

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. 90.690 van 8 november 2000

A. 76.508/VIII-662

In zake : **JOSSART** Cyriaque,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. François DAOUT, advocaat,
rue du Onze Novembre 9
7000 Bergen,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar Regering,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Marc NIHOUL, advocaat,
Defrélaan 19
1180 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 27 november 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Cyriaque JOSSART de nietigverklaring vordert van de beslissing waarbij hij geacht wordt op 28 februari 1996 ontslag te hebben genomen uit zijn ambt bij de academie van 's Gravenbrakel;

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 maart 2000 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 brief die geldt als laatste memorie van de verzoekende partij en de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de kennisgeving van 1 september 2000, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 6 oktober 2000;

Gehoord het verslag van Mevr. GEHLEN, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. LESSAGE, loco Mr. DAOUT, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. GUSTIN, loco Mr. NIHOUL, 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. Van 1980 tot 1985 wordt verzoeker vier keer vast benoemd tot leraar accordeon. Tot december 1988 oefent hij zijn ambt uit aan het koninklijk muziekconservatorium van Bergen, alsook, in het officieel gesubsidieerd onderwijs, aan de muziekacademies van Morlanwelz, 's Gravenbrakel en Vorst.

2. Op 1 december 1998 beschouwt de verwerende partij de ambten die verzoeker te 's Gravenbrakel en Vorst uitoefent als bijbetrekkingen; op 5 december 1988 doet ze hetzelfde voor de ambten die hij aan de academie van Morlanwelz uitoefent. Het lesrooster van verzoeker aan de academie wordt aldus beperkt tot veertien uren per week en hij wordt schriftelijk verzocht de wedden terug te betalen die geacht worden ten onrechte betaald te zijn.

3. Verzoeker vraagt voor zijn ambt bij de muziekacademie van Vorst een terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid aan en verkrijgt ze. Deze terbeschikkingstelling gaat in op 1 januari 1989 en duurt zonder onderbreking voort tot 30 juni 1993.

4. Op 1 oktober 1995 vermindert de verwerende partij het aantal lesuren dat verzoeker in de academie mag presteren tot zeven.

Verzoeker vraagt vervolgens een terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid aan voor het ambt van leraar accordeon aan de muziekacademie van 's Gravenbrakel; de gemeenteraad van 's Gravenbrakel staat hem die terbeschikkingstelling toe voor de periode van 1 november 1995 tot 30 juni 1996.

5. Op 21 mei 1997 vraagt verzoeker de terbeschikkingstelling te verlengen met ingang van 1 september 1997.

Op 18 september 1997 zendt een directeur van het bestuur Artistiek Onderwijs van de Franse Gemeenschap aan verzoeker de volgende brief:

" (...)

Per brief dd. 21 mei 1997 vraagt u uw terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid te verlengen met ingang van 1 september 1997.

Na het onderzoek van uw administratief dossier blijkt dat u reeds, voor de periode van 01-01-1989 tot 31-08-1993, te weten gedurende 4 jaar en 8 maanden, een terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid is toegestaan aan de muziekacademie van Vorst. U bent eveneens, met ingang van 1 november 1995, ter beschikking gesteld om dezelfde reden aan de academie van 's Gravenbrakel.

Ik wijs u erop dat de duur van een terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid beperkt is tot 5 jaar, te nemen in een of meer periodes gespreid over de hele loopbaan van het personeelslid.

Bijgevolg waren uw rechten ter zake aan de muziekacademie uitgeput op 28 februari 1996. Ik ben dus genoodzaakt ervan uit te gaan dat u met ingang van dezelfde datum van 28 februari 1996 ontslag neemt uit uw ambt aan de academie van 's Gravenbrakel.

Het spreekt vanzelf dat de maatregelen die genomen zijn om u na die datum van 28-02-1996 aan de academie van 's Gravenbrakel ter beschikking te houden wegens persoonlijke aangelegenheid moeten worden beschouwd als van nul en gener waarde.

(...)"

Dit is de bestreden handeling;

Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van het beroep betwist; dat ze betoogt dat de bestreden handeling "een brief (is) waarbij het overheidsbestuur verzoeker ervan in kennis stelt dat hij, met toepassing van de vigerende wetgeving, geacht moet worden uit zijn ambt ontslag te hebben genomen" en dat deze brief "geenszins de rechtsordening wijzigt, maar dat er alleen een situatie in vastgesteld wordt die voortvloeit uit de van kracht zijnde bepalingen inzake terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid"; dat ze eruit besluit dat het gaat om een rechtserkende handeling waartegen geen beroep tot nietigverklaring kan worden ingesteld; dat ze ter verduidelijking van haar uitlatingen wijst op de tekst van artikel 14 van het koninklijk besluit van 18 januari 1974

genomen ter toepassing van artikel 164 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 tot vaststelling van het statuut van de leden van het onderwijzend personeel, en de periodes van terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid van verzoeker opsomt;

Overwegende dat de brief van 18 september 1997, die opgemaakt is na het onderzoek van het dossier van verzoeker, niet louter een feitelijke vaststelling bevat, maar de rechtspositie van verzoeker wijzigt door met ingang van 28 februari 1996 een einde te maken aan zijn terbeschikkingstelling; dat verzoeker aldus in een andere administratieve stand is geplaatst dan die waarin hij zich tot dan toe bevond; dat een dergelijke beslissing, zelfs als ze de tenuitvoerlegging vormt van een gebonden bevoegdheid, de rechtsordening wijzigt en derhalve niet als een rechtserkende handeling kan worden beschouwd; dat het beroep ontvankelijk is;

Overwegende ambtshalve dat volgens artikel 28 van het decreet van de Franse Gemeenschapsraad van 6 juni 1994 tot vaststelling van de rechtspositie van de gesubsidieerde personeelsleden van het officieel gesubsidieerd onderwijs de onderwijsorganiserende instantie haar personeelsleden definitief kan benoemen; dat krachtens artikel 57 van hetzelfde decreet alleen diezelfde onderwijsorganiserende instantie bevoegd is voor de terbeschikkingstelling van haar personeelsleden; dat in geval van terbeschikkingstelling wegens persoonlijke aangelegenheid geen wachtwedde verschuldigd is aan het betrokken lid van het onderwijzend personeel, zodat de beslissingen betreffende terbeschikkingstelling niet vallen onder het toezicht van de leden van de Franse Gemeenschapsregering; dat bij ontstentenis van een andersluidende bepaling de onderwijsorganiserende instantie eveneens bevoegd is om een einde te maken aan de ambtsvervulling van een lid van het onderwijzend personeel dat de periode van terbeschikkingstelling zou hebben overschreden die het kan verkrijgen krachtens artikel 14 van het koninklijk besluit van 18 januari 1974, vastgesteld met het oog op de toepassing van het statuut van 22 maart 1969; dat hieruit volgt dat de verwerende partij, in de persoon van de steller van de brief van 18 september 1997, niet gerechtigd was, zonder inbreuk te maken op de bevoegdheden van de onderwijsorganiserende instantie, in casu de stad 's Gravenbrakel, om een einde te maken aan de ambtsvervulling van een lid van het onderwijzend personeel van die gemeente, noch om de beslissingen in te trekken waarbij ze verzoeker wegens persoonlijke aangelegenheid ter beschikking gesteld had voor periodes na 28 februari 1996; dat de bestreden handeling dient te worden vernietigd wegens de onbevoegdheid van de steller ervan;

Overwegende dat er geen aanleiding is om de middelen van het verzoekschrift te onderzoeken die, gesteld dat ze gegrond zijn, geen ruimere nietigverklaring kunnen meebrengen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing vervat in de brief van 18 september 1997 waarbij Cyriaque JOSSART geacht wordt met ingang van 28 februari 1996 ontslag te hebben genomen uit zijn ambt aan de academie van 's Gravenbrakel.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op acht november 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.