

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 90.909 van 21 november 2000
in de zaak A. 93.646/XII-2691.**

In zake : 1. Frieda JODOGNE,
wonende te DIEPENBEEK,
Anjelierenstraat 2,
2. Chris VAN BECKEVOORT,
wonende te ZONHOVEN,
Kleine Hemmenweg 22 b,

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap,
die woonplaats kiest bij
advocaat V. VAN OBBERGHEN,
kantoor houdende te VILVOORDE,
J.B. Nowélei 13.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Frieda JODOGNE en Chris VAN BECKEVOORT op 14 juli 2000 hebben ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van de Vlaamse regering van 4 februari 2000 betreffende de overdracht van personeel van de psychomedisch-sociale centra of centra voor medisch schooltoezicht naar de centra voor leerlingenbegeleiding, gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 16 mei 2000;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partijen de vernietiging vorderen van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur
D. MAREEN;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 26 september 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 10 oktober 2000;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat I. DEDECKER, die verschijnt voor verzoeksters, en van advocaat V. VAN OBBERGHEN, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur D. MAREEN;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de gegevens dienstig voor de beoordeling van de vordering tot schorsing de volgende zijn :

1. Frieda JODOGNE is als psycho-pedagogisch consulente verbonden aan het vrij PMS-centrum 3 te Hasselt.

Chris VAN BECKEVOORT is als maatschappelijk werkster verbonden aan hetzelfde centrum.

2. Met het decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding (CLB) wordt de regeling voor de psycho-medisch-sociale (PMS) centra en de centra voor medisch schooltoezicht (MST), vanaf 1 september 2000 vervangen door een regeling met

betrekking tot de nieuwe centra voor leerlingenbegeleiding.

Die operatie gaat gepaard met de mogelijkheid van overdracht van het personeel naar de nieuwe centra, hetgeen inzonderheid door het bestreden besluit wordt geregeld.

3. Met brieven van 15 juni 2000 deelt de voorzitter van de overdrachtscommissie van de vrij gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding verzoeksters mee dat zij door de commissie, met toepassing van het bestreden besluit van de Vlaamse regering van 4 februari 2000, worden toegewezen, wat verzoekster JODOGNE betreft, (voor 50%) definitief aan CLB nr. 31 (Tienen) en (voor 50%) voorlopig aan CLB nr. 47 (regio Hasselt), en, wat verzoekster VAN BECKEVOORT betreft, (voor 100%) definitief aan CLB nr. 44 (Aarschot).

4. Frieda JODOGNE blijkt deze toewijzing niet te hebben betwist.

Chris VAN BECKEVOORT daarentegen betwist deze toewijzing, eerst door het indienen van een bezwaarschrift en daarna, na het afwijzen ervan door de overdrachtscommissie, met een beroep bij de Raad van State (A. 94.565/XII-2710);

Overwegende dat er vooralsnog geen noodzaak bestaat om over de door de verwerende partij opgeworpen ontvankelijkheidsexceptie uitspraak te doen; dat een onderzoek van en een uitspraak over die exceptie alleen nodig is indien zou komen vast te staan dat de grondvoorwaarden voor het toewijzen van de vordering tot schorsing vervuld zijn, wat, zoals hierna zal blijken, niet het geval is;

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State één van de voorwaarden voor toewijzing van de vordering tot schorsing is dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende dat verzoeksters het nadeel in essentie als volgt omschrijven :

"- zij worden weggerukt van de scholen waar zij jarenlang de begeleiding hebben verzorgd. Zij kennen de betrokken scholen door en door en hebben een sterke professionele relatie met het onderwijzend personeel van de desbetreffende scholen. Tevens kennen zij de leerlingen van de betrokken scholen doordat zij deze jarenlang volgen.

- zij dienen de collega's van hun PMS-centrum van jaren te verlaten.

- zij zullen dagelijks verre verplaatsingen naar hun werk dienen te maken:

⇒ eerste verzoekende partij van Diepenbeek naar Tienen

⇒ tweede verzoekende partij van Zonhoven naar Aarschot";

Overwegende dat verwerende partij hierop het volgende antwoordt :

"Uit het verzoekschrift van verzoekende partijen kan moeilijk afgeleid worden welk persoonlijk nadeel het bestreden besluit aan verzoekende partij persoonlijk toebrengt. Verzoekende partijen blijven daar heel vaag over. Het is voor verwerende partij aldus gissen naar het nadeel van verzoekende partijen. Het staat evenwel vast dat -eventuele- nadelen in hoofde van verzoekende partijen niet ernstig zijn :

- Continuïteit in de onderwijsopleiding

Voor zover verzoeksters zich beroepen op de continuïteit in de onderwijsbegeleiding betreft dit niet een eigen nadeel doch een nadeel die de begeleide scholen mogelijks zelf zouden kunnen inroepen.

- relatie met onderwijzend personeel

Wat de relatie met het onderwijzend personeel en de leerlingen van de begeleide scholen betreft dient erop gewezen dat die relatie geen constant gegeven is. Zowel het leraren- als het leerlingenbestand kan zich wijzigen (bv. door pensionering, genieten van verlofstelsels, overlijden, schoolverandering, ...).

- verlies van collega's

Verlies van collega's : doordat alle personeelsleden van het vrij PMS 3 Hasselt superverwant zijn met het nieuw opgericht provinciaal CLB en zoals verzoeksters zelf stellen (zie blz. 17) de personeelsleden van de vrije PMS-centra 1, 2 en B0 Hasselt wellicht alle wervingsambten in het nieuwe vrij CLB Hasselt zullen opvullen, is het verre van uitgesloten dat ex-collega's aan hetzelfde centrumnet als zijzelf worden toegewezen.

- verdere verplaatsingen

In de visie van verzoekster(s) zou een wijziging van reglementering maar aanvaardbaar zijn voor zover ze een bestaande toestand niet wijzigt. Dit is in strijd met het beginsel van de veranderlijkheid van de (functionele) openbare dienst. De Raad van State heeft in het arrest nr. 48.128 van 22 juni 1994 bovendien geoordeeld dat 'de overplaatsing van een andere administratieve standplaats in het belang van de dienst, een ambtenaar geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent wanneer de bezoldigingsregeling ongewijzigd is gebleven, alsmede zijn rechtspositie. Indien het enige materiële nadeel bestaat in een overplaatsing 43 km. verder, kan zulk een nadeel niet als ernstig worden beschouwd'";

Overwegende dat het decreet van 1 december 1998 betreffende de centra voor leerlingenbegeleiding regels stelt voor de inrichting, financiering en subsidiëring van de nieuwe centra voor leerlingenbegeleiding; dat het decreet de wet van 1 april 1960 betreffende psycho-medisch-sociale centra en de wet van 21 maart 1964 op het medisch schooltoezicht opheft; dat overeenkomstig artikel 188 van het decreet op een door de Vlaamse regering te bepalen wijze de personeelsleden van de PMS-centra en de MST-equipes op 31 augustus 2000 benoemd, aangesteld of aangeworven, op 1 september 2000 kunnen worden overgedragen naar de centra; dat aldus in de feiten vroeger aparte diensten, namelijk de PMS-centra en de MST-centra, met ingang van 1 september 2000 worden vervangen door en geïntegreerd in de nieuw op te richten centra voor leerlingenbegeleiding en met daarbij, volgens de wil van de decreetgever, een belangrijke schaalvergroting tot gevolg; dat het deze nieuwe centra zijn, met andere en ruimere werkgebieden, die overeenkomsten moeten sluiten met de scholen inzake de aan

te bieden begeleiding; dat de toewijzing van een personeelslid aan een CLB dus één zaak is, de door dit personeelslid te begeleiden scholen, ouders en leerlingen een andere zaak; dat de oprichting van de nieuwe CLB's en de daaruit volgende overdrachten van personeelsleden van de PMS- en MST-centra volgens door de regering opgestelde algemene criteria die met toepassing van artikel 188 van het decreet van 1 december 1998 rekening houden met, onder meer, de anciënniteit, de leeftijd, de statutaire toestand van de betrokken personeelsleden en de personeelsformatie van de centra, ook tot gevolg heeft dat de personeelsleden van een bepaald PMS-centrum aan verschillende CLB-centra kunnen worden toegewezen; dat derhalve de toewijzing van de schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit in hoofde van verzoeksters nooit volledig vermag het eventuele nadeel te weren dat er in bestaat niet langer scholen of leerlingen te kunnen begeleiden die zij reeds jarenlang volgt of, aangezien verzoekster alleszins toegewezen moet worden aan het ene of het andere CLB, sommige collega's te behouden en andere niet;

Overwegende dat de overgang naar de nieuwe structuur mét de schaalvergroting en mét de operatie van de overdracht van het personeel een rechtstreeks gevolg is van het decreet van 1 december 1998 en dus voor de Raad van State niet in vraag kan worden gesteld; dat de door verzoeksters aangestipte aspecten van het nadeel - "weggerukt van de scholen waar zij jarenlang de begeleiding hebben verzorgd", "de collega's van hun PMS-centrum van jaren (dienen) te verlaten" en "dagelijks verre verplaatsingen naar hun werk" -, overigens zo algemeen zijn dat zij betrokken kunnen worden op elke overgang naar een nieuwe structuur mét schaalvergroting en mét overdracht van personeel; dat aldus deze aspecten van het nadeel verbonden zijn met het decreet en niet specifiek betrokken kunnen worden op het bestreden

besluit, dat uitvoering geeft aan de beginselen vastgelegd bij decreet;

Overwegende dat voorts met de verwerende partij mag worden meegegaan waar zij stelt dat het eventuele nadeel op het vlak van continuïteit van de begeleiding de te begeleiden scholen en leerlingen treft, maar geen eigen nadeel is van verzoeksters, die geacht worden over de beroepsbekwaamheid te beschikken om nieuwe begeleidingstaken op zich te nemen, eigen aan het verloop van leerlingen in het onderwijs;

Overwegende dat het nadeel voor het overige niet ernstig is nu wijzigingen aan het personeelsbestand, en dus samenwerken met nieuwe collega's of afscheid nemen van oude collega's, eigen is aan vele beroepen en zeker ook aan het onderwijs; dat het nadeel dat er in bestaat een dagelijkse verplaatsing te moeten maken van Diepenbeek naar Tienen of van Zonhoven naar Aarschot in plaats van naar een meer nabijgelegen CLB evenmin als ernstig kan worden beschouwd; dat aldus een van de grondvoorwaarden voor het toewijzen van de vordering niet vervuld is;

Overwegende dat verzoeksters in ondergeschikte orde vorderen aan het Arbitragehof een prejudiciële vraag te stellen over de verenigbaarheid met artikel 24, § 5, van de Grondwet van artikel 188 van het decreet van 1 december 1998, dat de Vlaamse regering machtigt om de wijze van overdracht van het personeel te regelen, inzonderheid omdat de regering daarbij luidens voormelde bepaling kan afwijken van de regels inzake terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, reffectatie, wedertewerkstelling, voorrang voor tijdelijken, mutatie, affectatie en toewijzing; dat die vraag kadert in verzoeksters tweede middel; dat aangezien hiervoor werd uiteengezet dat de Raad van State de gevraagde vordering tot schorsing niet kan

toewijzen omdat hij daardoor de verzoekende partij niet voor een moeilijk te herstellen ernstig nadeel behoedt, de middelen niet moeten worden onderzocht; dat daarom het antwoord op de prejudiciële vraag niet relevant is om een uitspraak te doen over de vordering tot schorsing en het stellen van de vraag wordt afgewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op eenentwintig november 2000, door :

de HH. J. BAERT,

W. GEURTS,

De griffier,

W. GEURTS.

wnd. kamervoorzitter,
staatsraad,
toegevoegd griffier.

De voorzitter,

J. BAERT.