

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 127.912 van 9 februari 2004
in de zaak A. 141.661/IX-3925.**

In zake :

Guy POPELIER,
wonende te WOMMELGEM,
Autolei 351

tegen :

het Openbaar Centrum voor Maatschappelijk Welzijn van
ANTWERPEN.

DE RAAD VAN STATE, IXe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Guy POPELIER op 17 september 2003 heeft ingediend om te vorderen dat de Raad van State aan het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Antwerpen een dwangsom zou opleggen, teneinde uitvoering te verlenen aan het arrest nr. 115.073 van 27 januari 2003;

Gelet op het arrest nr. 126.550 van 18 december 2003, waarbij de debatten worden heropend, aan de partijen een termijn van acht dagen wordt toegekend om een nota in te dienen en de zaak opnieuw wordt vastgesteld op de openbare terechtzitting van 26 januari 2004;

Gezien de toelichtende nota's van verzoeker en van de verwerende partij;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van verzoeker, en van advocaat M. HERSENS, die loco advocaat M. STOLK verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur B. THYS;

Gelet op artikel 36 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat bij arrest nr. 115.073, POPELIER, van 27 januari 2003, de Raad van State de nietigverklaring heeft uitgesproken van de impliciet afwijzende beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn van Antwerpen om verzoeker te regulariseren in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn (hierna : OCMW) van Antwerpen; dat om uitvoering te geven aan dat arrest, de raad voor maatschappelijk welzijn van Antwerpen of enig ander ter zake bevoegd bestuursorgaan van het OCMW van Antwerpen verzoeker dient te regulariseren in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het OCMW van Antwerpen;

Overwegende dat ter terechtzitting van 8 december 2003 de raadsman van de verwerende partij de fotokopie heeft voorgelegd van een besluit genomen op 1 december 2003 door het beheerscomité van het Algemeen Centrumziekenhuis Antwerpen waarin, onder verwijzing naar artikel 94, §§ 3 en 4, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, "wordt beslist bij geheime stemming met 5 stemmen voor der aanwezige leden, de heer Guy POPELIER te regulariseren in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn en dit met ingang van 1 januari 1995" en "deze beslissing te verwijzen naar de Raad ter kennisgeving"; dat volgens de verwerende partij daarmee aan haar verplichting om uitvoering te geven aan het arrest nr. 115.073 is voldaan; dat blijkens de bij haar toelichtende nota gevoegde stukken het voornoemd beheerscomité zijn beslissing heeft genomen na gunstig advies van de medische raad en dat de raad voor maatschappelijk welzijn er kennis van heeft genomen op 12 december 2003;

Overwegende dat de bedoelde paragrafen 3 en 4 van artikel 94 van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, zoals vervangen door het Vlaams decreet van 14 juli 1998, als volgt luiden :

"§ 3. Het beheerscomité van het ziekenhuis regelt alles wat tot de bevoegdheid van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn behoort inzake het beheer van het ziekenhuis, behoudens het in § 4 bepaalde, met dien verstande dat in het geval een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn meer dan één ziekenhuis beheert, het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn bevoegd blijft voor de vaststelling van het globale personeelsstatuut van deze ziekenhuizen.

§ 4. Volgende bevoegdheden inzake het beheer van het ziekenhuis worden toevertrouwd aan de raad voor maatschappelijk welzijn :

- a) het aanwijzen en ontslaan van de leden van het beheerscomité, behoudens de deskundigen aangewezen door de gemeenteraad, bedoeld in § 9;
- b) de aanwerving, de evaluatie en het ontslag van contractuele personeelsleden die in het beheerscomité zitting hebben;
- c) de benoeming, de evaluatie, de bevordering en het in disponibiliteit stellen van statutaire personeelsleden die in het beheerscomité zitting hebben, alsook het opleggen van tuchtstraffen aan deze personeelsleden;
- d) elke beslissing tot toetreding of uittreding bij een vereniging bedoeld in hoofdstukken XII en XIIbis van deze wet;
- e) elke beslissing die het ziekenhuisaanbod op belangrijke punten wijzigt;
- f) de besluiten bedoeld in artikelen 88 en 89.";

Overwegende dat volgens deze bepalingen het beheerscomité van het Algemeen Centrumziekenhuis Antwerpen bevoegd is om zijn beslissing van 1 december 2003 ten aanzien van verzoeker te nemen; dat luidens het thans geldende artikel 94, § 3, van de OCMW-wet het beheerscomité van het ziekenhuis immers alles regelt wat tot de bevoegdheid van het OCMW behoort inzake het beheer van het ziekenhuis, behoudens hetgeen in § 4 is bepaald; dat de beslissing met betrekking tot de regularisatie van verzoeker in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het OCMW van Antwerpen wel degelijk het beheer van het ziekenhuis betreft en niet valt onder de aan de raad voor maatschappelijk welzijn voorbehouden bevoegdheden bedoeld in artikel 94, § 4; dat de raad voor maatschappelijk welzijn in dezen derhalve niet hoeft op te treden;

Overwegende dat de omstandigheid dat het OCMW van Antwerpen meerdere ziekenhuizen beheert niet van belang is; dat indien een OCMW meerdere ziekenhuizen beheert, de raad voor maatschappelijk welzijn, krachtens artikel 94, § 3, van de OCMW-wet, dan weliswaar bevoegd blijft voor de vaststelling van het globale personeelsstatuut van deze ziekenhuizen, maar zonder dat die bevoegdheid zich uitstrekt tot de toepassing van dat statuut op individuele gevallen; dat voor dit laatste, behoudens in sommige in artikel 94, § 4, bedoelde gevallen dewelke in de onderhavige zaak niet van toepassing zijn, het beheerscomité van het desbetreffende ziekenhuis bevoegd is;

Overwegende dat het besluit van het beheerscomité integrale uitvoering geeft aan het arrest nr. 115.073 van 27 januari 2003 van de Raad van State : het houdt de beslissing in om verzoeker met ingang van 1 januari 1995 te regulariseren in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het OCMW van Antwerpen, terwijl het voornoemde arrest

precies de impliciete weigering van de verwerende partij om een dergelijke beslissing te nemen, heeft vernietigd;

Overwegende dat verzoeker in zijn toelichtende nota toegeeft dat de beslissing betreffende zijn regularisatie in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het OCMW van Antwerpen genomen is, maar meent dat het OCMW van Antwerpen hem nog een benoemingsakte dient toe te sturen, met vermelding van zijn graad en het daaraan verbonden barema, zodat volgens hem aan de verwerende partij toch nog een dwangsom dient te worden opgelegd;

Overwegende dat die stelling niet kan worden bijgevalen; dat, immers, verzoeker reeds op 23 december 1994 door de raad voor maatschappelijk welzijn werd geregulariseerd in een functioneel voltijdse functie van geneesheer-afdelingshoofd in de groep A2; dat, nu het beheerscomité heeft besloten verzoeker te regulariseren in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de ziekenhuisartsen van het OCMW van Antwerpen, de financiële situatie van verzoeker bepaald is, zoals ze volgens het arrest nr. 115.073 van 27 januari 2003 diende te worden bepaald en het gezag van gewijsde van dit arrest is geëerbiedigd; dat de nadere uitvoering van verzoekers regularisatie de uitvoering betreft van het besluit van 1 december 2003 van het beheerscomité, niet de uitvoering van het arrest nr. 115.073, die louter door het nemen van de beslissing betreffende verzoekers regularisatie in de financiële regeling van het nieuwe, globale statuut van de artsen van de ziekenhuizen van het OCMW van Antwerpen volkomen is gebeurd; dat er derhalve geen reden meer is om de verwerende partij overeenkomstig artikel 36 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State een dwangsom op te leggen,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot het opleggen van een dwangsom wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
negen februari 2000 en vier, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	L. HELLIN,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. DE BRABANDERE.