

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 67.636 van 5 augustus 1997
in de zaak A. 39.267/IV-12.405.**

In zake : Herman VAN DEN HAUTE,
die woonplaats kiest bij
Advocaat L. VAN HOUT,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Sint-Bernardusstraat 98

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door :
1. de Minister van Onderwijs,
2. de Staatssecretaris voor Onderwijs,
thans de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoor-
digd door de Vlaamse Minister van Onderwijs.

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

Gezien het verzoekschrift dat Herman VAN DEN HAUTE op 16 augustus 1988 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van "het besluit van 9 mei 1988 getekend namens de Minister door de Directeur-generaal van het Bestuur van de Gemeenschappelijke Diensten waarbij verzoeker met ingang van 1 september 1988 wordt ter beschikking gesteld wegens ontstentenis van betrekking in het ambt van maatschappelijk werker en, daaruit voortvloeiend, het bedrag van het wachtgeld wordt vastgesteld overeenkomstig artikel 184 van het K.B. van 27 juli 1979";

Gezien de toelichtende memorie:

Gezien het verslag opgemaakt door Eerste Auditeur H. VERHULST;

Gelet op de beschikking van 7 maart 1994 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

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

Gelet op de beschikking van 12 juni 1996 waarbij het door de Auditeur-generaal aan te stellen lid van het Auditoraat ermede wordt belast het onderzoek van de zaak volledig af te doen;

Gezien het aanvullend verslag opgemaakt door Eerste Auditeur H. VERHULST;

Gelet op de beschikking van 27 augustus 1996 die de neerlegging ter griffie van het aanvullend verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het aanvullend verslag aan partijen en gezien de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 18 februari 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 18 maart 1997;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat P. FLAMEY, die loco Advocaat L. VAN HOUT verschijnt voor verzoeker, en van Adjunct van de directeur M. BROUCKE, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur H. VERHULST;

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

Overwegende dat verzoeker als eerste annulatiemiddel onbevoegdheid aanvoert; dat hij betoogt dat hij bij koninklijk besluit van 17 oktober 1980 vast werd benoemd als maatschappelijk werker en dat bij gebrek aan andersluidende tekst de overheid die bevoegd is om te benoemen ook bevoegd is om iemand ter beschikking te stellen wegens ontstentenis van betrekking;

Overwegende dat de bestreden beslissing genomen is door "Namens de Minister : de gemachtigde, de Directeur-generaal J. HELINCKS"; dat niet bewezen is dat aldus de beslissing werd genomen door het bevoegde orgaan; dat om deze reden het middel gegrond wordt bevonden;

Overwegende dat het tweede middel "verkeerde toepassing van art. 11 §1 van het K.B. nr. 467 van 1 oktober 1986" is; dat verzoeker het in volgende bewoordingen adstrueert :

"Het K.B. nr. 467 van 1 oktober 1986 (B.S. 18 oktober 1986) betreffende de rationalisatie en programmatie en de normen inzake personeelsomkadering van de P.M.S.- centra en tot vastlegging van de voorwaarden voor toegang tot de Fondsen voor schoolgebouwen, heeft een nieuw normenstelsel tot stand gebracht voor het technisch personeelskader voor de P.M.S.-centra.

Krachtens artikel 11 §1 van het K.B. nr. 467 wordt de zogeheten 1/3- regel toegepast. Luidens dit artikel mag de toepassing van de P.M.S.- en de M.S.T.- normen tijdens de dienstjaren 1987-1988 en 1988-1989 geen aanleiding geven tot een jaarlijkse daling van het aantal technische en administratieve personeelsleden per centrum die meer bedraagt dan 1/3e van het verschil tussen het aantal personeelsleden dat werkzaam was tijdens het dienstjaar 1986-1987 en het aantal personeelsleden waarop het centrum krachtens hoger vermelde normen recht heeft.

Bij de rekenkundige bewerking om het aantal in aanmerking komende personeelsleden te bepalen, wordt het resultaat afgerond tot de hogere eenheid. Deze bepalingen worden stapsgewijze toegepast. De praktische uiteenzetting over deze regeling vindt men terug in de ministeriële omzendbrief van 23 juni 1987.

Voor het Rijks-P.M.S.-centrum te Oudenaarde werd die formule toegepast bij de berekening van de 1/3 regel. Er is echter niet op klare wijze bepaald hoe de regel van artikel 11 §1 van het K.B. nr. 467 werd gehanteerd zodat volgens de gehanteerde criteria verzoeker in de rechtstoestand van ontstentenis van betrekking terecht kwam";

Overwegende dat in de bestreden beslissing wordt overwogen, "dat de betrekking, die genoemd technisch personeelslid werd toegewezen in het centrum waarbij het werd geaffecteerd, is afgeschaft met ingang van 1 september 1987 en dat de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking krachtens artikel 11 § 1 van het koninklijk besluit van 1 oktober 1986 effectief ingaat op 1 september 1988"; dat niet blijkt dat de feitelijke grondslag voor de toepassing van de maatregel aanwezig was; dat om die reden het middel gegrond wordt bevonden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 9 mei 1988 houdende terbeschikkingstelling van verzoeker wegens ontstentenis van betrekking per 1 september 1988.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de Vlaamse Gemeenschap.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vijf augustus 1900 zevenennegentig, door de IVe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	kamervoorzitter,
	D. VERBIEST,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	A. WIJNANTS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. WIJNANTS.

J. BORRET.