspositiedecreet ongeacht pedagogische argumenten “onverkort” moet worden toegepast en dat het belang van het onderwijs in casu overigens niet méér werd gediend door de aanstelling van Anja Boonen aangezien ook zij haar andere deeltijdse aanstelling in “de wingerd” heeft moeten opgeven voor de voltijdse betrekking in “de regenboog”;

Overwegende dat de eerste verwerende partij in de laatste memorie insisteert op “het belang van de kleuters” en “de onderwijscontinuïteit”;

Overwegende dat uit de uiteenzettingen blijkt dat hetgeen verzoekster in wezen grieft is, dat de betrekking waarin zij in het schooljaar 1998-1999 halftijds was aangesteld en die ondertussen voltijds was geworden, aan een minder prioritair personeelslid Anja Boonen werd toebedeeld;

Overwegende dat het verweer niet vermag te verantwoorden waarom is voorbijgegaan aan de grotere prioriteitsaanspraken die verzoekster put uit artikel 21 van het rechtspositiedecreet; dat immers de eerste verwerende partij in haar memorie van antwoord uiteenzet hoe het instellingshoofd de “toestand van de betrokken personeelsleden” omwille van de reffectatieoperaties van Marina Vanzeir

en Marita Dries heeft “geregulariseerd en dit telkens m.i.v. 1 september”, net zoals naar haar zeggen ook M. Vanzeir en M. Dries “in hun uiteindelijk ingenomen plaatsen [zijn] in dienst gemeld op 1 september”; dat bijgevolg de verwerende partij niet kan doen gelden dat de uren - eerst dertien, naderhand vierentwintig - dan niet “bestonden” nu zij zelf de betrekking heeft toegekend met ingang van 1 september 1999; dat de ingeroepen pedagogische verantwoording te dezen evenmin opgaat; dat immers evenzeer de meer prioriteitsgerechtigde verzoekster de kwestieuze betrekking voltijds had kunnen, en blijkbaar willen, opnemen; dat het dan aan verzoekster stond te beslissen welke betrekking haar voorkeur kon wegdragen; dat dit aanbod haar evenwel niet eens is gedaan; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de 1 september 1999 gedateerde beslissing van het Gemeenschapsonderwijs, waarbij Anja Boonen met ingang van 1 september 1999 aangesteld wordt in de betrekking van kleuterleidster in de wijksschool BSGO “De Regenboog” te Overpelt en de daaruit blijkende weigering om Nancy Thaens in die betrekking aan te stellen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 173,53 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
vijfentwintig maart 2003, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
	J. LUST,	staatsraad,
	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.