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. 77.954 van 5 januari 1999

A. 44.324/XIII-875

In zake : **DELCOMENNE** Anne,
rue Devant le Bois 1
6900 Aye,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar Regering,
die woonplaats heeft gekozen bij Mr. Martine VAN ASSCHE, advocaat,
Voorzitterstraat 28
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, XIIIe KAMER,

Gezien het op 22 mei 1991 ingediende verzoekschrift, waarbij Anne DELCOMENNE de nietigverklaring vordert van het koninklijk besluit van 23 december 1988, waarbij ze met ingang van 1 oktober 1987 als studiemeester-opvoeder aan het technisch instituut van de Franse Gemeenschap te Jemelle in disponibiliteit wordt gesteld wegens ontstentenis van betrekking;

Gelet op arrest nr. 42.998 van 17 mei 1993, waarbij de debatten worden heropend en waarbij de verwerende partij een niet-verlengbare termijn van dertig dagen wordt toegekend om een memorie in te dienen en aan de verzoekende partij eenzelfde termijn om daarop

te antwoorden, en waarbij voorts de voortzetting van de procedure wordt bevolen, overeenkomstig artikel 13 van de algemene procedureregeling;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories;

Gezien het aanvullend verslag van Mevr. DAGNELIE, eerste auditeur-afdelingshoofd bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 22 juli 1998, waarbij de neerlegging van het dossier en het aanvullend verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het aanvullend verslag aan de partijen en gezien de laatste memories;

Gelet op de beschikking van 12 november 1998, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 10 december 1998;

Gehoord het verslag van de heer LEROY, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. V. TORDEUR, loco Mr. J. GEORGE, advocaat, die voor verzoekster verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. DAGNELIE, eerste auditeur-afdelingshoofd;

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

Overwegende dat de feiten die dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep uiteengezet zijn in arrest nr. 42.998 van 17 mei 1993;

Overwegende ambtshalve dat luidens artikel 190 van de Grondwet "Geen wet, geen besluit of verordening van algemeen, provinciaal of gemeentelijk bestuur (...) verbindend (is) dan na te zijn bekendgemaakt in de vorm bij de wet bepaald"; dat een overheid de beslissingen die ze uitvaardigt alleen kan laten terugwerken wanneer die terugwerking de rechten van de burgers niet schaadt, tenzij ze daartoe bij wetgevende akte speciaal is gemachtigd;

Overwegende dat verzoekster, die in 1976 vast benoemd is als studiemeester-opvoeder, zich in de administratieve stand dienstactiviteit bevonden heeft totdat de bestreden handeling haar in een andere positie heeft geplaatst; dat die handeling, waardoor ze in een minder gunstige positie terechtkomt, geen uitwerking kan hebben vóór 16 april 1991, de datum waarop ze ter kennis is gebracht, noch afbreuk kan doen aan de rechten die verzoekster heeft doordat ze in vast verband is benoemd; dat de toestand die gecreëerd is vanaf oktober 1987 niet regelmatig was, aangezien hij niet concreet was vastgelegd in een koninklijk besluit, en geen grond kan zijn voor de terugwerkende kracht van het bestreden besluit; dat de omstandigheid waarop de verwerende partij in haar laatste memorie wijst, namelijk dat verzoekster "zich vanaf 1 oktober 1987 zelf heeft gedragen als iemand die in disponibiliteit is gesteld wegens ontstentenis van betrekking" niet relevant is, aangezien de administratieve positie van een ambtenaar alleen maar door de bevoegde overheid kan worden bepaald, dat wil zeggen in het onderhavige geval de Koning tot 31 december 1988 en na die datum de Franse Gemeenschapsexecutieve, en niet door het persoonlijk

gedrag van de ambtenaar; dat de verwerende partij zich bezwaarlijk kan beroepen op de misvatting die ze bij verzoekster omtrent de administratieve positie van deze veroorzaakt heeft door haar verkeerde informatie te verschaffen;

Overwegende dat de vernietiging van dit besluit niet beperkt mag worden tot de terugwerkende kracht ervan, aangezien het besluit, dat gevolgen had vanaf 16 april 1991, gebaseerd is op een toestand van meer dan drie jaar oud, waarvan niet wordt aangevoerd dat die ongewijzigd was gebleven toen de maatregel in werking is getreden; dat de Koning bovendien voor de periode na 16 april 1991 niet meer bevoegd was om een leerkracht in disponibiliteit te stellen, aangezien die bevoegdheid naar de Gemeenschappen is overgeheveld met ingang van de inwerkingtreding van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de Gemeenschappen en de Gewesten;

Overwegende dat het middel gegrond is en aanleiding geeft tot de volledige nietigverklaring van het bestreden besluit; dat er geen grond is om het middel van het beroep te onderzoeken,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het koninklijk besluit van 23 december 1988 waarbij Anne DELCOMENNE, met ingang van 1 oktober 1987 als studiemeester-opvoeder aan het technisch instituut van de Franse Gemeenschap te Jemelle in disponibiliteit wordt gesteld wegens ontstentenis van betrekking.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, op vijf januari 1900 negenennegentig door :

de HH.	HANOTIAU,	kamervoorzitter,
	LEROY,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
	MALCORPS,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

M.-Chr. MALCORPS. **M. HANOTIAU.**

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