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. 91.621 van 13 december 2000

A.78.449/VI-14.542
A.80.967/VI-14.818

In zake : **FERDINAND** Samantha,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Vincent DE WOLF, advocaat,
Guldenvlieslaan 68/B9
1060 Brussel,

tegen :

1. **de Gemeente Sint-Agatha-Berchem,**

   die woonplaats heeft gekozen bij
   Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
   Zwitserlandstraat 24
   1060 Brussel,

2. **de Franse Gemeenschap,** vertegenwoordigd door haar Regering,

---

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 30 april 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij Samantha FERDINAND de nietigverklaring vordert van "de impliciete weigeringsbeslissing om (haar) te benoemen (...) als kleuteronderwijzeres in vast dienstverband voor het schooljaar 1996-1997 aan de kleuterschool van Sint-Agatha-Berchem, welke beslissing, waarvan de datum en de steller onbekend zijn, niet aan (haarzelf) ter kennis gebracht is (maar waarvan zij stelt) incidenteel kennis genomen te hebben (...) doordat haar op 6 maart 1998 "documenten bijlagen 4" overhandigd zijn waaruit bleek dat er vanaf het jaar 1995-1996 en meer in het bijzonder in 1996-1997 een vacante betrekking was";

Gezien het op 3 november 1998 ingediende verzoekschrift waarbij dezelfde verzoekster de nietigverklaring vordert van "de impliciete

weigeringsbeslissing om (haar) te benoemen (...) als kleuteronderwijzeres in vast dienstverband :

1° voor het schooljaar 1996-1997;

2° voor het schooljaar 1997-1998;

3° op zijn minst voor het schooljaar 1998-1999;

aan de gemeentelijke kleuterschool van Sint-Agatha-Berchem";

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 3 april 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 laatste memories;

Gelet op de beschikking van 22 november 2000, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 13 december 2000;

Gehoord het verslag van de heer CLOSSET, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. COLLARD, loco Mr. DE WOLF, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, van Mr. GONTHIER, loco Mr. KESTEMONT SOUMERYN, advocaat, die voor de eerste verwerende partij verschijnt en van Mr. WISCHHOFF, loco Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor de tweede 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 toedracht van de zaak als volgt kan worden samengevat :

1. Van 1 oktober 1993 tot 30 juni 1994 is verzoekster benoemd als halftijdse tijdelijke kleuteronderwijzeres aan de zelfstandige gemeentelijke kleuterschool van Sint-Agatha-Berchem.

2. Voor de twee daaropvolgende schooljaren heeft zij een volledig lesrooster gekregen in dezelfde hoedanigheid en in dezelfde school.

3. Uit een niet gedateerd document blijkt dat voor het schooljaar 1995-1996 twee betrekkingen van kleuteronderwijzeres vacant waren en dat Danielle ROUGE en verzoekster prioritair tijdelijken waren met respectievelijk 1162 en 843 dagen. Verzoekster is op 24 mei 1996 ingelicht over het bestaan van die twee betrekkingen en vier dagen later heeft zij gesolliciteerd voor een benoeming in vast dienstverband als kleuteronderwijzeres.

4. Verzoekster is opnieuw op tijdelijke basis aangesteld in dezelfde school voor de schooljaren 1996-1997 en 1997-1998.

5. Bij een ter post aangetekend schrijven van 5 mei 1998 heeft verzoeksters raadsman zich gericht tot de gemeenteraad en tot het college van burgemeester en schepenen in de volgende bewoordingen:

" Ik ben zo vrij mij bij deze tot u te richten in de hoedanigheid van raadsman van mevrouw Samantha FERDINAND die thans les geeft als prioritair tijdelijke aan de zelfstandige gemeentelijke kleuterschool van Sint-Agatha-Berchem.

Bij een aangetekend schrijven van 28 mei 1996 heeft mijn cliënte u haar sollicitatie doen toekomen voor de benoeming in vast dienstverband als kleuteronderwijzeres, voor welke functie zij beantwoordde aan alle voorwaarden gesteld in het decreet van 6 juni 1994 uitgaande van de Franse Gemeenschapsraad.

Er bleek een betrekking vacant te zijn binnen de voornoemde school vanaf het schooljaar 1995-1996 en zeker voor het schooljaar 1996-1997.

Mijn cliënte is echter, in strijd met de decreetsbepalingen, niet in dat ambt benoemd.

Bijgevolg maan ik u, overeenkomstig artikel 14, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, aan, voor zover zulks nodig is (en inzonderheid ingeval u nog geen enkele beslissing genomen zou hebben ten aanzien van Mevrouw Samantha FERDINAND), om een beslissing te nemen".

Overwegende dat de zaken verknocht zijn en dat deze behoren te worden samengevoegd;

Overwegende, ambtshalve, dat de tweede verwerende partij, die niets met het geding te maken heeft, buiten de zaak moet worden gesteld;

Overwegende dat de eerste verwerende partij terecht een exceptie van niet-ontvankelijkheid opwerpt tegen de ingestelde beroepen, om reden dat het eerste te laat is ingediend en om reden dat er voor het tweede reeds een weigeringsbeslissing genomen was vóór de aanmaning van 5 mei 1998;

Overwegende immers, wat betreft het eerste beroep, dat gericht is tegen "de impliciete weigeringsbeslissing" om verzoekster te benoemen in vast dienstverband "voor het schooljaar 1996-1997", dat zulk een impliciete weigering stellig blijkt uit de omstandigheid dat voornoemde verzoekster, ondanks haar sollicitatie van 28 mei 1996 naar een benoeming in vast dienstverband, tijdelijk aangesteld is voor het voornoemde schooljaar 1996-1997 krachtens het besluit van 21 oktober 1996 van het college van burgemeester en schepenen, bekrachtigd door de gemeenteraad op 21 november 1996; dat die weigeringsbeslissing op even stellige wijze blijkt uit de tijdelijke aanstellingen die haar later nog ten deel gevallen zijn; dat beroep A.78.449/VI-14.542, dat meer dan zestig dagen na die aanstellingen is ingediend, derhalve te laat komt en onontvankelijk is; dat verzoekster zich tevergeefs beroept op artikel 19, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, want aangezien de bestreden handeling geen uitdrukkelijke beslissing is, ontsnapt deze uiteraard aan de verplichting van de betekening waarin voorzien wordt door die wetsbepaling;

Overwegende dat het tweede beroep gericht is tegen de impliciete weigering om verzoekster in vast dienstverband te benoemen hetzij vanaf het schooljaar 1996-1997, hetzij vanaf het schooljaar 1997-1998, hetzij zelfs vanaf het schooljaar 1998-1999; dat verzoekster deze weigering afleidt uit het stilzwijgen van de eerste verwerende partij na de aanmaning die haar raadsman aan haar gericht heeft op 5 mei 1998 met toepassing van artikel 14 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat die wetsbepaling in de praktijk evenwel alleen kan worden toegepast wanneer de overheid geen en zelfs geen impliciete beslissing genomen heeft; dat in casu uit het onderzoek van het eerste beroep blijkt dat een impliciete beslissing op stellige wijze genomen is door de verwerende partij die geweigerd heeft verzoekster te benoemen voor het schooljaar 1996-1997 en voor de daaropvolgende jaren; dat aangezien het voornoemde artikel 14, tweede lid (dat § 3 geworden is), van de gecoördineerde wetten op de Raad van State in casu geen toepassing kon vinden, het tweede beroep eveneens onontvankelijk is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De beroepen nrs. 78.449/VI-14.542 en 80.967/VI-14.818 worden samengevoegd.

Artikel 2.

De Franse Gemeenschap wordt buiten de zaak gesteld.

Artikel 3.

De beroepen worden verworpen.

Artikel 4.

De kosten, bepaald op 14.000 frank, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op dertien december tweeduizend door :

de HH.	CLOSSET,	kamervoorzitter,
	HANSE,	staatsraad,
	LEWALLE,	staatsraad,
	DEPELSENAIRE,	toegevoegd griffier.

De toegev. Griffier, **De Voorzitter,**

B. DEPELSENAIRE **Ch.-L. CLOSSET.**

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