

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 69.635 van 18 november 1997
in de zaak A. 42.280/XII-282.**

In zake : Lydie VANMEERHAEGHE,
wonende te GENT,
Eeklostraat 214

tegen :

de provincie OOST-VLAANDEREN.

D E R A A D V A N S T A T E, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Lydie VANMEERHAEGHE op 7 april 1990 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van de beslissing van 25 januari 1990 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen waarbij in artikel 1 van het besluit van 19 juli 1989 houdende de toekenning aan verzoekster van onbezoldigd verlof om dwingende redenen van familiaal belang de data 5, 6, 12, 13, 14, 25, 26 en 27 juli 1989 worden vervangen door de periode van 3 tot 13 juli 1989;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur J. LUST;

Gelet op de beschikking van 11 juli 1994 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 12 september 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 28 oktober 1997;

Gehoord het verslag van Staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur F. DE BUEL;

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

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

1.1. Verzoekster, vastbenoemd opsteller bij het provinciebestuur van Oost-Vlaanderen, vraagt met brief van 24 mei 1989 om verlof om dwingende redenen van familiaal belang op volgende dagen :

- 5, 6, 12, 13, 14, 25, 26 en 27 juli 1989;
- 1, 2, 3, 4 en 28, 29, 30 en 31 augustus 1989;
- 6, 13, 20 en 27 september 1989 (in de namiddag);
- 4, 11, 18 en 25 oktober 1989 (in de namiddag);
- 8, 15, 22 en 29 november 1989 (in de namiddag);
- 6, 13 en 20 december 1989 (in de namiddag).

Bij besluit van 19 juli 1989 kent de bestendige deputatie het verlof toe zoals gevraagd.

1.2. In een dienstnota van 28 juli 1989, waarvan verzoekster op 27 september 1989 kennis neemt, verwijst de provinciegouverneur naar een omzendbrief van 16 december 1981 van de Minister van Openbaar Ambt waarin wordt gesteld "dat ingeval van gefractioneerde opname van het verlof, de overheid de eventuele misbruiken dient te voorkomen die erin zouden bestaan

dat de ambtenaren systematisch opeenvolgende verlofperioden van maandag tot vrijdag zouden nemen, met het oog op het behoud van hun wedde voor de zaterdagen, de zondagen en de feestdagen". Gemeld wordt dat de reeds toegestane verloven zonder wedde "op hun correctheid (zullen) getoetst worden door het opvragen van de verloffiche door de personeelsdienst op het einde van de verlofperiode".

Uit dat nazicht blijkt, volgens een nota aan de bestendige deputatie van 27 november 1989, dat verschillende personeelsleden "geprobeerd hebben zo veel mogelijk wedde over te houden om terzelfdertijd zo veel mogelijk verlof te genieten (verlof zonder wedde gecombineerd met gewoon vakantieverlof en eventueel recuperatieverlof)".

Dientengevolge beslist de bestendige deputatie op 7 december 1989 de te hunnen opzichte reeds getroffen besluiten voor het toegestane verlof zonder wedde (gespreid) om te zetten in een aaneensluitende periode verlof zonder wedde en hen hetzelfde aantal verlofdagen aan te rekenen na de periode verlof zonder wedde.

1.3. Wat verzoekster betreft gebeurt dit middels het bestreden besluit van 25 januari 1990. Dat besluit vervangt in het sub 1.1. vermelde besluit van 19 juli 1989 "de data 05, 06, 12, 13, 14, 25, 26 en 27 juli 1989" door "de periode van 03 juli 1989 tot en met 13 juli 1989".

Verzoekster zet uiteen, zonder dat de verwerende partij dit tegenspreekt, dat zij deze beslissing op 8 februari 1990 ontvangen heeft.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat het beroep onontvankelijk is omdat het geschil betrekking heeft op de wijze waarop de dagen verlof zonder wedde berekend worden die aan de verzoekende

partij moeten worden toegekend en meteen ook de dagen waarvoor haar een wedde moet worden uitbetaald; dat zij uiteenzet dat de verzoekende partij slechts recht heeft op wedde voor vijftien dagen werk gedurende de maand juli 1989 terwijl zij voor dezelfde periode aanspraak maakt op een wedde voor achttien dagen werk, hetgeen een verschil uitmaakt van 3/30 van een maandwedde zodat het geschil zich essentieel richt tegen de vaststelling van haar wedde voor de maand juli 1989 en dus betrekking heeft op een vordering voor de kennisneming waarvan de gewone rechtbanken bevoegd zijn;

2.2. Overwegende dat de verzoekende partij daar in haar memorie van wederantwoord op antwoordt dat zij de vernietiging beoogt van de beslissing waarbij de haar eerder toegestane verlofregeling gewijzigd wordt en dat de daarmee verbonden foutieve weddeberekening slechts een secundair gevolg is van de wijziging van haar vakantieregeling;

2.3. Overwegende dat de verzoekende partij de vernietiging beoogt van de beslissing van de bestendige deputatie houdende wijziging van de verlofregeling die haar in het kader van de regeling inzake het verlof zonder wedde om dwingende redenen van familiaal belang voor de maand juli 1989 was toegestaan; dat de omstandigheid dat die beslissing gevolgen heeft voor de berekening van de wedde waarop de verzoekende partij voor de maand juli 1989 aanspraak kan maken niet belet dat zij een administratieve beslissing is die de juridische verhouding tussen de verzoekende partij en het bestuur wijzigt en die overeenkomstig artikel 14 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State binnen de vernietigingsbevoegdheid van de afdeling Administratie valt; dat de exceptie wordt verworpen;

3.1. Overwegende, ambtshalve, dat de bestendige deputatie met de beslissing van 19 juli 1989 de aanvraag

van de verzoekende partij heeft ingewilligd om o.m. in de maand juli 1989 gedurende een bepaald aantal werkdagen verlof om dwingende redenen van familiaal belang te bekomen; dat die beslissing voor de verzoekende partij rechten heeft doen ontstaan, dat zij duidelijk niet door bedrog uitgelokt is en ook niet wegens het bestaan van een grove onregelmatigheid voor niet-bestaande moet worden gehouden; dat, in de hypothese dat die beslissing op enige wijze onregelmatig was, de verwerende partij de bevoegdheid had ze in te trekken binnen de termijn van zestig dagen nadat de aanvraag van de verzoekende partij was ingewilligd;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij er slechts op 25 januari 1990 toe gekomen is de verlofregeling van de verzoekende partij voor de maand juli 1989 te rectificeren en dit overeenkomstig de op 7 december 1989 getroffen "principiële beslissing" om alle "reeds getroffen besluiten van het toegestane verlof zonder wedde gespreid om te zetten in een aaneensluitende periode verlof zonder wedde"; dat die beslissing van 25 januari 1990 de administratieve toestand van de verzoekende partij voor de maand juli 1989 retroactief gewijzigd heeft en als zodanig als de intrekking van de desbetreffende toelating van 19 juli 1989 moet worden gezien; dat evenwel op 25 januari 1990 de termijn verstreken was waarbinnen de aan de verzoekende partij gegeven toelating nog ingetrokken kon worden; dat die termijn zelfs reeds verstreken was toen de bestendige deputatie op 7 december 1989 besloot om in alle reeds verleende toelatingen het gespreide verlof om te zetten in een aaneengesloten periode van verlof; dat om die reden de bestreden beslissing onregelmatig is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 25 januari 1990 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen waarbij in artikel 1 van het besluit van 19 juli 1989 houdende de toekenning aan verzoekster van onbezoldigd verlof om dwingende redenen van familiaal belang de data 5, 6, 12, 13, 14, 25, 26 en 27 juli 1989 worden vervangen door de periode van 3 tot 13 juli 1989.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op achttien november 1900 zevenennegentig, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BORRET,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BORRET.