

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK.

A R R E S T

**nr. 195.673 van 31 augustus 2009
in de zaak A. 193.791/XII-5935.**

In zake :
1. Sven HEYVAERT,
2. Kelly VAN KERCKHOVE,
3. Dirk VERBRUGGHE,
4. Bart MELS,
die woonplaats kiezen bij
advocaat S. Verbist,
kantoor houdende te Antwerpen,
Graaf van Hoornestraat 34

tegen :

de GEMEENTE HAMME,
die woonplaats kiest bij
advocaat K. De Sager,
kantoor houdende te Hamme,
Zwaarveld 41E.

DE VOORZITTER VAN DE XIIe VAKANTIEKAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Sven HEYVAERT, Kelly VAN KERCKHOVE, Dirk VERBRUGGHE en Bart MELS op 29 augustus 2009 hebben ingediend om bij uiterst dringende noodzakelijkheid de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van de beslissing van 27 augustus 2009 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Hamme om de leerlingen van de gemeentelijke kleuterschool ‘Ondersteboven’, vestigingsplaats Achterhof, 94, tijdelijk -van 1 september 2009 tot 31 augustus 2010- om redenen van brandonveiligheid buiten de bestaande vestigingsplaats onder te brengen, met name in de lokalen van de gemeentelijke academie voor muziek;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 29 augustus 2009 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 31 augustus 2009 om 9.30 uur;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter
A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat S. VERBIST, die verschijnt voor verzoekers, en van advocaat K. DE SAGER, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur P. SOURBRON;

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,

OVERWEEGT WAT VOLGT :

de feiten

1.1. Op 29 april 2009 beslist de gemeenteraad van Hamme om vanaf 1 september 2009 de gemeentelijke kleuterschool ‘Ondersteboven’ te fusioneren met de gemeentelijke basisschool Moerzeke ‘De Dobbelsesteen’ en een herstructurering door te voeren door de vestigingsplaats Achterhof 94 van de gemeentelijke kleuterschool op te heffen.

1.2. Die beslissing is door de Raad van State geschorst bij arrest nr. 195.289 van 15 juli 2009.

1.3. Met het thans bestreden besluit heeft het college van burgemeester en schepenen bij hoogdringendheid besloten om, wegens het brandgevaar in het Achterhof, de leerlingen van de kleuterschool voor het komende schooljaar buiten die vestigingsplaats onder te brengen, met name in de lokalen van de gemeentelijke academie voor muziek. Het besluit vermeldt, blijkens het voorgelegd verslag van de vergadering van het college van burgemeester en schepenen volgende motieven:

“Gelet op de uitspraak van de Raad van State, arrest nummer 195.289 van 15 juli 2009, waarbij het gemeenteraadsbesluit dd. 29 april 2009, punt 0.14, houdende vrijwillige fusie met herstructurering van het gemeentelijk basisonderwijs, houdende ondermeer het opheffen van de vestigingsplaats Achterhof van de gemeentelijke kleuterschool Ondersteboven, werd geschorst;

Overwegende dat na verder onderzoek is gebleken dat deze uitspraak uiteindelijk zou resulteren in de vernietiging van bedoelde raadsbeslissing;

Overwegende dat als gevolg hiervan, de kleuterschool Achterhof opnieuw opengaat per 1 september 2009;

Overwegende evenwel dat daarmee opnieuw de kwaliteit en veiligheid van de infrastructuur aan de orde komt; dat na verder onderzoek hiervan het preventieverslag van de brandweer dd. 28 februari 2004 opnieuw aan de orde

is gekomen, alsmede het Rapport Schooldoorlichting opgestuurd op 29 maart 2004;

Overwegende dat het preventieverslag brandweer ondermeer in punt 2.2 stelt: ‘de structuur van het geheel heeft echter géén weerstand bij brand en voldoet aldus niet aan de norm’;

Overwegende dat ook in het Rapport Schooldoorlichting wordt gewezen op de tekortkomingen aan de schoolinfrastructuur;

Overwegende aldus dat de gebouwen niet voldoen; dat aldus dringend, van bij het begin van het nieuwe schooljaar, alternatieve oplossingen dienen te worden gevonden;

Overwegende dat terzake in de loop van vorige dagen advies werd gevraagd bij O.V.S.G.; Gelet op het advies van O.V.S.G., heden ontvangen via e-mail om 11u02;

Overwegende dat uit dit advies blijkt dat het tijdelijk onderbrengen van de leerlingen in een andere vestigingsplaats mogelijk is, mits opsturen van het vereiste document naar de inspectie basisonderwijs;

Overwegende dat diverse mogelijkheden werden onderzocht, in het bijzonder de huidige vestigingsplaats van het VCLB Waas en Dender aan het Kaaiplein; dat na contactneming met het VCLB echter bleek dat de gebouwen aldaar normaliter pas vrijkomen na de paasvakantie 2010;

Overwegende dat aldus de gebouwen (met name het gelijkvloers) van de gemeentelijke academies gelegen Marktplaats 20, mits een aantal aanpassingen, de meest geschikte locatie lijken; dat de brandveiligheid van de gelijkvloerse ruimten aldaar door de brandweer werd bevestigd;

Overwegende dat deze gebouwen zich op korte afstand bevinden van de huidige vestigingsplaats Achterhof en dus vlot bereikbaar zijn voor leerlingen, ouders en leerkrachten;”

de grond van de zaak

2. Overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot de schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid worden besloten onder de drievoudige voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden, dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen en dat de zaak hoogdringend is.

een ernstig middel

3. Verzoekers voeren onder meer aan dat het bestreden besluit steunt op de brandonveiligheid van de bestaande locatie aan het Achterhof, maar dat zulks niet gemotiveerd wordt noch formeel noch materieel, aangezien de situatie van vestigingsplaats die bestaat uit klascontainers, die fris, vrolijk en veilig zijn, sinds jaren ongewijzigd is. Zij wijzen erop dat de brandonveiligheid waarop de verwerende partij doelt een structureel probleem betreft -omdat gewerkt wordt met

containers die in geval van brand niet kunnen weerstaan aan de grote hitte- en stellen dat er tijdens het voorbije debat omtrent de sluiting van de school niet gerept is over de brandveiligheid van de lokalen.

4. De verwerende partij antwoordt dat het motief van de brandveiligheid van de vestigingsplaats steun vindt in het preventieverslag van de brandweer d.d. 28 februari 2004, waarvan ook melding gemaakt is in het rapport van de schooldoorlichting van 29 maart 2004.

5. Het bestreden besluit stelt dat de problematiek van kwaliteit en de veiligheid van de infrastructuur, zoals besproken in het preventieverslag van de brandweer van 28 februari 2004 en het doorlichtingsrapport van 29 maart 2004, opnieuw aan de orde komt als gevolg van het schorsingsarrest nr. 195.289 van 15 juli 2009 en dat de gebouwen aldus niet voldoen. Te dien aanzien dient vooreerst opgemerkt dat, voor zover de Raad van State alsnog heeft kunnen nagaan, de problematiek van de brandveiligheid van de gebouwen geen rol gespeeld heeft bij de totstandkoming van de beslissing van 29 april 2009 waarbij het gemeentelijk onderwijs geherstructureerd werd. Het is dan ook niet duidelijk hoe deze problematiek “opnieuw” kan komen na het schorsingsarrest.

Het verslag van plaatsbezoek van de brandweer -d.d. 25 februari 2004- vermeldt wel “De structuur heeft geen weerstand bij brand en voldoet aldus niet aan de norm”, maar het doorlichtingsverslag van 29 maart 2004, waartoe dat brandweerverslag mede aanleiding gegeven heeft, vraagt enkel “aandacht” voor het probleem en besluit dat het “risicobeheersingsbeleid in deze school voldoet” om tenslotte een gunstig advies te verlenen. Het bestuur heeft toen gemeend geen actie te moeten ondernemen: het heeft op 6 april 2004 akte genomen van het verslag en de directie en het personeel gefeliciteerd.

Rekening houdende met de specifieke aard van het gesignaleerde brandgevaar -blijkbaar een algemeen gekend probleem dat verband houdt met het gebruik van klascontainers maar waarvan het risico maatschappelijk aanvaard wordt-, versterkt door de vaststelling dat het bestuur jarenlang geen aandacht heeft betoond voor het probleem, kan de problematiek van het brandgevaar geen deugdelijke grondslag vormen om nu inderhaast te beslissen om de klascontainers buiten gebruik te stellen en de kleuters elders onderdak te geven. De verwijzing in het bestreden besluit naar een ruimer kader, inzonderheid naar “tekortkomingen aan

de schoolinfrastructuur” doet aan die vaststelling niets af, aangezien niet blijkt -en ter terechtzitting ook niet verduidelijkt is- dat andere problemen dan de brandveiligheid in overweging genomen zijn.

6. Het middel is ernstig.

de aanwezigheid van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel en de hoogdringendheid

7. Verzoekers stellen dat hun kinderen het slachtoffer worden van een niet voorbereide verhuis en dat zij het schooljaar zullen moeten beginnen in onaangepaste lokalen en opnieuw in vervreemdende situaties terwijl de verplaatsing ook gebeurt naar een gebouw dat niet brandveilig is.

8. Gewis brengt elke verhuis ongemakken mee en verplicht hij tot aanpassingen. Aangezien de gehele school naar de nieuwe locatie verhuist, kan in redelijkheid ook niet aangenomen worden dat de kinderen zich vervreemd zullen voelen, zodat de vergelijking met de situatie waarin de kinderen na de beslissing van het schepencollege van 29 april 2009 terechtkwamen -ieder voor zich een andere school zoeken- ook niet opgaat.

Evenwel, in dit geval zullen de kleuters de gevolgen moeten ondergaan van een plotse opgedrongen verhuis en dan nog naar lokalen die, aangezien zij tot nogtoe niet voor het kleuteronderwijs ingericht waren, nog aanpassingen vereisen om te voldoen aan de eisen die normaal van dergelijke infrastructuur verwacht mag worden. Er kan in redelijkheid moeilijk betwist worden dat zulks de leefwereld van de kinderen verstoort, hetgeen als een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan worden beschouwd. Voor die vaststelling wordt ook rekening gehouden met de omstandigheid dat de verwerende partij er niet geheel in slaagt om de twijfel, die verzoekers met betrekking tot de brandonveiligheid van het gebouw der academiën zaaien, weg te nemen.

9. Het staat buiten kijf dat de vordering volgens de procedure bij hoogdringendheid afgehandeld kan worden. De voorwaarden voor het bevelen van de schorsing zijn vervuld.

**OM DIE REDENEN
BESLIST DE RAAD VAN STATE :**

Artikel 1.

Bevolen wordt de schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid van de beslissing van 27 augustus 2009 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Hamme om de leerlingen van de gemeentelijke kleuterschool 'Ondersteboven', vestigingsplaats Achterhof, 94, tijdelijk -van 1 september 2009 tot 31 augustus 2010- om redenen van brandonveiligheid buiten de bestaande vestigingsplaats onder te brengen, met name in de lokalen van de gemeentelijke academie voor muziek.

Artikel 2.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op 31 augustus 2009, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE,	kamervoorzitter,
Mevr.	V. WAUTERS	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.