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. 74.275 van 12 juni 1998

A. 71.801/VIII-632
(voorheen VI-13.528)

In zake : **MARSUS** Chantal,

die woonplaats heeft gekozen bij Mr. Vincent DE WOLF, advocaat, Gulden-Vlieslaan 68/9 1060 Brussel,

tegen :

de Franse Gemeenschap, vertegenwoordigd door haar Regering.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 28 oktober 1996 ingediende verzoekschrift waarbij Chantal MARSUS de nietigverklaring vordert van :

a) de ministeriële beslissing van onbekende datum, waarbij Valérie SPIELMANN wordt aangewezen om tijdens het schooljaar 1996-1997 het ambt van logopedist uit te oefenen aan het instituut voor buitengewoon lager onderwijs van de Franse Gemeenschap te Ganshoren;
b) de impliciete weigering om verzoekster in datzelfde ambt aan te stellen;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer ERNOTTE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 27 november 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 24 maart 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 5 juni 1998;

Gehoord het verslag van Mevr. GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. DE WOLF, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. KESTEMONT, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer BOUVIER, 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 beroep :

1. Naar aanleiding van een oproep tot de gegadigden voor een tijdelijke aanstelling in het onderwijs van de Franse Gemeenschap, solliciteren Valérie SPIELMANN en verzoekster in januari 1996 naar

ambt nr. 3700 van logopedist; de beide sollicitanten zijn gegradueerde in de logopedie en stemmen allebei erin toe om hun ambt eventueel in het buitengewoon onderwijs uit te oefenen.

2. Voor het Brussels Hoofdstedelijk gebied bekleedt verzoekster de eerste plaats in de rangschikking van de kandidaten van de eerste groep voor het ambt van logopedist; Valérie SPIELMANN staat op de achtste plaats.

3. Vóór het schooljaar 1996-1997 is verzoekster onder meer aangesteld geweest in de instelling voor buitengewoon lager en secundair onderwijs van de Franse Gemeenschap te Oudergem (van september 1980 tot juni 1982 en van 1 maart tot 1 april 1989) en in de instelling voor buitengewoon lager onderwijs van de Franse Gemeenschap te Eigenbrakel (van september 1989 tot juni 1995). Valérie SPIELMANN is sedert het schooljaar 1993-1994 ieder jaar in de gemengde instelling voor buitengewoon onderwijs van de Franse Gemeenschap te Ganshoren aangesteld. Die instelling is gekozen om een een hulpprogramma voor dyslectische kinderen tot stand te brengen; uit de uiteenzetting van de verwerende partij blijkt dat met het oog op dat initiatief "aan het begin van het schooljaar 1993-1994 in die instelling een betrekking buiten de formatie is opgericht";

4. Op 13 augustus 1996 heeft de verwerende partij het voorstel gevolgd dat het hoofd van de betrokken instelling haar in juli 1996 had gedaan en Valérie SPIELMANN aangewezen voor het ambt van logopedist in de genoemde instelling te Ganshoren, voor 30 uren per week en voor een onbepaalde duur, maar uiterlijk tot 30 juni 1997. Dit is de eerste bestreden handeling, de tweede is de impliciete weigering om

verzoekster voor hetzelfde ambt in dezelfde instelling aan te stellen.

Ook verzoekster is tijdelijk aangesteld geweest als logopedist in de instelling van Ganshoren, maar voor 13 uren per week; de leeropdracht kon echter na 3 oktober 1996 niet meer gehandhaafd worden en verzoekster verklaart, zonder te worden tegengesproken, dat zij voor het schooljaar 1996-1997 in geen andere betrekkingen meer is aangesteld;

Overwegende dat verzoekster een enig middel ontleent aan de schending van de artikelen 24 en 25 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 betreffende het statuut van de leden van het personeel van het door de Franse Gemeenschap georganiseerde onderwijs, van de artikelen 1 tot 3 van het koninklijk besluit van 22 juli 1969 tot vaststelling van de regels voor de rangschikking van de kandidaten voor een tijdelijke aanstelling in het rijksonderwijs; dat zij uiteenzet dat zij, aangezien zij beter gerangschikt was dan Valérie SPIELMANN, ten opzichte van laatstgenoemde voorrang moest krijgen bij de tijdelijke aanstelling, en dat de verwerende partij wat dat betreft gebonden was;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat zij artikel 3, achtste lid, van het koninklijk besluit van 22 juli 1969 heeft toegepast, zoals dat is aangevuld bij het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 10 juni 1993; dat zij aanvoert dat "niet betwist wordt dat Mevr. Valérie SPIELMANN tijdens de schooljaren 1993-1994, 1994-1995, en 1995-1996 het ambt van logopedist heeft uitgeoefend in de instelling van Ganshoren, waarin zij opnieuw is aangesteld voor het schooljaar 1996-1997" en dat "evenmin betwist wordt dat Mevr. Valérie SPIELMANN op bevredigende wijze haar taak heeft vervuld", en daaruit afleidt dat zij niet gebonden was, maar integendeel "de

keuze had tussen de aanstelling van een kandidaat die het vorige jaar in de instelling was aangesteld en de best gerangschikte kandidaat"; dat zij zich voorts afvraagt of de voorrang waarop verzoekster aanspraak maakt "zou kunnen gelden voor een betrekking buiten de formatie, waar het in het onderhavige geval om gaat";

Overwegende dat verzoekster in haar wederantwoord stelt dat het krachtens artikel 3, achtste lid, van het koninklijk besluit van 22 juli 1969, sedert dit gewijzigd is bij een besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 30 augustus 1996, dat op 1 augustus 1996 in werking is getreden, niet meer toegestaan is een tijdelijke leerkracht, die voor een bepaalde functie in aanmerking komt, in de instelling aan te stellen waar hij het jaar daarvoor gewerkt heeft en zijn taak op bevredigende wijze heeft volbracht, wanneer zulk een aanstelling afwijkt van de regel dat de best gerangschikte kandidaat voorrang krijgt; dat zij in haar laatste memorie de nadruk legt op de datum van inwerkingtreding van het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 30 augustus 1996 en op het doel van die terugwerkende kracht, namelijk "de overheid in staat stellen zich te schikken naar de nieuwe normen die zij voor het schooljaar 1996-1997 heeft uitgevaardigd"; dat verzoekster in bijkomende orde aanvoert dat de verwerende partij het beginsel "patere legem quam ipse fecisti" moest eerbiedigen en de regel die is vastgesteld bij het besluit van de Regering van 30 augustus 1996 moest toepassen op de individuele akten die met ingang van 1 augustus 1996 zijn uitgevaardigd.

Overwegende dat de wettigheid van een administratieve akte beoordeeld moet worden op het ogenblik dat die akte is uitgevaardigd; dat de terugwerkende kracht die het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 30 augustus 1996 zegt te

hebben, dit besluit niet van toepassing maakt op een datum - in dit geval 13 augustus 1996 - waarop het zich nog in een ontwerpfase bevond en niet aan derden kon worden tegengeworpen, aangezien het nog niet was bekendgemaakt; dat, doordat het besluit niet kon worden tegengeworpen, aangezien het niet gepubliceerd was, de verwijzing naar de regel "patere legem quam ipse fecisti" irrelevant is; dat de verwerende partij bijgevolg op 13 augustus 1996 gebruik kon maken van haar bevoegdheid om af te wijken, waarover zij krachtens het genoemde artikel 3, achtste lid, beschikte; dat niet betwist wordt dat de voorwaarden om deze bepaling toe te passen vervuld waren, aangezien Valérie SPIELMANN, ook al was ze minder goed gerangschikt dan verzoekster, gedurende het schooljaar 1995-1996 het ambt van logopedist op een voor het hoofd van de betrokken instelling bevredigende wijze, had uitgeoefend ; dat het middel niet gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van verzoekster.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op twaalf juni 1900 achtennegentig door :

de hr.	GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr.	DAURMONT,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	HONDERMARCQ,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

M.-Cl. HONDERMARCQ. **J.-Cl. GEUS.**

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