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. 85.365 van 16 februari 2000

A. 72.586/VI-13.644
A. 76.575/VI-14.354
A. 79.426/VI-14.669

In zake : **STERCKX** Alain,

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

tegen :

de Gemeente Elsene,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Philippe COENRAETS, advocaat,
Bolwerksquare 1A
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 20 december 1996 ingediend verzoekschrift, waarbij Alain STERCKX de nietigverklaring vordert van de beslissing waarvan hem op 7 november 1996 kennis is gegeven en waarbij de gemeente Elsene hem ter beschikking stelt wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht voor het schooljaar 1996-1997;

Gezien het op 1 december 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Alain STERCKX de nietigverklaring vordert van :

1° de beslissing waarvan hem op 8 oktober 1997 kennis is gegeven en waarbij de gemeente Elsene hem ter

beschikking stelt wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht voor het schooljaar 1997-1998;

2° de beslissing van onbekende datum waarbij de gemeente Elsene de beslissing bekrachtigt of zal bekrachtigen waarbij hij wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht ter beschikking wordt gesteld voor het schooljaar 1997-1998;

3° de wijzigingsbeslissing of wijzigingsbeslissingen betreffende de vermindering van het gedeeltelijk verlies van opdracht, die op een onbekende datum zijn genomen maar waarvan hem kennis is gegeven door middel van vier formulieren "S 12" van 10 en 14 november 1997;

Gezien het op 20 juli 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij Alain STERCKX de nietigverklaring vordert van :

1° de beslissing van 23 april 1998 waarbij de gemeente Elsene hem ter beschikking stelt wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht, ten belope van 11/22 lestijden per week, van 1 september 1997 tot 31 augustus 1998;

2° de voorlopige wederoproeping in dienst in de betrekking van de heer DAIX ten belope van 2/22 lestijden per week;

3° de niet-reaffectatie in die betrekking voor 9/22 lestijden per week;

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 6 juli 1999, waarbij de neerlegging ter griffie van het dossier en het verslag wordt gelast;

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

Gelet op de beschikking van 14 januari 2000, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaken voorkomen op de terechtzitting van 9 februari 2000;

Gehoord het verslag van de heer LEWALLE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. SIMONART, loco Mr. DE WOLF, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. GENERET, loco Mr. COENRAETS, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

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

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Alain STERCKX is leraar aan het "Institut technique René CARTIGNY E.T.E.M." sedert 10 oktober 1977. Het bevoegd gezag van deze onderwijsinstelling is de gemeente Elsene.

2. Op 27 juni 1985 heeft de gemeenteraad verzoeker met ingang van 1 april 1985 in vast verband

benoemd tot leraar technische vakken en beroepspraktijk in het gemeentelijk lager secundair onderwijs.

3. Door uitbreiding van benoeming heeft de gemeenteraad hem op 26 februari 1987 benoemd tot leraar technische vakken en beroepspraktijk "garage" en leraar technische vakken "auto-elektriciteit"; die benoeming, die op 1 september 1986 is ingegaan, gold voor het lager en het hoger secundair onderwijs.

4. Bij een gemeenteraadsbesluit van 17 mei 1990 is Alain STERCKX door "een nieuwe definitie" van de voorgaande benoemingsakten, met ingang van 1 april 1990 benoemd "tot leraar technische vakken en beroepspraktijk voor de vakken elektriciteit en automechanica in het lager en hoger beroepssecundair onderwijs".

Bij een gemeenteraadsbesluit van 15 februari 1995 is die benoeming met ingang van 1 januari 1995 uitgebreid tot het vak technisch tekenen in het lager secundair onderwijs.

5. Op 27 mei 1994 heeft de gemeente Elsene verzoeker het volgende geschreven :

" (...)

> Het spreekt vanzelf dat telkens wanneer de gemeenteraad door middel van een handeling een benoeming verleent of verduidelijkt, de gemeenteraad dat doet om de betrekking van de leerkracht zo goed mogelijk te beschermen in het licht van zijn bekwaamheidsbewijzen of op verzoek van het Ministerie.
>
> Door een benoeming, een uitbreiding of nieuwe definitie van een benoeming worden de voorgaande benoemingen niet vernietigd, maar gepreciseerd.
>
> Wat u betreft, maken de drie akten bijgevolg integraal deel uit van uw benoeming en stellen ze u in staat lessen technische vakken en beroepspraktijk te geven in elektriciteit en automechanica en zulks zowel in het lager secundair als in het hoger secundair beroepsonderwijs.

Wat uw leeropdracht voor 1994-1995 betreft, is het hoofd van de onderwijsinstelling bevoegd om u op basis van uw benoemingsakten en uw diploma's een lessenrooster toe te kennen. Daarbij houdt hij tevens rekening met het belang van de instellingen, de leerlingen en de bestaande mogelijkheden om u uren toe te kennen. Hij blijft verantwoordelijk voor de toekenning van pedagogische taken.

In uw geval heeft hij eveneens rekening moeten houden met het feit dat u om medische redenen alleen theorie en geen praktijk kunt geven.";

6. Op 11 november 1994 gaf verzoeker de volgende vakken : technisch tekenen (16 uren), technische activiteiten (2 uren) en elektriciteit (4 uren).

7. Uit een document dat op 1 oktober 1996 is opgesteld en op 7 november 1996 ter ondertekening aan verzoeker is voorgelegd, blijkt dat verklaard is dat hij een deel van zijn leeropdracht had verloren en dat hij voorlopig weer in actieve dienst is geroepen ten belope van 70% van zijn opdracht. Verzoeker heeft uitdrukkelijk geweigerd zijn terbeschikkingstelling te aanvaarden en heeft aangevoerd dat hij door zijn anciënniteit het recht had om "in het lager en hoger beroepssecundair onderwijs en in het lager technisch secundair onderwijs" auto-elektriciteit, automechanica en autotechnologie te geven, welke leeropdrachten toevertrouwd waren aan collega's met minder anciënniteit (de heren DANIEL, BASSO, PALLARD en COLINET).

8. Bij besluit van 11 december 1996 heeft de gemeenteraad :

- verzoeker ter beschikking gesteld wegens gedeeltelijk verlies van onderwijsopdracht ten belope van 20/22 lestijden van 1 september 1996 tot 31 augustus 1997;

- verzoeker van ambtswege gereaffecteerd voor 8 lestijden in een vacante betrekking en voor 6 lestijden in de betrekking van G. FRISQUE, gedetacheerd;

- verzoeker voorlopig weer in actieve dienst geroepen voor 4 lestijden in de betrekking van J. DANIEL, met ziekteverlof, en voor 2 lestijden in een vacante betrekking.

Dit besluit concretiseert de beslissing van 7 november 1996, wat voldoende grond oplevert om dit besluit als het onderwerp van het eerste beroep te beschouwen.

9. Uit een document van 8 oktober 1997 blijkt dat verklaard is dat verzoeker zijn leeropdracht ten dele, ten belope van 50%, had verloren en dat hij voorlopig weer in actieve dienst geroepen was voor 10% van zijn leeropdracht. Verzoeker heeft zich net als het voorgaande jaar en om dezelfde redenen tegen die terbeschikkingstelling verzet.

10. Bij besluit van 23 april 1998 heeft de gemeenteraad :

- verzoeker ter beschikking gesteld wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht ten belope van 11/22 lestijden van 1 september 1997 tot 31 augustus 1998;

- hem voorlopig weer in actieve dienst geroepen voor 2 lestijden in de betrekking van de heer DAIX, met verlof wegens arbeidsongeval.

Overwegende dat de drie beroepen, die op dezelfde betwisting betrekking hebben, dienen te worden samengevoegd;

Overwegende dat verzoeker, van wie bij het begin van het schooljaar 1997-1998 verklaard was dat hij een deel van zijn leeropdracht had verloren, met zijn tweede beroep de nietigverklaring vordert van een beslissing die door de gemeenteraad van Elsene niet eerder dan op 23 april 1998 is genomen; dat die

beslissing het onderwerp vormt van het derde beroep; dat het tweede beroep bijgevolg blijkt doelloos te zijn; dat er echter geen grond bestaat om verzoeker euvel te duiden dat hij niet op de hoogte was van de beslissing van 23 april 1998 toen hij zijn tweede beroep heeft ingesteld, wat voldoende reden oplevert om de kosten van dat beroep ten laste van de verwerende partij te leggen;

Overwegende dat verzoeker een middel, het enige middel van het eerste verzoekschrift en het eerste van het derde verzoekschrift, ontleent aan schending van artikel 6, § 1, van het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 28 augustus 1995 tot regeling van de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reaffectatie en de wachtweddetoelage in het officieel gesubsidieerd gewoon en buitengewoon secundair onderwijs, hoger onderwijs van het korte type en kunstonderwijs; dat hij aanvoert dat hij in alle onderwijsinstellingen van de verwerende gemeente niet de leerkracht met de kleinste dienstanciënniteit is, aangezien de heren DANIEL, BASSO, PALLARD en COLINET een kleinere dienstanciënniteit hebben dan hij; dat hij betoogt dat uit de opeenvolgende benoemingsakten die op hem betrekking hadden voldoende nauwkeurig blijkt van welk niveau en van welke specifieke aard de vakken zijn die aan hem zijn toegekend, zodat artikel 6, § 2, van het besluit d.d. 28 augustus 1995 van de Franse Gemeenschapsregering niet op hem van toepassing is, net zo min als artikel 100, § 1, van het decreet van 6 juni 1994 tot vaststelling van de rechtspositie van de gesubsidieerde personeelsleden van het officieel gesubsidieerd onderwijs;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat zij, om vast te stellen welk personeelslid ter beschikking diende te worden gesteld, overeenkomstig artikel 100, § 1, van het decreet van 6 juni 1994 rekening diende te houden met de toegewezen vakken en het

aantal uren dat op 31 december 1994 aan elk vak toekwam, welke gegevens voorkwamen op het formulier "S 12" dat aan het eind van het jaar 1994 was opgesteld, en rekening houdend met de wens van verzoeker om, wegens medische redenen, geen lessen beroepspraktijk te hoeven geven, terwijl overeenkomstig artikel 6, § 2, van het voormelde besluit van 28 augustus 1995 tot de terbeschikkingstelling wordt besloten op grond van het aantal lestijden waarvoor het personeelslid benoemd is, waarbij de toepassing van de maatregelen die aan de terbeschikkingstelling voorafgaan, bedoeld in artikel 5, § 2, van hetzelfde besluit, tevens vereist dat die lestijden worden bepaald; dat zij aanvoert dat "elk besluit waarin geen welbepaald aantal lestijden voor elke functie wordt opgegeven, vaag is (in de zin van artikel 6, § 2, van het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 28 augustus 1995 en van artikel 100 van het decreet van 6 juni 1994)", dat "het formulier S 12 dat op 1 januari 1995 gold, samen met de benoeming met ingang van 1 januari 1995, die op 15 februari 1995 is verleend, als referentie geldt voor de bepaling van het ambt waarin (verzoeker) een benoeming is verleend (met daarbijhorend bepaald aantal lesuren), dat verzoeker "dan ook benoemd is voor 4 uren technische vakken elektriciteit en 18 uren technische vakken mechanica (ambt dat het vak technisch tekenen omvat)", dat zij "verzoeker ter beschikking heeft moeten stellen wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht in 1996-1997, aangezien het niet mogelijk is geweest verzoeker, wiens anciënniteit nochtans aanzienlijk is, lestijden technische vakken mechanica en technische vakken elektriciteit toe te kennen ten belope van het aantal lestijden waarvoor hij in die beide ambten is benoemd", en verzoeker "voor een aantal uren weer in actieve dienst is geroepen overeenkomstig de bekwaamheidsbewijzen waarover hij beschikt, waardoor hij niet langer ter beschikking is gesteld";

Overwegende dat verzoeker daarop antwoordt dat hij niet ter beschikking kon worden gesteld met toepassing van artikel 6, § 2, van het besluit van de Franse Gemeenschapsregering d.d. 28 augustus 1995, aangezien die bepaling niet op hem van toepassing was, doordat in alle benoemingsbesluiten die op hem betrekking hebben duidelijk wordt aangegeven voor welke niveaus en voor welke specifieke vakken hij is aangewezen; dat hij stelt dat hij bij het gemeenteraadsbesluit van 28 juni 1985 benoemd is "tot leraar technische vakken en beroepspraktijk in het gemeentelijk secundair onderwijs", dat hij bij het besluit d.d. 27 februari 1987 van dezelfde gemeenteraad "door uitbreiding van de benoemingsakte van 27 juni 1985" in vast verband is benoemd als leraar technische vakken en beroepspraktijk «garage» en technische vakken auto-elektriciteit in het lager en het hoger secundair onderwijs", dat hij bij het besluit d.d. 17 mei 1990 van dezelfde gemeenteraad "door een nieuwe definitie van de benoemingsakten van 27 juni 1985 en 26 februari 1987 (sic)" in vast verband benoemd is "als leraar technische vakken en beroepspraktijk, in het vak elektriciteit en automechanica in het lager en het hoger beroepssecundair onderwijs" en dat zijn benoeming, ten slotte, bij een besluit d.d. 15 februari 1995 van dezelfde gemeenteraad is uitgebreid tot "titularis van het diploma van leraar mechanica voor het lager technisch secundair onderwijs en leraar beroepspraktijk secundair onderwijs automechanica, leraar beroepspraktijk voor het hoger secundair beroepsonderwijs Diesel + auto-elektriciteit en leraar technisch tekenen in het lager secundair onderwijs"; dat hij voorts stelt dat de verwijzing naar het formulier S 12 irrelevant is, aangezien zulk een verwijzing alleen van belang is wanneer in het benoemingsbesluit van het personeelslid in kwestie niet wordt vermeld van welk niveau en van welke specifieke aard zijn ambt is; dat hij daaruit concludeert dat de verwerende partij op hem artikel 6, § 1, van het voornoemde besluit van 28 augustus 1995 diende toe te

passen en zij hem bijgevolg niet ter beschikking mocht stellen, hem niet voorlopig mocht reaffecteren in de lesuren van de heer DANIEL, met ziekteverlof, en van de heer FRISQUE, gedetacheerd, en lesuren auto-elektriciteit, automechanica en autotechnologie niet mocht toekennen aan zijn collega's, met betrekking tot wie zij toegegeven had dat hun anciënniteit kleiner was dan die van hem;

Overwegende dat de artikelen 100 en 101bis van het voormelde decreet van 6 juni 1994 als volgt luiden :

" Art. 100. § 1. De vóór de inwerkingtreding van dit decreet vastbenoemde en met hen gelijkgestelde gesubsidieerd(e) personeelsleden worden beschouwd als in vast verband benoemd, zoals bedoeld in dit decreet.";

" Art. 101bis. De terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de verklaring van gedeeltelijk verlies van opdracht, de reaffectatie van de ter beschikking gestelde personeelsleden en de toekenning van een wachtweddetoelage worden door de Regering geregeld.";

Overwegende dat de artikelen 5, § 2, en 6, § 1 en § 2, van het voormelde besluit d.d. 28 augustus 1995 van de Franse Gemeenschapsregering als volgt luiden :

" Art. 5 § 2. Na de maatregelen bedoeld in § 1 moet de inrichtende macht die de opdracht van een personeelslid, benoemd in verschillende ambten, moet verminderen, hem lesuren toewijzen in de andere ambten waarin hij benoemd is voordat ze hem ter beschikking stelt in het ambt waar uren verloren zijn.

(...).

Art. 6. § 1. Onder de personeelsleden die vast benoemd zijn en een hoofdambt uitoefenen, wordt ter beschikking gesteld wegens ontstentenis van betrekking of verliest een gedeelte van zijn opdracht, degene die de kleinste dienstanciënniteit heeft onder hen die hetzelfde ambt uitoefenen in het geheel van de inrichtingen die op het grondgebied van dezelfde

gemeente georganiseerd worden door de inrichtende macht.

De ambtsanciënniteit geldt wanneer er gelijke dienstanciënniteit is. Als verschillende personeelsleden dezelfde dienst- en ambtsanciënniteit hebben, wordt het jongste ter beschikking gesteld.

Voor de inrichtingen op het grondgebied van één gemeente moet een (onderscheid) gemaakt worden tussen het gewoon onderwijs, het buitengewoon onderwijs, het onderwijs met volledig of met beperkt leerplan, het onderwijs voor sociale promotie.

§ 2. Zolang de benoemingsakten geen niveau of specifieke vakken vermelden, steunt men op de ambtsbevoegdheden van de personeelsleden op 31 december 1994 om te bepalen wie ter beschikking gesteld wordt, conform artikel 100, § 1, van voormeld decreet van 6 juni 1994.";

Overwegende dat in de akten waarbij verzoeker is benoemd melding wordt gemaakt van zijn ambtsbevoegdheden, het niveau waarin hij les geeft, het ambt waarin hij wordt benoemd en de vakken waarmee hij wordt belast; dat die aldus gepreciseerde benoemingen tot leraar technische vakken en beroepspraktijk verleend zijn in ambten waarvan sprake is in artikel 4, 2°, van het voormeld decreet van 6 juni 1994, waarin impliciet wordt verwezen :

- naar artikel 6 van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve d.d. 2 oktober 1968 tot vaststelling en rangschikking van de ambten der leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel, van het paramedisch personeel bij de inrichtingen voor kleuteronderwijs, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat, en van de ambten der leden van de inspectiedienst belast met het toezicht op deze inrichtingen,
- naar artikel 5 van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve d.d. 22 april 1969 betreffende de bekwaamheidsbewijzen vereist van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend

hulppersoneel en van het paramedisch personeel der rijksinrichtingen voor kleuter-, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen,
- en naar de artikelen 4 en 5 van het ministerieel besluit van 30 april 1969;
dat de verwerende partij, om vast te stellen welk personeelslid ter beschikking diende te worden gesteld ten gevolge van het verlies aan lestijden dat genoteerd was in het "Institut CARTIGNY", waarvan zij het bevoegd gezag was, bijgevolg op die benoemingsakten diende te steunen, zonder met het formulier van 11 november 1994 rekening te houden; dat blijkt dat de verwerende partij de rechtsregel die in het middel wordt vermeld verkeerd heeft toegepast; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken met de nummers A.72.586/VI-13.644, A.76.575/VI-14.354 en A.79.426/VI-14.669 worden samengevoegd.

Artikel 2.

Er is geen grond meer om over het tweede beroep uitspraak te doen.

Artikel 3.

Vernietigd worden :

1° het besluit d.d. 11 december 1996 waarbij de gemeenteraad van Elsene Alain STERCKX van 1 september 1996 tot 31 augustus 1997 wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht aan het "Institut René CARTIGNY" ten belope van 20 lestijden op een totaal van 22 ter beschikking stelt, met ambtshalve reaffectatie ten

belope van 8 lestijden in een vacante betrekking, van 6 lestijden in de betrekking van de heer Georges FRISQUE, gedetacheerd, en met voorlopige wederoproeping in actieve dienst voor 4 lestijden in de betrekking van de heer Jacques DANIEL, met ziekteverlof, en voor 2 lestijden in een vacante betrekking;

2° het besluit d.d. 23 april 1998 waarbij de gemeenteraad van Elsene Alain STERCKX ter beschikking stelt wegens gedeeltelijk verlies van leeropdracht, ten belope van 11/22 lestijden per week van 1 september 1997 tot 31 augustus 1998 aan het "Institut René CARTIGNY", met voorlopige wederoproeping in actieve dienst in de betrekking van de heer DAIX ten belope van 2/22 lestijden per week, doch zonder mogelijkheid tot reaffectatie voor 9/22 lestijden per week.

Artikel 4.

De kosten, bepaald op 18.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op zestien februari tweeduizend 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.**