

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 74.922 van 2 juli 1998
in de zaak A. 77.978/XII-1216.**

In zake : Lodewijk CROONENBERGHS,
die woonplaats kiest bij
advocaat E. STORMS,
kantoor houdende te ROTSELAAR,
Echostraat 8

tegen :

de Vlaamse Gemeenschapscommissie van het
Brussels Hoofdstedelijk Gewest.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Lodewijk CROONENBERGHS op 23 maart 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "het Besluit van de Leidend Ambtenaar van de Vlaamse Gemeenschapscommissie met nummer 97/555 van 22 december 1997, waarbij de heer Marcel WYFFELS vanaf 1 januari 1998 als 'directeur in een vacante betrekking' van het PMS-centrum wordt aangesteld, en dit door of onder voorwendsel van 'wijziging van de lijsten van de terbeschikkingstellingen wegens ontstentenis van betrekking, re-affectaties en wedertewerkstellingen', en van eventueel daaraan voorafgaande beslissing(en) sinds 12 september 1997 tot aanstelling van de heer Marcel WYFFELS als tijdelijk waarnemend directeur van het PMS-centrum";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging vordert van dezelfde beslissingen;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door adjunct-auditeur D. MAREEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 7 mei 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 26 mei 1998;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat E. STORMS, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat B. DERVEAUX, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

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

1.1. Verzoeker is vastbenoemd psycho-pedagogisch consulent en als zodanig tewerkgesteld bij het PMS-centrum van de Vlaamse Gemeenschapscommissie van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.

1.2. Bij besluit van de leidend ambtenaar van 18 juni 1997 wordt aan René VAN DE VELDE, vastbenoemd directeur van het PMS-centrum, terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan het rustpensioen toegekend voor de periode van 1 januari 1998 tot en met 30 september 1999.

1.3. Met het oog op de tijdelijke vervanging van de directeur worden op 2 juli 1997 selectieproeven georganiseerd. De vastbenoemde psycho-pedagogische consulenten met ten minste een halftijdse opdracht worden uitgenodigd om zich kandidaat te stellen. Van de zes in aanmerking komende personeelsleden stellen er zich drie kandidaat. De selectiecommissie rangschikt Marcel WYFFELS, sinds 1 september 1995 ter beschikking gesteld wegens volledige ontstentenis van betrekking, als eerste kandidaat. Bij brief van 17 juli 1997 wordt verzoeker ervan op de hoogte gebracht dat hij op de tweede plaats is gerangschikt.

1.4. Met ingang van 21 augustus 1997 is directeur VAN DE VELDE ziek.

Bij besluit van de leidend ambtenaar nr. 97/357 van 12 september 1997 wordt Marcel WYFFELS "met ingang van 21 augustus 1997 en voor de duur van de afwezigheid van de heer René VAN DE VELDE, met ziekteverlof (...) belast met het ambt van directeur aan het PMS-centrum van de Vlaamse Gemeenschapscommissie". Dit besluit bevat inzonderheid volgende motivering :

"Overwegende dat de directeur van het PMS-centrum van de Vlaamse Gemeenschapscommissie met ziekteverlof is vanaf 21 augustus 1997 met als voorlopige einddatum 31 oktober 1997;

Overwegende dat de continuïteit van het PMS-centrum niet in het gedrang mag worden gebracht en in de vervanging van de directie dient voorzien te worden;

Overwegende dat de Directie Onderwijs de heer Marcel WYFFELS, vastbenoemd psycho-pedagogisch consulent met volledige prestaties aan het PMS-centrum van de Vlaamse Gemeenschapscommissie, heeft voorgedragen om vanaf 21 augustus 1997 en voor de duur van de afwezigheid van de heer René VAN DE VELDE, de directie waar te nemen van dit centrum;

Gelet op de resultaten van de selectieprocedure die georganiseerd werd met het oog op de occasionele vervangingen van de directie van het PMS-centrum en waaruit blijkt dat de heer Marcel WYFFELS gerangschikt werd op de eerste plaats;".

1.5. Met een aangetekende brief, gedateerd 11 september 1997, vraagt verzoeker een kopie van de beslissing waarbij Marcel WYFFELS aangesteld werd tot waarnemend directeur. Tevens vraagt hij "overeenkomstig de wetgeving inzake openbaarheid van bestuur (...) mij te laten weten waar en wanneer ik het dossier betreffende de selectie van een waarnemend directeur kan inzien".

Op 18 september 1997 antwoordt de leidend ambtenaar dat verzoeker voor inzage in het dossier een afspraak kan maken.

1.6. Bij besluit nr. 97/383 van 16 september 1997 beslist de leidend ambtenaar dat Marcel WYFFELS vanaf 1 september 1997 wedertewerkgesteld wordt als PMS-directeur "t.v.v. R. VAN DE VELDE, met ziekteverlof".

1.7. De zonale reffectatiecommissie gesubsidieerd officieel onderwijs voor de PMS-centra, waarvan verzoeker deel uitmaakt, beslist op 24 november 1997, nota bene op voorstel van verzoeker, om Marcel WYFFELS vanaf 1 december 1997 te reffecteren naar het stedelijk PMS-centrum 2 te Mechelen en naar het stedelijk PMS-centrum II te Antwerpen.

Luidens het verslag, dat bij brief van 24 november 1997 aan de leden is gestuurd, is de situatie van Marcel WYFFELS tijdens de vergadering onder meer als volgt verduidelijkt :

"Betrokken personeelslid is momenteel in eigen inrichtende macht WTW als directeur ad interim van het PMS-centrum ter vervanging van het ziekteverlof van Dhr. Vandeveld.

(...)

In het schooljaar 1997-1998 is dhr. Wyffels opnieuw volledig TBS/OB en neemt hij sinds 21/08/1997 ad interim het ambt van directeur PMS waar in eigen inrichtende macht ter vervanging van een ziekteverlof".

1.8. Bij brief van 1 december 1997 vragen verzoekers raadslieden om intrekking van "alle onrechtmatig genomen beslissingen" en om hem "met terugwerkende

kracht tot 21 augustus 1997 te belasten met de tijdelijke vervanging van de directeur van het PMS-centrum". Met hun brief bevestigen zij onder meer "de door onze client zelf reeds herhaaldelijk en uitvoerig geuite bezwaren en klachten tegen de aanstelling van de Heer Marcel Wyffels als tijdelijk waarnemend directeur van Uw PMS-Centrum, evenals tegen de daaraan voorafgaande beslissing(en) tot organisatie van een selectieproef en tegen de daaruit voortvloeiende aanleg van een werfreserve".

Met een 15 december 1997 gedateerd schrijven antwoordt de verwerende partij. Als conclusie wordt in de brief gesteld "dat het besluit Leidend Ambtenaar nr. 97/357 van 12 september 1997 (...) onverkort van kracht" blijft.

1.9. Op 18 december 1997 vergadert de zonale reffectatiecommissie opnieuw om de door de stad Mechelen, de stad Antwerpen, Marcel WYFFELS en de Vlaamse Gemeenschapscommissie ingediende bezwaren tegen de reffectatiebeslissing van 24 november 1997 te onderzoeken.

Als vierde punt wordt het bezwaar van de steden Mechelen en Antwerpen onderzocht dat de beslissing van 24 november 1997 niet bij consensus maar na stemming is genomen, terwijl uit het huishoudelijk reglement blijkt dat bij gebrek aan consensus, de inrichtende machten een beslissing moeten nemen. Tijdens de bespreking verdedigen diverse leden ook de stelling dat de inrichtende macht de vrijheid heeft eerst binnen de instelling te reffecteren of weder tewerk te stellen en dat de zonale commissie enkel de aldus niet opgeloste zaken dient te behandelen. Na een discussie wordt volgend voorstel van beslissing aan de vergadering voorgelegd :

"Er wordt geen nieuwe toewijzing van reffectatie gedaan zodat de huidige wedertewerkstelling in het ambt van directeur behouden blijft".

In het verslag van de vergadering wordt genotuleerd dat over dit voorstel geen consensus wordt bereikt "met een aantal leden van de vakorganisaties". De uiteindelijke beslissing wordt genomen door de geleding van de inrichtende machten en luidt als volgt :

"De oorspronkelijke beslissing tot reaffectatie wordt ingetrokken op grond van hoger genoemd punt 4. Het personeelslid wordt geen nieuwe betrekking toegevoegd".

Met een brief van 19 december 1997 wordt ervan kennis gegeven aan de Vlaamse Gemeenschapscommissie.

1.10. Bij besluit nr. 97/555 van de leidend ambtenaar van 22 december 1997 wordt "kennis genomen van de wijzigingen voor het schooljaar 1997-1998, van de terbeschikkingstellingen wegens volledige of gedeeltelijke ontstentenis van betrekking, affectaties, reffectaties en/of wedertewerkstellingen van de personeelsleden van de onderwijsinstellingen van het buitengewoon onderwijs, het internaat en het PMS-centrum van de Vlaamse Gemeenschapscommissie". Op de lijsten gevoegd als bijlagen bij dat besluit staat te lezen dat Marcel WYFFELS van 1 september tot en met 31 december 1997 wedertewerkgesteld is "als directeur t.v.v. R. VAN DE VELDE, met ziekteverlof" en vanaf 1 januari 1998 wedertewerkgesteld wordt "als directeur in een vacante betrekking".

1.11. Verzoeker vraagt met een op 31 januari 1998 ingediend verzoekschrift de schorsing, bij uiterst dringende noodzakelijkheid, van de tenuitvoerlegging van "het Besluit van de Leidend Ambtenaar van de Vlaamse Gemeenschapscommissie met nummer 97/357 van 12 september 1997, waarbij de heer Marcel WYFFELS wordt aangesteld als tijdelijk waarnemend directeur van het PMS-centrum, evenals van de daaraan voorafgaande beslissing(en) tot organisatie van een selectieproef en van de daaruit voortvloeiende aanleg van een werfreserve". Die

vordering wordt door de Raad van State verworpen bij arrest nr. 71.818 van 13 februari 1998 op grond van de overweging dat verzoeker te lang heeft gewacht met het indienen van zijn vordering, waardoor hij het uiterst dringend karakter ervan heeft ontkracht.

1.12. Bij brief van 20 februari 1998 vraagt verzoeker mededeling van het aanstellingsbesluit van Marcel WYFFELS :

"De heer Marcel Wyffels werd vanaf 1 januari 1998 aangesteld in de vacante betrekking van directeur van het PMS-Centrum van de VGC.

Mag ik u vragen mij een kopie te bezorgen van het aanstellingsbesluit of mij te laten weten waar en wanneer ik hiervan inzage kan krijgen".

De Vlaamse Gemeenschapscommissie antwoordt verzoeker op 3 maart 1998 :

"Als bijlage zend ik u (...) een fotokopie van een uittreksel van het Besluit van de Leidend Ambtenaar nr. 97/555 dd. 22 december 1997 betreffende het besluit houdende wijziging van de lijsten van de terbeschikkingstellingen wegens ontstentenis van betrekking, reaffectaties en wedertewerkstellingen van het onderwijzend en daarmee gelijkgesteld personeel van de onderwijsinstellingen voor buitengewoon onderwijs, het internaat en het PMS-centrum van de Vlaamse Gemeenschapscommissie, en meer bepaald wat de wedertewerkstelling met ingang van 1 januari 1998 van de heer WYFFELS betreft.";

2.1. Overwegende, wat het voorwerp van de vordering tot schorsing betreft, dat de verwerende partij verzoekers vordering in haar twee onderdelen niet ontvankelijk acht;

Overwegende dat zij, wat het tweede onderdeel van de vordering betreft, aanvoert dat "uit het verzoekschrift en het arrest in de zaak nr. 71.818" duidelijk blijkt dat de verzoeker reeds van voor 1 december 1997 kennis had van het besluit van 12 september 1997, zodat een gewoon verzoek tot schorsing ingediend op 24 maart 1998 overduidelijk laattijdig is;

dat zij bovendien opwerpt dat dit verzoekschrift tot schorsing neergelegd is na het annulatieberoep in "de zaak 71.818";

Overwegende dat verwerende partij, wat het eerste onderdeel van de vordering betreft, onder meer uiteenzet dat het niet om een uitvoerbare beslissing gaat aangezien uit de bestreden beslissing zelf reeds blijkt dat deze geen rechtsgevolgen teweegbrengt die de rechtstoestand van Marcel WYFFELS of van verzoeker wijzigen of bevestigen; dat zij er op wijst dat het besluit van 22 december 1997 slechts de lijsten van de terbeschikkingstellingen, reaffectaties en wedertewerkstellingen tijdens het schooljaar 1997-1998 aanpast en dat zelfs in de mate dat het besluit als een loutere bevestiging zou moeten worden aangezien, de vordering nog niet ontvankelijk is omdat in dat geval de beroepstermijn ingaat de dag waarop de bevestigende beslissing werd genomen, die beslissing van 22 december 1997 dateert en de vordering tot schorsing op 24 maart 1998 en dus laattijdig is ingediend;

2.2. Overwegende dat wat verzoeker in wezen bestrijdt, de tijdelijke aanstelling van Marcel WYFFELS tot directeur is; dat die beslissing dateert van 12 september 1997 en door hem reeds is aangevochten met het beroep A. 77.319/XII-871 waarvan het arrest nr. 71.818 van 13 februari 1998 de vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid heeft verworpen;

Overwegende dat verzoeker de thans aan de orde zijnde vordering formeel richt tegen het besluit nr. 97/555 van 22 december 1997 en "van eventueel daaraan voorafgaande beslissing(en) sinds 12 september 1997 tot aanstelling van de heer Marcel WYFFELS als tijdelijk waarnemend directeur van het PMS-centrum";

Overwegende dat, zoals de verwerende partij opmerkt, het besluit van de leidend ambtenaar van 22 december 1997 de rechtstoestand van Marcel WYFFELS niet lijkt te hebben gewijzigd; dat verzoeker minstens niet aantoont wat het besluit van 22 december 1997 toevoegt aan het aanstellingsbesluit van 12 september 1997; dat het besluit van 22 december 1997, net als het besluit van 16 september 1997, ten aanzien van Marcel WYFFELS zelfs rechtens overbodig lijkt aangezien de tijdelijke aanstelling bij besluit van 12 september 1997 haar gelding heeft behouden, gelet op het feit dat uit het dossier niet blijkt dat zich een van de gevallen van beëindiging van een tijdelijke aanstelling in een bevorderingsambt heeft voorgedaan als bedoeld in artikel 42, § 4, van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde psychomedisch-sociale centra; dat, zoals reeds in het arrest nr. 71.818 van 13 februari 1998 is vastgesteld, het feit dat René VAN DE VELDE per 1 januari 1998 wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan het rustpensioen ter beschikking werd gesteld, terwijl hij voorheen met ziekteverlof was, niet betekent dat de tijdelijke aanstelling van zijn vervanger verviel of van aard veranderde;

Overwegende dat verzoeker ook niet aantoont en uit het administratief dossier niet blijkt dat "sinds 12 september 1997" een nieuw aanstellingsbesluit zou zijn genomen, zodat de vordering ook in dit opzicht zonder ontvankelijk voorwerp is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op twee juli 1900 achtennegentig, door :

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

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BAERT.