

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 69.372 van 4 november 1997
in de zaak A. 75.632/XII-358.**

In zake : Noël VANCLOOSTER,
wonende te TORHOUT,
Ronde Vijverstraat 11A

tegen :

de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (Argo).

tussenkommende partij :

Karel GEERS,
wonende te ASSEBROEK,
Gemeneweideweg zuid 38.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Noël VANCLOOSTER op 10 september 1997 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de beslissingen waarbij :

- aan zijn mutatieaanvraag geen gunstig gevolg kon worden gegeven;
- Karel GEERS gemuteerd werd naar de betrekking nr. 29.434 aan het K.T.A. Sint-Michiels als leraar secundair onderwijs T.V. Electronica, derde graad T.S.O.";

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

Gezien de nota van de verwerende partij;

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

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 6 oktober 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 21 oktober 1997;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat L. DE BRUYN, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat D. SCHARLAKEN, die loco advocaat R. ROMBAUT verschijnt voor de 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 Karel GEERS met een verzoekschrift van 27 september 1997 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen; dat Karel GEERS, wiens mutatie in het gedrang is, daar kennelijk belang bij heeft; dat zijn verzoek tot tussenkomst dan ook wordt ingewilligd;

Overwegende echter dat aangezien de tussenkomende partij niet ter terechtzitting is verschenen noch er vertegenwoordigd was, zij luidens artikel 4, vierde lid, van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State geacht moet worden in te stemmen met de vordering; dat derhalve geen rekening kan worden gehouden met de argumenten die zij tegen verzoekers vordering inbrengt;

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

2.1. Verzoeker is vast benoemd als leraar technische vakken en beroepspraktijk in het secundair onderwijs.

Hij is sedert 1 oktober 1989 gereffecteerd naar of tijdelijk geaffecteerd aan het KTA Sint-Michiels (Brugge).

2.2. Op 13 mei 1997 dient hij een aanvraag tot mutatie in voor de betrekking nr. 29.434 aan het KTA Sint-Michiels, dit is een betrekking als leraar technisch vak elektronica in het secundair onderwijs, derde graad TS0. Hij beroept zich daarbij op het eenmalige mutatierecht ex artikel 94 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs (hierna : "rechtspositiedecreet").

2.3. Op 9 juni 1997 adviseert de lokale raad nr. 297 de centrale raad om de mutatie toe te staan aan Karel GEERS, die zich ook op het eenmalige mutatierecht ex artikel 94 van het rechtspositiedecreet beroept. Zijn eindconclusie over de kandidatuur van verzoeker luidt als volgt :

"De heer VANCLOOSTER beschikt over een lager diploma dan de heer GEERS, heeft minder bewijzen aangedragen m.b.t. zijn gehechtheid aan het gemeenschapsonderwijs en presteerde 'slechts' goed in het interview. Zijn globale dienstanciënniteit is - zonder discussie - groter. De anciënniteit in het gevraagde niveau (HS0) en in de specialiteit (TV Electronica 3e graad TS0) is evenwel minder dan acht jaar (want slechts begonnen vanaf 01.09.89)".

2.4. Tegen deze beoordeling dient verzoeker op 15 juni 1997 een bezwaarschrift in. Op 20 juni 1997 verworpt de lokale raad verzoekers bezwaren.

2.5. Op 27 juni 1997 dient verzoeker een tweede bezwaarschrift in bij de centrale raad. Bij brief van 17 juli 1997 wordt hem geantwoord :

"Ik deel U mee dat aan de aanvraag voor de volgende betrekking geen gunstig gevolg kon worden gegeven wegens de bijvermelde reden.

1 Betrekking nr.29434 (1 FT) aangevraagd voor
mutatie volgens art. 94 DRP
KTA SINT-MICHIELS
LERAAR SO

TV ELEKTRONICA 3e gr TSO
Afgewezen omdat de betrekking werd toegewezen aan
andere kandidaat of u kreeg meer prioritaire
keuze".

Bij brief van 15 september 1997 antwoordt de Argo op verzoekers bezwaarschrift van 27 juni 1997;

3. 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;

3.1. Overwegende, wat de tweede schorsingsvoorwaarde betreft, dat verzoeker aanvoert dat hij reeds acht jaar verbonden is aan het KTA Sint-Michiels-Brugge en dat hij "indien hij de schorsing niet vraagt, nooit meer na jaren de draad (kan) opnemen en dezelfde geïntegreerdheid beleven. Indien hij de procedure ten gronde wint en na jaren opnieuw naar Brugge gaat, zal hij alles van in den beginne moeten opbouwen"; dat hij daar inzonderheid nog aan toevoegt :

"Alleszins is het zo dat wanneer verzoeker voor lang verdwijnt te Brugge hij alles verliest wat hij aldaar heeft opgebouwd en het opnieuw zou moeten pogen te reconstrueren indien hij ten gronde gelijk zou krijgen en de overheid zich met goed gevolg

opnieuw over de mutatie zou buigen wat ongeveer ondoenbaar is. Men zou dan aan een ander gezicht gewend zijn geworden en al kan de ervaring ondertussen opgedaan juridisch geen rol spelen toch is dit in feite vaak - onbewust eventueel - het geval. Het oude is vervaagd, het actuele weegt door. Alle vroegere inzet is verloren. Het is om die voeling te behouden dat verzoeker een spoedige uitspraak zou verlangen.

Het nadeel is moreel des te zwaarder daar de gemuteerde zoals uit het feitenrelaas blijkt twee jaar geleden heeft geprobeerd verzoeker zijn affectatie te ontnemen en daar het immer hij was die als tijdelijke na ondergetekende gerangschikt was.";

3.2. Overwegende dat de verwerende partij hiertegen inbrengt dat het om een zuiver hypothetisch nadeel gaat en dat verzoeker manifest in gebreke blijft om aan te tonen dat zijn kwaliteiten hem een voorrangspositie zouden moeten verlenen; dat in verband met de opwerping dat Karel GEERS reeds eerder zou geprobeerd hebben zijn affectatie te ontnemen, de verwerende partij opmerkt dat verzoeker reeds acht jaar lang een positief advies heeft gekregen om tijdelijk geaffecteerd te blijven aan het KTA Brugge en dat de tijdelijke affectatie een gunst is en blijft die statutair niet voorzien is; dat, zo stelt zij verder, het feit dat de lokale raad deze affectatie steeds verlengd heeft, bewijst dat er bij de lokale raad nooit een negatieve houding ten opzichte van verzoeker heeft gespeeld, zodat er ook geen sprake kan zijn van een louter moreel nadeel; dat wat de morele last van niet ingewilligde rechtmatige verwachtingen ten gevolge van het missen van een aanstelling betreft, de verwerende partij opwerpt dat die zeer gemakkelijk hersteld kan worden door de morele voldoening van een annulatiearrest;

3.3. Overwegende dat verzoeker sinds 1 oktober 1989 elk jaar opnieuw hetzij gereaffecteerd werd naar het KTA Sint-Michiels, hetzij aan die instelling tijdelijk werd geaffecteerd op basis van een akkoord tussen de lokale raden van het KTA Maldegem en het KTA Sint-Michiels; dat verzoekers tewerkstelling aan het

KTA Sint-Michiels dus een precair karakter had, zodat zijn voornaamste argument om tot een moeilijk te herstellen ernstig nadeel te besluiten, namelijk dat hij die tewerkstelling aan de betrokken instelling verliest met alle gevolgen vanden, niet opgaat; dat immers het verlies van een precaire aanstelling, hoe lang die ook heeft geduurd, op zich genomen niet als een ernstig nadeel kan worden beschouwd, aangezien men wat precair is niet met zekerheid kan behouden; dat het nadeel dat verzoeker na een eventuele vernietiging "alles" opnieuw zal moeten opbouwen, samenhangt met het precair karakter van zijn tewerkstelling; dat het moreel nadeel dat hij aanvoert voldoende hersteld kan worden door een mogelijke annulatie;

Overwegende dat derhalve aan de tweede voorwaarde gesteld door artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State niet is voldaan; dat die vaststelling volstaat om de vordering af te wijzen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Karel GEERS in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op vier november 1900 zevenennegentig,
door :

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

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BAERT.