

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 68.941 van 21 oktober 1997
in de zaak A. 74.949/XII-164.**

In zake : Xavier BASTIAENSE,
die woonplaats kiest bij
advocaat F. DELPORTE,
kantoor houdende te KORTRIJK,
Groenestraat 1A

tegen :

1. de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (Argo),
2. de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Xavier BASTIAENSE op 11 juli 1997 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

- "1. De beslissing genomen door de Centrale Raad van het Gemeenschapsonderwijs d.d. 26.06.1997, waarbij de verzoekende partij ambtshalve wordt ontslagen wegens een dubbele evaluatie 'onvoldoende';
2. voor zoveel als nodig de beslissing genomen door de Raad van Beroep van het personeel van het Gemeenschapsonderwijs, waarbij het door verzoekende partij ingestelde beroep ontvankelijk doch ongegrond wordt verklaard en de toegekende evaluaties 'onvoldoende' dd. 17 maart 1994 en 12 juni 1996 (deze laatste bevestigd op 25 juni 1996) worden bevestigd.";

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

Gezien de nota's van de verwerende partijen;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd H. VERHULST;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 9 september 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 30 september 1997;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat F. DELPORTE, die verschijnt voor verzoeker, van advocaat R. ROMBAUT, die verschijnt voor de eerste verwerende partij, en van adjunct van de directeur M. BROUCKE, die verschijnt voor de tweede verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd H. VERHULST;

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

1. Overwegende dat verzoeker een "nota" heeft ingediend als antwoord op de nota's van de verwerende partijen; dat het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State niet voorziet in de mogelijkheid zulk een stuk in te dienen, zodat het uit de debatten moet worden geweerd;

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

2.1. Verzoeker is vast benoemd als psycho-pedagogisch consulent en als zodanig aangesteld aan het PMS-centrum van het gemeenschapsonderwijs te Halle.

2.2. Op 17 maart 1994 krijgt hij van directeur BOSSAERT van het PMS-centrum Halle een eerste evaluatie "onvoldoende".

2.3. Het vast bureau van de Argo verleent verzoeker bij besluit van 10 februari 1994 verlof wegens bijzondere opdracht van 14 februari 1994 tot en met 31 augustus 1995; hij wordt voor die periode gedetacheerd naar de centrale diensten van de Argo.

2.4. Op 12 juni 1996 - bevestigd op 25 juni 1996 - wordt hem nogmaals de evaluatie "onvoldoende" gegeven door de directeur van het PMS-centrum.

Met een brief van 29 juni 1996 tekent verzoeker tegen deze beoordeling beroep aan bij de raad van beroep van het personeel van het gemeenschapsonderwijs.

2.5. Op 17 juli 1996 verleent ook pedagogisch adviseur DEMAN de evaluatie "onvoldoende".

Verzoeker dient op 31 juli 1996 een bezwaarschrift in tegen de besluiten van de pedagogisch adviseur.

2.6. Op 30 april 1997 verwerpt de raad van beroep met eenparigheid van stemmen verzoekers administratief beroep. Overwogen wordt dat de evaluaties "behoorlijk zijn gemotiveerd en gesteund zijn op talrijke concrete gegevens en vaststellingen die door de heer Bastiaense niet worden weerlegd". Geoordeeld wordt dat hij "niet in staat is te werken in teamverband", wat "zijn oorzaak vindt in de houding van de heer Bastiaense", terwijl "het behoorlijk functioneren van een PMS-centrum voor een belangrijk deel, gelet op de finaliteit van de

opdrachten van deze centra, wordt gekenmerkt door samenwerkingsverbanden en teamwerking". De conclusie luidt "dat, los van alle andere vaststellingen en feiten t.o.v. de heer Bastiaense, hogervermelde vaststellingen de evaluatie 'onvoldoende' verantwoorden".

2.7. De centrale raad van de Argo besluit op 26 juni 1997 de beslissing van de raad van beroep "uit te voeren en de definitieve ambtsneerlegging uit te spreken", op grond van artikel 88, eerste lid, 5°, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschaps-onderwijs. Verzoeker wordt voor de duur van de opzeggingstermijn, die geraamd wordt op 18 maanden, tijdelijk tewerkgesteld als administratieve hulp aan het KTA 1 Gent;

3. Overwegende dat de Argo vraagt buiten de zaak te worden gesteld omdat de raad van beroep geen orgaan van hem is, maar van de Vlaamse Gemeenschap; dat op die vraag niet kan worden ingegaan omdat het beroep mede, en zelfs in de eerste plaats, gericht is tegen het besluit van de centrale raad van de Argo van 26 juni 1997 waarbij verzoeker wordt ontslagen;

4. Overwegende dat de Argo vervolgens opwerpt dat de eerste bestreden beslissing, genomen door de centrale raad op 26 juni 1997, geen voor vernietiging vatbare handeling is, minstens niet zinvol bestreden kan worden; dat er vooralsnog geen noodzaak bestaat om over deze exceptie uitspraak te doen; dat een onderzoek van en een uitspraak over een in een administratief kort geding opgeworpen exceptie alleen nodig is indien vaststaat dat de grondvoorwaarden voor het toewijzen van de vordering tot schorsing vervuld zijn, wat, zoals hierna zal blijken, in dezen niet het geval is;

5. Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan 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;

5.1.1. Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat verzoeker in zijn verzoekschrift alleen aanvoert wat volgt :

"Door de bestreden beslissing (...) wordt verzoevende partij uit zijn statutaire benoeming ontzet en wordt onherroepelijk het ontslag uitgesproken.

Een eventueel vernietigingsarrest kan nooit verzoevende partij in zijn statutaire rechten herstellen, wat een schorsingsarrest wel kan bereiken.";

5.1.2. Overwegende dat de verwerende partijen stellen dat hiermee niet voldaan is aan de tweede schorsingsvoorwaarde aangezien een vernietiging verzoeker kan herstellen in zijn statutaire toestand en rechten en verzoeker trouwens nalaat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel concreet en precies te omschrijven;

5.1.3. Overwegende dat indien verzoekers annulatieberoep gegrond zou worden bevonden en het besluit van de raad van beroep tot verwerping van zijn beroep tegen de evaluatie "onvoldoende" en het ambtshalve ontslag door de centrale raad zouden worden vernietigd, dit tot gevolg zou hebben dat de vernietigde beslissingen ab initio uit het rechtsverkeer verdwijnen zodat verzoeker geacht moet worden als vastbenoemd personeelslid in dienst te zijn gebleven; dat waar verzoeker het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat hij door de tenuitvoerlegging van de bestreden besluiten dreigt te lijden,

zoekt in het feit dat een vernietigingsarrest hem nooit in zijn statutaire rechten zou kunnen herstellen, hij zich dus vergist en het door hem in zijn verzoekschrift aangevoerde nadeel derhalve niet als moeilijk te herstellen kan worden beschouwd; dat de Raad van State geen rekening mag houden met nadelige effecten die niet in het inleidend verzoekschrift zijn aangevoerd;

5.2. Overwegende dat de vaststelling dat niet voldaan is aan de tweede schorsingsvoorwaarde volstaat om de vordering tot schorsing af te wijzen,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op eenentwintig oktober 1900 zevenennegentig, door :

de H.	J. BAERT,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BAERT.