

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. 84.769 van 19 januari 2000

A. 66.927/VIII-1482

In zake : **ADAM** Pascale,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Vincent DE WOLF, advocaat,
Gulden-Vlieslaan 68/9
1060 Brussel,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar
Regering.

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 21 december 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Pascale ADAM de nietigverklaring vordert van :

- 1) de beslissing van voor verzoekster onbekende datum "waardoor de overblijvende lestijden van de voorbereidende afdeling "Madeleine JACQUEMOTTE", verbonden aan het Technisch Instituut van de Franse Gemeenschap te Evere, aan een tijdelijke lagere-schoolonderwijzeres zijn toegewezen";
- 2) de "stilzwijgende weigering om die overblijvende lestijden volledig of ten dele te gebruiken om de opdracht van verzoekster uit te breiden";

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 3 september 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 memorie van verzoekster;

Gelet op de beschikking van 10 december 1999,
waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij
wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting
van 14 januari 2000;

Gehoord het verslag van mevrouw GEHLEN,
staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. KALENGA, loco
Mr. DE WOLF, advocaat, die voor verzoekster verschijnt,
en van Mr. BOURTEMBOURG, loco Mr. SCARCEZ, advocaat, die
voor de verwerende 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 gegevens dienstig
zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Verzoekster is geaggregeerde lichamelijke
opvoeding-biologie voor het lager secundair onderwijs.
Bij een besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 21
januari 1994 is zij met ingang van 20 januari 1993 in

vast verband benoemd in het ambt van leermeester bijzondere vakken.

2. Op 1 september 1995 wordt verzoekster als bijzondere leermeesteres lichamelijke opvoeding aangesteld aan het Technisch Instituut van de Franse Gemeenschap te Evere; haar opdracht daar bestaat uit 8 uren les en 3 uren pedagogische taken; zij oefent haar ambt ook uit naar rato van 6 uren aan het koninklijk atheneum van Sint-Lambrechts-Woluwe en naar rato van 7 uren aan het koninklijk atheneum van Oudergem.

3. Op 2 oktober 1995 stelt het hoofd van het Technisch Instituut van de Franse Gemeenschap te Evere voor om Olivia GOCHWOLF-PAUWELS als tijdelijke aan te stellen in het ambt van lagere-schoolonderwijzeres naar rato van 9 uren per week, die de overblijvende lestijden van die instelling vertegenwoordigen.

Op 25 oktober 1995 betuigt de minister-presidente haar instemming met dat voorstel. Olivia GOCHWOLF-PAUWELS wordt aldus aangesteld voor onbepaalde tijd, doch tot uiterlijk 30 juni 1996.

4. Reeds op 3 oktober 1995 had verzoekster naar aanleiding van een vergadering over het lestijdenpakket die op 29 september 1995 had plaatsgehad aan de directeur-generaal van het basisonderwijs geschreven dat "(zij), gelet op de algemene circulaire en op het gebruik van de lestijden die in de instelling overblijven, van mening is dat (haar) opdracht groter zou moeten zijn dan wat nu is vastgelegd".

Op 23 oktober 1995 richt de vakbond van verzoekster aan de directeur-generaal van het basisonderwijs een brief in dezelfde zin.

Op 28 november 1995 wordt het volgende antwoord gericht aan de nationaal secretaris van de vakorganisatie :

- " 1) het bezwaarschrift van het lid van uw organisatie is niet via hiërarchische weg naar het hoofdbestuur gezonden;
- 2) mevrouw Pascale ADAM heeft haar handtekening niet geplaatst onder de notulen van de vergadering van 27 oktober 1995 tot raadpleging van het lerarenkorps hoewel haar naam daarop voorkomt, zij het zonder enige vermelding;
- 3) mevrouw Pascale ADAM is in vast verband benoemd in haar ambt voor 8 uren/week, wat overeenkomt met haar werkelijke prestaties tijdens het schooljaar 1995-1996;
- 4) hetgeen overblijft van het lestijdenpakket (9 lestijden) kan naar keuze van het hoofd van de instelling worden toegekend aan hetzij een klasseleraar, hetzij een bijzonder leermeester, in het licht van de pedagogische doelstellingen en de nadere organisatorische regels die de instelling heeft aangenomen;
- 5) in het onderhavige geval is de situatie mijns inziens correct en in overeenstemming met de belangen van de kinderen en het onderwijs, aangezien de verdeling van het lestijdenpakket overeenstemt met wat de bijzondere leermeesteres lichamelijke opvoeding werkelijk heeft gepresteerd en aangezien er door de gemaakte keuze een klas is kunnen bijkomen doordat een boveninformatief halftijds personeelslid extra in dienst is genomen;
- 6) dat de vastbenoemden van de hogere graad slechts 20 lestijden verzorgen, is het gevolg van het feit dat aan het lessenrooster 8 lestijden (1 lichamelijke opvoeding, 5 tweede taal en 2 filosofie) zijn onttrokken, wat die vastbenoemden niet belet zulks te compenseren, zodat de regel van 1560 minuten nagekomen wordt.
- (...)"

Overwegende dat de verwerende partij de feiten uiteenzet en vervolgens een exceptie obscuri libelli aanvoert door te stellen dat verzoekster niet de naam opgeeft van de persoon die boven haar verkozen is en dat geen kopie van de bestreden beslissing bij het beroep is gevoegd, zodat de verwerende partij niet kan zeggen welke beslissing juist bedoeld is en ze bijgevolg evenmin kan nagaan of het aangevoerde middel relevant is;

Overwegende dat het verzoekschrift aangeeft om welke functie het gaat, wat het onderwijsniveau is van

het ambt waarvan de instelling wordt betwist, van welke onderwijsinstelling hier sprake is en hoeveel uren omstreden zijn; dat die inlichtingen dermate precies zijn dat de diensten van de verwerende partij wel moesten weten welke handelingen in casu worden bestreden; dat de verwerende partij overigens als bijlage bij haar memorie van antwoord een administratief dossier heeft ingediend met inzonderheid de voormelde brief van 28 november 1995, waarvan de inhoud aantoonde dat het overheidsbestuur de aard en het onderwerp van de grieven van verzoekster terdege heeft begrepen; dat de verwerende partij voorts een "aanvullende memorie" heeft ingediend, waarin zij het enige middel dat tot staving van het beroep is aangevoerd, tracht te weerleggen; dat het verzoekschrift weliswaar niet vergezeld gaat van enige kopie van de bestreden handelingen, maar dat dit vormvereiste, voorgeschreven door artikel 3, 2°, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State, niet op straffe van nietigheid is voorgeschreven; dat verzoekster des te minder euvel kan worden geduid dat ze geen kopie van de bestreden handelingen bij haar verzoekschrift heeft gevoegd daar de verwerende partij kon nagaan om welke handelingen het ging en daar het handelingen waren die noch bekendgemaakt noch ter kennis van verzoekster behoeften te worden gebracht; dat de exceptie *obscuri libelli* niet wordt aangenomen;

Overwegende dat verzoekster de nietigverklaring vordert van zowel de beslissing "waardoor de overblijvende lestijden van de voorbereidende afdeling 'Madeleine JACQUEMOTTE', verbonden aan het Technisch Instituut van de Franse Gemeenschap te Evere, aan een tijdelijke lagere-schoolonderwijzeres zijn toegewezen" als van de "stilzwijgende weigering om die overblijvende lestijden volledig of ten

dele te gebruiken om de opdracht van verzoekster uit te breiden";

Overwegende dat de verwerende partij op grond van geen enkele bepaling van het koninklijk besluit van 30 augustus 1984 houdende organisatie van het gewoon kleuter- en lager onderwijs op basis van een lestijdenpakket verplicht was de overblijvende lestijden aldus toe te wijzen dat ze bij voorrang ten goede kwamen aan vastbenoemde personeelsleden die aangesteld waren voor een betrekking met minder dan het vereiste aantal uren om een voltijdleeropdracht te vormen; dat het tweede onderwerp van het beroep niet ontvankelijk is doordat er geen verplichting in die zin bestaat;

Overwegende dat verzoekster een enig middel ontleent aan "schending van artikel 3 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, schending van het algemeen rechtsbeginsel "patere legem quam ipse fecisti", de omstandigheid dat de aanspraken en verdiensten van de gegadigden niet vergeleken zijn en machtsoverschrijding"; dat zij in een eerste onderdeel uiteenzet dat een interne circulaire precies aangeeft op welke voorwaarden de overblijvende lestijden over de leerkrachten van een instelling kunnen worden verdeeld, dat de onderwijsorganiserende instantie in dat verband over een beoordelingsbevoegdheid beschikt, wat veronderstelt dat de aanspraken en verdiensten van de gegadigden worden vergeleken, terwijl die vergelijking in casu niet heeft plaatsgehad; dat zij in een tweede onderdeel aanvoert "dat de verwerende partij de bestreden handeling motiveert met het belang van de kinderen en het onderwijs, maar dat belang niet nader preciseert, terwijl in de bestreden handeling aangegeven moest worden op welke wijze het belang van het onderwijs en van de kinderen gegarandeerd wordt door de overblijvende

lestijden aan een tijdelijke lagere-schoolonderwijzeres toe te kennen";

Overwegende dat de verwerende partij dit middel niet in de memorie van antwoord heeft onderzocht, maar in een "aanvullende nota", die zij gevoegd heeft bij stukken die ze op verzoek van de auditeur-rapporteur heeft toegezonden; dat de procedureregeling niet voorziet in zulk een "aanvullende nota", zodat die nota uit de debatten moet worden geweerd en er geen rekening kan worden gehouden met de argumenten die daarin worden uiteengezet;

Overwegende dat in het eerste onderdeel van het middel wordt verwezen naar een interne circulaire die niet van verordenende aard is; dat zulk een circulaire niets meer kan zijn dan een richtsnoer en dat een eventuele afwijking van dat richtsnoer geen schending van het beginsel "patere legem quam ipse fecisti" oplevert; dat de regel van de gelijke toelaatbaarheid tot openbare ambten de overheid die voor een vooraf omschreven betrekking aanstelt of benoemt er weliswaar toe verplicht de aanspraken en verdiensten van de gegadigden voor die betrekking te vergelijken, maar dat die regel niet geldt wanneer de overheid bepaalt welke soort betrekking (in casu een van lagere-schoolonderwijzer of een van leermeester bijzondere vakken) zij zal instellen; dat de vergelijking van de aanspraken en verdiensten in een later stadium plaatsheeft, wanneer, zodra de betrekking ingesteld is, daarvoor de meest geschikte van de gegadigden die aan de voorwaarden voldoen, moet worden aangesteld; dat het eerste onderdeel van het middel ongegrond is;

Overwegende dat de beslissing van de minister-presidente van 25 oktober 1995 geen enkele aanwijzing bevat, noch omtrent de omstandigheden die de steller van de handeling ertoe gebracht hebben liever een

betrekking van lagere-schoolonderwijzeres in te stellen dan een die verband houdt met een andere functie, noch omtrent de redenen die tot de aanstelling van Olivia GOCHWOLF-PAUWELS als tijdelijke hebben geleid; dat de brief van 28 november 1995, die van na de bestreden handeling dateert en niet van de steller van die handeling uitgaat, niet volstaat om het gebrek aan motivering van die handeling goed te maken; dat het tweede onderdeel van het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van 25 oktober 1995 waarbij de Franse Gemeenschapsregering de overblijvende lestijden van de voorbereidende afdeling "Madeleine JACQUEMOTTE", verbonden aan het Technisch Instituut van de Franse Gemeenschap te Evere, aan mevrouw Olivia GOCHWOLF-PAUWELS toewijst.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van verzoekster ten belope van 2.000 frank en ten laste van de verwerende partij ten belope van 2.000 frank.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op negentien januari tweeduizend 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.