RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 71.839 van 16 februari 1998
in de zaak A. 44.449/IX-81.

In zake : Piet VANDENBULCKE,
wonende te MERKSEM,
Maantjessteenweg 42

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering.

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

Gezien het verzoekschrift dat op 14 juni 1991 namens Piet VANDENBULCKE werd ingediend door zijn raadsman W. LAMBRECHTS, toen advocaat te Antwerpen, om de vernietiging te vorderen van het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990 houdende wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 betreffende de verplichtingen en de opdrachten inzake medisch schooltoezicht, gewijzigd door de besluiten van de Vlaamse regering van 19 maart 1986, 29 juli 1987 en 13 juni 1990;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur P. DE WOLF;

Gelet op de beschikking van 1 april 1993 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

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

Gezien de aanvullende laatste memories;

Gelet op de beschikking van 19 november 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 januari 1998;

Gehoord het verslag van de Eerste Voorzitter van de Raad van State G. BAETEMAN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat F. BORREMANS die, loco L. VAN HOUT verschijnt voor verzoeker, en van Adjunct van de directeur J. WENS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur-afdelingshoofd P. DE WOLF;

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

1. Over de gegevens van de zaak.

1.1. Verzoeker is coördinerend geneesheer van een equipe voor medisch schooltoezicht te Merksem. Hij heeft een bediendenstatuut met barema 10/3 en 5 jaar anciënniteit. Daarnaast heeft hij een bijberoep als zelfstandige, namelijk als PMS-arts en als arts met een zelfstandige praktijk.

1.2. Artikel 14 van de wet van 21 maart 1964 op het medisch schooltoezicht, zoals gewijzigd bij decreet van 13 juli 1988 bepaalt :

> "Het geneeskundig schooltoezicht is kosteloos.
> De equipes voor medisch schooltoezicht die krachtens artikel 4 erkend zijn, genieten ten bezware van de begroting van de Vlaamse Gemeenschap een subsidie die berekend wordt op basis van het aantal leerlingen onder toezicht.

Het bedrag van de subsidie wordt door de Vlaamse Executieve vastgesteld met inachtname van de kostprijs van de activiteiten, waarin de bezoldigingen of honoraria voor geneesheren, paramedici en ander personeel en de algemene kosten begrepen zijn.

...

Voor het medisch of paramedisch personeel kan de subsidie vastgesteld worden in de vorm van een weddetoelage die berekend wordt uitgaande van de weddeschalen die van kracht zijn in het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap of de psycho-medisch-sociale centra".

1.3. Met als rechtsgrond de wet van 21 maart 1964, wordt op 30 juli 1985 een besluit goedgekeurd door de Vlaamse regering betreffende de verplichtingen en opdrachten inzake medisch schooltoezicht en houdende de erkenningsvoorwaarden en subsidiëring van equipes en centra voor medisch schooltoezicht (Belgisch Staatsblad van 15 november 1985; err. Belgisch Staatsblad van 12 december 1985). Tegen dat besluit werd een beroep tot nietigverklaring ingesteld door het Vlaams Artsensyndicaat. Dat beroep werd verworpen bij arrest van de Raad van State nr. 45.724 van 24 januari 1994.

Het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 wordt gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 19 maart 1986, 29 juli 1987, 13 juni 1990, 19 december 1990 en 19 december 1991.

1.4. Vóór de wijziging bij het besluit van de Vlaamse Executieve van 19 december 1990, was in hoofdstuk V Subsidies van het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 het volgende bepaald :

" HOOFDSTUK V. Subsidies

Art. 45. Onder de voorwaarden en volgens de modaliteiten hierna bepaald wordt aan de inrichtende macht van erkende equipes voor medisch schooltoezicht een vaste vergoeding toegekend.

Art. 46. De vaste vergoeding wordt bepaald in functie van het aantal in de loop van het schooljaar verplicht en selectief uitgevoerde periodieke algemeen klinische onderzoekingen en wel op dusdanige wijze dat bij het aantal, begrepen tussen de in artikel 47 bepaalde grenzen, per algemeen klinisch

onderzochte leerling een vaste vergoeding wordt uitbetaald, waarin begrepen de kostprijs voor wedde en vergoedingen voor één voltijdse geneesheer en één voltijdse verpleegkundige, alsook de werkingskosten voor alle taken die in het kader van het onderhavige besluit of van latere besluiten in uitvoering van de wet op het Medisch Schooltoezicht worden toevertrouwd.

Art. 47. § 1. Per erkende voltijdse geneesheer en verpleegkundige mag het aantal periodieke algemeen klinische onderzoekingen door de erkende equipe uitgevoerd in uitvoering van de artikelen 6 en 7, niet minder bedragen dan 3.000 en niet meer dan 3.200 hierin voor maximum 5 pct. selectieve periodieke algemeen klinische onderzoekingen begrepen in uitvoering van artikel 7.

§ 2. De onder paragraaf 1 bepaalde grenzen worden voor de coördinerende geneesheer bepaald op minimum 2.800 en maximum 3.000. ...

Art. 50. § 1. ...

...

b) voor de coördinerende geneesheren die echter op datum van onderhavig besluit erkend zijn als geneesheer-coördinator wordt bovendien rekening gehouden met het aantal vroegere dienstjaren die zij in deze functie waren erkend;

c) wanneer echter aan de voorwaarden is voldaan zoals gesteld bij artikel 27, 2°, van het onderhavig besluit mag na 9 jaar dienstuitoefening als houder van het in voornoemd artikel bedoelde diploma of na 9 jaar erkenning als geneesheer-coördinator het bezoldigingsmaximum worden bepaald overeenkomstig het bij koninklijk besluit van 27 juni 1974, artikel 2, voorziene weddeschaal 511 die van toepassing is voor de Adviseur-Directeur bij de psycho-medisch-sociale centra van de Staat met 9 jaar dienstanciënniteit.

...

2° Voor de onder artikel 27, 3°, van het onderhavige besluit bedoelde personen is het bezoldigingsmaximum bepaald op de wedde die aan een paramedisch personeelslid met dezelfde kwalificatie en functie in een psycho-medisch-sociaal centrum zal worden uitgekeerd in het raam van het koninklijk besluit van 13 augustus 1962 tot regeling van de psycho-medisch-sociale centra en van de diensten voor studie- en beroepsoriëntering, zoals het later is gewijzigd, maar met inachtneming van de in § 2 van dit artikel uiteengezette anciënniteits- en prestatieaanrekening.

...

Art. 54. Deze vaste vergoeding zal maandelijks voor 1/12e van de totale in de loop van het schooljaar te voorziene toelage worden uitbetaald op basis van het aantal uitgevoerde klinische onderzoekingen van het voorafgaand schooljaar.

De eindafrekening zal na de vaststelling worden verrekend bij de uitbetaling van het eerste volgende voorschot van het nieuwe schooljaar.

(B. Vl. Ex. 19-3-1986)

Art. 55. § 1. De maandelijkse vooruitbetaling der toelage zal aan de inrichtende macht van de erkende equipe worden uitbetaald onder volgende voorwaarden :

...

Art. 56. 1° Voor één voltijdse tewerkgestelde geneesheer en één voltijdse verpleegkundige is de volledige weddelast verschuldigd wanneer in het betrokken centrum per schooljaar 3.000 verplichte onderzoekingen zijn doorgegaan.

Voor de deeltijdse geneesheer of verpleegkundige helper wordt dit cijfer berekend in verhouding tot de tewerkstellingstijd.

(B. Vl. Ex. 13-6-1990)

2° Wanneer per voltijdse geneesheer of voltijdse verpleegkundige helper het volgens 1° van het onderhavige artikel bepaalde aantal maximum onderzoekingen niet wordt bereikt zal de toelage in evenredigheid worden verminderd.

3° Wanneer per geneesheer of verpleegkundige het aantal van 3.000 onderzoekingen wordt overschreden zal enkel het vaste deel zoals het is bepaald bij artikel 52 van het onderhavige besluit uitbetaald worden.

(B. Vl. Ex. 13-6-1990)

4° Voor de coördinerende geneesheer wordt het aantal van 3.000 onder 1° en 3° bepaald op 2.800.

(B. Vl. Ex. 13-6-1990)

Art. 57. § 1. De inrichtende macht die aanspraak maakt op een weddetoelage deelt bij het begin van ieder schooljaar de juiste tewerkstellingstijd in het medisch schooltoezicht mede bij middel van de individuele steekkaart, waarvan sprake in artikel 55, 2° van onderhavige besluit, zo de betrokken verpleegkundige ook in andere diensten werkzaam is.

§ 2. Voor het equipelid dat in aanmerking komt voor het toekennen van subsidies door andere instanties, legt de om subsidies verzoekende inrichtende macht bij de aanvang van elk schooljaar, met het oog op het toekennen van een weddetoelage, aan de bevoegde administratie een door de betrokken partijen ondertekende verklaring over omtrent de proportionele verdeling van de aanrekenbare onderzoekingen.

...".

In hoofdstuk VII (opheffings-, overgangs- en slotbepalingen) was het volgende bepaald :

"Art. 59. § 1. De leden die bij het in werking treden van dit besluit tot een erkende equipe behoren in de hoedanigheid van respectievelijk erkend geneesheer-coördinator, geneesheer, helper en perso-

neelslid belast met administratieve taken, en die niet in het bezit zijn van de vereiste bekwaamheidsbewijzen bepaald in artikel 27, kunnen hun hoedanigheid van respectievelijk coördinerend geneesheer, geneesheer, personeelslid belast met verpleegkundige en sociaal-verpleegkundige taken, en personeelslid belast met administratieve taken bij een erkende equipe behouden.

...

Art. 61. § 1. Alle functies uitgevoerd door personeel, dat als 2e of 3e lid in een equipe erkend was op 1 juli 1985, in uitvoering van het koninklijk besluit van 17 juli 1964 zoals het later werd gewijzigd, dienen met dezelfde tewerkstellingstijd terug te worden opgenomen in de erkende equipes voor medisch schooltoezicht, die in uitvoering van het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985 zullen worden erkend.

...

Art. 62. § 1. De voor de bij het in werking treden van dit besluit erkende personen houder van het brevet bekomen overeenkomstig het koninklijk besluit en van 9 juli 1960, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 13 augustus 1962, 3 april 1979, 16 mei 1980 en 13 september 1982 houdende vaststelling van de voorwaarden waaronder het brevet van verpleger of verpleegster wordt toegekend en van de beroepsuitoefening, en die tot op heden in aanmerking werden genomen voor het toekennen van een weddetoelage kan de organiserende instantie verder aanspraak maken op deze weddetoelage mits inachtneming van volgende maxima :

a) het bezoldigingsmaximum is bepaald op de wedde die overeenkomstig het geldelijk statuut van het rijkspersoneel wordt toegekend aan beambten met eenzelfde kwalificatie en functie;

b) met wat bepaald is bij artikel 50, § 1, 3˚, § 2 en § 3;

c) de bepaling bij artikel 53 is eveneens van toepassing.

...

5˚ artikel 14 van het koninklijk besluit van 21 maart 1961 tot bepaling van de voorwaarden inzake de sociaal-medische tuberculosebestrijding, tot toekenning van subsidies ten bate van de bestrijding en tot vaststelling van de regelen waarnaar zij dienen toegekend, zoals later gewijzigd.

§ 2. De in § 1 bepaalde besluiten worden opgeheven één jaar na het in werking treden van dit besluit, met uitzondering van het artikel bepaald in 6˚ dat onmiddellijk wordt opgeheven.

Art. 65. Dit besluit treedt in werking op 1 september 1985.

Art. 66. De Gemeenschapsminister van Gezondheidsbeleid is belast met de uitvoering van dit besluit".

1.5. Op 14 september 1990 wordt tussen de Vlaamse regering en de representatieve vakorganisaties een principieel akkoord bereikt over de sectoriële sociale programmatie voor de jaren 1990, 1991 en 1992.

Die sociale programmatie wordt vastgelegd in het besluit van de Vlaamse regering van 28 november 1990 tot toekenning van weddecomplementen aan de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse regering en van sommige publiekrechtelijke rechtspersonen die ressorteren onder de Vlaamse Gemeenschap en/of het Vlaamse Gewest en in het besluit van de Vlaamse regering van 28 november 1990 tot toekenning van maaltijdcheques aan de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse regering en van sommige publiekrechtelijke rechtspersonen die ressorteren onder de Vlaamse Gemeenschap en/of het Vlaamse Gewest.

1.6. In een nota van 14 december 1990 stelt de Gemeenschapsminister van Volksgezondheid aan de Vlaamse regering voor het bovenvermelde besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 te wijzigen. Blijkens die nota wordt een dubbel doel beoogd, namelijk de sociale programmatie voor 1990, 1991 en 1992 zoals vastgelegd in het bovenvermelde besluit van de Vlaamse regering van 28 november 1990 "toepasbaar te maken op erkende en subsidieerbaar gestelde personeelsleden van de equipes voor medisch schooltoezicht en ten laste nemen van de begroting van de Vlaamse Gemeenschap", en door een wijziging van artikel 49, 5˚, van het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 "de toekenning van een eindejaarstoelage niet subsidieerbaar te maken voor equipeleden die een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefenen of meer dan halftijds tewerkgesteld zijn in een bezoldigde functie buiten het medisch schooltoezicht".

1.7. Op 19 december 1990 wordt door de Vlaamse regering een besluit goedgekeurd tot wijziging van het

bovenvermelde besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985.

In de aanhef van het besluit wordt het volgende gesteld :

"De Vlaamse Executieve,
Gelet op de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, inzonderheid op artikel 5, § 1, I;
Gelet op de wet van 21 maart 1964 op het medisch schooltoezicht;
Gelet op het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985, betreffende de verplichtingen en de opdrachten inzake medisch schooltoezicht en houdende de erkenningsvoorwaarden en subsidiëring van equipes en centra voor medisch schooltoezicht, gewijzigd door de besluiten van de Vlaamse Executieve van 19 maart 1986, 29 juli 1987 en 13 juni 1990;
Gelet op het akkoord van de Gemeenschapsminister van Financiën en Begroting, gegeven op 18 december 1990;
Gelet op de wetten van de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid artikel 3, § 1, gewijzigd bij de wet van 4 juli 1989;
Gelet op de hoogdringendheid;
Overwegende dat onverwijld maatregelen moeten worden genomen om de sociale programmatie geldend voor de Vlaamse ambtenaren van toepassing te maken op de berekening van de betoelaagbare personeelskost van de equipeleden medisch schooltoezicht;
Op de voordracht van de Gemeenschapsminister van Volksgezondheid en Brusselse Aangelegenheden;
Na beraadslaging".

Het beschikkend gedeelte van het besluit luidt als volgt :

"Artikel 1. In het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985, betreffende de verplichtingen en de opdrachten inzake medisch schooltoezicht en houdende de erkenningsvoorwaarden en subsidiëring van equipes en centra voor medisch schooltoezicht, gewijzigd door de besluiten van de Vlaamse Executieve van 19 maart 1986, 29 juli 1987 en 13 juni 1990 wordt artikel 49, 5°, gewijzigd als volgt :
'5° de eindejaarstoelage die overeenkomstig de regelen van toepassing op de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse Executieve wordt verleend, voor zover deze equipeleden geen zelfstandige beroepsactiviteit uitoefenen of meer dan halftijds

tewerkgesteld zijn in een bezoldigde functie buiten het medisch schooltoezicht’.

Art. 2. Artikel 50, § 1, 1˚, a van hetzelfde besluit van de Vlaamse Executieve wordt als volgt gewijzigd :

’Voor de onder artikel 27, § 1, 1˚ van het onderhavige besluit bedoelde personen is het bezoldigingsmaximum bepaald in functie van de voor de openbare diensten toepasselijke weddeschaal 10/3 met 0 jaar anciënniteit op datum van het inwerking treden van dit besluit of bij de eerste erkenning.

Met ingang van 1 november 1990 wordt een bedrag in overeenstemming met de bepalingen houdende de toekenning van de maaltijdcheques aan de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse Executieve in aanmerking genomen voor de berekening van de betoelaagbare personeelskost.

Bovendien zijn vanaf 1 november 1991 de bepalingen die betrekking hebben op de invoering van weddecomplementen ten gunste van de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse Executieve van toepassing voor de berekening van de bezoldigingen bedoeld in voorgaand lid’.

Art. 3. Aan artikel 52, § 1 van hetzelfde besluit wordt een tweede lid toegevoegd dat luidt als volgt :

’Het bedrag van 492 frank, bedoeld in het eerste lid, wordt vanaf 1 november 1990 vervangen door 513,7 frank, vanaf 1 november 1991 door 520 frank en vanaf 1 november 1992 door 525,5 frank’.

Art. 4. Artikel 62, a van hetzelfde besluit van de Vlaamse Executieve wordt als volgt gewijzigd :

’Het bezoldigingsmaximum is bepaald op de wedde die overeenkomstig het geldelijk statuut van het rijkspersoneel wordt toegekend aan ambtenaren met eenzelfde statuut en functie.

Met ingang van 1 november 1990 wordt een bedrag in overeenstemming met de bepalingen houdende de toekenning van de maaltijdcheques aan de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse Executieve in aanmerking genomen voor de berekening van de betoelaagbare personeelskost.

Bovendien zijn vanaf 1 november 1991 de bepalingen die betrekking hebben op de invoering van weddecomplementen ten gunste van de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse Executieve van toepassing voor de berekening van de bezoldigingen bedoeld in voorgaand lid’.

Art. 5. Dit besluit treedt in werking op 1 november 1990.

Art. 6. De Gemeenschapsminister van Volksgezondheid en Brusselse Aangelegenheden is belast met de uitvoering van dit besluit".

1.8. Het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990 wordt bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 19 april 1991.

1.9. In een omzendbrief van 21 juni 1991 wordt door de Gemeenschapsminister van Volksgezondheid aan de inrichtende machten van de equipes medisch schooltoezicht en aan de equipes zelf toelichting verstrekt bij het bovenvermelde besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990.

1.10. Op 19 december 1991 wordt door de Vlaamse regering andermaal een besluit goedgekeurd tot wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990.

In het Belgisch Staatsblad van 20 maart 1992 wordt volgende tekst bekendgemaakt :

"De Vlaamse Executieve,

Gelet op de wet van 21 maart 1964 op het medisch schooltoezicht;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985 betreffende de verplichtingen en de opdrachten inzake medisch schooltoezicht en houdende de erkenningsvoorwaarden en subsidiëring van equipes en centra voor medisch schooltoezicht, gewijzigd bij besluiten van de Vlaamse Executieve van 19 maart 1986, 29 juli 1987, 13 juni 1990 en 19 december 1990;

Gelet op het akkoord van de Gemeenschapsminister van Financiën en Begroting, gegeven op 31 juli 1991;

Gelet op de wetten van de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op artikel 3, § 1, gewijzigd bij de wet van 4 juli 1989;

Gelet op de dringende noodzakelijkheid;

Overwegende dat het noodzakelijk is de reglementering inzake het medisch schooltoezicht aan te passen aan de evolutie van de structuren in het onderwijs en voor alle leerlingen tijdig te voorzien in preventieve gezondheidszorg via het medisch schooltoezicht;

Op voorstel van de Gemeenschapsminister van Volksgezondheid en Brusselse Aangelegenheden;

Na beraadslaging,

Besluit :

Artikel 1. Artikel 2, 2° van het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985 betreffende de verplichtingen en de opdrachten inzake medisch schooltoezicht en houdende de erkenningsvoorwaarden

en subsidiëring van equipes en centra voor medisch schooltoezicht, gewijzigd bij besluiten van de Vlaamse Executieve van 19 maart 1986, 29 juli 1987, 13 juni 1990 en 19 december 1990 wordt vervangen door volgende bepaling :

'2° het secundair onderwijs met volledig leerplan, het deeltijds beroepssecundair onderwijs en de voor de vervulling van de deeltijdse leerplicht erkende vorming;'

Art. 2. Artikel 5 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met een tweede lid :

'Dit artikel is niet van toepassing in het deeltijds beroepssecundair onderwijs en in de voor de vervulling van de deeltijdse leerplicht erkende vorming.'

Art. 3. Artikel 6, § 2, 4° van hetzelfde besluit wordt gewijzigd als volgt :

'4° drie leerjaren van het secundair onderwijs en twee leerjaren van het deeltijds beroepssecundair onderwijs en van de voor de vervulling van de deeltijdse leerplicht erkende vorming;'

Art. 4. In artikel 13, § 1, 1°, van hetzelfde besluit wordt het eerste lid als volgt gewijzigd :

'1° het uitvoeren van de verplichte medische onderzoeken en het nemen van de verplichte profylactische maatregelen bij besmettelijke ziekten, zoals bepaald in hoofdstuk II. Voor de leerlingen van het deeltijds beroepssecundair onderwijs en van de voor de vervulling van de deeltijdse leerplicht erkende vorming geldt dit slechts op vrijwillige basis.'

Art. 5. Artikel 20, § 1 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met een tweede lid :

'Voor de leerlingen van het deeltijds beroepssecundair onderwijs en van de voor de vervulling van de deeltijdse leerplicht erkende vorming geldt die verplichting niet.'

Art. 6. Artikel 46 van hetzelfde besluit wordt gewijzigd als volgt :

'De vaste vergoeding wordt bepaald in functie van het aantal in de loop van het schooljaar uitgevoerde algemeen klinische onderzoeken, bedoeld in artikel 13, § 1, 1°, en wel op dusdanige wijze dat bij het aantal, begrepen tussen de in artikel 47 bepaalde grenzen, per algemeen klinisch onderzochte leerling een vaste vergoeding wordt uitbetaald, waarin begrepen de kostprijs voor wedde en vergoedingen voor één voltijdse geneesheer en één voltijdse verpleegkundige, alsook de werkingskosten voor alle taken die in het kader van besluiten in uitvoering van de wet op het medisch schooltoezicht worden toevertrouwd aan de equipes medisch schooltoezicht.'

Art. 7. Aan artikel 52 van hetzelfde besluit wordt een tweede lid toegevoegd :

'Dezelfde bedragen gelden voor alle medische onderzoeken, bedoeld in artikel 13, § 1, 1° met

inbegrip van de onderzoeken uitgevoerd bij de leerlingen van het deeltijds beroepssecundair onderwijs en van de voor de vervulling van de deeltijdse leerplicht erkende vorming.'

Art. 8. Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 september 1991.

...";

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat het beroep van verzoeker niet ontvankelijk is, omdat hij niet doet blijken van het wettelijk vereiste persoonlijk en rechtstreeks belang; dat de verwerende partij ervan uitgaat dat het bestreden besluit betrekking heeft op de subsidiëring van de inrichtende macht en qeen betrekking heeft op de geneesheer zelf (zie artikel 14 van de wet van 21 maart 1964 op het medisch schooltoezicht en de artikelen 45 en volgende van het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 betref fende de verplichtingen en de opdrachten inzake medisch schooltoezicht, en houdende de erkenningsvoorwaarden en subsidiëring van equipes en centra voor medisch schooltoezicht, gewijzigd door de besluiten van de Vlaamse regering van 19 maart 1986, 29 juli 1987 en 13 juni 1990) en dat verzoeker buiten de rechtsverhouding inrichtende macht - subsidiërende overheid staat, waaruit meteen volgt dat hij niet het vereiste persoonlijk en rechtstreeks belang aantoont met betrekking tot het aanvechten van het besluit; dat zij in ondergeschikte orde aanvoert dat verzoeker in ieder geval niet van het rechtens vereiste belang doet blijken met betrekking tot de eventuele vernietiging van de artikelen 2, 3 en 4 van het door hem bestreden besluit, meer bepaald omdat de artikelen 2 en 4 van het besluit betrekking hebben op categorieën personeelsleden waartoe hijzelf als coördinerend geneesheer niet behoort;

2.1.2. Overwegende dat om ontvankelijk te zijn het annulatieberoep luidens artikel 19 van de wet van de

Raad van State moet uitgaan van een partij welke doet blijken van een benadeling of een belang; dat bij een beroep tegen een verordenende bepaling niet wordt geëist dat die bepaling reeds op verzoeker werd toegepast; dat het volstaat dat die bepaling op verzoeker toepasbaar is of zal worden en dat verzoeker bij de toepassing ervan nadeel zal ondervinden;

2.1.3. Overwegende dat verzoeker coördinerend geneesheer is in een equipe voor medisch schooltoezicht en dat hij volgens de niet tegengesproken gegevens van het verzoekschrift tewerkgesteld is als bediende; dat zijn wedde niet wordt betaald door de Vlaamse Gemeenschap maar door de inrichtende macht van die equipe voor medisch schooltoezicht; dat onder de voorwaarden en volgens de modaliteiten bepaald in het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 aan de inrichtende macht van erkende equipes voor medisch schooltoezicht een vaste vergoeding wordt toegekend en dat die vaste vergoeding volgens artikel 48 van het besluit van de Vlaamse regering van 30 juli 1985 samengesteld is uit de volledige weddekosten van de geneesheer, de volledige weddekosten van de verpleegkundige helper en alle werkingskosten; dat in artikel 58 van voormeld besluit uitdrukkelijk is bepaald dat die vaste vergoeding uitgekeerd wordt aan het openbaar bestuur of de rechtspersoon die de erkende equipe voor medisch schooltoezicht heeft opgericht;

2.1.4. Overwegende dat een verordenend besluit waarbij de wijze van berekening en de hoegrootheid van de subsidies voor erkende equipes voor medisch schooltoezicht worden vastgesteld of gewijzigd, enkel de rechtsverhouding tussen de Vlaamse Gemeenschap en de inrichtende machten van equipes voor medisch schooltoezicht betreft en het geen enkel recht verleent of ontneemt aan de personeelsleden van de equipes noch zulk een recht wijzigt; dat echter in de mate dat een dergelijk besluit een rechtstreekse weerslag heeft op de rechtstoestand van verzoeker en nadelige gevolgen voor hem heeft, moet worden aangenomen dat verzoeker van het rechtens vereiste belang doet blijken om de bepalingen te bestrijden die een nadelige weerslag hebben of kunnen hebben;

2.1.5. Overwegende dat dan ook moet worden aangenomen dat verzoeker van het vereiste belang doet blijken voor het bestrijden van de artikelen 1 en 5, van het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990, aangezien voor de bepaling van de vaste vergoeding geen rekening meer wordt gehouden met de eindejaarstoelage die aan de geneesheren worden betaald voor zover die equipeleden een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefenen of zij meer dan halftijds tewerkgesteld zijn in een bezoldigde functie buiten het medisch schooltoezicht; dat de inrichtende macht die verzoeker tewerkstelt hem geen eindejaarstoelage meer zal toekennen en dat met ingang van 1 november 1990;

2.1.6. Overwegende dat door de artikelen 2 en 4 van het bestreden besluit voor de geneesheer bedoeld in artikel 27, § 1, 1˚, ervan en voor de gebrevetteerde verpleegkundigen bedoeld in artikel 62, § 1, ervan rekening wordt gehouden met bijkomende voordelen voor de bepaling van de maximale weddekost die in aanmerking

komt voor de berekening van de toelage; dat die bepalingen niet van toepassing zijn voor de bepaling van de maximale weddekost voor coördinerende geneesheren, zodat bij een eventuele vernietiging van die bepalingen verzoeker dan ook niet automatisch een voordeel verkrijgt; dat een beroep tegen een verordenende bepaling toch ontvankelijk is niettegenstaande de bestreden bepaling niet toepasbaar is op verzoeker wanneer wordt aangevoerd dat de aangevochten bepaling onwettig is doordat zijn toestand niet in het toepassingsgebied ervan opgenomen werd; dat verzoeker in het vierde middel van zijn verzoekschrift tegen de artikelen 2 en 4 aanvoert dat ze strijdig zijn met de artikelen 6 en 6bis van de Grondwet, nu de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, verzoeker ook te dezen van het vereiste belang doet blijken bij zijn vordering tegen de artikelen 2 en 4 van het bestreden besluit;

2.1.7. Overwegende dat evenwel niet blijkt welke nadelige weerslag artikel 3 van het bestreden besluit -met betrekking tot de verhoging van de werkingstoelage- op verzoeker heeft, wat hij overigens toegeeft in zijn memorie van wederantwoord;

2.1.8. Overwegende dat uit wat voorafgaat volgt dat verzoeker van het rechtens vereiste belang doet blijken bij het beroep tegen de artikelen 1, 2, 4 en 5 van het bestreden besluit;

3. <u>Over de gegrondheid van het beroep</u>.

3.1.1. Overwegende dat verzoeker aanvoert dat aan het bestreden besluit een niet gerechtvaardigde retroactiviteit wordt gegeven "doordat het besluit zijn effecten doet ingaan met ingang van 1 november 1990, ofschoon het genomen werd op 19 december 1990, daar waar de retroactiviteit van bindende regelen slechts kan worden aangenomen indien daarvoor een wettelijke grondslag

bestaat of in zover zij noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en daardoor, zelfs voor de toekomst, geen verkregen situaties worden aangetast (R.v.St. OTTE nr. 29.459, 1 maart 1988), terwijl ter zake geen enkel uitdrukkelijk wetsvoorschrift of voorschrift van een decreet de retroactiviteit toestaat";

3.1.2. Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord daaromtrent doet gelden :

> "Het bestreden besluit van 19 december 1990 trad in werking op 1 november 1990 (zie art. 5 van het besluit). De reden daarvoor is dat de Besluiten van de Vlaamse Executieve m.b.t. de sociale programmatie voor 1990, 1991 en 1992 (de besluiten van 28 november 1990) in werking traden op 1 november 1990 en men de bedoeling had deze sociale programmatie ook toepasbaar te maken op de erkende en subsidieerbaar gestelde personeelsleden van de equipes voor medisch schooltoezicht en ten laste te nemen van de begroting van de Vlaamse Gemeenschap (zie het administratief dossier : de nota dd. 14 december 1990 aan de leden van de Vlaamse Executieve).
>
> Het was dan ook niet meer dan logisch en billijk om het bestreden besluit ook in werking te laten treden op 1 november 1990. Verzoeker toont trouwens niet aan hoe in casu en wat hem betreft 'verkregen situaties worden aangetast', zodat het middel onontvankelijk is.
>
> Bovendien kan de vraag gesteld worden of er hier wel sprake is van echte terugwerkende kracht. In het werk 'Geschillen van Bestuur' (een praktische handleiding; Kluwer Rechtswetenschappen, Antwerpen, 1982 + Addendum (bijwerking tot 1 februari 1984)) van Prof. W. LAMBRECHTS lees ik op blz. 31 omtrent deze problematiek : 'Een onderscheid moet gemaakt worden tussen het tijdstip waarop de rechtshandeling in werking treedt en de periode waarover de rechtsgevolgen zich uitstrekken. Normaal gaan die rechtsgevolgen in met of na de inwerkingtreding, maar de administratieve rechtshandeling kan ook toekomstige rechtsgevolgen voorzien en soms terugwerkende kracht aan een beschikking hechten'.
>
> In casu gaan de rechtsgevolgen in met de inwerkingtreding en is er dus geen sprake van echte terugwerkende kracht";

3.1.3. Overwegende dat in de regel administratieve handelingen, verordenende zowel als individuele, niet kunnen terugwerken; dat de terugwerkende kracht nochtans

kan worden aanvaard wanneer ze nodig is voor de continuïteit en de goede werking van de dienst of maatregelen betreft die met terugwerkende kracht een voordeel toekennen op voorwaarde dat geen verworven rechten van derden in het gedrang worden gebracht;

3.1.4. Overwegende dat aan de bepalingen van het bestreden besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990 terugwerkende kracht verleend wordt doordat in artikel 5 bepaald wordt dat dit besluit op 1 november in werking treedt, met andere woorden dat het uitwerking heeft vóór de datum van goedkeuring en bekendmaking;

3.1.5. Overwegende dat wijl in de artikelen 2, 3 en 4 van het bestreden besluit voordelen worden toegekend -voor de berekening van de toelage wordt rekening gehouden met bijkomende voordelen voor de bepaling van de maximale weddekost- en daardoor geen verworven rechten van derden in gedrang worden gebracht, het beginsel van het verbod van terugwerkende kracht niet is geschonden wat die artikelen betreft; dat echter artikel 1 voor gevolg heeft dat voor de bepaling van de subsidie geen rekening meer wordt gehouden met de eindejaarstoelage die aan geneesheren worden betaald die een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefenen of meer dan halftijds tewerkgesteld zijn in een bezoldigde functie buiten het medisch schooltoezicht, zodat geen voordeel wordt toegekend maar wel een bestaand voordeel wordt beperkt; dat dit middel gegrond is voor zover het betrekking heeft op artikel 1 van het bestreden besluit;

3.2.1. Overwegende dat verzoeker ook nog aanvoert dat de artikelen 6 en 6bis -nu de artikelen 10 en 11 van de Grondwet geschonden worden door de artikelen 2 en 4 van het bestreden besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990; dat hij daaromtrent stelt :

"In artikel 50 § 1, 1°, a. van het besluit van 30 juli 1985, zoals gewijzigd bij het besluit van 19 december 1990, wordt verwezen naar de personen bedoeld in artikel 27, 1°, zijnde de geneesheren, in tegenstelling tot de coördinerende geneesheren die worden vernoemd in artikel 27, 2°;

In artikel 62, a. gaat het om bepaalde categorieën van verpleegkundigen.

Beide groepen krijgen een premie in de grootte van orde van de maaltijdcheques voor de ambtenaren van de Vlaamse Executieve en hebben recht op de toepassing van de weddecomplementen met ingang van 1 november 1991 die gelden voor de bovengenoemde ambtenaren.

Er is een discriminatie ten opzichte van de coördinerende geneesheren, waaronder verzoeker, om de volgende redenen.

1. De coördinerende geneesheren krijgen nooit deze voordelen, ongeacht of op hen barema 10/3 wordt toegepast, gedurende de eerste negen jaar, dan wel of barema 511 wordt toegepast. Zo zal een coördinerend geneesheer, zijnde hoofd van de dienst, in bepaalde omstandigheden gedurende de eerste negen jaar minder loon ontvangen dan een gewoon schoolarts met dezelfde anciënniteit.

Anders gezegd : de geneesheren met barema 10/3 krijgen deze voordelen, behalve de coördinerende geneesheren. Dit is een discriminatie tussen twee groepen met een andere functie maar hetzelfde barema.

2. De geneesheren, niet-coördinatoren, verliezen deze voordelen als ze van barema 10/3 overstappen naar barema 511 na negen jaar in bepaalde omstandigheden, hoewel het om dezelfde personen blijft gaan. Dit is een discriminatie tussen twee groepen met een zelfde functie maar een ander barema die niet objectief kan worden verantwoord";

3.2.2. Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord het volgende aanvoert :

"Dit middel is onontvankelijk.

De artikelen 2 en 4 van het bestreden besluit hebben betrekking op de subsidiëring aan de inrichtende macht en niet aan de geneesheer. Verzoeker staat buiten de rechtsverhouding inrichtende macht - subsidiërende overheid en hij kan aldus niet het

vereiste belang aantonen bij het inroepen van dit middel.

Bovendien, omtrent de artikelen 2 en 4 van het bestreden besluit stelt verzoeker zelf in zijn verzoekschrift op blz. 5 dat het in deze artikelen gaat om categorieën waartoe hijzelf (als coördinerend geneesheer) niet behoort. Hoe heeft verzoeker dan belang bij dit middel ?

Welk belang heeft hij inzake bepalingen die hem in het geheel niet raken ?";

3.2.3. Overwegende dat, zoals hiervoor werd aangetoond (2.1.1.-2.1.7.), moet worden aangenomen dat verzoeker als controlerende geneesheer er belang bij heeft bepalingen te bestrijden waarin voor de vaststelling van de maximale weddekost die in aanmerking komt voor subsidiëring van andere leden van equipes voor medisch schooltoezicht (nl. de gewone geneesheren en bepaalde categorieën van verpleegkundigen), rekening gehouden wordt met bepaalde weddeverhogingen, omdat hij precies aanvoert dat ten onrechte voor de categorie van de controlerende geneesheren geen rekening gehouden wordt met die weddeverhogingen;

3.2.4. Overwegende dat moet worden vastgesteld dat er voor de coördinerende geneesheren in het bestreden besluit inderdaad geen bepaling werd opgenomen zodat ook voor die categorie van leden van een equipe voor medisch schooltoezicht rekening wordt gehouden met dezelfde weddeverhogingen; dat wijl de verwerende partij geen verantwoording geeft voor die verschillende behandeling en die verantwoording evenmin blijkt uit het administratief dossier of uit de overgemaakte stukken, besloten moet worden dat ook dit middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De artikelen 2 en 4 van het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990 worden vernietigd en artikel 5 van hetzelfde besluit wordt vernietigd in zoverre het terugwerkende kracht verleent aan artikel 1, van het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1990.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de Vlaamse Gemeenschap.

Artikel 3.

Dit arrest zal in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zestien februari 1900 achtennegentig, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	J. SMETS,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

S. DOMS. **G. BAETEMAN.**