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. 82.710 van 6 oktober 1999

A. 71.739/VI-13.507

In zake : **MOSSAY** Noëlla,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Dominique WAGNER en
Mr. Anne VILLERS, advocaten,
Quai de Rome 2
4000 Luik,

tegen :

de Gemeente Thimister-Clermont.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 23 oktober 1996 ingediende verzoekschrift, waarbij Noëlla MOSSAY de nietigverklaring vordert van :

1. de besluiten van onbekende datum waarbij Nathalie COLLINS voor een halftijdse opdracht van kleuteronderwijzeres wordt aangewezen in het gemeentelijk kleuteronderwijs van Thimister-Clermont van 1 tot 30 september 1996 en vervolgens van 1 oktober 1996 tot 30 juni 1997;
2. de daaruit voortvloeiende impliciete beslissing om verzoekster niet aan te wijzen "hetzij voor een voltijdse opdracht, hetzij voor twee halftijdse opdrachten";

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer BOUVIER, eerste auditeur - afdelingshoofd bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 4 februari 1999, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

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

Gelet op de beschikking van 18 mei 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 29 september 1999;

Gehoord het verslag van de heer CLOSSET, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. WAGNER, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. TORDEUR, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer BOUVIER, eerste auditeur - afdelingshoofd bij de Raad van State;

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

Overwegende dat verzoekster, die sedert 1988 de functie van tijdelijke kleuteronderwijzeres had uitgeoefend in het gemeentelijk onderwijs van Thimister-Clermont, op de lijst van de "prioritaire tijdelijken" die de verwerende partij op het einde van het schooljaar 1995-1996 had opgemaakt, de derde plaats bekleedde,

terwijl Nathalie COLLINS daarop als vijfde was gerangschikt; dat de besluiten van 12 juli, 16 en 30 september 1996 van het college van burgemeester en schepenen, welke daarna, respectievelijk op 23 juli, 23 september en 28 oktober 1996, door de gemeenteraad zijn bekrachtigd, verzoekster een nieuwe aanwijzing als tijdelijke kleuteronderwijzeres hebben verleend in een onvolledige opdracht van 14 uren per week, achtereenvolgens voor september 1996, ter vervanging van een zekere mevrouw DEMEZ-RAINET, die met loopbaanonderbreking was, en voor de periode na 30 september 1996 in een vacante betrekking; dat Nathalie COLLINS, harerzijds, aangewezen is in dezelfde hoedanigheid en eveneens voor een opdracht van 14 uren per week, ten eerste voor september 1996 "voor de resterende uren van de klas van mevrouw Elisabeth SCHOONBROODT", zulks bij een besluit d.d. 2 september 1996 van het college, dat op 23 september 1996 door de gemeenteraad is bekrachtigd, en ten tweede voor de periode na 30 september 1996, nog steeds ter vervanging van de voornoemde mevrouw SCHOONBROODT, die met deeltijdse loopbaanonderbreking was, en zulks bij een besluit d.d. 30 september 1996 van het college, dat op 28 oktober 1996 door de gemeenteraad is bekrachtigd; dat die aanwijzingen van Nathalie COLLINS en de daarin vervatte beslissing om verzoekster niet aan te wijzen voor de functie die aan eerstgenoemde is toegekend, de handelingen zijn die bij dit beroep worden bestreden;

Overwegende dat de verwerende partij aanvoert dat het beroep niet ontvankelijk is, omdat verzoekster "tijdens het schooljaar 1996-1997 een tijdelijke aanwijzing heeft gekregen en er bijgevolg geen belang bij heeft de nietigverklaring te verkrijgen van de aanwijzing van collega's in andere leeropdrachten";

Overwegende dat de aanwijzingen die verzoekster, die prioritaire tijdelijke is, tijdens het voornoemde schooljaar heeft gekregen betrekking hadden op een onvolledige opdracht; dat de verwerende partij, door de vernietiging van de door verzoekster bestreden aanwijzingen voor dezelfde periode en voor een andere onvolledige opdracht en van de beslissing om haar die aanwijzingen niet toe te kennen, verplicht zou zijn haar die aanwijzingen met terugwerkende kracht te verlenen; dat de exceptie niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat de verwerende partij nog stelt dat het beroep niet ontvankelijk is omdat "de aanwijzing van mevrouw COLLINS op een periode van slechts dertig dagen betrekking had, (...) zodat de verwerende partij geenszins verplicht was om voor een soortgelijke aanwijzing rekening te houden met de tabel met de rangschikking van de prioritairen alvorens de betrekking in kwestie te kunnen verlenen (artikel 24, §§ 1 en 5, van het decreet van 6 juni 1994)";

Overwegende dat die exceptie betrekking heeft op de aanwijzing van Nathalie COLLINS voor september 1996, dat wil zeggen op de gemeentelijke besluiten van 2 en 23 september 1996, alsook op de beslissing om verzoekster voor de periode van 1 tot 30 september 1996 niet aan te wijzen; dat een middel, het tweede van het verzoekschrift, inzonderheid ontleend is aan de onwettigheid van die aanwijzing; dat de exceptie verband houdt met de zaak zelf;

Overwegende dat verzoekster twee middelen ontleent :

- het eerste aan schending van artikel 24, § 1, van het decreet van 6 juni 1994 tot vaststelling van de rechtspositie van de gesubsidieerde personeelsleden van het officieel gesubsidieerd onderwijs, doordat

zij, aangezien zij op de tabel van de prioritaire tijdelijken vóór Nathalie COLLINS was gerangschikt, de voorkeur diende te genieten boven Nathalie COLLINS voor een aanwijzing in de opdrachten die aan laatstgenoemde zijn toegekend, waardoor zijzelf de aan haar toegekende onvolledige opdracht van 14 lesuren zou hebben kunnen aanvullen;

- het tweede aan schending van de artikelen 22 en 24, § 5, van hetzelfde decreet, doordat de verwerende partij vanaf 1 september 1996 wist dat er voor de aan Nathalie COLLINS toegekende halftijdse opdracht tijdens het hele schooljaar 1996-1997 geen titularis zou zijn, zodat de voorrang van verzoekster eveneens in acht diende te worden genomen ter gelegenheid van de aanwijzing voor september 1996;

Overwegende dat de verwerende partij daarop antwoordt dat zij bij het begin van het schooljaar 1996-1997 verscheidene betrekkingen moest verlenen, terwijl zij er daarbij noch door enige decretale bepaling, noch door enige aanvullende regel, vastgesteld door de plaatselijke paritaire commissies, toe verplicht was de aan verzoekster toegekende leeropdracht uit te breiden; dat de verwerende partij betoogt dat zij dan ook vrij was om te bepalen hoe zij haar onderwijs wou organiseren, rekening houdend met inzonderheid de onderscheiden vestigingsplaatsen van haar scholen; dat zij erop wijst dat zij, wat er ook van zij, de rangschikking van de prioritaire gegadigden heeft gevolgd toen zij aan verzoekster een halftijdse opdracht heeft toegekend, aangezien zij door artikel 24, § 1, van het decreet van 6 juni 1994 niet verplicht was die opdracht te vervolledigen door een aanvullende opdracht toe te kennen; dat zij in haar laatste memorie betoogt dat "de onderscheiden betrekkingen die overeenkomstig artikel 24, § 5, van het decreet van 6 juni 1994

aangeboden zijn, afzonderlijk dienden te worden beschouwd (en) dat er in het officieel gesubsidieerd onderwijs geen automatische uitbreiding van leeropdrachten bestaat in de zin van artikel 154 van de programmawet van 22 december 1989"; dat de verwerende partij, inzonderheid als antwoord op het tweede middel, opmerkt dat de regels inzake voorrang niet van toepassing zijn op aanwijzingen voor ten hoogste dertig dagen en dat die regels in elk geval alleen kunnen worden aangevoerd door personen die tijdens het schooljaar in kwestie geen enkele aanwijzing hebben gekregen, wat niet het geval was met verzoekster; dat de verwerende partij erop wijst dat Elisabeth SCHOONBROODT, de titularis die in september 1996 moest worden vervangen, afwezig was in het kader van loopbaanonderbreking en dat artikel 4, § 1, van het besluit van 3 december 1992 van de Franse Gemeenschapsexecutieve betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan in het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra weliswaar bepaalt dat die loopbaanonderbreking op de eerste dag van de eerste of de tweede maand van het schooljaar begint en op de laatste dag van het schooljaar, met inbegrip van de zomervakantie, ten einde loopt, maar dat zulks niet wegneemt dat artikel 7, § 1, van hetzelfde decreet bepaalt dat het betrokken personeelslid om uitzonderlijke redenen, met een opzeggingstermijn van een maand en uiterlijk op 1 mei van het schooljaar in kwestie ertoe gemachtigd kan worden zijn ambt te hervatten of het opnieuw volledig uit te oefenen vóór het verstrijken van de periode van loopbaanonderbreking;

Overwegende dat elke onderwijsorganiserende instantie krachtens artikel 24 van het voormelde decreet van 6 juni 1994, voor aanstellingen als tijdelijk personeelslid, prioriteit moet toekennen aan het personeelslid dat 360 dagen werkelijk bewezen diensten

kan doen gelden in een ambt van de betrokken categorie als hoofdambt, als die diensten gespreid zijn over minstens twee schooljaren en tijdens de laatste vijf schooljaren verstrekt zijn, en dat personeelslid moet opnemen in de lijst van prioritaire tijdelijken; dat de aanstellingen krachtens diezelfde bepaling met inachtneming van de voormelde rangschikking moeten geschieden; dat de voorrang volgens paragraaf 5 van die bepaling "geldt voor alle betrekkingen die vacant zijn, alsmede voor betrekkingen die niet vacant zijn maar waarvan de titularis (...) voor een ononderbroken aanvangsperiode van ten minste vijftien weken moet worden vervangen"; dat in die bepalingen geen enkel onderscheid wordt gemaakt tussen de te verlenen betrekkingen, naargelang het om voltijdse dan wel om deeltijdse betrekkingen gaat; dat de paritaire commissies door middel van de aanvullende regels die zij kunnen aannemen, wat zij overigens nog niet hebben gedaan, dan ook geen dergelijk onderscheid kunnen invoeren; dat er dan ook niets in de weg staat aan de toekenning van een volledige opdracht, zij het door de aanwijzing voor ten dele onbezette ambten, aan een gegadigde die prioritair is voor een voltijds ambt;

Overwegende dat in casu vaststaat dat verzoekster zich kandidaat heeft gesteld voor een aanwijzing tijdens het schooljaar 1996-1997, dat zij in de rangschikking van de prioritaire gegadigden vóór Nathalie COLLINS stond, dat gedurende het voormelde schooljaar door middel van aanwijzingen verscheidene ambten te verlenen waren waarop verzoekster aanspraak kon maken en dat inzonderheid het ambt dat aan Nathalie COLLINS is verleend en waarvan de titularis met deeltijdse loopbaanonderbreking was, voor heel dat schooljaar moest worden verleend; dat de in het middel vermelde bepalingen dan ook geschonden zijn door de genomen besluiten houdende weigering om verzoekster aan

te wijzen voor de opdrachten die aan Nathalie COLLINS zijn verleend;

Overwegende dat de verwerende partij niet kan worden gevolgd wanneer zij stelt dat de eerste van de bestreden aanwijzingen, die betrekking heeft op september 1996, verleend is om te voorzien in de vervanging van een personeelslid voor een ononderbroken duur van aanvankelijk minder dan vijftien weken; dat de keuze van de vervanger immers niet mag geschieden op basis van de duur van de verleende aanwijzing, maar moet geschieden in het licht van de voorziene duur van de afwezigheid van het personeelslid dat moet worden vervangen; dat in casu uit de bestreden besluiten blijkt dat Elisabeth SCHOONBROODT, die moest worden vervangen, met deeltijdse loopbaanonderbreking was; dat die loopbaanonderbreking met toepassing van artikel 4, § 1, van het voormelde besluit van 3 december 1992 het volledige schooljaar 1996-1997 zou duren; dat de verwerende partij dus reeds op 1 september 1996 wist dat Elisabeth SCHOONBROODT normaal gezien tot het eind van het schooljaar 1996-1997 afwezig zou zijn; dat zij niet vooruit mocht lopen op een eventuele toepassing van artikel 7, § 1, van het voornoemde decreet; dat de verwerende partij voor die vervanging voor een ononderbroken duur van aanvankelijk ten minste vijftien weken in de zin van het decreet van 6 juni 1994 bijgevolg de regels inzake voorrang vermeld in artikel 24 van het voornoemde decreet van 6 juni 1994 moest naleven, wat zij niet heeft gedaan; dat de middelen gegrond zijn; dat de tweede exceptie van niet-ontvankelijkheid niet kan worden aangenomen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd worden :

1. het besluit van 2 september 1996 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Thimister-Clermont en het besluit van 23 september 1996 van de gemeenteraad van die gemeente, waarbij Nathalie COLLINS als tijdelijke kleuteronderwijzeres is aangewezen voor de periode van 1 tot 30 september 1996 met een opdracht van 14 lesuren per week "voor de resterende uren van de klas van mevrouw Elisabeth SCHOONBROODT";

2. de uit de voormelde besluiten voortvloeiende impliciete beslissing om voor de voormelde periode Noëlla MOSSAY niet voor dat ambt aan te wijzen;

3. de besluiten van 30 september 1996 van hetzelfde college en het besluit van 28 oktober 1996 van diezelfde gemeenteraad, waarbij Nathalie COLLINS nogmaals in dezelfde hoedanigheid is aangewezen, steeds ter vervanging van Elisabeth SCHOONBROODT, met een opdracht van 14 lesuren per week vanaf 1 oktober 1996;

4. de uit de voormelde besluiten voortvloeiende beslissing om Noëlla MOSSAY niet voor dat ambt aan te wijzen.

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 VIe kamer, op zes oktober 1900 negenennegentig door :

de HH.	CLOSSET,	kamervoorzitter,
	HANSE,	staatsraad,
	LEWALLE,	staatsraad,
	HARMEL,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

P. HARMEL. **Ch.-L. CLOSSET.**

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