

Nederlandse tekst (artikel 63 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 58.170 van 16 februari 1996

A. 59.599/VI-11.979

In zake : **CANVASSE** Janine,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel

tegen :

de Stad Luik,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean-E. DERWAELE, advocaat,
rue Jean Haust 113
4000 Luik.

Als tussenkomen partij opge-
roepen partij :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar
Regering,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Eric LEMMENS, advocaat,
rue du Parc 79
4020 Luik.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 29 augustus 1994 ingediende
verzoekschrift, waarbij Janine CANVASSE de nietigver-
klaring vordert van de beslissing van de gemeenteraad
van de stad Luik van 13 juni 1994, houdende intrekking
van zijn besluit van 28 juni 1993, waarbij verzoekster

in vast verband benoemd is als studiemeesteres-opvoedster met een volledig lesrooster in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan;

Gezien het op 12 december 1994 ingediende verzoekschrift, waarbij de stad Luik, verwerende partij, vraagt dat de Franse Gemeenschap, vertegenwoordigd door haar Regering, als tussenkomende partij wordt opgeroepen;

Gelet op de beschikking van 11 januari 1995, waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer BOUVIER, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 2 oktober 1995, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 17 januari 1996, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 14 februari 1996;

Gehoord het verslag van de heer LEROY, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. J. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoekster

verschijnt, van Mr. J.-E. DERWAEEL, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt en van Mr. P. JEANRAY, loco Mr. E. LEMMENS, advocaat, die voor de tussenkomen de partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer BOUVIER, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

Verzoekster is op 21 februari 1975 als studiemeesteres-opvoedster in dienst getreden bij het gemeentelijk onderwijs van de stad Luik. Op 1 oktober 1984 wordt ze telkens ten belope van 18 uur aangesteld in een vacante betrekking in het gemeentelijk instituut voor secundair onderwijs "de BEAUVOIR" en tijdelijk in een betrekking in het koninklijk atheneum Maurice DESTENAY.

Ze wordt bij ministerieel besluit van 9 september 1985 voor de betrekking die zij vervult aan het instituut "de BEAUVOIR", gelijkgesteld met de vastbenoemde personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs; dat besluit heeft uitwerking vanaf 1 januari 1985.

Op 1 september 1990 wordt zij in disponibiliteit gesteld wegens ontstentenis van betrekking.

Op 28 juni 1993 keurt de gemeenteraad van de stad Luik het volgende besluit goed :

" Gelet op het ministerieel besluit van 9 september 1985, waarbij besloten wordt mevrouw Janine CANVASSE vanaf 1 januari 1985 en naar rata van een half lesrooster gelijk te stellen met de door de Staat vastbenoemde personeelsleden, in de hoedanigheid van studiemeesteres-opvoedster in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan;

Overwegende dat na de gelijkstelling van de belanghebbende, verschillende vaste benoemingen gedaan zijn als studiemeester(es)-opvoed(st)er ten belope van een volledig lesrooster;

Overwegende dat die vaste benoemingen betrekking hebben op personeelsleden met een geringere anciënniteit dan mevrouw Janine CANVASSE in de betrekking van studiemeester-opvoeder;

Overwegende dat de validatie van de benoeming van mevrouw Janine CANVASSE als studiemeesteres-opvoedster met volledig lesrooster het gevolg is van een verzuim vanwege zowel de administratieve als van de pedagogische dienst;

Overwegende dat de rechten van mevrouw Janine CANVASSE billijkheidshalve dienen te worden hersteld gelet op het feit dat op dit ogenblik leden van het opvoedend hulppersoneel dreigen in disponibliteit te worden gesteld wegens ontstentenis van betrekking;

Op voorstel van het College van burgemeester en schepenen (ref. nr. 930617-IX 5b) en na onderzoek door de Commissie voor openbaar onderwijs,

B E S L U I T

de situatie van mevrouw Janine CANVASSE, studiemeesteres-opvoedster in het gemeentelijk secundair onderwijs per 1 januari 1985 te valideren en haar op diezelfde datum vast te benoemen met een volledig lesrooster".

Op 24 december 1993 richt de Franse Gemeenschap zich in de volgende bewoordingen tot de stad Luik :

" Ik heb de eer u de ontvangst te melden van het besluit van de gemeenteraad van 28 juni 1993 betreffende de validatie van de vaste benoeming van mevrouw Janine CANVASSE.

Op 18 december 1991 heb ik uw aandacht gevestigd op een aantal procedurevoorschriften inzake de vaste benoeming in het gewoon secundair onderwijs.

Een van die voorschriften bepaalt dat de betrekking waarvoor de benoeming geldt, vacant moet zijn in de zin van het koninklijk besluit van 27 juli 1976 tot reglementering van de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie (...) in het gesubsidieerd onderwijs.

Volgens artikel 5, § 5, van bovengenoemd koninklijk besluit "(verliest) de inrichtende macht (...) het voordeel van de weddetoelage (...) voor elk personeelslid dat zij in strijd met de bepalingen van (het onderhavige besluit) zou aanwerven of in dienst zou houden". Bovendien zou elke vaste benoeming in dit geval doelloos zijn.

Bij het onderzoek van de vacante betrekkingen ingeschreven in de VCGN00 blijkt dat er geen enkele vacante betrekking bestaat als studiemeester-opvoeder in het gewoon secundair onderwijs van de stad Luik.

Bovendien zijn alle studiemeesters-opvoeders, met inbegrip van mevrouw CANVASSE, die bij ministerieel besluit van 9 september 1985 gelijkgesteld zijn met de leden van het vastbenoemd personeel, in disponibiliteit gesteld wegens ontstentenis van betrekking.

U begrijpt dan ook dat ik geen rekening kan houden met het besluit van de gemeenteraad van 28 juni 1993 waarbij mevrouw Janine CANVASSE voor een volledig lesrooster benoemd wordt als studiemeesteres-opvoedster en dat ik de disponibiliteit wegens ontstentenis van betrekking voor die post niet kan inwilligen.

Bijgevolg kan ik enkel rekening houden met het besluit van 9 september 1985 waarbij mevrouw Janine CANVASSE gelijkgesteld wordt met de vastbenoemde personeelsleden in een betrekking van studiemeesteres-opvoedster voor een halve opdracht, de disponibiliteit wegens ontstentenis van betrekking inwilligen voor dat halve lesrooster en de wachtgeldtoelage behouden voor die 18 uur (18/36)".

Tijdens de vergadering van 13 juni 1994 keurt de gemeenteraad het volgende besluit goed :

" Gelet op het ministerieel besluit van 9 september 1985 waarbij besloten wordt

mevrouw Janine CANVASSE vanaf 1 september 1985 en naar rata van een half lesrooster gelijk te stellen met de door de Staat vastbenoemde personeelsleden in de hoedanigheid van studiemeesteres-opvoedster in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan;

Overwegende dat na de gelijkstelling van de belanghebbende, verschillende vaste benoemingen gedaan zijn als studiemeester(es)-opvoed(st)er ten belope van een volledig lesrooster en dat de rechten van mevrouw Janine CANVASSE billijkheidshalve dienen te worden hersteld;

Gelet op zijn besluit van 28 juni 1993, om de situatie van mevrouw Janine CANVASSE per 1 januari 1985 te valideren door haar op diezelfde datum vast te benoemen, met een volledig lesrooster als studiemeesteres-opvoedster in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan;

Gelet op de brief van de Franse Gemeenschap waarbij gemeld wordt dat er geen rekening gehouden kan worden met het bovenvermelde besluit van 28 juni 1993, gelet op het koninklijk besluit van 27 juli 1976 betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, doordat de studiemeester(s)(essen)-opvoed(st)ers in disponibiliteit zijn gesteld wegens ontstentenis van betrekking;

Gelet op het feit dat volgens de bewoordingen van artikel 5, § 4, van het koninklijk besluit van 27 juli 1976, er grond bestaat om de benoeming van mevrouw Janine CANVASSE in te trekken;

Op voorstel van het College van burgemeester en schepenen (ref. nr. 940526-VIII 8) en na onderzoek door de Commissie voor openbaar onderwijs,

T R E K T I N

zijn besluit van 23 (lees : 28) juni 1993 om mevrouw Janine CANVASSE vast te benoemen als studiemeesteres-opvoedster voor een volledig lesrooster in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan.

De belanghebbende blijft dus voor een half lesrooster gelijkgesteld als studiemeesteres in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan";

Overwegende dat de verwerende partij het belang van verzoekster om op te treden betwist, om reden

dat zij in overtal benoemd is en dat artikel 253 van de nieuwe gemeentewet de gemeenten waarvan de begroting niet sluitend is verbiedt een bezoldiging toe te kennen aan een lid van het onderwijzend personeel dat in overtal les geeft;

Overwegende dat de tussenkomen partij de ontvankelijkheid van het beroep betwist om reden dat verzoekster slechts voor een halve opdracht gelijkgesteld is met een benoemde persoon, dat op het ogenblik dat de beslissing genomen werd, er geen vacante betrekking was en dat het haar toekwam om tegen de vaste benoemingen, voor een volledige opdracht, van personeelsleden met een geringere anciënniteit dan zijzelf, gesteld dat ze vaststonden, te gelegener tijd op te komen; dat zij ook betoogt dat de verwerende partij terecht artikel 253 van de nieuwe gemeentewet aanvoert en dat de Raad van State aan de verwerende partij zou kunnen vragen haar begroting voor het jaar 1993 over te leggen, dat is het jaar waarin tot de ingetrokken benoeming besloten werd;

Overwegende dat verzoekster door de bestreden handeling haar vaste benoeming verliest die zij gekregen had bij het besluit van 28 juni 1993; dat verzoekster er belang bij heeft de nietigverklaring ervan te vorderen;

Overwegende dat verzoekster een eerste middel ontleent aan de schending van de regels houdende de intrekking van de individuele bestuurshandelingen die rechten doen ontstaan; dat zij aanvoert dat de bestreden handeling, gesteld op 13 juni 1994, het besluit van 28 juni 1993 intrekt, waarbij zij benoemd wordt tot studiemeesteres-opvoedster voor een volledige opdracht, terwijl een bestuurshandeling die rechten doet ontstaan niet meer kan worden ingetrokken na een termijn van

zestig dagen, behalve in uitzonderlijke gevallen die hier niet aan de orde zijn;

Overwegende dat de verwerende partij het arrest van het Hof van Cassatie van 21 april 1988 citeert en antwoordt dat geen enkel algemeen rechtsbeginsel de intrekking verbiedt van een inzonderheid onwettige bestuurshandeling, zelfs indien deze definitief geworden is; dat over de theorie van de intrekking van bestuurshandelingen verschillende debatten gevoerd zijn, dat geen enkele tekst zich kant tegen een dergelijke intrekking na een welbepaalde termijn en dat uitzonderlijke omstandigheden trouwens een dergelijke beslissing naar behoren kunnen rechtvaardigen;

Overwegende dat de tussenkomende partij beklemtoont dat een intrekking steeds mogelijk blijft, indien de handeling door een zodanig ernstige onwettigheid aangetast is dat zij deze handeling nagenoeg onbestaande maakt; dat zij hierbij van oordeel is dat een benoeming wanneer er geen vacante betrekking is, kennelijk een quasi onbestaande handeling is; dat zij er eveneens op wijst, steunend op het koninklijk besluit van 27 juli 1976, dat de ingetrokken benoeming niet dienstig was, aangezien de verwerende partij van plan was aanspraak te maken op de weddetoelage die haar toegekend had kunnen worden; dat zij er subsidiair aan toevoegt dat zij niet rechtstreeks belanghebbende is bij het beroep, aangezien zij op geen enkele wijze aan de oorsprong ligt van de bestreden handeling;

Overwegende dat de onrechtmatige handelingen die rechten doen ontstaan slechts kunnen worden ingetrokken tijdens de termijn die bepaald is voor het instellen van een beroep tot nietigverklaring bij de Raad van State of, indien een beroep is ingesteld,

totdat de debatten gesloten worden; dat niet kan worden afgeweken van die regel dan in het geval waarin een uitdrukkelijke wetsbepaling machtiging verleent tot intrekking of wanneer de handeling een zodanige onregelmatigheid vertoont dat zij als onbestaande beschouwd moet worden, of nog, wanneer die handeling door bedrog bewerkstelligd is; dat op het ogenblik waarop de benoeming van verzoekster ingetrokken werd, daartegen geen beroep was ingesteld en er ook geen meer kon worden ingesteld; dat geen enkele wetsbepaling uitdrukkelijk machtiging verleent voor de intrekking ervan; dat niet wordt beweerd dat die benoeming door bedrog verkregen zou zijn; dat de ingetrokken handeling slechts als onbestaande beschouwd zou kunnen worden indien zij een bijzonder ernstige onregelmatigheid zou vertonen; dat gesteld dat de kritiek, ontleend aan de omstandigheid dat de ingetrokken benoeming gedaan is met schending van artikel 253 van de nieuwe gemeentewet of met schending van het koninklijk besluit van 27 juli 1976, gegrond is, hij niet bijzonder ernstig is; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat er geen grond is om de overige middelen van het verzoekschrift te onderzoeken, die, gesteld dat zij gegrond zijn, tot geen ruimere nietigverklaring zouden kunnen leiden;

Overwegende dat de verwerende partij vraagt dat de kosten ten laste van de tussenkomende partij zouden komen; dat er geen grond bestaat om dat verzoek in te willigen, aangezien de bestreden handeling alleen door de stad Luik vastgesteld is en de tussenkomst het resultaat is van een verzoekschrift ingesteld door laatstgenoemde,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de gemeenteraad van de stad Luik dd. 13 juni 1994, houdende intrekking van zijn besluit van 28 juni 1993, waarbij Janine CANVASSE in vast verband benoemd is als studiemeesteres-opvoedster met een volledig lesrooster in het gemeentelijk secundair onderwijs met volledig leerplan.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op zestien februari 1900 zesennegentig door :

de HH. ANDERSEN,	kamervoorzitter,
HANOTIAU,	staatsraad,
LEROY,	staatsraad,
Mevr. MALCORPS,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

R. ANDERSEN.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD
VAN STATE, GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.