

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. 83.368 van 9 november 1999

A. 60.566/VIII-1300
(voorheen VI-12.073)

In zake : **BOURGEOIS** Véronique,
rue de Sologne 31
5500 Dinant,

tegen :

de Franse Gemeenschap, vertegenwoordigd door haar Regering.

Tussenkomen de partij :

DELMELLE Roland,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Vincent DE WOLF, advocaat,
Gulden Vlieslaan 68/9
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 27 oktober 1994 ingediende verzoekschrift, waarbij Véronique BOURGEOIS de nietigverklaring vordert van :

- "- de aanstelling voor het schooljaar 1994-1995, met ingang van 1 september 1994 tot blijkbaar 30 juni 1995, van Roland DELMELLE aan de normaalschool van de Franse Gemeenschap te Namen als leraar bijzondere vakken, specialiteit lichamelijke opvoeding;
- aansluitend, het niet-aanstellen van verzoekster in de genoemde onderwijsinstelling voor het schooljaar 1994-1995, blijkbaar van 1 september 1994 tot 30 juni 1995, als leraar bijzondere vakken, specialiteit lichamelijke opvoeding, en zulks als prioritaire tijdelijke leerkracht";

Gezien het op 29 juni 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Roland DELMELLE vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 10 juli 1995 waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag van de heer ERNOTTE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 2 april 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 30 augustus 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 8 oktober 1999;

Gehoord het verslag van mevr. DAURMONT, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. GEORGE, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, van Mr. VANDENGAART, loco Mr. CAMBIER, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt, en van Mr. SIMONART, loco Mr. DE WOLF, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer ERNOTTE, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten aan het geding ten grondslag liggen :

Naar aanleiding van een oproep tot gegadigden voor een tijdelijke aanstelling in het Gemeenschaps-onderwijs, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 11 januari 1994, solliciteren verzoekster en de tussenkomende partij naar ambt nr. 23 van leraar bijzondere vakken in het hoger onderwijs van de Franse gemeenschap.

Voor de zone Namen bekleedt verzoekster met 14 sollicitaties de 6e plaats in de rangschikking van de gegadigden van de eerste groep voor het ambt nr. 2301 van leraar bijzondere vakken - lichamelijke opvoeding/dames - in het hoger onderwijs; voor dezelfde zone bekleedt de tussenkomende partij met vijftien sollicitaties de zevende plaats in de rangschikking van de gegadigden voor het ambt nr. 2302 van leraar bijzondere vakken - lichamelijke opvoeding/heren - in het hoger onderwijs.

Op 20 maart 1994 gaat verzoekster eveneens in op een oproep tot gegadigden bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van de 10e van dezelfde maand en stelt zich kandidaat om voor het schooljaar 1994-1995 te worden aangesteld als prioritaire tijdelijke leerkracht in het ambt nr. 23a van leraar bijzondere vakken - lichamelijke opvoeding/heren en nr. 23b van leraar bijzondere vakken - lichamelijke opvoeding/dames in het hoger onderwijs; in weerwil van deze tweevoudige sollicitatie komt verzoeksters naam niet voor in de voor de twee voormelde betrekkingen opgemaakte rangschikkingen van de gegadigden voor een prioritaire tijdelijke aanstelling.

De minister bevoegd voor het hoger onderwijs sluit zich aan bij het door zijn bestuur en door het hoofd van de betrokken instelling gedane voorstel en keurt op 12 juli 1994 een beslissing goed waarbij de tussenkomende partij tijdelijk wordt aangesteld aan het "Institut d'enseignement supérieur pédagogique de la Communauté française" te Namen om er gedurende het schooljaar 1994-1995 het ambt van leraar bijzonder vakken, lichamelijke opvoeding met volledig lesrooster, uit te oefenen.

Het betreft de eerste bestreden handeling; de tweede is de daaruit voortvloeiende impliciete weigering om verzoekster aan te stellen als prioritaire tijdelijke leerkracht voor dezelfde periode in de voormelde betrekking;

De tussenkomende partij is eerst aangesteld als prioritaire tijdelijke leerkracht voor het schooljaar 1995-1996 en is vervolgens op 1 april 1996 vast benoemd als leraar bijzondere vakken (lichamelijke opvoeding/heren), aan het "Institut d'enseignement supérieur pédagogique de la Communauté française" te Namen. De laatstgenoemde beslissing is door verzoekster bestreden (A. 69.717/VI-13.258);

Overwegende dat de verwerende partij een exceptie van niet-ontvankelijkheid opwerpt gegrond op de betere rangschikking van de tussenkomende partij, alsmede op haar grotere dienstanciënniteit; dat ze meent dat een eventuele nietigverklaring van de bestreden handelingen van geen enkel nut zou zijn voor verzoekster, daar zo'n arrest haar hoe dan ook niet in staat zou stellen zich te beroepen op een recht van voorrang voor de toegang tot de omstreden betrekking en zo'n arrest het evenmin mogelijk maakt dat haar sollicitatie voorrang krijgt boven die van de begunstigde van de bestreden handeling;

Overwegende dat verzoekster zich niet beroept op de plaats die zij bekleedt in de rangschikking van de gegadigden van de eerste groep, maar op een voorrang die zij zou hebben op zulke gegadigden indien haar de hoedanigheid van prioritaire tijdelijke leerkracht waarom zij verzoekt, zou worden toegekend; dat de exceptie verband houdt met de grond van de zaak;

Overwegende dat verzoekster een enig middel ontleent aan schending van de artikelen 18 tot 44 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 tot vaststelling van het statuut van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel, van het paramedisch personeel der inrichtingen voor kleuter-, lager-, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen en van de leden van de inspectiedienst die belast is met het toezicht op deze inrichtingen en inzonderheid van artikel 41; dat ze betoogt dat ze voldoet aan alle rechtspositionele voorwaarden om te worden aangesteld als prioritaire tijdelijke leerkracht; dat ze betoogt dat inzonderheid artikel 41 bepaalt dat de vacante of niet vacante betrekkingen, alvorens enige tijdelijke aanstelling geschiedt, worden toegewezen aan de prioritaire tijdelijke leerkrachten; dat naar het oordeel van verzoekster, luidens een ministeriële omzendbrief van 22 maart 1995 en artikel 39, c, van het statuut, voor de berekening van de nuttige ervaring, de diensten die zij heeft vervuld in een betrekking met onvolledig lesrooster met ingang van het schooljaar 1988-1989 in aanmerking dienen te worden genomen, alsof het ging om diensten in een betrekking met volledig lesrooster, zodat zij op 10 maart 1994 wel deed blijken van de vereiste anciënniteit van negenhonderd dagen om prioritaire tijdelijke leerkracht te worden;

Overwegende dat verzoekster in haar laatste memorie meent dat de anciënniteit op dezelfde wijze moet worden berekend als de effectieve diensten zijn berekend in een betrekking met volledig of onvolledig lesrooster, omdat anders de artikelen 10, 11 en 24, § 4, van de Grondwet worden geschonden; dat ze haar anciënniteit bijgevolg berekent steunend op artikel 85, a, van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 dat de wijze vaststelt waarop de anciënniteit wordt berekend voor effectieve diensten vervuld in een tijdelijke betrekking met volledig lesrooster; dat ze in bijkomende orde vraagt dat een prejudiciële vraag wordt gesteld aan het Arbitragehof over de bestaanbaarheid van de bepalingen vervat in artikel 85 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 met de artikelen 10, 11 en 24 van de Grondwet;

Overwegende dat luidens artikel 30, eerste lid, van het statuut van 22 maart 1969, niemand prioritaire tijdelijke leerkracht kan worden indien hij op de datum van de oproep tot gegadigden in het ambt waarnaar hij solliciteert niet het door de minister vastgesteld aantal dagen dienst telt; dat artikel 39, a, eerste lid, van het statuut het volgende bepaalt :

" Voor het berekenen van het in artikel 30, eerste lid, bedoelde aantal dagen :
a. worden slechts de werkelijke diensten in aanmerking genomen die in het rijksonderwijs gepresteerd zijn ofwel sinds de kandidaat in het bezit is van het bekwaamheidsbewijs van het ambt waarvoor hij kandidaat is voor een aanstelling als prioritair tijdelijke, ofwel wanneer ingevolge artikel 20 afwijkingen werden verleend, vanaf de 451ste dag prestaties en bij het verstrijken van het derde schooljaar, voor het betrokken ambt";

dat luidens artikel 10, 4, van het besluit van 22 april 1969 een nuttige ervaring van twee jaar is vereist om het vereiste bekwaamheidsbewijs te bezitten voor het ambt van leraar bijzondere vakken - lichamelijke opvoeding in het niet-universitair hoger onderwijs van de eerste en tweede graad; dat artikel 12, derde lid, van het besluit van 22

april 1969 bepaalt : "de nuttige ervaring bedoeld in artikel 10, 4, moet bestaan in de tijd doorgebracht in een ambt van de categorie bestuurs- en onderwijzend personeel, vanaf de leeftijd van 25 jaar"; dat het vijfde lid van deze bepaling preciseert : "voor het berekenen van de duur van bovenbedoelde tijd (...), zijn de bepalingen van artikel 85 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 van toepassing"; dat artikel 85, c, van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 het volgende bepaalt :

" ... de in een ambt met onvolledige opdracht werkelijk gepresteerde diensten (tellen) mee als anciënniteit gelijk aan hun relatieve duur.
De relatieve duur van de diensten die gepresteerd werden in een ambt met onvolledige opdracht is gelijk aan het aantal dagen dat diezelfde diensten uitmaken in een ambt met volledige dienstprestaties, vermenigvuldigd met een breuk waarvan de teller de waarde is van de dienstprestaties uitgedrukt in wekelijkse uren per jaar en waarvan de noemer het minimumaantal uren dienstprestaties is, vastgesteld opdat het ambt in kwestie als een ambt met volledige dienstprestaties zou worden beschouwd";

dat de verwerende partij, zoals verzoekster toegeeft, deze bepaling juist heeft toegepast; dat verzoekster, daar ze niet de vereiste anciënniteit bezit om prioritaire tijdelijke leerkracht te worden, geen aanspraak kan maken op de voorrang die de prioritaire tijdelijke leerkrachten krijgen bij de aanstellingen; dat verzoekster in haar laatste memorie de Raad van State vraagt een prejudiciële vraag te stellen aan het Arbitragehof over de grondwettigheid van artikel 85, a en c, van het statuut van 22 maart 1969; dat het Arbitragehof niet bevoegd is om de grondwettigheid na te gaan van een koninklijk besluit, doch wel de Raad van State; dat verzoekster deze kritiek evenwel in haar verzoekschrift had moeten formuleren; dat het middel niet gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van verzoekster.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op negen november 1900 negenennegentig door :

de Hr. GEUS,	kamervoorzitter,
Mevr. DAURMONT,	staatsraad,
Mevr. GEHLEN,	staatsraad,
Mevr. HONDERMARCQ,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Cl. HONDERMARCQ.

J.-Cl. GEUS.

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