

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 77.286 van 1 december 1998
in de zaak A. 79.298/XII-1501.**

In zake : Jacqueline SMETS,
wonende te GEETBETS,
Biesemstraat 1

tegen :

de Autonome Raad voor het Gemeenschapsonderwijs (Argo).

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Jacqueline SMETS op 9 juli 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de beslissing van

- het Vast Bureau van de Argo dd. 29.04.1998 waarbij de definitieve lijst van vacant verklaarde betrekkingen werd vastgelegd, meer bepaald betrekking nr. 60047 161 studiemeester-opvoeder externaat - 1 FT aan het KTA Sint-Truiden, zonder dat voor voormelde betrekking de codering « R » werd toegekend.
- de weigeringsbeslissing ; haar betekend bij schrijven d.d. 14.05.1998 van dhr. Jan D'Hauwe, afdelingshoofd om deze betrekking vooralsnog met « R » te coderen";

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 8 oktober 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 oktober 1998;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat L. de BRUYN, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat R. ROMBAUT, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het andersluidend 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 de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1. Verzoekster Jacqueline SMETS is vast benoemd als lerares hoger secundair onderwijs (HSO) algemene vakken wiskunde. Sinds 1 november 1975 is zij als zodanig geaffecteerd aan het Rijksinstituut voor Technisch Onderwijs Sint-Truiden, thans het Koninklijk Technisch Atheneum (KTA) Sint-Truiden.

2. De pensioencommissie van de administratieve gezondheidsdienst (AGD) verklaart verzoekster op 2 mei 1996 definitief ongeschikt om haar werkzaamheden op normale en regelmatige wijze te vervullen, doch besluit dat zij wel geschikt blijft om tewerkgesteld te worden onder de voorwaarden "geschikt administratief werk en opvoedkundige taken".

De lokale raad nr. 161 (Sint-Truiden) beslist op 25 juni 1996, met verwijzing naar artikel 5, § 1, "4de al." (lees : vierde gedachtenstreep), van het

decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs-III, om de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking van verzoekster goed te keuren.

3. Met ingang van 1 september 1996 wordt verzoekster in het KTA Sint-Truiden voor 18 lestijden - dit is een halve opdracht - aangesteld als studiemeester-opvoeder externaat, ter vervanging van Paulette TAVERNIER. Voor de andere halve opdracht van vastbenoemd titularis TAVERNIER wordt Rita NEYENS aangesteld.

4. Van 14 oktober 1996 tot 25 oktober 1996 wordt verzoekster bijkomend, voor 18 lestijden, als studiemeester-opvoeder aangesteld ter vervanging van Rita NEYENS. Hetzelfde geschiedt vanaf 24 februari 1997 ter vervanging van de nieuwe tijdelijke titularis, Guido HEYMAN.

5. Paulette TAVERNIER wordt op 1 oktober 1997 op pensioen gesteld.

6. Op 29 april 1998 stelt het vast bureau van de Argo de definitieve lijst vast van "vacantverklaring in wervings-, selectie- en bevorderingsambten met het oog op mutatie, vaste benoeming en toelating tot de proeftijd op 01-07-1998 en 01-01-1999". Op advies van de lokale raad nr. 161 wordt ook de bewuste betrekking nr. 60047 161 studiemeester-opvoeder externaat - 1 FT aan het KTA Sint-Truiden vacant verklaard, evenwel zonder dat voor deze betrekking de codering "R" wordt toegekend, dat wil zeggen zonder dat wordt aangegeven dat de betrekking wordt ingenomen door een personeelslid dat is gereffecteerd of wedertewerkgesteld.

7. In het Belgisch Staatsblad van 9 mei 1998 wordt een "oproep aan de kandidaten voor mutatie en vaste benoeming in wervingsambten en mutatie in selectie- en bevorderingambten op 1 juli 1998" gepubliceerd.

Voor meer gedetailleerde informatie wordt verwezen naar "de directie van een instelling van het gemeenschaps-onderwijs".

8. Verzoekster dient met een aangetekend verstuurd schrijven van 28 april 1998 bezwaar in tegen het niet coderen van de vacantverklaring van de door haar bezette betrekking. Nadat de directie dit bezwaar heeft doorgestuurd naar de centrale diensten van de Argo, ontvangt verzoekster van die diensten bij brief van 14 mei 1998 volgend antwoord :

"(...)

Wat uw bezwaar betreft i.v.m. het coderen met de vermelding « R » in de betrekking van studiemeester-opvoeder externaat - 1 FT aan het KTA te Sint-Truiden (betrekking nr. 60047 161) kan ik u het volgende melden :

Bij navraag zowel op het secretariaat van de Interprovinciale Reaffectatiecommissie als bij de afdeling Beheer Basisgegevens Personeel, sector Limburg, is immers gebleken dat u in deze betrekking gereffecteerd is in een vrijwillige fase van de uitvoering van de reglementering en niet conform de ter zake geldende verplichtingen opgenomen in de bepalingen van het Besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992, betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelagen.

De Centrale Raad heeft in zijn zitting van 16 november 1995 beslist dat voor het opvoedend hulp-personeel de code « R » enkel wordt aangebracht bij die betrekkingen die duidelijk bij wijze van verplichte reaffectatie of wedertewerkstelling zijn ingenomen, wat niet het geval is voor de betrekking 60047 161. In deze betrekking zijn derhalve alle mutatiebewegingen en vaste benoeming in toepassing van de artikelen 92 en 94bis DRP (supertijdelijke) mogelijk".

9. Op 13 juli 1998 wijst het vast bureau van de Argo de in het geding zijnde betrekking toe aan Nicole PONNET, een supertijdelijke.

Verzoekster vecht die benoeming aan met een apart annulatieberoep annex vordering tot schorsing (A. 80.790/XII-1698);

Overwegende dat blijkens artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, één van de voorwaarden voor toewijzing van een vordering tot schorsing is dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende dat verzoekster van oordeel is dat de bestreden beslissingen haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkenen; dat zij daarom-trent het volgende uiteenzet :

"Verzoekster werd op 2.05.96, bij beslissing van de pensioencommissie van de A.G.D. definitief ongeschikt verklaard om haar werkzaamheden op normale en regelmatige wijze te vervullen; dit tengevolge van een ernstige ziekte.

Zij werd wel geschikt bevonden om administratief werk en opvoedkundige taken te verrichten. Verzoekster wou absoluut aan de slag blijven; zij wenste niet definitief gepensioneerd te worden; dit ook gelet op haar leeftijd.

Na haar wedertewerkstelling in het ambt van studiemeester-opvoeder heeft zij dan ook onberispelijk gewerkt; getuige hiervan het verslag, bijgevoegd als bijlage 3. Door de bestreden maatregel voelt verzoekster zich niet enkel moreel benadeeld; ook op het vlak van haar loopbaan en verdere tewerkstelling heeft deze zware repercussies. Het staat immers niet vast dat verzoekster een gelijkwaardig ambt kan vinden dat zowel inhoudelijk, als wat locatie betreft, binnen de mogelijkheden van haar fysieke capaciteiten valt. Nu is zowel de aard van het werk als de afstand van de woning naar de plaats van tewerkstelling geen enkel probleem; verzoekster heeft hiermee geen enkele moeite. Het feit dat zij in de instelling kon blijven waar zij gedurende zoveel jaren als lerares Algemene Vakken in het HSO fungeerde draagt hiertoe zeker bij.

Verzoekster kan onmogelijk enkel een procedure ten gronde voeren : immers, als de bestreden maatregel doorgang vindt en zij gedurende een jaar niet wedertewerkgesteld wordt, zal zij ambtshalve gepensioneerd worden. Zij vreest dan ook - terecht - dat een definitieve oppensioenstelling niet meer ongedaan kan gemaakt worden. Enkel een schorsingsprocedure kan dit tegengaan.";

Overwegende dat de verwerende partij in haar nota onder meer aanvoert dat het nadeel voor verzoekster geenszins uit de gewraakte beslissing ontstaat;

Overwegende dat het feit dat bij de vacant-verklaring van de in het geding zijnde betrekking niet de codering "R" werd toegekend, verzoeksters kans om die betrekking te behouden heeft verminderd; dat immers de vaste benoeming in een met de code "R" aangemerkte betrekking volgens de omzendbrief van 1 mei 1998 met de oproep tot de kandidaten enkel aangevraagd kon worden door het "supertijdelijke" personeelslid dat in de betrekking verplicht gereffecteerd of wedertewerkgesteld is;

Overwegende dat echter de vacantverklaring zelf slechts een handeling is ter voorbereiding van de benoeming, zodat de gebeurlijke onregelmatigheid ervan normaal alleen kan worden aangevoerd ter ondersteuning van het beroep tot nietigverklaring van de benoeming; dat verzoekster wedertewerkgesteld bleef tot de benoeming van Nicole PONNET op 13 juli 1998, zodat niet de bestreden beslissingen maar voormelde benoeming haar rechtspositie heeft gewijzigd; dat de stelling van de verwerende partij dat het nadeel voor verzoekster niet definitief is ontstaan door de bestreden beslissingen derhalve kan worden bijgevalen;

Overwegende dat niet voldaan is aan één van de voorwaarden waaronder de Raad van State de schorsing van de tenuitvoerlegging kan bevelen; dat die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing te verwerpen,

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 een december 1900 achtennegentig, door :

de HH. J. BAERT,

W. GEURTS,

De griffier,

W. GEURTS.

wnd. kamervoorzitter,

staatsraad,

toegevoegd griffier.

De voorzitter,

J. BAERT.