RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 76.128 van 6 oktober 1998
in de zaken A. 42.414/XII-1366
42.980/XII-1367.

In zake : Walter SIMONS,
wonende te ANTWERPEN,
Kerkstraat 43, bus 5

tegen :

1. de Stad ANTWERPEN,
2. de Vlaamse Gemeenschap, vertegenwoordigd door de Vlaamse minister van Onderwijs.

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

Gezien het verzoekschrift dat Walter SIMONS op 4 mei 1990 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van :

"1. het besluit van de gemeenteraad van Antwerpen van 3 april 1990 houdende intrekking van de gemeenteraadsbesluiten van 11 december 1978 en 8 februari 1982 voor wat betreft de vaste benoeming tot docent van verzoeker en betrokkene terug geplaatst wordt in de volgende toestand :
- van 1 oktober 1977 tot en met 30 september 1981 als tijdelijk docent aan de interstedelijke industriële hogeschool Antwerpen-Mechelen;
- vanaf 1 oktober 1981 als tijdelijk docent aan de stedelijke industriële hogeschool Antwerpen;

2. het besluit waarbij de gemeenteraad van Antwerpen verzoekt de Heer W. SIMONS met ingang van 1 mei 1990 vast te benoemen tot werkleider aan de Stedelijke Industriële Hogeschool te Antwerpen;

3. de Heer W. SIMONS met ingang van 1 mei 1990 als vastbenoemd werkleider tijdelijk te belasten met het ambt van docent aan de Stedelijke Industriële Hogeschool Antwerpen.

4. de gevolgakten die daaruit voortvloeien op administratief en geldelijk gebied.
5. het besluit waarbij hem de rechtstoestand van tijdelijk aangesteld personeelslid (2) werd toegekend i.p.v. de rechtstoestand van vast benoemde (4), wat blijkt uit zijn mutatiestaat GO12 van 1 september 1989";

Gezien het verzoekschrift dat Walter SIMONS op 30 augustus 1990 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van "het besluit van de gemeenteraad van Antwerpen van 26 juni 1990 waarbij wordt beslist dat :
artikel 1 : te bekrachtigen dat de Heer Walter SIMONS (401114), vastbenoemd werkleider aan de Stedelijke Industriële Hogeschool Antwerpen, met ingang van 15 mei 1990 tot nader order tijdelijk belast wordt met het ambt van docent aan de stedelijke industriële hogeschool Antwerpen, open plaats;
artikel 2 : artikel 3 van het gemeenteraadsbesluit van 3 april 1990 waarbij de Heer W. SIMONS met ingang van 1 mei 1990 tijdelijk belast werd met het ambt van docent aan de stedelijke industriële hogeschool Antwerpen, in te trekken";

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de beschikking van 30 augustus 1995 tot voeging van de zaken;

Gelet op de beschikking van 30 augustus 1995 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van de dossiers gelast;

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

Gelet op de beschikking van 8 juni 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 15 september 1998;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter J. BORRET;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat C. COEN, die loco Advocaat J. DYCK verschijnt voor de eerste verwerende partij, en van Adjunct van de directeur M. BROUCKE, die verschijnt voor de tweede verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Eerste Auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

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

1. Overwegende dat verzoekers laatste memorie getuigt van de opvatting dat, in overeenstemming met hetgeen in het Auditoraatsverslag wordt voorgestaan, het voorwerp van zijn beroepen beperkt kan worden tot de besluiten van 3 april 1990 en 26 juni 1990 van de gemeenteraad van de stad Antwerpen in zoverre die besluiten de intrekking inhouden van zijn vaste benoeming als docent aan de industriële hogeschool Antwerpen, die hem bij de gemeenteraadsbeslissingen van 11 december 1978 en 8 februari 1982 is verleend; dat dienovereenkomstig de tweede verwerende partij buiten de zaak moet worden gesteld;

2. Overwegende dat de eerste verwerende partij het eerste beroep te haren opzichte onontvankelijk acht

omdat verzoeker met een enkel verzoekschrift tegen beslissingen genomen door twee verschillende overheden, te weten "het Ministerie van Onderwijs" en zijzelf, opkomt zonder aan te tonen dat er tussen die beslissingen samenhang bestaat, terwijl de beslissing van het Ministerie van Onderwijs er het eerst was;

Overwegende dat er maar al te zeer samenhang voorhanden is tussen het bestreden besluit van de gemeenteraad en de beslissing -zogenaamde beslissing- van "het Ministerie van Onderwijs"; dat die zogenaamde beslissing te vinden is op een formulier van het Ministerie van Onderwijs waarin wordt aangemerkt dat verzoeker tijdelijk personeelslid is, geen vastbenoemd, omdat hij "niet (was) opgenomen in voorrangsregeling"; dat de verwerende partij zelf de relatie legt tussen die zogenaamde beslissing en haar eigen besluit vermits zij verderop in haar memorie van antwoord "beslissingen tot toekenning van de rechtstoestand van tijdelijk aangesteld docent in plaats van benoemd" aan het Ministerie van Onderwijs toeschrijft; dat, meer algemeen beschouwd, verzoeker in zijn memorie van wederantwoord terecht stelt : "De lectuur van de memorie van antwoord toont voortdurend aan dat een wisselwerking bestaat tussen de beslissing van de eerste verwerende partij en deze van tweede verwerende partij en dat die beslissingen onlosmakelijk met elkaar zijn verbonden"; dat aldus de eerste verwerende partij de samenhang die verzoeker volgens haar niet aantoont, zelf aantoont; dat de exceptie niet kan worden aangenomen;

3. Overwegende dat de eerste verwerende partij aan verzoeker het rechtens vereiste belang ontzegt; dat zij uiteenzet hoe volgens haar verzoeker financieel veeleer geschaad dan gebaat zal worden door de vernietiging van de bestreden beslissingen;

3.1. Overwegende dat verzoeker die stelling in twijfel trekt; dat hij voorts betoogt : "Buiten deze materiële problemen blijft natuurlijk onverminderd het moreel belang gelden";

3.2. Overwegende dat verzoeker zijn belang niet beperkt tot het financiële; dat de verwerende partij dat niet in zijn plaats vermag te doen; dat zij het moreel belang dat verzoeker doet gelden, niet betwist; dat de Raad geen reden ziet om dat wel te doen; dat alleen al om die reden de exceptie niet kan worden aangenomen;

4. Overwegende dat in beide beroepen verzoeker in hoofdorde de schending aanvoert van het beginsel van de onaantastbaarheid van de definitief door een constitutieve beschikking gevestigde concrete individuele situatie; dat hij betoogt dat wettige beslissingen die rechten hebben doen ontstaan niet kunnen worden ingetrokken en dat onwettige beslissingen die rechten toekennen, slechts kunnen worden ingetrokken binnen de termijn bepaald voor het instellen van een annulatieberoep bij de Raad van State, te dezen binnen de 60 dagen vanaf de betekening van de ingetrokken benoemingsbesluiten; dat hij concludeert dat mochten die besluiten onwettig zijn, de termijn om er een annulatieberoep tegen in te stellen en dus ook de termijn om ze in te trekken ruim verstreken is;

4.1. Overwegende dat in haar memorie van antwoord de verwerende partij tegen het middel inbrengt dat een beslissing die rechten verleent, ingetrokken kan worden wanneer een wetsbepaling daartoe machtigt; "welnu", zo gaat zij voort, "de K.B.’s nr. 110 en 145 leggen aan concluant verbod op om niet gesubsidieerd onderwijzend personeel in dienst te hebben";

4.2. Overwegende dat beslissingen die rechten verlenen inderdaad ingetrokken kunnen worden wanneer de wet daartoe machtigt;

Overwegende dat in de bestreden besluiten de verwerende partij niet refereert aan de koninklijke besluiten waarvan zij in haar memorie van antwoord melding maakt; dat het eerste bestreden besluit zijn rechtsgrond zoekt in het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 en in het feit dat verzoeker niet voldoet aan de voorrangsregeling vastgesteld in artikel 9 van de wet van 18 februari 1977 betreffende de inrichting van het hoger onderwijs; dat het tweede bestreden besluit in zijn aanhef "let op" het besluit van 12 juli 1989 van de Vlaamse Executieve betreffende terbeschikkingstelling, reaffectatie en wachtweddetoelage in het gesubsidieerd onderwijs; dat geen van de vermelde wets- of verordenende bepalingen een machtiging tot intrekking bevatten;

Overwegende, ten overvloede, dat een zodanige machtiging evenmin terug te vinden is in het koninklijk besluit nr. 110 van 13 december 1982 en het dit besluit wijzigend koninklijk besluit nr. 145 van 30 december 1982;

Overwegende dat een beslissing die rechten verleent zonder beperking in de tijd ingetrokken kan worden wanneer ze zo grof onwettig is dat ze voor onbestaande moet worden gehouden of wanneer ze door bedrog is uitgelokt; dat de verwerende partij niet eens beweert, laat staan aantoont, dat zulks het geval is met verzoekers benoemingsbesluit;

Overwegende dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De Vlaamse Gemeenschap wordt buiten de zaak gesteld.

Artikel 2.

Vernietigd worden de besluiten van 3 april 1990 en 26 juni 1990 van de gemeenteraad van de stad Antwerpen in zoverre zij de intrekking inhouden van de vaste benoeming van Walter SIMONS als docent aan de industriële hogeschool Antwerpen, zoals die hem door de gemeenteraadsbeslissingen van 11 december 1978 en 8 februari 1982 is verleend.

Artikel 3.

De kosten van de beroepen, bepaald op achtduizend frank, komen ten laste van de stad Antwerpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zes oktober 1900 achtennegentig, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

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

De griffier, **De voorzitter,**

S. DOMS. **J. BORRET.**