

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 126.551 van 18 december 2003
in de zaak A. 138.863/IX-3839.**

In zake : Sandra CARTLEDGE,
die woonplaats kiest bij
advocaat M. VANDENBEMPT,
kantoor houdende te HEVERLEE,
Van Arenbergplein 3

tegen :

het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van TIENEN.

tussenkomen partij :

de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart,
die woonplaats kiest bij
advocaat B. BEELEN,
kantoor houdende te LEUVEN,
Justus Lipsiusstraat 24.

DE VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Sandra CARTLEDGE op 8 juli 2003 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van “de beslissing van de Raad voor Maatschappelijk Welzijn van het OCMW van Tienen dd. 11 maart 2003, waarbij de functieomschrijving van gegradueerde medische secretaresse, zoals bepaald in bijlage 5 bij het administratief statuut van het personeel van het OCMW, als volgt werd gewijzigd :

- ‘1. Plaats in de organisatie
Werkt onder leiding van de statutaire dienstoverste nursing, zowel binnen de campus Mariëndal als binnen de campus St.-Jan van de vzw Algemeen Ziekenhuis H. Hart.
2. Functie-inhoud
 - ° (...)
 - ° bereid zijn tot het presteren van wisselende diensten en van weekendwerk.
 - ° (...)’ ”;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekster de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 7 november 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 1 december 2003;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat M. VANDENBEMPT, die verschijnt voor verzoekster, van advocaten E. STORMS en E. VANDEN BOER, die verschijnen voor de verwerende partij, en van advocaat J. VANSTIPELEN, die loco advocaat B. BEELEN verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur B. THYS;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart met een verzoekschrift van 18 september 2003 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen; dat geen gegeven zich tegen het inwilligen van die vraag verzet;

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

1.1. Verzoekster is als gegradueerde medische secretaresse in dienst van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn (hierna : OCMW) van Tienen.

Aanvankelijk is zij tewerkgesteld op de campus Sint-Jan van het Stedelijk Genees- en Heelkundig Instituut, dat onder het OCMW van Tienen ressorteert. Zij verricht aldaar haar werkzaamheden volgens een vaste dienstregeling, namelijk van maandag tot en met vrijdag tussen 8.00 uur en 17.00 uur, waarbij de

dienst moet worden aangevat tussen 8.00 uur en 9.00 uur en beëindigd tussen 16.00 uur en 17.00 uur, met een minimaal vereiste prestatie van 7.30 uur per dag.

1.2. Op 13 november 1997 sluiten het OCMW van Tienen en de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart een overeenkomst waarbij de exploitatie van het Stedelijk Genees- en Heelkundig Instituut met ingang van 1 januari 1998 wordt overgedragen aan de laatstgenoemde VZW.

Luidens bijlage 4 bij deze overeenkomst verbindt de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart zich er onder meer toe “de op te sommen groep van statutair benoemde personeelsleden van het OCMW, thans tewerkgesteld in het [Stedelijk Genees- en Heelkundig Instituut], verder tewerk te stellen tot hun pensioengerechtigde leeftijd”. Voorts is bepaald dat het administratief en geldelijk statuut van het OCMW op deze statutaire personeelsleden van toepassing blijft en dat deze personeelsleden de loon- en arbeidsvoorwaarden kunnen blijven genieten zoals die van toepassing waren of zullen worden in het OCMW.

Verzoekster is een van de personeelsleden die vanaf 1 januari 1998 ter beschikking worden gesteld van de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart.

1.3. Het is de bedoeling van de directie van de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart dat de medische secretariaten van dat ziekenhuis zodanig worden hervormd dat er vanaf 1 februari 2003 nog slechts één medisch secretariaat zal zijn dat voornamelijk werkzaam zal zijn op de campus Mariëndal met een permanentie op de campus Sint-Jan. Ingevolge die reorganisatie zou verzoekster niet meer uitsluitend op de campus Sint-Jan werkzaam zijn, maar op de beide voornoemde campussen en zou zij geen vaste dienstregeling meer genieten, maar ingeschakeld worden in een beurtroelsysteem met andere personeelsleden.

Het vast bureau van het OCMW besluit op 27 januari 2003 dat verzoekster, met ingang van 1 februari 2003, haar werkzaamheden dient uit te oefenen zowel op de campus Sint-Jan als op de campus Mariëndal op basis van een beurtroelsysteem met de andere personeelsleden van het medisch secretariaat.

1.4. Omdat verzoekster zich niet schikt naar haar nieuwe dienstregeling, besluit het vast bureau op 3 maart 2003 om haar met ingang van 10 maart

2003 voor een periode van drie maanden, eventueel eenmaal verlengbaar met maximum eenzelfde periode, tewerk te stellen binnen het OCMW-Centraal Bestuur en de Sociale Dienst. De raad voor maatschappelijk welzijn verleent daaraan zijn goedkeuring op 11 maart 2003.

1.5. Eveneens op 11 maart 2003 neemt de raad voor maatschappelijk welzijn het thans bestreden besluit om de functieomschrijving van gegradueerde medische secretaresse, welke is bepaald in bijlage 5 bij het administratief statuut van het personeel van het OCMW, als volgt te wijzigen :

- “1. Plaats in de organisatie
Werkt onder leiding van de statutaire dienstoverste nursing, zowel binnen de campus Mariëndal als binnen de campus St.-Jan van de vzw Algemeen Ziekenhuis H. Hart.
- 2. Functie-inhoud
 - ° (...)
 - ° bereid zijn tot het presteren van wisselende diensten en van weekendwerk.
 - ° (...).”

Verzoekster wordt met een brief van 13 mei 2003 van dit besluit in kennis gesteld.

1.6. Op grond van de overweging dat de procedure tot wijziging van het arbeidsreglement met betrekking tot het gedetacheerd personeel van het OCMW nog aan de gang is, besluit het vast bureau op 10 juni 2003 de tijdelijke tewerkstelling van verzoekster binnen het OCMW-Centraal Bestuur en de Sociale Dienst met ingang van 10 juni 2003 met een periode van drie maanden te verlengen. Dezelfde dag neemt de raad voor maatschappelijk welzijn kennis van dit besluit en verleent hij er zijn goedkeuring aan.

Op dezelfde grond wordt die tijdelijke tewerkstelling met ingang van 10 september 2003 nogmaals met een periode van drie maanden verlengd bij beslissing van 1 september 2003 van het vast bureau, goedgekeurd op 9 september 2003 door de raad voor maatschappelijk welzijn.

2. Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen

verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1.1. Overwegende dat verzoekster in een eerste middel de schending aanvoert van de materiële motiveringsplicht, doordat het bestreden besluit niet wordt gedragen door motieven die rechtens en feitelijk aanvaardbaar zijn, en van de formele motiveringsplicht, doordat de motieven welke het vermeldt niet afdoende de aan het administratief statuut aangebrachte wijziging kunnen verantwoorden; dat zij het middel als volgt uiteenzet :

“De bestreden beslissing wordt manifest niet gedragen door motieven die rechtens en feitelijk aanvaardbaar zijn.

De motivering is daarenboven manifest niet afdoende om de wijziging van het administratief statuut te rechtvaardigen. De ingeroepen redenen zijn niet pertinent en verantwoorden de beslissing niet.

De statutaire rechtstoestand van ambtenaren in dienst van het OCMW impliceert niet dat aan die toestand éézijdig en in strijd met het personeelsstatuut, door de OCMW-overheid wijzigingen kunnen worden aangebracht (zie Handboek OCMW, APR-reeks, Uitgave 1986, pag. 114, nr. 315; R.v.St., nr. 21.401, 24/09/1981, Bonjean).

Verzoekster is gedurende een periode van 17 jaar steeds werkzaam geweest op de campus St.-Jan, in een niet-continue dienst, met vaste werkuren. Het gaat hier om rechten welke expliciet werden toegekend bij de indiensttreding en welke niet zomaar éézijdig kunnen gewijzigd worden.

Een vage verwijzing naar een reorganisatie (zonder enige verdere uitleg of specificering) kan daarenboven niet volstaan om een administratief statuut, dat voorheen gedurende 17 jaar van toepassing was voor concludante, ingrijpend te wijzigen.

Ook blijkt nergens dat een eventuele reorganisatie absoluut noodzakelijk zou zijn en in het belang zou zijn van de goede werking van de diensten van het OCMW.

De afgevaardigden van de representatieve syndicale organisaties hebben zich evenmin akkoord verklaard met de aanpassing van de functieomschrijving van gegradueerde medische secretaresse. Ook met dit gegeven wordt geen rekening gehouden.

In werkelijkheid blijven de werkzaamheden op de campus St.-Jan (de vroegere vaste arbeidsplaats van verzoekster) doorlopen zoals voorheen.

Er was dan ook geen enkele noodzaak om de functieomschrijving voor verzoekster aan te passen, noch wat betreft de plaats in de organisatie, noch wat betreft de functie-inhoud.

Verzoekster werd op 20/01/2003 door het Vast Bureau gehoord.

Verzoekster had toen aangevoerd dat de wisselende uren en weekend werk een ernstige wijziging inhield van haar arbeidsvoorwaarden en dat haar rechten als statutair personeelslid werden miskend.

Verzoekster had zulks ook aangehaald in haar aangetekend schrijven van 05/02/2003 (stuk 2).

Hierop werd nooit geantwoord.

De motivering van de bestreden beslissing kan geenszins volstaan om dergelijke ingrijpende wijziging van de arbeidsvoorwaarden en van de statutaire situatie van verzoekster te rechtvaardigen.

Verzoekster had op 20/01/2003 aan het Vast Bureau ook gevraagd om haar job verder te mogen uitoefenen op de campus St.-Jan.

Verzoekster had aangevoerd dat, wat de campus St.-Jan betreft, er in het dienstrooster steeds 2 arbeidskrachten blijven voorzien voor het door verzoekster en haar collega reeds jaren uitgevoerde werk. Het was dan ook absoluut niet noodzakelijk om aan verzoekster een totaal nieuw dienstrooster met ernstige wijziging van haar arbeidsvoorwaarden voor te leggen.

Verzoekster had ook aangevoerd dat de voorgenomen reorganisatie geen verbetering inhield, doch integendeel een kwaliteitsverlies veroorzaakte voor de dienstverlening.

Hierop werd nooit afdoende geantwoord.

Ook in de motivatie van de bestreden beslissing vindt men hieromtrent niets terug.

Nergens blijkt dat het OCMW voldoende onderzoek heeft gedaan alvorens de bestreden beslissing te nemen.

De mogelijkheid om de bestaande 2 arbeidskrachten (verzoekster en mevr. Vanderwaeren) te behouden op de campus St.-Jan werd geenszins onderzocht.”;

3.1.2.1. Overwegende dat, zoals de verwerende partij terecht laat gelden, de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurs-handelingen alleen van toepassing is op “rechtshandelingen met individuele strekking” en niet op reglementaire besluiten, zoals datgene waarvan verzoekster de schorsing vraagt; dat het eerste middel derhalve niet ernstig is in zoverre het de schending van de formele motiveringsplicht aanvoert;

3.1.2.2. Overwegende dat de materiële motiveringsplicht inhoudt dat de administratieve rechtshandelingen, ook de reglementaire besluiten, moeten worden gedragen door motieven die rechtens en feitelijk aanvaardbaar zijn en die kenbaar zijn; dat wat dit laatste betreft, de motieven kunnen worden veruitwendigd in het besluit zelf, maar het ook volstaat dat zij terug te vinden zijn in het administratief dossier;

Overwegende dat het bestreden besluit in zijn aanhef verwijst naar de reorganisatie binnen de medische secretariaten van de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart, daarbij vaststelt dat daardoor de gegradueerde medische secretaresses en de medische secretaresses niet meer uitsluitend op de campus Sint-Jan tewerkgesteld zullen worden, maar in een systeem van beurtrol met de andere personeelsleden van het medisch secretariaat hun werkzaamheden zullen dienen uit te voeren op beide campussen volgens een systeem van wisselende diensten en weekendwerk en dat zulks een aanpassing van de functieomschrijving van gegradueerde medische secretaresse en van medische secretaresse vereist;

Overwegende dat die motieven in rechte en in feite aanvaardbaar zijn en worden gestaafd door de gegevens van het administratief dossier; dat, immers, de verwerende partij niet meer bevoegd is om de opportuniteit van de reorganisatie te beoordelen, ingevolge de overdracht van de exploitatie van het Stedelijk Genees- en Heelkundig Instituut aan de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart, dat daarvoor thans bevoegd is geworden; dat zij enkel akte kan nemen van die reorganisatie en het administratief statuut van haar personeel dat bij de voornoemde VZW is gedetacheerd daaraan aanpassen, wat door het bestreden besluit is gebeurd; dat het slechts anders zou zijn indien ten gevolge van de reorganisatie afbreuk wordt gedaan aan wezenlijke bestanddelen van het statuut waaronder de gedetacheerden zijn aangesteld; dat een wijziging van de plaats van tewerkstelling en van de uurregeling geen zulk wezenlijk karakter heeft;

Overwegende dat verzoekster geen aanspraak kan maken op het ongewijzigd blijven van haar administratief statuut; dat de omstandigheid dat zij reeds zeventien jaar werkzaam is geweest op de campus Sint-Jan en daar een vaste dienstregeling heeft genoten, niet impliceert dat zij te allen tijde het behoud van die plaats van tewerkstelling en van die dienstregeling kan eisen; dat krachtens het beginsel van de veranderlijkheid van de openbare dienst de verwerende partij immers het statuut van de medische secretaresses bij algemene maatregel vermag aan te passen aan de gewijzigde situatie, welke te dezen voortvloeit uit de beslissingen die niet zijzelf, maar de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart met betrekking tot de organisatie van de medische secretariaten heeft genomen; dat de omstandigheid dat de representatieve vakorganisaties niet zouden hebben ingestemd met de wijziging van het statuut van de gegradueerde medische secretaresses aan die vaststelling evenmin afbreuk doet; dat het eerste middel ook niet ernstig is voor zover het de schending van de materiële motiveringsplicht aanvoert;

3.1.3. Overwegende dat in zoverre verzoekster in het eerste middel ook nog betoogt dat de verwerende partij geen voldoende onderzoek heeft uitgevoerd vooraleer het bestreden besluit te nemen, zij aan de schending van de zorgvuldigheidsplicht refereert, welke echter het voorwerp uitmaakt van het derde middel;

3.2.1. Overwegende dat verzoekster in een tweede middel de schending van het arbeidsreglement en van het administratief statuut van het OCMW van Tienen aanvoert; dat zij het arbeidsreglement geschonden acht doordat het bestreden besluit

een ingrijpende wijziging van de plaats van de tewerkstelling en van de werkuren tot stand brengt; dat zij daarbij uiteenzet dat zij krachtens het arbeidsreglement dient te werken op de campus Sint-Jan van maandag tot en met vrijdag, telkens tussen 8.00 uur en 17.00 uur, terwijl het bestreden besluit haar oplegt prestaties te leveren in het kader van een continue dienst die ook avond- en zaterdagdienst impliceert en die tevens met zich brengt dat zij merendeels op de campus Mariëndal dient te werken; dat verzoekster ook het administratief statuut geschonden acht dat sedert haar indiensttreding en gedurende een periode van zeventien jaar op haar van toepassing is geweest; dat zij daarbij betoogt dat zowel de bepalingen met betrekking tot de plaats in de organisatie, als de bepalingen met betrekking tot de functie-inhoud geschonden zijn; dat volgens verzoekster er bovendien sprake is van een inbreuk op artikel 131 van het administratief statuut, naar luid waarvan de dienstprestaties principieel worden verdeeld over vijf dagen per week, terwijl zij volgens het bestreden dienstrooster soms zes opeenvolgende dagen per week moet werken;

3.2.2.1. Overwegende dat waar het bestreden besluit bepaalt dat de gegradueerde medische secretaresses dienen te werken zowel op de campus Mariëndal als op de campus Sint-Jan van de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart en zij bereid moeten zijn tot het presteren van wisselende diensten en van weekendwerk, het weliswaar niet helemaal bestaandbaar is met het arbeidsreglement dat van toepassing is op het gedetacheerde personeel van het voormalige Stedelijk Genees- en Heelkundig Instituut en volgens welk onder meer de personeelsleden, behalve indien hun arbeidscontract in het tegenovergestelde voorziet, zijn aangeworven om te werken op het adres van de ondernemingszetel, dat wil zeggen op de campus Sint-Jan te Tienen (artikel 5) en dat voor het administratief personeel in het algemeen, dus ook voor de gegradueerde secretaresses, de arbeidstijd wordt vastgesteld “tussen 08.00 uur en 12.30/13.45 uur en 17.00 uur” (artikel 6);

3.2.2.2. Overwegende dat daaruit echter niet volgt dat het bestreden besluit, dat evenals het arbeidsreglement van reglementaire aard is en dat dezelfde rechtskracht lijkt te hebben als dat laatste, onwettig zou zijn; dat het als meer bijzondere regeling de voormelde algemene regeling van het arbeidsreglement kan opheffen, althans voor wat de arbeidsplaats en arbeidstijd van de medische secretaresses betreft; dat overigens blijkt dat een procedure tot aanpassing van het arbeidsreglement aan de gang is en verzoekster zolang deze niet verwezenlijkt is voorlopig in de centrale administratie van het OCMW wordt tewerkgesteld;

Overwegende dat, zoals reeds werd uiteengezet bij de behandeling van het eerste middel, de omstandigheid dat verzoekster reeds zeventien jaar op de campus Sint-Jan en volgens een vaste uurregeling heeft gewerkt, er niet aan in de weg staat dat het bestreden besluit het administratief statuut van de gegradueerde medische secretaresses aanpast aan de gewijzigde dienstnoodwendigheden van de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart, waartoe de voornoemde campus thans behoort;

3.2.2.3. Overwegende dat, wat de aangevoerde schending van artikel 131 van het administratief statuut betreft, die statuutsbepaling, waar ze voorschrijft dat de dienstprestaties verdeeld worden over vijf dagen per week, luidens haar eigen bewoordingen, slechts een principe vaststelt, zodat uitzonderingen niet uitgesloten zijn; dat bovendien het bestreden besluit in zoverre het de betrokkenen verplicht tot het presteren van wisselende diensten en weekendwerk, op zichzelf geen afbreuk doet aan het voormelde principe; dat het tweede middel evenmin ernstig is;

3.3.1. Overwegende dat verzoekster in een derde middel de schending van het redelijkheids- en het zorgvuldigheidsbeginsel aanvoert; dat volgens haar de verwerende partij bij de afweging van de verschillende belangen in redelijkheid niet tot haar besluit is kunnen komen, er een onvoldoende en onjuiste belangenafweging heeft plaatsgevonden en de bestreden beslissing genomen werd zonder gevoel voor maat en verhouding en zonder evenwichtigheid; dat verzoekster voorts stelt dat de verwerende partij niet de nodige zorgvuldigheid aan de dag heeft gelegd bij het vaststellen en waarderen van de feiten waarop het bestreden besluit steunt : zo heeft de verwerende partij geen enkel onderzoek gedaan naar de mogelijkheid om verzoekster verder te laten werken op de campus Sint-Jan, ofschoon de werkzaamheden die zij vroeger op die campus uitvoerde, nog altijd ongewijzigd zijn gebleven;

3.3.2. Overwegende dat geen onredelijkheid kan worden gezien in het feit dat de tussenkomen partij in het kader van de eengemaakte ziekenhuisexploitatie ook één medisch secretariaat tot stand brengt en dat alle personeelsleden verbonden aan dat secretariaat binnen dezelfde arbeidsorganisatie aan dezelfde regeling onderworpen worden; dat de verwerende partij dan ook niet onredelijk handelt door haar reglementering, voor zover deze van toepassing is op de gedetacheerde personeelsleden, daaraan aan te passen; dat waar verzoekster laat gelden dat de verwerende partij het zorgvuldigheidsbeginsel heeft geschonden, doordat zij niet heeft onderzocht of het niet mogelijk is verzoekster verder tewerk te stellen op de

campus Sint-Jan, op te merken valt dat verzoekster nog wel in dienst is van de verwerende partij, maar deze ingevolge de overdracht van de exploitatie van het Stedelijk Genees- en Heelkundig Instituut aan de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart geen enkele beslissingsbevoegdheid meer heeft met betrekking tot de organisatie van de dienst waarin verzoekster is tewerkgesteld; dat ook het derde middel niet ernstig is;

4. Overwegende dat uit de vaststelling dat geen der aangevoerde middelen als ernstig kan worden beschouwd, volgt dat een der voorwaarden van artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State niet is vervuld,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van de VZW Algemeen Ziekenhuis Heilig Hart in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
achttien december 2000 en drie, door :

de H.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. DE BRABANDERE.