

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 76.929 van 12 november 1998
in de zaak A. 79.660/XII-1527.**

In zake : Rita VAN HAUWERMEIREN
die woonplaats kiest bij
advocaat N. WEINSTOCK,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Defrélaan 19

tegen :

de Hogeschool Gent,
die woonplaats kiest bij
advocaat E. BRAL,
kantoor houdende te GENT,
Prinses Clementinalaan 122.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Rita VAN HAUWERMEIREN op 3 augustus 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

"a) De beslissing dd° 2 juli (lees : juni) 1998 waarbij haar medegedeeld werd dat zij ten onrechte als immuun-tijdelijke werd opgenomen in de concordantietabel van 1 januari 1996.

b) De beslissing dd° 23 juni 1998 van de algemene directeur van de Hogeschool te Gent waarbij verzoekster wordt 100 % aangesteld als lector lichamelijke opvoeding in een vacante betrekking Departement LERA, met ingang van 1 januari 1996 t/m 27 september 1998.

c) De beslissing dd° 23 juni 1998 van de algemene directeur van de Hogeschool te Gent waarbij verzoekster wordt 100 % aangesteld als lector lichamelijke opvoeding in een vacante betrekking Departement LERA, met ingang van 28 september 1998 t/m 30 september 1999.";

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 eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 21 september 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 6 oktober 1998;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat N. WEINSTOCK, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat E. BRAL, 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;

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden

beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende dat verzoekster het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat zij door de bestreden beslissingen dreigt te ondergaan, als volgt verwoordt :

"Zoals verzoekster reeds vermeld heeft bij de bespreking van haar belang lijdt verzoekster ten gevolge van de drie bestreden handelingen een onmiddellijk ernstig nadeel zowel op materieel als moreel gebied.

Verzoekster genoot inderdaad de status van immune of beschermde tijdelijke leerkracht. Dit is een vereiste om zo snel mogelijk benoemd te geraken.

Zij kon op basis van art. 318 van het Hogeschooldecreet genieten van de overgangsbepalingen die opgesomd zijn in art. 319 en 320 van voormeld decreet qua ambt, bekwaamheidsbewijs en salarisschaal. Zij had recht op het ambt dat haar vroeger ambt vervangt en werd geacht zich in het nieuwe ambt in dezelfde statutaire toestand te bevinden, als titularis, als op het ogenblik van de omvorming in het ambt dat vervangen werd.

Kortom, zij genoot een wettelijke 'bescherming' en haar tewerkstelling was verzekerd.

Door toedoen van de bestreden handelingen, is zij niet-immune tijdelijke en kan op het evenwelk ogenblik haar baan verliezen. Dit gevaar is niet theoretisch doch zeer accuut : dus verwerende partij is bezig een fusie aan te gaan met het Instituut Vesalius te Gent waar de afdeling kinesitherapie wordt opgedoekt. Derhalve komen de boventallige benoemde leerkrachten lichamelijke opvoeding van het Instituut Vesalius hun ambt opeisen bij verwerende partij en genieten als benoemde leerkrachten prioriteit op de tijdelijken.

Men dient niet uit het oog te verliezen dat de vroegere regel volgens dewelke de laatst bijgekomen tijdelijke als eerste moest opstappen niet meer van toepassing is. Verzoekster komt dus in de grootste onzekerheid te verkeren omtrent haar werkplaats. Dit is een eerste aspect van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel.

Bovendien, dient men eveneens oog te hebben voor de gevolgen van de bestreden handelingen op moreel gebied. Verzoekster wordt als het ware gedegradeerd omdat zij haar vroegere status van beschermde tijdelijke moet inruilen voor deze van gewone, niet-beschermde, tijdelijke. Daar waar zij vroeger veilig stond wat haar ambt betreft, is zij nu vervallen tot 'aangeschoten wild'. De knagende onzekerheid die gepaard gaat met dit verlies van bescherming en de pijnlijke ervaring van de degradatie geven aan-

leiding tot een ernstig nadeel waarvan men niet inziet hoe het hersteld zou kunnen worden.";

Overwegende dat de verwerende partij daarop het volgende antwoordt :

"1. Verzoekende partij houdt voor dat zij ingevolge de bestreden beslissingen een 'onmiddellijk ernstig nadeel zowel op materieel als op moreel gebied' zou lijden.

Verwerende partij is het hier niet mee eens en wel om volgende redenen.

Hoe verzoekende partij het ook draait of keert, een concreet moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat zich thans reeds veruiterlijkt, kan zij niet aantonen.

Volgens constante rechtspraak van de Raad van State dient het aangevoerde nadeel voldoende zeker te zijn en mag het niet op loutere veronderstellingen of hypothesen gebaseerd zijn (cfr. R.v.St., nr. 40.055, 28 juli 1992, Pas; R.v.St., nr. 37.637, 16 september 1991, Debray; R.v.St., nr. 37.181, 11 juni 1991, Meulemans).

De rechtspraak eist dat de verzoekende partij een 'dadelijk' nadeel ten gevolge van de uitvoering van de bestreden beslissing moet ondergaan. Een besluit dat enkel de dreiging van een nadeel inhoudt brengt geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel teweeg. (R.v.St., nr. 38.608, 28 januari 1992, De Vos; R.v.St., nr. 36.044, 18 december 1990, De Proft).

Bovendien zal, zo de middelen in het annulatieberoep gegrond worden verklaard, de nietigverklaring van de bestreden beslissing leiden tot een reconstructie van de loopbaan van verzoekende partij en tot een vergoeding van het financiële nadeel. (R.v.S., nr. 39.103, 30.03.1992, Frederickx; R.v.S., nr. 35.638, 10.10.1990, Watticant).

2. De verzoekende partij stelt dat haar statutaire situatie op heden niet dezelfde zekerheid zou genieten dan ingevalle zij wel zou zijn ingeschaald.

Terzake mag vooreerst niet worden vergeten dat verzoekende partij op basis van de derde bestreden beslissing van 23 juni 1998 aangesteld werd als 100 % lector voor het komende academiejaar.

Het opgeworpen zogenaamde verlies van een voordelige concurrentiële situatie kan bovendien - zoals hoger reeds aangehaald - door een gebeurlijke vernietiging later hersteld worden nu een vernietigings-arrest steeds zal impliceren dat de loopbaan met terugwerkende kracht zal dienen gereconstrueerd te worden

3. Verzoekende partij werpt tot slot op dat zij een moreel nadeel zou lijden doordat zij haar status van 'beschermd' tijdelijke dient in te ruilen voor deze van 'niet-beschermd' tijdelijke

Verwerende partij is de mening toegedaan dat het moreel nadeel dat door de verzoekende partij wordt aangehaald kan worden goedge maakt door de morele voldoening welke een gebeurlijk annulatiearrest zal kunnen verschaffen.

In een groot aantal gelijkaardige arresten, heeft de Raad van State geoordeeld dat de gebeurlijke vernietiging morele genoegdoening verschaft, waardoor een schorsing overbodig wordt (zie R.v.St., nr. 39.103, 30 maart 1992, Frederickx; R.v.St., nr. 36.822, 18 april 1991, De Leeuw; R.v.St., 40.443, 22 september 1992, Merckx, R.v.St., nr. 40.738, 13 oktober 1992, Messens).

Er is omwille van het hierboven gestelde geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel voor handen.";

Overwegende dat verzoeksters uiteenzetting gesteund is op het feit dat zij een immuun-tijdelijke is, hoedanigheid die volgens haar is erkend door de verwerende partij bij beslissing van 20 december 1995 en die haar door de bestreden beslissingen weer wordt ontnomen;

Overwegende dat de raad van bestuur van de Hogeschool Gent op 20 december 1995 inderdaad "de lijst van de concordantie en de inschaling van de vastbenoemde en de immune tijdelijke leden van het onderwijzend personeel" heeft goedgekeurd; dat verzoekster echter op die lijst niet blijkt voor te komen;

Overwegende dat uit de brief van 13 mei 1998 van de algemeen directeur van de Hogeschool Gent aan verzoekster blijkt waarom zij niet van de overgangsregeling kan genieten :

"Uit het dossier blijkt (...) dat U op 30/06/1995 geen titularis was van een vacant ambt van de categorie bestuurs- en onderwijzend personeel en derhalve niet voldoet aan de voorwaarden van art. 318 van het hogeschooldecreet, waardoor U dus niet kunt genieten van de overgangsmaatregelen voor immuun-tijdelijken (zie bijlage).

Indien U over andere gegevens beschikt om het tegendeel te bewijzen wordt U verzocht voor 30 mei 1998 contact op te nemen met uw dossierbeheerder L. De Kuyper en de nodige bewijsstukken voor te leggen.(...)"

Overwegende dat in de huidige stand van het geding uit de voorgelegde stukken niet kan worden afgeleid dat verzoekster voldeed aan de in artikel 318, 2°, van het hogeschooldecreet bepaalde voorwaarde, namelijk dat zij op 30 juni 1995 als tijdelijk personeelslid "titularis" was van een vacante betrekking; dat integendeel uit de stukken lijkt te moeten worden afgeleid dat zij op 6 september 1994 werd aangesteld in een niet-vacante betrekking om van 1 september 1994 tot en met 30 juni 1995 titularis Marc JANSSENS te vervangen; dat derhalve verzoekster niet aantoonde dat de bestreden beslissingen haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel dreigen te berokkenen,

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
terechtzing, op twaalf november 1900 achtennegtig,
door :

de HH. J. BAERT,

wnd. kamervoorzitter,
staatsraad,

W. GEURTS,

toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

W. GEURTS.

J. BAERT.