

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 69.198 van 28 oktober 1997
in de zaak A. 75.276/XII-173.**

In zake : Lucia DI IELSI
wonende te TONGEREN,
Corversstraat 15, bus 3

tegen :

1. de gemeente MAASMECHELEN
2. het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door
de gouverneur van de provincie LIMBURG.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Lucia DI IELSI
op 8 augustus 1997 heeft ingediend om de schorsing van
de tenuitvoerlegging te vorderen van:

- "de beslissing van de gemeente Maasmechelen,
genomen ten gevolge van het goedgekeurd admini-
stratief personeelsstatuut, waarbij (verzoekster)
bij het bestuur tewerkgesteld wordt als admini-
stratief medewerkster aan de Gemeentelijke Kunst-
academie met een voltijdse prestatie van 38 uur per
week, dit terwijl zij sinds 1 juli 1975 in vast
verband benoemd is als studiemeester-opvoeder";
- "de beslissing van de provinciegouverneur
dd. 3 juli 1997 houdende de goedkeuring van voor-
melde beslissing van de gemeente Maasmechelen".

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 Auditeur
B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 30 september 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 14 oktober 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat L. DE BRUYN, die verschijnt voor verzoekster, van de gemeentesecretaris J. LIETEN, die verschijnt voor de eerste verwerende partij, en van bestuurssecretaris V. LEEMANS, die verschijnt voor de tweede verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur B. THYS;

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

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

1.1. Verzoekster is van 1 januari 1965 tot en met 31 december 1972 tijdelijk aangesteld als voltijdse studiemeesteres-opvoedster in de Gewestelijke Muziekacademie van Maasmechelen.

1.2. Met ingang van 1 januari 1973 wordt de Gewestelijke Muziekacademie overgenomen door het gemeentebestuur van Maasmechelen. Verzoekster blijft tijdelijk aangesteld als voltijdse studiemeesteres-opvoedster. Met ingang van 1 juli 1975 wordt verzoekster vastbenoemd in haar ambt.

De betrekking die zij uitoefent is niet gesubsidieerd door het ministerie dat het onderwijs onder zijn bevoegdheid heeft.

Het wordt door de verwerende partijen niet betwist dat verzoekster in feite steeds 32 uren per week gepresteerd heeft en de vakantieregeling van het gesubsidieerd onderwijzend personeel gevolgd heeft.

1.3. Op 14 mei 1996 stelt de gemeenteraad van Maasmechelen een nieuw administratief personeelsstatuut vast en keurt hij een nieuwe personeelsformatie van het gemeentepersoneel goed.

De benaming "studiemeester-opvoeder" in het gemeentelijk kunstonderwijs wordt door het nieuwe administratief statuut vervangen door de benaming "administratief medewerker". Naar luid van artikel 276 van dit statuut worden de titularissen van afgeschafte graden "ambtshalve benoemd" in de nieuwe graad.

Voor de personeelsleden die onder het toepassingsgebied van het nieuw administratief statuut vallen, geldt een uurregeling van "gemiddeld 38 uren per week" (art. 97 §2). Zij hebben recht op 35 werkdagen vakantie (art. 134 §1).

1.4. Met een brief van 7 augustus 1996 deelt de directeur van de Gemeentelijke Kunstacademie aan verzoekster mede dat zij "tot nader order, de voorgeschreven 38u/w dient te volbrengen" en dat "deze regeling geldig (is) voor de twee laatste weken van de vakantie, t.t.z. vanaf maandag 19 augustus 1996". Ook de gemeentesecretaris wijst verzoekster met een brief van 20 augustus 1996 op die verplichting.

Verzoekster blijft evenwel op het standpunt dat zij verder zal presteren en vakantie nemen als in het verleden.

1.5. In antwoord op een hem ter zake gestelde vraag om uitleg schrijft de Vlaamse minister van Binnen-

landse Aangelegenheden, Stedelijk Beleid en Huisvesting in een brief van 7 oktober 1996 dat de gemeentelijke overheid krachtens de artikelen 145 tot 148 van de Nieuwe gemeentewet de werkregeling van een statutair personeelslid eenzijdig kan wijzigen.

De gouverneur van de provincie Limburg laat met een brief van 29 oktober 1996 aan het college van burgemeester en schepenen van Maasmechelen weten dat het decreet rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs niet op verzoekster van toepassing is, dat uit de hem gegeven inlichtingen blijkt dat verzoekster aan het administratief statuut van het gemeentepersoneel onderworpen is en dat de 32-uren-week die in het verleden door de schooldirectie aan verzoekster "oogluikend" werd toegestaan niet als "een verworven recht" kan worden ingeroepen.

1.6. Nadat zij eerst op 8 oktober 1996 aan het college van burgemeester en schepenen bevestigd heeft zich voorlopig in de opgelegde 38 u/week te willen inschakelen "tot hierover juridisch uitsluitsel zal bestaan" herneemt verzoekster op 6 november 1996 opnieuw haar 32-uren week.

1.7. Op 24 april 1997 besluit het college van burgemeester en schepenen verzoekster "vanaf 6 november 1996 totdat zij een voltijdse prestatie levert" aan 32 uur per week te vergoeden.

In elk geval op 1 mei 1997 is die beslissing ter kennis van verzoekster, want op die dag richt zij een schrijven daarover aan haar syndicaal raadgever.

1.8. Met een brief van 3 juni 1997 dient de gewestelijke secretaris van de Algemene Centrale van de Openbare Diensten (A.C.O.D.), Sector Onderwijs, een bezwaar in bij de gouverneur van de provincie Limburg met het verzoek "de getroffen Gemeentelijke beslissing van de inhouding op de wedde van het betrokken perso-

neelslid en de wijziging van haar statutaire toestand te niet te doen".

1.9. Met een brief van 3 juli 1997 deelt de gouverneur van de provincie Limburg aan de gewestelijke A.C.O.D.-secretaris haar standpunt mede dat de 32-uren-week die in het verleden door de schooldirectie aan verzoekster "oogluikend" werd toegestaan niet als "een verworven recht" kan worden ingeroepen.

2. Overwegende dat de tweede verwerende partij terecht opwerpt dat de vordering, in zoverre zij gericht is tegen de "'beslissing' van de provinciegouverneur dd. 3 juli 1997 houdende de 'goedkeuring' van de (...) beslissing van de gemeente Maasmechelen" kennelijk onontvankelijk is omdat zij gericht is tegen een niet voor vernietiging vatbare rechtshandeling; dat immers de verzoekende partij niet aantoont dat de provinciegouverneur ter zake zou opgetreden zijn in het kader van een goedkeuringsbevoegdheid zodat de brief van 3 juli 1997 van de gouverneur niets meer kan zijn dan een niet verplichte mededeling in het kader van zijn bevoegdheid op het stuk van het algemeen toezicht;

3.1.1 Overwegende, wat de vordering betreft gericht tegen "de beslissing (...) genomen ten gevolge van het goedgekeurde administratief personeelsstatuut waarbij (zij) bij het bestuur tewerkgesteld wordt als administratief medewerkster (...) met een voltijdse prestatie van 38 uur per week", verzoekster in een eerste middel de "miskenning van (haar) rechten" aanklaagt; dat zij uiteenzet dat zij in 1975 door de gemeenteraad benoemd is tot studiemeester-opvoeder, dat het ministerieel besluit van 10 november 1978 tot uitvoering van het koninklijk besluit van 9 november 1978 tot vaststelling van de voorwaarden voor de oprichting van de ambten voor het kunstonderwijs met beperkt leerplan "een volledig ambt van studiemeester-opvoeder

(vaststelt) op 32 uren per week" en dat, gelet op de subsidieregeling, de verlofregeling "eenvormig bepaald dient te zijn"; dat zij verder betoogt dat "sinds 1990 de ambten van studiemeester-opvoeder in het Vlaams deeltijds kunstonderwijs behouden blijven in die instellingen waar op 1 juni 1990 een voltijds of deeltijds ambt bezoldigd wordt en dit tot het vertrek van de titularis" en dat die "overgangsregeling op haar van toepassing is"; dat zij besluit dat zij "steeds de regeling geldend voor het onderwijs gevolgd (heeft) zowel op pecuniair vlak als op administratief vlak" zodat er thans "geen rechtsgeldige motieven zijn om van deze regeling af te wijken", temeer daar zij de meeste dienstanciënniteit heeft, daar de directeur van de Kunstacademie en de gemeentesecretaris haar in 1981 de garantie hebben gegeven dat er aan haar anciënniteit en haar arbeidsvoorwaarden niets zou veranderen en daar de Raad van State in het arrest Gustin, nr. 43.184 van 7 juni 1993 gesteld heeft dat het statuut van een in de gemeente benoemde onderwijzeres niet kan gewijzigd worden door haar te reffecteren naar de dienst bevolking van het gemeentebestuur;

3.1.2 Overwegende dat de eerste verwerende partij opmerkt dat verzoekster sinds 1975 deel uitmaakt van het vastbenoemd gemeentepersoneel, dat het statuut van het gemeentepersoneel steeds op haar van toepassing geweest is, dat zij van dat statuut ook gebruik gemaakt heeft "wanneer het haar uitkwam" -bijvoorbeeld wat het omstandigheidsverlof, de opbouw van een ziektecontingent en de ziektecontrole betreft, het genot van de weddeschaal 158, enz.- maar dat zij zich integendeel op de onderwijswetgeving beroepen heeft "om maar 32 uur/week te presteren en de schoolvakanties niet te werken"; dat zij van oordeel is dat verzoekster vast benoemd is in een betrekking die niet gesubsidieerd is, dat bijgevolg niet het decreet van 27 maart 1991 tot regeling van de rechtspositie van sommige personeelsleden van het

gesubsidieerd onderwijs op haar van toepassing is maar wel het statuut van het gemeentepersoneel, dat dit statuut eenzijdig door de gemeenteraad kan gewijzigd worden en concreet, wat verzoeksters geval betreft, ook gewijzigd is vermits artikel 278 van het nieuwe personeelsstatuut de graad van studiemeester-opvoeder in het gemeentelijk kunstonderwijs omgevormd heeft tot de graad van administratief medewerker; dat zij besluit dat er op pecuniair vlak niets aan verzoeksters situatie gewijzigd is zodat ook daar geen miskennen van haar rechten kan onderkend worden;

3.1.3 Overwegende dat verzoekster niet betwist dat de betrekking, die zij bekleedt, geen gesubsidieerde betrekking is in de zin van het decreet van 27 maart 1991 rechtspositie personeelsleden gesubsidieerd onderwijs; dat zij derhalve ressorteert onder het administratief en geldelijk statuut van het gemeentepersoneel zoals dat door de gemeenteraad vastgesteld is; dat de gemeenteraad van Maasmechelen op 14 mei 1996 het administratief statuut van het gemeentepersoneel opnieuw heeft vastgesteld en dat daarbij de betrekking die verzoekster bekleedde, te weten de betrekking van studiemeester-opvoeder in het kunstonderwijs, een andere benaming gekregen heeft, te weten die van "administratief medewerker"; dat die omvorming naar luid van artikel 276 van het statuut ambtshalve is gebeurd, zodat op dat vlak geen concretiserende beslissing van de gemeenteraad meer moest tussenkomen;

Overwegende dat de vaststelling dat verzoekster niet opgehouden heeft onder toepassing te vallen van het administratief statuut van het gemeentepersoneel betekent dat zij er steeds toe gehouden is geweest en er na de inwerkingtreding van het nieuw administratief statuut van 14 mei 1996 nog altijd toe gehouden is de in of krachtens haar statuut vastgestelde werkregeling na te komen, onder meer een wekelijkse prestatie van 38 uren per week met recht op vakantieverlof gedurende 35 werkdagen per jaar; dat er derhalve, vermits verzoekster ook vóór de inwerkingtreding van het gemeenteraadsbesluit van 14 mei 1996 ressorteerde onder het administratief statuut van het gemeentepersoneel en niet onder het statuut van het gesubsidieerd onderwijzend personeel, geen sprake lijkt te kunnen zijn dat de "rechten" die zij vroeger genoot, waarmee zij doelt op de toepassing van het statuut van het gesubsidieerd onderwijspersoneel, nu "miskend" zijn; dat het eerste middel niet ernstig is;

3.2.1 Overwegende dat verzoekster in een tweede middel aanvoert dat de bestreden beslissing genomen is zonder voorafgaande onderhandeling of overleg met de syndicale organisaties; dat zij van oordeel is dat, gezien "het statuut van verzoekster -opvoedend hulppersoneel- de onderwijsvakbonden geconsulteerd (dienden) te worden";

3.2.2 Overwegende dat de eerste verwerende partij opmerkt dat zij onderhandeld heeft met de vakorganisaties van het gemeentepersoneel en dat onderhandelingen met de representatieve vakbonden van het onderwijzend personeel niet nodig waren omdat verzoekster niet behoort tot het "onderwijzend personeel" maar tot het gemeentepersoneel;

3.2.3 Overwegende dat de eerste verwerende partij krachtens artikel 2, § 1, 1°, a), van de wet van

19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel de verplichting heeft over een nieuw administratief statuut van het personeel voorafgaandelijk te onderhandelen met de vakbonden van het personeel, hetgeen met betrekking tot het statuut van het gemeentepersoneel -het gesubsidieerd personeel van het gesubsidieerd gemeentelijk onderwijs uitgezonderd- gebeurt in de schoot van het bevoegde onderhandelingscomité bedoeld in artikel 20, §1, eerste lid, 3°, van het koninklijk besluit van 28 september 1984 tot uitvoering van de wet van 19 december 1974;

Overwegende dat uit het administratief dossier blijkt dat de eerste verwerende partij die onderhandelingen gevoerd heeft; dat, vermits het statuut van 14 mei 1996 niet van toepassing is op het onderwijzend personeel, er geen onderhandeling moest gebeuren in het afzonderlijk bijzonder comité bedoeld in artikel 20, § 3, van het koninklijk besluit van 28 september 1984; dat het tweede middel niet ernstig is;

4. Overwegende dat geen van de door verzoekster aangevoerde middelen ernstig is; dat zodoende niet voldaan is aan een van de grondvoorwaarden die de wet vereist opdat de Raad van State de schorsing van de tenuitvoerlegging zou kunnen bevelen; dat de vordering gericht tegen de beslissing van de eerste verwerende partij, ongeacht de vraag of zij ontvankelijk ingediend is, om die reden verworpen wordt,

B E S L U I T :

Enig artikel.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op achtentwintig oktober
1900 zevenennegentig, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

A. VANDENDRIESSCHE.