

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 70.503 van 23 december 1997

A. 52.525/VI-14.026
A. 53.829/VI-14.237
A. 58.727/VI-14.238

In zake : **BERGER** Francine
avenue Normande 2
1320 Genväl,

tegen :

1. **het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Terhulpen**,
dat woonplaats heeft gekozen bij Mr. Vincent DE WOLF, advocaat, Gulden Vlieslaan 68, bus 9 1060 Brussel,
2. **de Belgische Staat**, vertegenwoordigd door de Minister van Volksgezondheid.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 25 juni 1993 ingediende verzoekschrift, waarbij Francine BERGER de nietigverklaring vordert van de beslissing van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Terhulpen om haar met ingang van 3 mei 1993 van rechtswege in disponibiliteit te stellen wegens ziekte;

Gezien het op 29 september 1993 ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekster de nietigverklaring vordert van :

1. de beslissing van onbekende datum van de raad voor maatschappelijk welzijn van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Terhulpen om verzoekster te laten verschijnen voor de pensioencommissie ingesteld bij de administratieve gezondheidsdienst en de procedure in gang te zetten om haar eventueel definitief ongeschikt te verklaren om haar ambt uit te oefenen;
2. de beslissing van onbekende datum van de administratieve gezondheidsdienst om verzoekster op te roepen om op 19 augustus 1993 te verschijnen voor de pensioencommissie en de procedure in gang te zetten om haar eventueel definitief ongeschikt te verklaren om haar ambt uit te oefenen;

Gezien het op 1 juli 1994 ingediende verzoekschrift, waarbij Francine BERGER de nietigverklaring vordert van het besluit van 13 april 1994 van de raad voor maatschappelijk welzijn van Terhulpen dat als volgt luidt :

- " Artikel 1. : Besloten wordt dat bij het OCMW van Terhulpen geen enkele betrekking voorhanden is aangepast aan de gezondheidstoestand van Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, zoals die wordt beschreven door de geneesheer-hoofd van de administratieve gezondheidsdienst, te weten :
- "- Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, is definitief ongeschikt om haar ambt op normale en regelmatige wijze uit te oefenen; blijft niettemin geschikt om diensten te presteren onder de volgende voorwaarden : bejaardenhelpster, licht werk".

Bijgevolg wordt Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, verzocht om haar ziekteverzuim te rechtvaardigen aan de hand van geneeskundige verklaringen.

Artikel 2 : Mevrouw Francine BERGER, vastbenoemd bejaardenhelpster, wordt van 1 maart 1994 tot 30 april 1994 in disponibiliteit gesteld wegens ziekte.

Artikel 3 : De wedde van de betrokkene wordt berekend overeenkomstig de ministeriële omzendbrief van 13 juni 1985 betreffende de berekening van het wachtgeld in geval van indisponibiliteitstelling wegens ziekte en gebrekkigheid.

Artikel 4 : Dit besluit zal ter kennis gebracht worden van de administratieve gezondheidsdienst en van Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster.

Artikel 5 : Een afschrift van dit besluit wordt ter kennisgeving gezonden aan het college van burgemeester en schepenen en aan de Gouverneur van Brabant";

Gelet op de beschikking van 15 april 1997 tot samenvoeging van de zaken;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van Mevr. DEBUSSCHERE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 30 april 1997 waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

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

Gelet op de beschikking van 27 oktober 1997, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 26 november 1997, de datum waarop ze is uitgesteld tot de terechtzitting van 17 december 1997;

Gehoord het verslag van de heer LEWALLE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. DETRY, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, van Mr. DE WOLF, advocaat, die voor de eerste verwerende partij verschijnt, en van Mr. WOLTER, advocaat, die voor de tweede verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. DAGNELIE, eerste auditeur bij de Raad van State;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het verzoekschrift :

1. Verzoekster is in december 1977 in dienst getreden als bejaardenhelpster bij het OCMW van Terhulpen. Ze is op 27 december 1977 vast benoemd.

2. In 1984 volgt de verwerende partij de raadgevingen op van de arbeidsgeneesheer en wijst ze verzoekster lichte taken toe, zonder zwaar werk noch schoonmaak.

3. Op 29 november 1984 stelt de raad voor maatschappelijk welzijn vast dat er geen betrekking beschikbaar is die overeenstemt met de lichamelijke geschiktheid van verzoekster en stelt voor haar in disponibiliteit te stellen wegens ambtsontheffing.

4. Op 27 december 1984 neemt die raad een beslissing die de beslissing van 29 november 1984 vernietigt en vervangt. Hij besluit verscheidene betrekkingen van bejaardenhelpster af te schaffen en stelt bijgevolg voor verzoekster in disponibiliteit te

stellen wegens ambtsontheffing in het belang van de dienst.

5. Op 5 maart 1985 stelt verzoekster een beroep tot nietigverklaring in bij de Raad van State tegen die beslissing en op 21 maart 1985 besluit de raad voor maatschappelijk welzijn, verwijzend naar het schorsingsbesluit van de gouverneur van 15 februari 1985, die beslissing in te trekken.

6. Verzoekster, herplaatst als bejaarden-hulpster, verklaart dat ze sedertdien lichte taken kreeg toegewezen, zonder zwaar werk noch schoonmaak, overeenkomstig de aanbevelingen van de administratieve gezondheidsdienst.

Ze wordt meermaals in disponibiliteit gesteld wegens ziekte.

7. Op 27 juli 1989 geeft de raad voor maatschappelijk welzijn haar de toestemming om haar ambt met ingang van 1 september 1989 uit te oefenen ten belope van 4/5 van de duur van de haar normalerwijs opgelegde prestaties.

8. Op 30 november 1989 betuigt de raad voor maatschappelijk welzijn zijn instemming met de aanvraag van verzoekster om haar loopbaan halftijds te onderbreken voor een periode van één jaar, die ingaat op 1 maart 1990, en op 31 januari 1991 betuigt hij zijn instemming met de verlenging van die halftijdse onderbreking voor 4 jaar.

9. Op 17 februari 1992 verklaart de arbeidsgeneesheer verzoekster geschikt voor haar ambt maar raadt haar aan licht werk te doen.

10. In 1992 ondergaat verzoekster een chirurgische ingreep die aanleiding geeft tot ernstige postoperatieve complicaties en verscheidene maanden ziekteverlof.

11. Bij een brief van 21 september 1992 meldt de administratieve gezondheidsdienst aan de verwerende partij dat verzoekster geschikt is om licht werk te verrichten, zonder schoonmaak of het dragen van zware lasten (boven de 5 kg).

12. Het vast bureau neemt tijdens de vergadering van 13 januari 1993 akte van het vermelde advies en besluit het niet te volgen en verzoekster te verplichten haar ziekteverzuim te rechtvaardigen aan de hand van een geneeskundige verklaring omdat "werkzaamheden aangepast aan haar gezondheidstoestand bij het OCMW niet bestaan".

Deze beslissing wordt op 26 januari 1993 ter kennis gebracht van verzoekster.

13. Op 1 maart 1993 verklaart dr. Mottard, arbeidsgeneesheer, verzoekster definitief ongeschikt voor haar ambt. Hij beveelt "licht werk (b.v. weinig zware schoonmaak)" aan en wijst erop dat dit oordeel wordt geveld "onder voorbehoud van aanvullende onderzoeken".

14. Op 4 maart 1993 stelt de behandelend geneesheer van verzoekster vast dat ze tot 30 maart haar normale activiteiten mag hervatten. Hij maakt een soortgelijke geneeskundige verklaring op voor de maand april. Op grond van die verklaringen hervat verzoekster het werk. Op 7 april 1993 zet ze haar activiteiten stop als gevolg van het optreden van dr. Mottard, arbeidsgeneesheer.

15. Op 18 maart 1993 vraagt de eerste verwerende partij de administratieve gezondheidsdienst verzoekster op te roepen om na te gaan of ze nog geschikt is om het ambt van bejaardenhelpster uit te oefenen. Ze wijst erop dat ze niet beschikt over een bijzondere dienst waar verzoekster kan worden aangesteld in een aan haar toestand aangepast ambt.

16. Op 14 april 1993 schrijft verzoekster een brief aan dr. Mottard waarin ze om een overleg-procedure verzoekt omdat ze niet akkoord gaat met zijn beslissing om haar definitief ongeschikt te verklaren voor het uitoefenen van haar ambt en waarin ze gewag maakt van artikel 146bis, § 3, van het algemeen reglement voor de arbeidsbescherming.

17. Bij een brief van 15 april 1993 meldt de administratieve gezondheidsdienst aan de verwerende partij dat de geneesheer van die dienst van oordeel is "dat mevrouw Francine BERGER geschikt is om licht werk te verrichten, zonder zware schoonmaak".

18. Op 22 april 1993 vraagt de vakorganisatie waarbij verzoekster aangesloten is, de verwerende partij het standpunt te herzien dat ze in haar brief van 26 januari 1993 heeft ingenomen.

19. Op 27 april 1993 neemt het vast bureau van het OCMW van Terhulpen de volgende beslissing :

" Het bureau neemt eenparig kennis van het geneeskundig advies van de Sociaal-medische Rijksdienst d.d. 15 april 1993 betreffende mevrouw BERGER, bejaardenhelpster.

Er wordt besloten dat geneeskundig advies niet te volgen en het personeelslid te verplichten haar verzuim te rechtvaardigen aan de hand van een geneeskundige verklaring, aangezien specifieke aan haar gezondheidstoestand aangepaste activiteiten bij het OCMW niet bestaan.

De vergadering neemt bovendien kennis van de brief van de ACOD (vakorganisatie) die kritiek uitbrengt op de beslissing die het OCMW ten aanzien van mevrouw BERGER, bejaardenhelpster, heeft genomen.

De vergadering wijst erop dat mevrouw BERGER vast benoemd is als bejaardenhelpster en op haar bijgevolg de specifieke rechtspositieregeling van bejaardenhelpster wordt toegepast.

Met ingang van 1 mei 1993 beschikt mevrouw BERGER nog over twee dagen ziekteverlof. Nadat de betrokkene haar dagen ziekteverlof heeft opgebruikt, is ze van rechtswege in disponibiliteit wegens ziekte indien haar ziekteverzuim wordt verlengd".

Het betreft de met het eerste beroep bestreden handeling.

20. Diezelfde dag wordt die beslissing ter kennis gebracht van verzoekster in de volgende bewoordingen :

" Het vast bureau heeft besloten dat geneeskundig advies niet te volgen en u te verplichten uw verzuim te rechtvaardigen aan de hand van een geneeskundige verklaring als u van oordeel bent dat u uw dienst niet op normale en regelmatige wijze kan hervatten, overeenkomstig uw rechtspositieregeling.

Op 1 mei 1993 hebt u nog 2 dagen ziekteverlof over.

Indien uw ziekteverzuim wordt verlengd voor een langere duur dan het aantal dagen ziekteverlof dat u rest, zult u van rechtswege in disponibiliteit zijn wegens ziekte, overeenkomstig de bepalingen van de administratieve rechtspositieregeling die van toepassing is op de personeelsleden van het OCMW".

21. Nog op 27 april wordt geantwoord aan verzoeksters vakorganisatie en wordt de volgende brief gericht aan dr. Mottard :

" Wij hebben de eer u te bevestigen dat het vast bureau op 13 januari 1993 heeft besloten dat er bij het OCMW van Terhulpen geen enkele specifieke activiteit bestaat die is aangepast aan de gezondheidstoestand van mevrouw BERGER, bejaardenhelpster.

Die beslissing is toegezonden aan de toezichthoudende overheden, die ze niet hebben betwist.

Als gevolg van de brief die mevrouw BERGER tot u heeft gericht, hebt u de wens geuit de werkgever van mevrouw BERGER te ontmoeten op woensdag 7 april 1993, tijdens het jaarlijkse bezoek van de "Intermédicale", die zich daartoe verplaatst met een mobiel consultatiebureau.

Tijdens dat onderhoud, dat plaatsgehad heeft met de secretaris van de instelling, de heer DE CLERCQ, hebt u gevraagd of het OCMW in haar diensten een betrekking heeft die is aangepast aan de gezondheidstoestand van mevrouw BERGER. Er is u geantwoord dat krachtens de hierboven vermelde beslissing van het vast bureau, bij het OCMW geen enkele activiteit bestaat die specifiek is aangepast aan de gezondheidstoestand van mevrouw BERGER.

U hebt een afschrift gekregen van de volgende stukken :

- a) uittreksel besluit van het vast bureau van 13 januari 1993.
- b) afschrift brief OCMW van 26 januari 1993 gericht aan Mevrouw BERGER.
- c) afschrift geneeskundige verklaring Medisch Sociale Rijksdienst van 21 september 1992.

Het vast bureau heeft tijdens zijn vergadering van 27 april 1993 kennis genomen van het geneeskundig advies van 15 april 1993 van de Sociaal-medische Rijksdienst en heeft de beslissing genomen het niet te volgen en mevrouw BERGER te verplichten haar ziekteverzuim te rechtvaardigen met een verklaring van haar behandelend geneesheer indien ze van oordeel zou zijn niet in staat te zijn haar normale dienst te hervatten, zoals het Ministerie van Volksgezondheid en Leefmilieu voorstelt.

Als bijlage voeg ik een afschrift van het bericht van de Sociaal-medische Rijksdienst van 15 april 1993 en van de brief die wij aan dat personeelslid richten".

22. Op 3 mei 1993 heeft dr. Mottard geantwoord op de protestbrief van verzoekster, waarbij hij uitlegt dat hij gepoogd heeft een oplossing te vinden met de overheden van het OCMW maar dat er geen betrekking is voor licht werk en een overplaatsing niet mogelijk is.

23. Op 26 november 1993 stelt de raad voor maatschappelijk welzijn vast dat verzoekster zich van 1 september tot 30 november van rechtswege in disponibiliteit bevindt.

Hij besluit tevens haar op te roepen om te verschijnen voor de pensioencommissie.

Het betreft de eerste handeling bestreden met het tweede beroep.

24. Begin juni 1993 vraagt het OCMW van Terhulpen de administratieve gezondheidsdienst verzoekster te laten verschijnen voor de pensioencommissie.

25. Einde juli 1993 wordt ze verzocht zich op 19 augustus 1993 te melden bij de pensioencommissie.

Het betreft het tweede onderwerp van het tweede beroep.

26. Op 23 december 1993 brengt de administratieve gezondheidsdienst de beslissing van de geneesheer-hoofd van dienst ter kennis van verzoekster : verzoekster voldoet niet aan de voorwaarden om voortijdig om gezondheidsredenen gepensioneerd te worden, maar ze is definitief ongeschikt om op normale en regelmatige wijze haar ambt uit te oefenen, terwijl ze toch geschikt blijft om diensten te presteren als bejaardenhelpster zonder lasten te hoeven dragen van meer dan 5 kg.

27. Die beslissing wordt op 30 januari 1994 ter kennis gebracht van het OCMW.

28. De raad voor maatschappelijk welzijn neemt in zijn vergadering van 13 april 1994 de volgende beslissing :

" Gelet op de beslissing van de geneesheer-hoofd van de administratieve gezondheidsdienst betreffende mevrouw Francine BERGER, vastbenoemd bejaardenhelpster, waarvan een afschrift als bijlage;

Aangezien het ziekteverzuim van betrokkene wordt verlengd tot 30 april 1994;

Gelet op het administratief statuut dat van toepassing is op het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn, inzonderheid op artikel 87;

Gelet op de ministeriële omzendbrief van 13 juni 1985 betreffende de berekening van de wachtwedde in geval van disponibiliteit wegens ziekte of gebrekkigheid;

Gelet op de wet van 15 mei 1984 houdende maatregelen tot harmonisering in de pensioenregelingen;

Gelet op de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, gewijzigd bij die van 5 augustus 1992 en die van 12 januari 1993";

De Raad, met eenparigheid van stemmen, :

" Artikel 1. : Besluit dat bij het OCMW van Terhulpen geen enkele betrekking voorhanden is aangepast aan de gezondheidstoestand van Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, zoals die wordt beschreven door de geneesheer-hoofd van de administratieve gezondheidsdienst, te weten :

"- Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, is definitief ongeschikt om haar ambt op normale en regelmatige wijze uit te oefenen; blijft niettemin geschikt om diensten te presteren onder de volgende voorwaarden : bejaardenhelpster, licht werk".

Bijgevolg wordt Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, verzocht om haar ziekteverzuim te rechtvaardigen aan de hand van geneeskundige verklaringen.

Artikel 2 : Mevrouw Francine BERGER, vastbenoemd bejaardenhelpster, wordt van 1 maart 1994 tot 30 april 1994 in disponibiliteit gesteld wegens ziekte.

Artikel 3 : De wedde van de betrokkene wordt berekend overeenkomstig de ministeriële omzendbrief van 13 juni betreffende de berekening van het wachtgeld in geval

van indisponibiliteitstelling wegens ziekte en gebrekkigheid.

Artikel 4 : Dit besluit zal ter kennis gebracht worden van de administratieve gezondheidsdienst en van Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster.

Artikel 5 : Een afschrift van dit besluit wordt ter kennisgeving gezonden aan het college van burgemeester en schepenen en aan de Gouverneur van Brabant";

**De ontvankelijkheid van het eerste en het derde beroep
A.52.525 en A.58.727 :**

Overwegende dat de eerste verwerende partij de niet-ontvankelijkheid van het verzoekschrift wegens gebrek aan belang opwerpt, omdat de op 27 april 1993 door het bureau van het OCMW van Terhulpen genomen beslissing om verzoekster met ingang van 3 mei 1993 in disponibiliteit te stellen indien haar ziekteverzuim zou worden verlengd, welke het onderwerp is van het eerste beroep, alsmede de op 13 april 1994 door de raad voor maatschappelijk welzijn van het OCMW van Terhulpen genomen beslissing om verzoekster van 1 maart 1994 tot 30 april 1994 in disponibiliteit te stellen wegens ziekte, die het onderwerp is van het derde beroep, slechts de gevolgen zijn van de op 13 januari 1993 door het vast bureau van het OCMW genomen beslissing om het advies van de administratieve gezondheidsdienst van de Staat niet te volgen en van verzoekster te eisen dat ze haar ziekteverzuim laat rechtvaardigen met een geneeskundige verklaring, omdat bij het OCMW geen betrekking bestaat die aangepast is aan haar gezondheidstoestand; dat ze uiteenzet dat aangezien verzoekster de nietigverklaring van die op 13 januari 1993 genomen beslissing, die onbetwistbaar tot doel en tot gevolg heeft haar administratieve rechtspositieregeling te wijzigen (verzoekster gaat van een ambt met "lichte regeling" over naar een ambt met "normale regeling"), niet heeft gevorderd, ze geen belang heeft bij het vorderen van de nietigverklaring

van de beslissing om haar in disponibiliteit te stellen en van de beslissing waarbij die indisponibiliteitstelling wordt bevestigd; dat ze erop wijst dat de bestreden handeling bestaat in het van rechtswege in disponibiliteit stellen wegens ziekte, met toepassing van artikel 99 van de rechtspositieregeling van het personeel van het OCMW van Terhulpen;

Overwegende dat verzoekster in haar memorie van wederantwoord uitlegt dat de beslissing van 13 januari 1993 opgehouden heeft uitwerking te hebben toen ze haar dienst heeft hervat, van 5 maart tot 7 april 1993; dat de beslissing van 27 april 1993 des te minder een gevolg lijkt te zijn van de beslissing van 13 januari 1993, daar ze is genomen na advies van de administratieve gezondheidsdienst van de Staat, gegeven op 15 april 1993, welk advies het vast bureau van het OCMW besloten heeft niet te volgen; dat de beslissing van 13 april 1994 evenmin een bevestiging is van de op 13 januari 1993 genomen beslissing, maar is genomen na een nieuw, op 23 december 1993 door de administratieve gezondheidsdienst gegeven advies;

Overwegende dat de eerste verwerende partij in haar laatste memorie uiteenzet dat het onjuist is te beweren dat de beslissing van 13 januari 1993 geen uitwerking meer had toen verzoekster haar dienst heeft hervat; dat de beslissing van 27 april die van 13 januari overneemt en niets anders doet dan wijzen op de gevolgen die verbonden zijn aan het overschrijden van haar tegoed aan dagen ziekteverlof (de indisponibiliteitstelling van rechtswege); dat de eerste verwerende partij met de handeling van 27 april 1993 alleen de bedoeling had de beslissing van 13 januari 1993 te bevestigen, zelfs indien ze steunde op een nieuw advies van de administratieve gezondheidsdienst; dat dit advies identiek was aan het eerste; dat beide

handelingen een gemeenschappelijk onderwerp hadden - de verplichting om verzoeksters ziekteverzuim te rechtvaardigen aan de hand van een geneeskundige verklaring - en steunen op identieke motieven - de onmogelijkheid om bij het OCMW van Terhulpen een geschikte betrekking te vinden voor verzoekster;

Overwegende dat de besluiten van de raad van het OCMW van Terhulpen van 27 april 1993 en 13 april 1994, waarvan de verzoekende partij de nietigverklaring heeft gevorderd met twee afzonderlijke beroepen, genomen zijn nadat verzoekster opnieuw onderzocht was na advies op 15 april 1993 en 23 december 1993 gegeven door de administratieve gezondheidsdienst van de Staat; dat hoewel die besluiten het gevolg zijn van de op 13 januari 1993 door het OCMW van Terhulpen genomen beslissing en, zoals deze, tot doel hadden de gevolgen te trekken uit de lichamelijke ongeschiktheid van verzoekster voor zwaar werk, ze het gevolg zijn van een nieuw onderzoek van verzoeksters situatie en bijgevolg niet geacht kunnen worden louter handelingen te zijn tot bevestiging van die beslissing; dat die besluiten op zich nadeel kunnen berokkenen aan verzoekster, die er belang bij had ze te bestrijden; dat de exceptie van niet-ontvankelijkheid niet opgaat;

De ontvankelijkheid van het tweede beroep A.53.829:

Overwegende dat het tweede beroep enerzijds als onderwerp heeft de beslissing van de raad van het OCMW van Terhulpen om verzoekster te laten verschijnen voor de bij de administratieve gezondheidsdienst ingestelde pensioencommissie, en anderzijds de door de administratieve gezondheidsdienst genomen beslissing om verzoekster op te roepen om te verschijnen voor de pensioencommissie; dat die beslissingen voorbereidende handelingen zijn die op zichzelf verzoekster geen nadeel

konden berokkenen; dat het tweede beroep niet ontvankelijk is;

Het eerste en het derde beroep A. 52.525 en A. 58.727 wat de zaak zelf betreft :

Overwegende dat verzoekster een middel, het derde van haar eerste verzoekschrift, ontleent aan de schending van de artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, doordat ze onmogelijk de motieven kan achterhalen die aan de basis liggen van de bestreden handelingen; dat ze dat middel, het tweede van haar derde verzoekschrift, weer aanvoert, daarbij preciserend dat de bestreden handeling geen enkel motief bevat op grond waarvan de beslissing kan worden gerechtvaardigd, noch wat het ontbreken van een geschikte betrekking betreft, noch wat de indisponibiliteitstelling van verzoekster wegens ziekte van 1 maart 1994 tot 30 april 1994 betreft;

Overwegende dat de eerste verwerende partij antwoordt dat de op 13 april 1993 genomen beslissing om het door de administratieve gezondheidsdienst verstrekte advies niet te volgen voldoende gemotiveerd was; dat bovendien de beslissing waarin wordt verklaard dat er geen aan de gezondheidstoestand van verzoekster aangepaste betrekking bestaat, slechts de vaststelling is van een objectief gegeven en geen rechtshandeling en dat ze bijgevolg niet behoefde te worden gemotiveerd;

Overwegende dat de raad van het OCMW van Terhulpen op 27 april 1993 heeft besloten het advies van de administratieve gezondheidsdienst niet te volgen en verzoekster te verplichten haar ziekteverzuim te rechtvaardigen met een geneeskundige verklaring, omdat bij het OCMW geen specifieke activiteiten bestonden

aangepast aan haar toestand; dat diezelfde raad voor maatschappelijk welzijn op 13 april 1994 heeft besloten dat bij het OCMW van Terhulpen geen enkele betrekking bestond aangepast aan verzoeksters gezondheidstoestand zoals beschreven door de geneesheer-hoofd van de administratieve gezondheidsdienst in het op 23 december 1993 ter kennis gebrachte advies; dat de eerste verwerende partij in geen enkele van die twee besluiten uitleg heeft verstrekt over het ontbreken van een specifieke activiteit aangepast aan verzoeksters gezondheidstoestand, terwijl ze van het ontbreken daarvan het doorslaggevende motief van haar beslissingen maakte; dat dit gebrek aan uitleg des te meer laakbaar is daar de verzoekende partij van 1977 tot 1992 als bejaardenhelpster had gewerkt en sedert 1985 met instemming van de eerste verwerende partij lichte taken verrichte zonder zwaar werk noch schoonmaak; dat de bestreden besluiten onvoldoende gemotiveerd lijken te zijn; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden :

- 1° de beslissing van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Terhulpen, ter kennis gebracht op 27 april 1993, om mevrouw Francine BERGER met ingang van 3 mei 1993 van rechtswege in disponibiliteit te stellen wegens ziekte;
- 2° het besluit van 13 april 1994 van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn van Terhulpen dat als volgt luidt :

" Artikel 1. : Besloten wordt dat bij het OCMW van Terhulpen geen enkele betrekking voorhanden is

aangepast aan de gezondheidstoestand van Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, zoals die wordt beschreven door de geneesheer-hoofd van de administratieve gezondheidsdienst, te weten : "Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, is definitief ongeschikt om haar ambt op normale en regelmatige wijze uit te oefenen; blijft niettemin geschikt om diensten te presteren onder de volgende voorwaarden : bejaardenhelpster, licht werk".

Bijgevolg wordt Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster, verzocht om haar ziekteverzuim te rechtvaardigen aan de hand van geneeskundige verklaringen.

Artikel 2 : Mevrouw Francine BERGER, vastbenoemd bejaardenhelpster, wordt van 1 maart 1994 tot 30 april 1994 in disponibiliteit gesteld wegens ziekte.

Artikel 3 : De wedde van de betrokkene wordt berekend overeenkomstig de ministeriële omzendbrief van 13 juni betreffende de berekening van het wachtgeld in geval van indisponibiliteitstelling wegens ziekte en gebrekkigheid.

Artikel 4 : Dit besluit zal ter kennis gebracht worden van de administratieve gezondheidsdienst en van Mevrouw Francine BERGER, bejaardenhelpster.

Artikel 5 : Een afschrift van dit besluit wordt ter kennisgeving gezonden aan het college van burgemeester en schepenen en aan de Gouverneur van Brabant".

Artikel 2.

Het tweede beroep, ingesteld op 29 september 1993, wordt verworpen.

Artikel 3.

De kosten, bepaald op 12.000 frank, komen ten laste van verzoekster ten belope van 4.000 frank en ten laste van de eerste verwerende partij ten belope van 8.000 frank.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare
terechtzing van de VIe kamer, op drieëntwintig
december 1900 zevenennegentig door :

de HH.	CLOSSET,	kamervoorzitter,
	HANSE,	staatsraad,
	LEWALLE,	staatsraad,
Mevr.	NOTEBAERT,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

CH.-L. CLOSSET.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD
VAN STATE, GECORDINEERD OP 12 JANUARI 1973.