RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 119.302 van 13 mei 2003
in de zaak A. 84.423/XII-2073.

In zake : Frank APPAERTS,
die woonplaats kiest bij
advocaat K. Geelen,
kantoor houdende te Hasselt,
Gouverneur Roppesingel 131

tegen :

de VLAAMSE AUTONOME HOGESCHOOL GENT,
die woonplaats kiest bij
advocaat E. Bral,
kantoor houdende te Gent,
Henleykaai 3 R.

tussenkomende partij :

Jan BOUTSEN,
wonende te Hasselt,
Leopoldplein 28.

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

Gezien het verzoekschrift dat Frank Appaerts op 25 mei 1999 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van

1. de beslissing bij delegatie van 18 januari 1999 met identificatienummer B/INW/1999/PER/002 waarbij de departementsraad van de Vlaamse Autonome Hogeschool beslist :
   - dat per 1 oktober 1994 er een halve betrekking assistent en een halve betrekking docent elektronica dienen weg te vallen;
   - de heer Jan Boutsen, docent elektronica, deeltijds aangesteld wordt vanaf 1 oktober 1994 en verzoekende partij, als deeltijds assistent elektronica aangesteld wordt vanaf 1 oktober 1994.
2. de beslissing van 27 januari 1999 met identificatienummer B/AD/1999/AB/0001 waarbij de algemeen directeur de beslissing B/INWE/1999/PER/0002 bekrachtigt en waarbij Jan Boutsen aangesteld wordt als deeltijds docent elektronica vanaf 1 oktober 1994 en verzoekende partij als deeltijds assistent elektronica wordt aangesteld vanaf dezelfde datum;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 18 januari 2000;

Gelet op de beschikking van 18 februari 2000 die de tussenkomst van Jan Boutsen toelaat;

Gezien de memorie van antwoord en van wederantwoord;

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

Gelet op de beschikking van 18 juni 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 memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 3 december 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 14 januari 2003, op welke datum de zaak is uitgesteld tot de terechtzitting van 11 maart 2003;

Gehoord het verslag van staatsraad E. Brewaeys;

Gehoord de opmerkingen van advocaat I. Dedecker, die loco advocaat K. Geelen verschijnt voor verzoeker, en van advocaat I. Martens, die loco advocaat E. Bral verschijnt voor de verwerende partij;

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

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

1. De feiten.

Overwegende dat de voornaamste feitelijke gegevens als volgt kunnen worden weergegeven :

1.1. Verzoeker is sinds 4 januari 1988 tijdelijk aangesteld als assistent elektronica TV aan de Industriële Hogeschool van het Rijk te Hasselt, eerst deeltijds voor 12 uren en sinds 19 november 1990 voltijds voor 24 lesuren.

1.2. Op 7 juli 1994 beslist de centrale raad van de Argo dat de afdeling elektriciteit (industrieel ingenieur - HOLT) van de Industriële Hogeschool Limburg met ingang van 1 september 1994 met behoud van vestigingsplaats gefusioneerd wordt met de identieke afdeling van de Industriële Hogeschool BME te Gent.

1.3. Op 5 september 1994 beslist de raad van bestuur van de Industriële Hogeschool Limburg (I.H.G.L.) dat per 1 oktober 1994 een halve betrekking van assistent elektronica wegvalt.

1.4. Op 22 september 1994 bevestigt de raad van bestuur van de IH-BME te Gent de beslissing van de afgevaardigd-bestuurder waarbij verzoeker met ingang van 1 oktober 1994 tijdelijk voor 12 uren aangesteld wordt als assistent elektronica in de vestiging Hasselt.

1.5. Bij arrest nr. 74.167 van 9 juni 1998 vernietigt de Raad van State de beslissing van de raad van bestuur van 5 september 1994 van de Industriële Hogeschool Limburg houdende afschaffing van een halve betrekking van assistent elektronica per 1 oktober 1994 en de beslissing van 22 september 1994 van de raad van bestuur van de Industriële Hogeschool BME-Gent houdende aanstelling van Frank Appaerts als assistent elektronica met ingang van 1 oktober 1994 in zoverre die aanstelling tot een halve betrekking beperkt wordt.

Geoordeeld werd dat de raad van bestuur van de I.H.G.L. niet bevoegd was om de beslissing van 5 september 1994 te nemen, daar haar afdeling elektriciteit sinds 1 september 1994 deel uitmaakte van de IH-BME te Gent.

1.6. Blijkbaar in uitvoering van genoemd vernietigingsarrest beslist de departementsraad van het departement industriële wetenschappen BME-CTL van de Hogeschool Gent op 18 januari 1999 dat Jan Boutsen, docent elektronica, deeltijds wordt aangesteld vanaf 1 oktober 1994, en dat verzoeker, assistent elektronica, deeltijds wordt aangesteld vanaf 1 oktober 1994.

1.7. Op 27 januari 1999 bekrachtigt de algemeen directeur van de Hogeschool Gent deze beslissing;

2. De ontvankelijkheid van het beroep.

Overwegende dat verzoeker in zijn verzoekschrift niet enkel de halvering van zijn eigen tijdelijke aanstelling als assistent elektronica met ingang van 1 oktober 1994 bestrijdt, maar ook de vermindering vanaf hetzelfde tijdstip van de tijdelijke aanstelling van de tussenkomende partij als docent elektronica; dat in het auditoraatsverslag wordt geconcludeerd dat hij ter zake zonder belang is; dat in zijn laatste memorie verzoeker dit standpunt uitdrukkelijk bijtreedt en nog alleen vraagt de bestreden beslissingen te vernietigen in zover zij betrekking hebben op de verzoekende partij; dat zulks als een afstand van het overige wordt beschouwd;

3. Ten Gronde.

Overwegende dat verzoeker als eerste middel de schending aanvoert van artikel 11, § 1, van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel, doordat de bestreden beslissingen zijn genomen zonder dat er hierover een voorafgaandelijk overleg heeft plaatsgehad met de respresentatieve vakorganisaties bij het I.H.G.L. te Hasselt of de Hogeschool Gent, terwijl art. 11, § 1, van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel stelt :

> "Behoudens in de door de Koning bepaalde spoedgevallen en in de andere door Hem bepaalde gevallen, kunnen de bevoegde administratieve overheden niet dan na overleg met de representatieve vakorganisaties, naargelang van het geval, in de overeenkomstig artikel 10 opgerichte comités of in de door artikel 12bis bedoelde comités vaststellen :
> 1. beslissingen tot vaststelling van de personeelsformatie van de diensten die onder het betrokken overlegcomité vallen.
> ...".

Overwegende dat de verwerende partij daar tegenover stelt dat het niet tot de bevoegdheid behoort van het basisoverlegcomité om over individuele dossiers van de onderscheidene personeelsleden te onderhandelen, dat de beslissing van 5 september 1994 om over te gaan tot vermindering van het aantal personeelsleden genomen werd op grond van de wet van 18 februari 1977 betreffende de inrichting van het hoger onderwijs omwille van een achteruitgang in het leerlingenaantal, dat er in de schoot van de I.H.G.L.-Hasselt wel degelijk overleg

over de personeelsformatie met de representatieve vakorganisaties heeft plaatsgegrepen en dat verzoeker aan de toenmalige hogeschool slechts tijdelijk was aangesteld zodat hij uit dit tijdelijk statuut geen rechten kan putten “aangaande werkzekerheid naar de toekomst toe”;

Overwegende dat door de bestreden beslissing van 18 januari 1999 van de betrokken departementsraad en de bekrachtiging ervan op 27 januari 1999 door de algemeen directeur van de Hogeschool Gent, op het personeelskader betrekkingen worden geschrapt of afgeschaft, of waardoor minstens betrekkingen wegvallen; dat immers in de beslissing van 18 januari 1999 wordt gesteld “dat per 1 oktober 1994 een halve betrekking assistent en een halve betrekking docent elektronica dient weg te vallen (...)”; dat het hier bijgevolg gaat om beslissingen die direct verband houden met de vaststelling van de personeelsformatie -en derhalve met de concrete loopbaanmogelijkheden van het personeel-, die als dusdanig onder de toepassing van de door verzoeker geschonden geachte bepaling vallen; dat de verwerende partij geen regel met kracht van wet aanduidt waaruit zou blijken dat er te dezen geen overleg had moeten plaatsvinden; dat dergelijk overleg uiteraard dient te worden gevoerd binnen het basisoverlegcomité van de hogeschool die de uiteindelijke beslissingen terzake -die van 18 en 27 januari 1999- heeft genomen; dat voorafgaand aan die beslissingen van de betrokken departementsraad en de algemeen directeur van de Hogeschool Gent, de betrokken hogeschool geen overleg binnen het bevoegd basisoverlegcomité over deze concrete wijziging blijkt te zijn gepleegd,

B E S L U I T :

<u>Artikel 1</u>.

Vernietigd worden :

- de beslissing van 18 januari 1999 van de departementsraad van het departement industriële wetenschappen van de Hogeschool Gent, waarbij per 1 oktober 1994 een halve betrekking assistent elektronica wegvalt en Frank Appaerts, assistent elektronica, vanaf 1 oktober 1994 deeltijds aangesteld wordt;
- de beslissing van 27 januari 1999 van de algemeen directeur van de Hogeschool Gent waarbij de vorenstaande beslissing wordt bekrachtigd en Frank Appaerts, assistent elektronica vanaf 1 oktober 1994 deeltijds aangesteld wordt.

Artikel 2.

De afstand van geding, wat het overige van het beroep betreft, wordt vastgesteld.

Artikel 3.

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

De kosten van de tussenkomst, bepaald op 123,95 euro, komen ten laste van de tussenkomende partij.

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

de HH	J. LUST,	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
	E. BREWAEYS,	staatsraad,
	C. ADAMS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

S. DOMS. **J. LUST.**