

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 78.180 van 19 januari 1999
in de zaken A. 67.694/XII-1333
A. 74.317/XII-156.**

In zake : Robert PEETERS,
wonende te ZOERSEL,
Gagelhoflaan 11

tegen :

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

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

Gezien het verzoekschrift dat Robert PEETERS op 19 februari 1996 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van de beslissing van de inrichtende macht van de Autonome Hogeschool Limburg van vermoedelijk 8 november 1995 waarbij geoordeeld werd dat verzoeker niet aan de decretale voorwaarden voldoet om in aanmerking te komen voor de overgangsbepalingen omschreven in artikel 318 en volgende van het decreet van 13 juli 1994 betreffende de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap (hierna : "hogescholendecreet") (zaak A. 67.694);

Gezien het verzoekschrift dat Robert PEETERS op 12 mei 1997 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van :

1. de "beslissing genomen dd. 03.03.1997 van het Bestuurscollege van de Autonome Hogeschool Limburg, waarbij Mevrouw BREUGELMANS Micheline benoemd werd als assistent 50% en docent 50% (ter vervanging van CLEEREN Antoine, TBS 55+ vanaf 01.11.1996) en de Heer CLAES Jos, benoemd als docent 100% (ter

- vervanging van WILLEMS Alphonse, TBS 55+ vanaf 01.02.1997)";
2. de impliciete weigeringsbeslissing verzoeker te benoemen (zaak A. 74.317);

Gelet op het arrest nr. 68.646 van 7 oktober 1997 waarbij de schorsing wordt bevolen van de tenuitvoerlegging van de beslissing van het bestuurscollege van de Autonome Hogeschool Limburg van 3 maart 1997 om Micheline BREUGELMANS (assistent 50%, docent 50%) en Jozef CLAES (docent 100%) met ingang van 1 maart 1997 vast te benoemen;

Gezien het verzoek van de verwerende partij tot voortzetting van de procedure in de zaak A. 74.317;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de beschikking van 14 juli 1998 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

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

Gelet op de beschikkingen van 29 oktober 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 1 december 1998;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat R. ROMBAUT, die verschijnt voor verzoeker, en van

advocaat E. BRAL, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het 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;

Overwegende dat verzoeker de samenvoeging van de zaken A. 67.694 en A. 74.317 vraagt; dat in beide beroepen hetzelfde rechtspunt aan de orde is; dat er derhalve reden is om ze samen te voegen;

1. Over de gegevens van de zaken.

Overwegende dat de gegevens van de zaken kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Verzoeker Robert PEETERS is vast benoemd als leraar algemene vakken hoger secundair onderwijs (HSO). Sinds 1 september 1978 is hij als zodanig geaffecteerd aan het "Hoger Rijksinstituut voor Technisch Onderwijs + Rijksinstituut voor Technisch Onderwijs" (Horito/Rito) te Turnhout.

Zijn opdracht varieert jaar na jaar; meestal krijgt hij als vastbenoemde een aantal uren toebedeeld in het HSO en wordt zijn opdracht aangevuld met uren in het hoger onderwijs van het korte type (Hokt) die hem als tijdelijke worden toegekend. Zo bestaat zijn opdracht van 1 november 1989 tot en met 26 november 1989 uit 6 uren HSO (vast benoemd) en 14 uren Hocht (tijdelijk).

1.2. Volgens verzoeker is hij in het HSO boven-tallig geworden op een niet nader omschreven tijdstip na 27 november 1989.

De verwerende partij legt echter een stuk voor van de personeelsdienst van de Argo waarin wordt gesteld dat verzoeker vanaf 1 september 1985 boventallig is geworden. Bij dat stuk zijn kopies gevoegd van enerzijds brieven van de Minister van Onderwijs van 8 oktober 1985 waarbij verzoeker aan het "Hrito" "aangesteld wordt als leraar 19 u. chemie thok - tijdel. reffect", anderzijds van een door verzoeker ondertekend document dat hij sinds 1989 een "doorlopende wedertewerkstelling" geniet.

Wat er ook van zij, met ingang van 27 november 1989 wordt verzoeker tijdelijk aangesteld als assistent fysica (12u) en docent fysica (12u) aan de toenmalige Industriële Hogeschool van het Rijk (IHR) te Hasselt, ter vervanging van H. JANSSENS. Die aanstelling in het hoger onderwijs van het lange type (Holt) wordt de volgende academiejaren steeds hernieuwd; vanaf het academiejaar 1990-1991 is verzoeker titularis van de betrekking.

1.3. Door het decreet van 13 juli 1994 betreffende de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap wordt de instelling waar verzoeker tijdelijk is aangesteld, in de Autonome Hogeschool Limburg opgenomen.

Verzoeker wordt door de algemeen directeur van de nieuw opgerichte Autonome Hogeschool Limburg heraangesteld als assistent (12u) en docent (5u) fysica. Op 21 september 1995 keurt het bestuurscollege de beslissingen van de algemeen directeur inzake de heraanstelling van tijdelijke personeelsleden goed.

1.4. Bij omzendbrief 13CB/WVB/6 van de Vlaamse minister van Onderwijs van 26 juni 1995 wordt toelichting gegeven over de nieuwe terbeschikkingstellingsregeling opgenomen in het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs-III en in het besluit van de Vlaamse Executieve van 29 april 1992 betreffende de terbeschikkingstelling wegens ontstente-

nis van betrekking, de reffectie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage. In punt 12 over het hoger onderwijs buiten de universiteit wordt het volgende gesteld :

"Het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 (...) houdt op van toepassing te zijn op het HOBV met ingang van 1 september 1995, behoudens de artikelen 29 en 41. Vanaf 1 januari 1996 zal het besluit in zijn totaliteit niet meer van toepassing zijn op het HOBV.

Dit betekent ondermeer dat er vanaf 1 september 1995 vanuit de andere onderwijsniveaus geen reffectaties of wedertewerkstellingen naar het HOBV meer kunnen gebeuren of blijven voortduren. Deze personeelsleden moeten terug ingeschakeld worden volgens de bepalingen voorzien in het BVR van 29 april 1992 in de diverse onderwijsniveaus behalve het hoger onderwijs buiten de universiteit.

(...)"

1.5. Uiterlijk op 8 november 1995 wordt echter beslist dat verzoeker toch niet voldoet aan de voorwaarden om de in de artikelen 318 en volgende van het hogescholendecreet bedoelde overgangsmatregelen te kunnen genieten. Verzoeker neemt hiervan kennis op 21 december 1995 als hem een formulier ter ondertekening wordt voorgelegd. Die beslissing is het voorwerp van verzoekers eerste beroep.

1.6. Op 22 januari 1996 besluit het bestuurscollege van de Hogeschool een aantal personeelsleden "die niet genieten van overgangsmatregelen", voor de periode van 1 januari 1996 tot en met 22 september 1996 een tijdelijke aanstelling te verlenen. Verzoeker wordt aldus aangesteld als "Doctor-assistent, fysica, 100 %".

1.7. Op 20 september 1996 besluit de zonale reffectatiecommissie verzoeker met ingang van 1 oktober 1996 een reffectatie te geven aan het KA te Schoten. Verzoeker dient een bezwaarschrift in dat door de zonale reffectatiecommissie wordt aanvaard met de uitdrukke-

lijke vermelding : "de commissie wil hiermee Uw rechten in de Autonome Hogeschool Limburg vrijwaren".

1.8. Bij omzendbrief van de Vlaamse minister van Onderwijs van 23 juli 1996, gewijzigd bij omzendbrief van 2 oktober 1996, worden een aantal maatregelen medegedeeld die de uitstapmogelijkheden voor de personeelsleden van de hogescholen versoepelen, onder andere terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan het rustpensioen, de zogenaamde "TBS-55+".

Bij omzendbrief van 11 december 1996 wordt naast de voornoemde regelingen ook een "overgangsstelsel inzake TBS-55+" uitgebouwd, dat beperkt wordt in de tijd tot 31 december 2001. Om de financiële weerslag van deze terbeschikkingstellingen af te zwakken - de hogeschool dient een gedeelte van het wachtgeld van de terbeschikkinggestelden ten laste te nemen - wordt in de omzendbrief gesteld dat "voor ieder personeelslid dat gebruik maakt van deze uitstapmogelijkheid (...) het hogeschoolbestuur een tijdelijk personeelslid bedoeld in artikel 318 van het hogeschoolendecreet (mag) benoemen, en dit ongeacht het huidige benoemingspercentage in de hogeschool".

De raad van bestuur van de Autonome Hogeschool Limburg keurt op 16 december 1996 de procedure goed "voor toekenning van voltijdse terbeschikkingstelling voorafgaand aan het rustpensioen bij overgangsstelsel". Op 19 februari 1997 besluit de raad volgende "criteria voor vaste benoeming tijdelijke personeelsleden bedoeld in artikel 318 van het hogeschooldecreet, ter vervanging van een personeelslid TBS 55+ (overgangsregime)" aan het Hogeschoolonderhandelingscomité (HOC) voor te leggen :

"de tijdelijke personeelsleden, bedoeld in artikel 318 van het hogeschooldecreet, met de grootste loonkost te benoemen rekening houdend met volgende criteria:

1. De tijdelijke personeelsleden, die voltijds in aanmerking komen voor overgangsmaatregelen voorzien in artikel 318, en geen negatieve beoordeling gekregen hebben;

2. Hierbij de personeelsleden met de grootste weddeanciënniteit".

Een dag later, op 20 februari 1997, worden de voorgestelde criteria in het HOC goedgekeurd.

1.9. Op 26 februari 1997 draagt de departementsraad van het departement Industriële Wetenschappen en Technologie, "in naleving van de goedgekeurde criteria van het HOC en de Raad van Bestuur van de Hogeschool", volgende personeelsleden voor vaste benoeming voor :

"1. BREUGELMANS Micheline, (50% assistent, 50% docent)

2. CLAES Jozef, (100% docent)

3. VERCAMMEN Marc, (100% lector)

4. VANDEPUT Willy, (100% lector)

5. LIEVENS Luc, (100% assistent)

6. WILLEM Dirk, (100% assistent)".

1.10. Het bestuurscollege beslist tenslotte op 3 maart 1997 "op advies van de desbetreffende departementsraden" Daniël ROBBEN (lector 100 %), Micheline BREUGELMANS (assistent 50 %, docent 50 %) en Jozef CLAES (docent 100 %) met ingang van 1 maart 1997 vast te benoemen;

2. Over de procedure.

2.1. Overwegende dat verzoeker in de memorie van wederantwoord in de zaak A. 74.317 opmerkt dat de verwerende partij "ongeacht (het) schorsingsarrest Mevrouw Breugelmans en de Heer Claes, opnieuw vast benoemd (heeft) met ingang van 01.12.1997"; samen met zijn memorie van wederantwoord legt verzoeker ook een nieuw stuk voor, namelijk een brief van 15 december 1997 van de algemeen directeur van de Autonome Hogeschool Limburg luidend als volgt :

"In antwoord op uw brief van 12 december 1997 delen wij u mede dat de Raad van Bestuur op 13 november 1997 beslist heeft de benoeming van mevrouw Breugelmans en de heer Claes m.i.v. 01 maart 1997 te verbreken. Terzelfder tijd heeft de Raad van Bestuur beslist mevrouw Breugelmans en de heer Claes opnieuw te benoemen m.i.v. 01 december 1997.

Deze benoemingen gebeuren steeds ter vervanging van een personeelslid welke geniet van een voltijdse terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan het rustpensioen (overgangsstelsel). Om uw eventuele rechten te waarborgen hebben wij hierbij de vervanging van een personeelslid welke geniet van een voltijdse terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan het rustpensioen (overgangsstelsel) m.i.v. 01 maart niet ingevuld. Zo kunnen we in voorkomend geval u eventueel toch nog benoemen met terugwerkende kracht m.i.v. 01 maart 1997.";

dat uit dit document lijkt te moeten worden afgeleid dat de met het tweede beroep aangevochten beslissing ingetrokken is en vervangen door een nieuwe beslissing;

2.2. Overwegende dat dit voor de oplossing van de zaak belangrijke element niet in het auditoraatsverslag aan bod is gekomen en ook ter zitting onbesproken is gebleven; dat een verder onderzoek van de zaak nodig is om te weten wat de precieze inhoud is van de beslissing van de raad van bestuur van 13 november 1997, of het tweede beroep nog wel een voorwerp heeft en zo ja of verzoeker nog wel het wettelijk vereiste belang heeft bij zijn beroep, en of het beroep eventueel kan worden geacht bij uitbreiding ook gericht te zijn tegen de nieuwe beslissing,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken A. 67.694/XII-1333 en
A. 74.317/XII-156 worden gevoegd.

Artikel 2.

De debatten worden heropend.

Artikel 3.

Het door de auditeur-generaal aangewezen lid
van het Auditoraat wordt belast met een aanvullend
onderzoek van de zaak.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op negentien januari
1900 negenennegentig, door de XIIe kamer, die was
samengesteld uit :

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

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. DE BRABANDERE.