

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 63.623 van 17 december 1996
in de zaak A. 71.412/X-6949.**

In zake : Claudine DESMYTER,
wonende te WERVIK,
Oude Beselarestaat 171

tegen :

het Openbaar centrum voor maatschappelijk
welzijn van WERVIK,
dat woonplaats kiest bij
Advocaten F. DESMET en J. VANDENBRAEMBUSSCHE,
kantoor houdende te WERVIK,
Nieuwstraat 38.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op
27 september 1996 namens Claudine DESMYTER werd inge-
diend door haar raadsman P. DUYCK, advocaat te Ieper, om
de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van de
beslissing van 25 april 1996 van de raad voor maatschap-
pelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschap-
pelijk welzijn van Wervik houdende de benoeming op proef
van Martine BRAEM tot diensthoofd van het rusthuis
Het Pardoën te Wervik;

Gelet op de wetten op de Raad van State,
gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de ar-
tikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door
Adjunct-auditeur B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 4 november 1996 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 3 december 1996;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat H. CAMERLINCK, die verschijnt voor verzoekster, en van Advocaat R. MARTENS die, loco Advocaten F. DESMET en J. VANDENBRAEMBUSSCHE verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Adjunct-auditeur B. THYS, daartoe gemachtigd bij beslissing van de Auditeur-generaal van 15 april 1996;

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

1. Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. Op 14 november 1985 wordt Claudine DESMYTER door de raad voor maatschappelijk welzijn van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Wervik op proef benoemd tot diensthoofd van het rusthuis Maria Middelaes te Wervik, in voltijds dienstverband en met indiensttreding op 1 februari 1986.

Bij beslissing van 29 oktober 1987 van de raad voor maatschappelijk welzijn wordt zij, met ingang van 1 november 1987, in vast verband benoemd tot diensthoofd van het voornoemde rusthuis.

1.2. Op 7 mei 1992 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn de uitbating van het rusthuis Maria Middelaars te Wervik om economische redenen stop te zetten en het personeel van het rusthuis, onmiddellijk na de stopzetting van de uitbating weder te werk te stellen in het rusthuis Het Pardoën te Wervik en "in de extramurale vormen van dienstverlening" zoals de poetsdienst en de dienst maaltijdbedeling aan huis.

1.3. Met brief van 20 oktober 1992 deelt Mr. P. DUYCK, namens Claudine DESMYTER, aan de raad voor maatschappelijk welzijn mede dat zijn cliënte "enkel akkoord (kan) gaan met een wijziging van haar statuut en dienstbetrekking zo deze nieuwe functie een evenwaardige is als deze die zij thans uitoefent en rekening houdend met alle rechten die zij thans heeft".

1.4. Op 19 november 1992 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn aan Claudine DESMYTER "voor te stellen, als gebrevetteerd verplegende te werken hetzij in de nachtdienst van Het Pardoën, hetzij in de dagdienst van het Sint-Jansziekenhuis met behoud van haar statuut en wedderegeling. Betrokkene mag naar wens voltijds of deeltijds presteren. De uurregeling kan voorwerp van bespreking zijn".

Dit voorstel wordt met aangetekende brief van 20 november 1992 aan Claudine DESMYTER voorgelegd.

1.5. Na een gesprek met de voorzitter en de secretaris van het Openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Wervik op 7 december 1992 deelt Mr. P. DUYCK met brief van 10 december 1992 aan de raadsman van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn mede dat zijn cliënte als volgt "heeft beslist" :

"zij neemt de betrekking als gebrevetteerde verpleegster aan, zijnde een niet gelijkwaardige betrekking als diegene die zij thans uitoefent (diensthoofd

rusthuis), gezien het feit dat haar functie met ingang van 1 januari 1993 wordt afgeschaft,

- zij wenst deze functie uit te oefenen in het rusthuis Ter Beke (zodoende komt zij niet in contact met andere personeelsleden die thans in ondergeschikt verband staan),
- de uurregeling die zij zal uitvoeren is dezelfde als diegene die zij thans uitvoert als diensthoofd rusthuis : zij zal aldus noch 's nachts, noch in de weekends arbeiden,
- zij behoudt haar huidig loon (loon die zij thans verdient als diensthoofd rusthuis) alsook alle andere mogelijke financiële voordelen aan deze functie verbonden,
- zij heeft voorrang voor een benoeming als diensthoofd rusthuis, indien deze identiek is als haar huidige functie (evenwaardig), dit tijdens de huidige legislatuur en zij voldoet aan de benoemingsvoorwaarden.

Dit alles zonder afstand te doen van enig recht die zij heeft als benoemd zijnde diensthoofd rusthuis".

1.6. Op 17 december 1992 stemt de raad voor maatschappelijk welzijn in met de voorwaarden die door Claudine DESMYTER worden gesteld :

- zij wordt vanaf 1 januari 1993 wedertewerkgesteld in een voltijdse betrekking van gebrevetteerd verplegende in het rusthuis Ter Beke te Geluwe;
- zij behoudt de wedderegeling en de financiële voordelen verbonden aan haar functie van diensthoofd rusthuis, alsook dezelfde uurregeling, dit wil zeggen geen nachtdienst, noch weekenddienst;
- zij bekomt voorrang "voor een benoeming tot diensthoofd rusthuis welke eventueel zou vacant komen tijdens de huidige legislatuur en voor zover betrokene aan de benoemingsvoorwaarden voldoet".

Deze beslissing wordt met brief van 23 december 1992 aan Claudine DESMYTER ter kennis gegeven.

1.7. In zitting van 28 juni 1993 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn artikel 25 van het administratief statuut van het O.C.M.W.-personeel dat de bevorderingsvoorwaarden voor het ambt van diensthoofd

rusthuis vaststelt, te vervangen door de volgende bepaling :

"Om te kunnen benoemd worden in de betrekking van diensthoofd rusthuis moeten de kandidaten :

- houder zijn van het diploma van gegradueerde verplegende of gerechtigd zijn een van de titels van gegradueerde verplegende te voeren bij toepassing van artikel 25 van het K.B. van 17.08.1957 houdende vaststelling van de voorwaarden waaronder het diploma van vroedvrouw, verpleger of verpleegster wordt toegekend, gewijzigd bij de K.B.'s van 11.07.1960 en 24.12.1966;
- Slagen voor een gewoon examen,
- De proeftijd bedraagt één jaar".

1.8. Op 29 juni 1995 beslist de raad voor maatschappelijk welzijn de betrekking van diensthoofd van het rust- en verzorgingstehuis Het Pardoën, ingevolge het ontslag van de titularis, vacant te verklaren.

1.9. Op 27 juli 1995 stelt de raad voor maatschappelijk welzijn het examenprogramma vast, alsook de samenstelling van de examenjury. Tevens beslist hij de vacature bekend te maken. Op 30 november 1995 bepaalt de raad de nominatieve samenstelling van de examenjury en beslist hij dat voor de betrekking van diensthoofd rusthuis een wervingsreserve zal worden aangelegd, geldig tot en met 31 december 1998.

1.10. Op 21 december 1995 neemt de raad voor maatschappelijk welzijn kennis van de twaalf kandidaturen die voor de betrekking van diensthoofd rusthuis zijn ingediend. Hij beslist de kandidatuur van Claudine DESMYTER "ongeldig te verklaren", vermits zij niet het diploma van gegradueerd verplegende bezit. Deze beslissing wordt met aangetekend schrijven van 28 december 1995 aan Claudine DESMYTER betekend.

1.11. Na de organisatie van het aanwervingsexamen wordt de enige geslaagde kandidaat, Martine BRAEM, door de raad voor maatschappelijk welzijn op 28 maart 1996

opgenomen in de wervingsreserve voor de betrekking van diensthoofd rusthuis.

1.12. Op 25 april 1996 benoemt de raad voor maatschappelijk welzijn Martine BRAEM op proef tot diensthoofd van het rusthuis Het Pardoën.

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing betwist; dat er over de door haar opgeworpen excepties slechts uitspraak moet worden gedaan, indien zou blijken dat aan de beide cumulatieve voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten is voldaan, hetgeen ten dezen niet het geval is;

3. Over de gegrondheid van de vordering tot schorsing.

3.1. Overwegende, wat de tweede door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten vereiste voorwaarde betreft, dat verzoekster het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing haar berokkent als volgt omschrijft :

"Indien de schorsing van de tenuitvoerlegging van de beslissing waarbij Mevrouw Martine BRAEM als Diensthoofd van het Rusthuis 'Het Pardoën' werd aangesteld, niet zou worden bevolen, zou Mevrouw Martine BRAEM deze functie nog gedurende jaren kunnen uitoefenen, en dit in tegenspraak met de op 7 december 1992 tussen partijen afgesloten overeenkomst.

Het is niet de bedoeling van verzoekster aanspraak te kunnen maken op schadevergoeding, maar wél om zo vlug mogelijk de functie van Diensthoofd van het Rusthuis 'Het Pardoën' te kunnen uitoefenen";

3.2. Overwegende dat verzoekster stelt dat indien de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden

beslissing niet wordt bevolen Martine BRAEM deze functie "nog gedurende jaren (zal) kunnen uitoefenen en dit in tegenspraak met de op 7 december 1992 tussen partijen afgesloten overeenkomst"; dat verzoekster echter verzuimt aan te tonen welk moeilijk te herstellen ernstig nadeel zij dientengevolge zal ondergaan; dat deze vaststelling volstaat om te besluiten dat niet voldaan is aan de tweede van de cumulatieve voorwaarden vereist door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten, zodat de vordering tot schorsing dient te worden verworpen,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zeventien december 1900 zesennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de HH.	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

M. VRINTS.