

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

XIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 197.537 van 29 oktober 2009
in de zaak A. 193.700/XII-5921.**

In zake: Piet DELBECQUE
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Jean-Pierre Vandervondelen
kantoor houdend te Vilvoorde
Xavier Buissetstraat 24
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

de GEMEENTE JETTE
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Philippe Simonart
kantoor houdend te 1060 Brussel
Guldenvlieslaan 68/9
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 19 augustus 2009, strekt tot de nietigverklaring en de schorsing van de tenuitvoerlegging van het besluit van 9 juni 2009 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Jette om aan de gemeentelijke muziekacademie negen uur pedagogische coördinatie in te richten voor het schooljaar 2008-2009 en tot aanstelling van Piet Delbecque in die uren als pedagogisch coördinator.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Eerste auditeur Diane Mareen heeft een verslag over het beroep tot nietigverklaring en de vordering tot schorsing opgesteld op grond van artikel 93 van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 29 september 2009.

Staatsraad Geert Van Haegendoren heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Rudi Loos, die loco advocaat Jean-Pierre Vandervondelen verschijnt voor verzoeker en advocaat Thomas Vantomme, die loco advocaat Philippe Simonart verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Diane Mareen heeft een andersluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. Verzoeker is vast benoemd leraar “woord” aan de gemeentelijke muziekacademie M. Van de Moortel te Jette.

3.2. Tijdens het schooljaar 2006-2007 wordt door de gemeente een tuchtprocedure tegen verzoeker ingesteld. Op 28 september 2007 laat de gemeente aan de raadsman van verzoeker weten geen beslissing genomen te hebben in het kader van deze procedure en af te zien van de uitoefening van zijn tuchtrechtelijke macht.

3.3. Op 23 oktober 2007 deelt de gemeente aan verzoeker zijn “specifieke opdracht voor het schooljaar 2007-2008” mee.

Verzoeker is vanaf 8 november 2007 afwezig. Hij betwist via zijn raadsman zijn nieuwe taakomschrijving, zowel wat het takenpakket betreft dat hem ontzegt les te geven, als wat het lokaal betreft waar hij zijn opdracht moet uitoefenen. Volgens hem is sprake van een represaillemaatregel. Hij legt klacht neer bij de FOD Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg. Op 21 december 2007 brengt de directie Toezicht op het welzijn van het werk verslag uit over de klacht, die gedeeltelijk gegrond wordt verklaard.

Op 14 maart 2008 deelt de gemeente aan verzoeker mee dat aanpassingswerken aan het lokaal zijn gerealiseerd en dat zij verwacht dat verzoeker het werk hervat op 9 april 2008. Verzoeker blijft afwezig.

3.4. Op 15 september 2008 deelt de gemeente aan verzoeker mee wat zijn “specifieke opdracht voor het schooljaar 2008-2009” als pedagogisch coördinator is. Meegedeeld wordt waar en wanneer verzoeker wordt verwacht op 18 september 2008.

Verzoeker blijft evenwel nog steeds afwezig.

3.5. Op 23 september 2008 beslist het college van burgemeester en schepenen om voor het schooljaar 2008-2009 contractuele begeleiding van verzoeker door het OVSG goed te keuren.

Op 30 september 2008 beslist het college om verzoeker aan te stellen als pedagogisch coördinator aan de gemeentelijke muziekacademie met een opdracht van 9/22 vanaf 18 september 2008.

Van deze beide beslissingen vordert verzoeker de nietigverklaring bij de Raad van State.

Bij arrest nr. 196.760 van 8 oktober 2009 stelt de Raad van State vast dat beide bestreden beslissingen door het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Jette op 9 juni 2009 werden ingetrokken, zodat het beroep zonder voorwerp is en beslist de Raad dat het beroep om die reden verworpen moet worden.

3.6. Op 18 februari 2009 beslist de gemeenteraad van de gemeente Jette om verzoeker te ontslaan op grond van artikel 60, 3/, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding. Het besluit verwijst naar de afwezigheid van verzoeker zonder medisch attest, sinds 18 september 2008 en naar een brief van verzoekers raadsman “waaruit blijkt dat hij niet akkoord gaat met de hem toegekende opdracht voor het huidige schooljaar”.

Op 9 juni 2009 beslist het college van burgemeester en schepenen om aan de gemeenteraad voor te stellen dit ontslag in te trekken. Tot aan de sluiting van de debatten blijkt niet dat de gemeenteraad zich naderhand over dit voorstel heeft uitgesproken, of dat dit voorstel zelfs maar geagendeerd is geworden, noch kon de raadsman van verwerende partij enige informatie geven of en wanneer dat dan wel zou kunnen gebeuren.

Bij arrest nr. 197.404 van 27 oktober 2009 vernietigt de Raad van State het ontslagbesluit van 18 februari 2009.

3.7. Op 9 juni 2009 neemt het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Jette voorts ook de met voorliggend beroep bestreden beslissingen :

“1. beroep te doen op de mogelijkheid aangeboden volgens artikel 45 § 3 van het besluit van de Vlaamse regering van 31 juli 1990 houdende organisatie van het deeltijds kunstonderwijs, studierechting ‘muziek’, ‘woordkunst’ en ‘dans’ om 9 uur pedagogische coördinatie in te richten voor het schooljaar 2008-2009
2. bij geheime stemming, de heer Piet Delbecque, de meest ervaren leerkracht voor het vak woord, [...] aan te stellen als pedagogisch coördinator voor de afdeling woord aan de gemeentelijke muziekacademie M. Van de Moortel met een volume van 9/22 vanaf 18.09.2008”.

IV. Procedure korte debatten

4. Verzoeker voert in een *eerste middel* aan dat de beslissing is aangetast door bevoegdheidsoverschrijding wegens schending van het niet ingetrokken gemeenteraadsbesluit van 18 februari 2009 houdende zijn ontslag in de loop van hetzelfde schooljaar waarop de bestreden beslissing betrekking heeft.

In het auditorsverslag wordt dit middel bijgevalen; de eerste auditeur is daarenboven van oordeel dat het beroep op grond van dit middel met korte debatten opgelost kan worden.

5. Sedert de neerlegging van het auditorsverslag evenwel heeft de Raad van State het ontslag van verzoeker ongedaan gemaakt.

De nietigverklaring van het gemeenteraadsbesluit van 18 februari 2009 heeft tot gevolg dat dit retroactief is verwijderd uit het rechtsverkeer en dat, bijgevolg, verzoeker geacht moet worden nooit te zijn ontslagen.

Deze omstandigheid alleen reeds verantwoordt dat de zaak niet met korte debatten kan worden afgehandeld, aangezien nu de vraag rijst of een gevolg van bedoelde nietigverklaring niet eveneens moet zijn dat het college op 9 juni 2009 geacht moet worden een beslissing te hebben genomen over een personeelslid dat op dat ogenblik wél aan het gemeentelijk gezag onderworpen was -en het overigens steeds was en tot heden nog steeds is.

V. De vordering tot schorsing

A. De schorsingsvoorwaarden

6. Krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging 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.

B. Het nadeel

7. Het bestreden besluit heeft betrekking op -en enkel op- de inrichting van uren pedagogische coördinatie aan de gemeentelijke muziekacademie tijdens het schooljaar 2008-2009 en de aanstelling van verzoeker in die uren.

Nu een schorsingsarrest enkel voor de toekomst uitwerking heeft, kan de inwilliging van de vordering verzoeker niet meer besparen van welk leed ook dat de bestreden beslissing hem berokkend zou kunnen hebben. Die vaststelling volstaat reeds om de vordering te verwerpen.

BESLISSING

1. De debatten worden heropend.

2. De zaak wordt verwezen naar de gewone rechtspleging.

3. De Raad van State verwerpt de vordering tot schorsing.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 29 oktober 2009,
door de Raad van State, XIle kamer, samengesteld uit:

Geert Van Haegendoren,	staatsraad, waarnemend voorzitter,
met bijstand van	
Frank Bontinck,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

Frank Bontinck

Geert Van Haegendoren