

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 81.412 van 29 juni 1999
in de zaak A. 81.268/XII-1751.**

In zake : de v.z.w. ALGEMEEN ZIEKENHUIS SINT-LUCAS,
die woonplaats kiest bij
advocaat B. STAELENS,
kantoor houdende te BRUGGE,
Bevrijdingslaan 4, bus 1

tegen :

de stad Gent.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de v.z.w. ALGEMEEN ZIEKENHUIS SINT-LUCAS op 25 november 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de beslissing van de gemeenteraad van 21 september 1998, waarbij voor het schooljaar 1998-1999 voor de UZ-school stad Gent 'met het oog op een maximaal aantal in te richten gesubsidieerde lestijden, de toegelaten meest gunstige berekeningswijze, waarbij kortverblijvers (kinderen die minder dan vier dagen zijn opgenomen) niet worden meegeteld', wordt toegepast en waarbij de vestigingsplaatsen Volkskliniek en AZ Sint-Lucas met ingang van 1 september 1998, worden gesloten";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

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 26 mei 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 8 juni 1999;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat N. DE CLERCQ, die loco advocaat B. STAELENS verschijnt voor de verzoekende partij, en van advocaat P. DEVERS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord adjunct-auditeur D. MAREEN, daartoe gemachtigd bij beslissing van 4 november 1998 van de auditeur-generaal, in haar eensluidend advies;

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 feiten dienstig voor de beoordeling van de vordering tot schorsing de volgende zijn :

1. Bij brief van 28 augustus 1998 deelt de schepen van Onderwijs van de stad Gent aan de verzoekende partij het volgende mee :

"Zoals u bekend bepaalt het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 en het besluit van de Vlaamse regering van 17 juni 1997 dat m.i.v. 1 september 1993 de lestijden in ziekenhuisscholen slechts volledig kunnen worden aangewend indien een vastgelegd gemiddelde van onderwijsdagen (tien) per kind wordt bereikt. Bij een lager gemiddelde worden de lestijden evenredig verminderd.

Deze nieuwe reglementering met betrekking tot de lestijden werd ingegeven door de bezorgdheid om de mogelijkheden tot oneigenlijk gebruik van de ter beschikking gestelde middelen te beperken, daar uit een onderzoek van het Departement Onderwijs van de

Vlaamse Gemeenschap is gebleken dat er zeer veel 'onderwijs' werd verstrekt aan kinderen die slechts zeer kort in het ziekenhuis verbleven.

In zitting van 27 augustus 1998 heeft het college van burgemeester en schepenen (gemeenteraad september 1998) beslist om de door de heer L. VAN DEN BOSSCHE, minister vice-president van de Vlaamse regering en Vlaams minister van Onderwijs toegestane meest gunstige berekening van het lestijdenpakket m.i.v. 1 september 1998 toe te passen, waarbij kortverblijvers (kinderen die minder dan vier dagen zijn opgenomen) niet worden meegeteld en dit om volgende redenen :

- het niet meetellen van kortverblijvers leidt tot een minimaal verlies van gesubsidieerde lestijden
- bij het meetellen van alle kinderen die onderwijs hebben genoten, verliest de stad Gent ongeveer vijf gesubsidieerde ambten, waardoor de drie vestigingsplaatsen UZ, Volkskliniek en AZ Sint-Lucas onvoldoende kunnen worden bemand met de resterende gesubsidieerde lestijden
- in de vestigingsplaatsen Volkskliniek en AZ Sint-Lucas zijn de meerderheid van de opgenomen kinderen kortverblijvers, zodat in de toekomst ofwel het lestijdenpakket slechts gedeeltelijk kan worden aangewend (laag gemiddeld aantal onderwijsdagen per kind bij inschrijving van kortverblijvers) ofwel de rationalisatie niet zal worden behaald (bij niet inschrijven van kortverblijvers).

Deze berekeningswijze, met het oog op een maximaal aantal in te richten gesubsidieerde lestijden, heeft voor gevolg dat de twee vestigingsplaatsen Volkskliniek en AZ Sint-Lucas de rationalisatienorm (zeven) niet meer behalen en derhalve dienen te sluiten op 1 september 1998.

De mogelijkheid om twee vestigingsplaatsen verder te laten werken met niet-gesubsidieerd personeel (ten laste van de stad Gent) werd onderzocht maar om volgende redenen weerhouden :

- de stad Gent beschikt voor de BLO-scholen over een aantal bij gemeenteraadsbesluit vastgestelde niet-gesubsidieerde lestijden, waarvan een deel reeds werd toegezegd aan andere BLO-scholen met eigen specifieke noden
- het stadsbestuur wil een precedent vermijden waardoor andere ziekenhuizen aanspraak kunnen maken op eenzelfde soort onderwijsopvang".

2. De gemeenteraad van de stad Gent neemt op 21 september 1998 eenparig het bestreden besluit waarvan het beschikkend gedeelte als volgt luidt :

"Artikel 1 : Voor het schooljaar 1998-1999 wordt voor de UZ-school stad Gent, met het oog op een maximaal aantal in te richten gesubsidieerde lestijden, de toegelaten meest gunstige berekeningswijze, waarbij kortverblijvers (kinderen die minder dan vier dagen zijn opgenomen) niet worden meegeteld, toegepast.

Artikel 2 : De vestigingsplaatsen Volkskliniek, Tichelrei 1 en AZ Sint-Lucas, Sint-Vincentiusplein 1, van de UZ-school stad Gent, De Pintelaan 185, worden met ingang van 1 september 1998 gesloten".

In de aanhef wordt het besluit aldus verantwoord :

"Overwegende dat wanneer voor de wettelijke telperiode (01.02.1997 tot 01.02.1998) alle kinderen die onderricht hebben genoten worden geteld, de UZ-school gemiddeld 4,1 onderwijsdagen per kind bekomt, wat resulteert in 95 in te richten gesubsidieerde lestijden voor het schooljaar 1998-1999;

Overwegende dat dit resultaat leidt tot een verlies van ongeveer vijf gesubsidieerde ambten en betekent dat met slechts vier gesubsidieerde FT-ambten en 11 gesubsidieerde lestijden de afdelingen oncologie, pediatrie en intensieve zorgen in het UZ en de twee vestigingsplaatsen Volkskliniek en AZ Sint-lucas kunnen worden bemand;

Overwegende dat wanneer voor de wettelijke telperiode de kinderen van de UZ-school worden geteld met uitzondering van de kortverblijvers (kinderen die minder dan vier dagen zijn opgenomen), de UZ-school gemiddeld 10 onderwijsdagen per kind bekomt, wat resulteert in 173 in te richten gesubsidieerde lestijden;

Overwegende dat deze berekeningswijze tot gevolg heeft dat de twee vestigingsplaatsen Volkskliniek, Tichelrei 1 en AZ Sint-Lucas, Sint-Vincentiusplein 1, de rationalisatienorm (zeven) voor de wettelijke telperiode niet behalen en derhalve dienen te sluiten;

Gelet op de brief dd. 29 juli 1998 waarbij de heer L. VAN DEN BOSSCHE, minister vice-president van de Vlaamse regering en Vlaams minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken, meedeelt dat voor het schooljaar 1998-1999 de ziekenhuisscholen de meest gunstige berekeningswijze, waarbij kortverblijvende leerlingen niet meegeteld worden, mogen hanteren;

Overwegende dat aangezien :
- bij het meetellen van alle kinderen die onderwijs hebben genoten enerzijds de twee vestigingsplaatsen Volkskliniek en A.Z. Sint-Lucas niet dienen te sluiten, maar anderzijds door het verlies van het aantal gesubsidieerde lestijden de drie vestigingsplaatsen onvoldoende kunnen worden bemand

met de bekomen 95 gesubsidieerde lestijden (zelfs indien de bij G.R-besluit van 24-06-98 voorziene 44 niet-gesubsidieerde lestijden voor het BLO worden toegevoegd);

- in de twee vestigingsplaatsen Volkskliniek en AZ Sint-Lucas de meerderheid van de opgenomen kinderen kortverblijvers zijn, kan in de toekomst ofwel het lestijdenpakket slechts gedeeltelijk worden aangewend (laag gemiddeld aantal onderwijsdagen per kind bij inschrijving van kortverblijvers) of zal de rationalisatienorm niet worden behaald (bij niet inschrijven van kortverblijvers);

- het niet meetellen van de kortverblijvers leidt tot een verlies van slechts 31 gesubsidieerde lestijden; het aangewezen is om voor het schooljaar 1998-1999 de toegelaten meest gunstige berekening (met uitzondering van kortverblijvers) toe te passen met het oog op een maximaal aantal in te richten gesubsidieerde lestijden en voor de twee vestigingsplaatsen Volkskliniek en AZ-Sint-Lucas over te gaan tot sluiting";

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 de verzoekende partij in haar verzoekschrift als moeilijk te herstellen ernstig nadeel, samengevat, aanvoert : vanaf 1 september 1998 kan zij geen onderwijs meer kan aanbieden aan de kinderen die in haar ziekenhuis verblijven en aldus haar maatschappelijk doel niet meer ten volle realiseren; daardoor kan ze zich niet meer profileren als een ziekenhuis dat niet alleen het fysisch maar ook het geestelijk welzijn op het oog heeft van de kinderen die er verblijven; ten aanzien van de ziekenhuizen die dit wel kunnen verliest zij aldus een belangrijke troef, wat definitieve gevolgen zal hebben voor haar faam en

reputatie; het verlies van dergelijke dienstverlening brengt ook het verlies mee van een element dat een decisieve invloed kan hebben op het herstel van de kinderen; ook het nadeel dat de kinderen die in het ziekenhuis verblijven kunnen lijden, onder meer het verlies van een schooljaar, moet in aanmerking worden genomen;

Overwegende dat alleen een persoonlijk nadeel tot toewijzing van een vordering tot schorsing kan leiden, dat wil zeggen een nadeel dat de verzoekende partij zelf betreft; dat daaruit volgt dat, zo het moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet noodzakelijk exclusief aan de verzoekende partij moet worden berokkend, die partij alleszins dient aan te tonen dat het op haar betrekking hebbende nadeel moeilijk te herstellen is en als ernstig kan worden beschouwd; dat het nadeel dat door de bestreden beslissing aan de in het door de verzoekende partij uitgebaat ziekenhuis verblijvende kinderen zou worden berokkend, zoals het verlies van een schooljaar, geen nadeel is dat zij persoonlijk lijdt; dat dit element haar echter wel persoonlijk kan benadelen in de mate dat het een invloed heeft op het verwezenlijken van haar maatschappelijk doel, op haar aantrekkingskracht als ziekenhuis en op haar faam en reputatie;

Overwegende dat het maatschappelijk doel van de verzoekende partij luidens haar statuten is "vanuit een christelijke mens- en maatschappijvisie, het oprichten en uitbaten van verzorgingsinstellingen, zoals ziekenhuizen, instellingen voor preventieve gezondheidszorg, bejaardentehuizen, dienstencentra en serviceflats, alsook het daartoe opleiden en in dienst nemen van personeel"; dat het verstrekken of aanbieden van onderwijs niet tot dat doel behoort, zodat niet kan worden aanvaard dat de bestreden beslissing de verzoekende partij zou verhinderen haar maatschappelijk doel te

realiseren in zoverre het om de uitbating van het AZ Sint-Lucas gaat;

Overwegende dat bij de uiteenzetting van het nadeel in haar verzoekschrift de verzoekende partij het mogelijk effect van de bestreden beslissing op de aantrekkingskracht van het AZ Sint-Lucas geenszins concreet maakt; dat het belang van het organiseren door de stad Gent van onderwijs van type 5 in het AZ Sint-Lucas, nl. buitengewoon basisonderwijs aangepast aan de opvoedings- en onderwijsbehoeften van kinderen die opgenomen zijn in een ziekenhuis, door de verwerende partij gerelativeerd wordt; dat zij in haar nota aanstipt dat het wat het AZ Sint-Lucas betreft blijkbaar om één personeelslid, een kleuterleidster, gaat; dat zij ook verwijst naar artikel 34 van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 dat het recht op tijdelijk onderwijs aan huis verleent aan leerplichtige leerlingen die door ziekte of ongeval langdurig afwezig zijn in hun lagere school en die niet verblijven in een ziekenhuis waar onderwijs van type 5 georganiseerd wordt; dat daarom niet bewezen kan worden geacht dat de bestreden beslissing ernstige gevolgen kan hebben voor de aantrekkingskracht van het AZ Sint-Lucas;

Overwegende dat ook niet duidelijk is in welk opzicht de bestreden beslissing, los van de gevolgen voor de aantrekkingskracht, een negatief effect zou kunnen hebben op de faam en de reputatie van het AZ Sint-Lucas aangezien de bestreden beslissing geenszins een gevolg is van de beoordeling door de verwerende partij van de dienstverlening door het ziekenhuis;

Overwegende dat niet voldaan is aan één van de voorwaarden waaronder de Raad van State de schorsing van de tenuitvoerlegging kan bevelen; dat die vaststel-

ling 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
terechtzing, op negenentwintig juni
1900 negenennegentig, door :

de HH. J. BAERT,

M. MILOJKOWIC,

wnd. kamervoorzitter,
staatsraad,
toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. MILOJKOWIC.

J. BAERT.