

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. 94.084 van 16 maart 2001

A.75.987/VI-14.250

In zake : **HISSETTE** Muriel,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Dominique WAGNER, advocaat,
quai de Rome 2
4000 Luik,

tegen :

de gemeente Saint-Léger,

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

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 9 oktober 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Muriel HISSETTE de nietigverklaring vordert van het besluit van 30 juni 1997 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Saint-Léger houdende aanstelling van Carine FABER tot kleuteronderwijzeres met voltijdse opdracht voor het schooljaar 1997-1998 en van de daaruit voortvloeiende impliciete weigering om haar aan te stellen;

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 januari 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 memorie van de verzoekende partij;

Gelet op de beschikking van 14 december 2000, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 24 januari 2001;

Gehoord het verslag van de heer HANSE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. WAGNER, advocaat, die voor verzoekster verschijnt, en van Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het andersluidend 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. Verzoekster, die in Frankrijk woonachtig is, oefent sedert 1 september 1992 het ambt van kleuteronderwijzeres uit in het onderwijs dat door de gemeente Saint-Léger wordt georganiseerd.

2. Op 5 mei 1997 deelt de gemeente haar de rangschikking mee van de prioritaire tijdelijke leerkrachten voor het door de gemeente georganiseerde onderwijs, zoals die rangschikking er op 30 juni 1997 uit zou zien. Voor het ambt van kleuteronderwijzeres staat verzoekster op de eerste plaats met 1103 dagen anciënniteit, gevolgd door Carine FABER en Joëlle COLAS, die respectievelijk 903 en 414 dagen anciënniteit tellen. Met dezelfde brief verzoekt de gemeente de gegadigden die hun prioriteitsrecht wensen te gebruiken om hun sollicitatie vóór 31 mei in te dienen.

3. Bij een brief van 12 mei 1997 solliciteert verzoekster als prioritaire tijdelijke naar elke vacante of niet-vacante betrekking van kleuteronderwijzeres in het onderwijs van de gemeente Saint-Léger. Carine FABER doet op 20 mei 1997 hetzelfde.

4. Op 24 juni 1997 geeft de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening, naar aanleiding van een vraag van de verwerende partij betreffende de vervanging van Françoise RESER, met loopbaanonderbreking, door verzoekster, te kennen dat verzoekster "niet aan de gestelde voorwaarden voldoet, aangezien zij in België geen werkloosheidsuitkeringen geniet".

5. Bij een besluit van 30 juni 1997 verleent het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Saint-Léger Carine FABER van 1 september 1997 tot 30 juni 1998 een tijdelijke aanstelling in de gemeenteschool als kleuteronderwijzeres met een voltijdse opdracht. Dat besluit, dat op 28 juli 1997 door de gemeenteraad bekrachtigd is, bevat de volgende overwegingen :

" Aangezien mevrouw Françoise RESER, vastbenoemde kleuteronderwijzeres in de gemeenteschool van SAINT-LEGER, voor het schooljaar 1997-1998 een volledige loopbaanonderbreking vraagt vanaf 01-09-97;

Gelet op het besluit van 13-05-1997 waarbij de gemeenteraad mevrouw Françoise RESER die loopbaanonderbreking toestaat;

Gelet op de noodzaak om in haar vervanging te voorzien;

Overwegende dat in deze onderwijsinstelling tot 30 juni '98 geen enkele leerkracht boventallig is;

Aangezien mevrouw Muriel HISETTE, prioritaire die binnen het onderwijs van het bevoegd gezag in de rangschikking is opgenomen, bij aangetekende brief binnen de voorgeschreven termijn naar die betrekking heeft gesolliciteerd;

Aangezien mevrouw HISETTE woonachtig is in FRANKRIJK, waar zij werkloosheidsuitkeringen geniet, en zij bijgevolg niet betrokken kan worden bij het terugdringen van de werkloosheid in BELGIE;

Aangezien de RVA bevestigt dat zij niet aan de gestelde voorwaarden voldoet om volledig uitkeringsgerechtigde werkloze te kunnen zijn;

Gelet op de sollicitatie van mevrouw Carine FABER, die binnen het onderwijs van het bevoegd gezag als tweede prioritaire in de rangschikking is opgenomen en bij aangetekende brief binnen de voorgeschreven termijn naar die betrekking heeft gesolliciteerd;

Aangezien het personeelslid zich er in haar akte van bewilliging toe verbonden heeft zich te houden aan de verplichtingen vervat in de artikelen 7, 14 en 15 van het decreet van 6 juni 1994;"

6. Op 1 september 1997 meldt verzoekster zich aan op de gemeentelijke basisschool van Saint-Léger, waar de directeur haar meedeelt dat zij de aanstelling niet heeft gekregen.

7. Bij een besluit van 1 december 1997, dat op 29 december 1997 door de gemeenteraad bekrachtigd is, heeft het college van burgemeester en

schepenen van Saint-Léger verzoekster van 1 januari 1998 tot 30 juni 1988 in de gemeenteschool aangesteld als tijdelijke kleuteronderwijzeres met een volledige opdracht; verzoekster werd daarbij aangesteld ter vervanging van Marie-Christine GOFFINET, die in disponibiliteit wegens persoonlijke aangelegenheden voorafgaand aan de pensionering was geplaatst.

8. Bij een besluit van de gemeenteraad van Saint-Léger d.d. 30 april 1999 wordt verzoekster met ingang van 1 mei 1999 in vast verband benoemd met een volledige opdracht.

Overwegende dat de verwerende partij, in haar memorie van antwoord, opwerpt dat het door Muriel HISETTE ingediende beroep niet-ontvankelijk is, aangezien zij als tijdelijke kleuteronderwijzeres is aangewezen ter vervanging van Marie-Christine GOFFINET, zodat zij niet meer over het vereiste belang beschikt om de aanstelling van Carine FABER te bestrijden;

Overwegende dat de bestreden handeling de stilzwijgende weigering inhoudt om verzoekster een aanstelling te verlenen van 1 september 1997 tot 30 juni 1998, terwijl verzoekster bij het collegebesluit van 1 december 1997, dat bij het gemeenteraadsbesluit van 29 december 1997 bekrachtigd is, alleen aangesteld is voor de periode van 1 januari 1998 tot 30 juni 1998; dat verzoekster, aan wie door de bestreden handeling aldus een aanstelling gedurende 4 maanden is ontzegd, nog steeds belang heeft bij haar beroep;

Overwegende dat verzoekster een enig middel ontleent aan "schending van artikel 24, §§ 1 en 5, van het decreet van 6 juni 1994"; dat zij betoogt dat, aangezien zij op 30 juni 1997 in het onderwijs van de verwerende partij in totaal 1.103 dagen dienstanciënniteit telde en zij in de rangschikking van de prioritaire tijdelijken voor het schooljaar 1997-1998 op de eerste plaats stond, vóór Carine FABER, die daarin de tweede plaats bekleedde, de omstreden betrekking overeenkomstig artikel 24, §§ 1 en 5, van het decreet van 6 juni 1994 aan haar had moeten worden verleend;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat een lid van het gesubsidieerde personeel dat een loopbaanonderbreking heeft gekregen, overeenkomstig artikel 100, eerste en vierde lid, van de herstellwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen, de artikelen 12 en 13 van het koninklijk besluit van 12 augustus 1991 betreffende de toekenning van onderbrekingsuitkeringen aan de personeelsleden van het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra en

artikel 8, § 1, vierde lid, van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve van 3 december 1992 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan in het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra alleen kan worden vervangen door een uitkeringsgerechtigde volledig werkloze of iemand die tot een daarmee gelijkgestelde categorie behoort; dat zij benadrukt dat verzoekster, aangezien zij in België geen uitkeringsgerechtigde volledig werkloze was, niet voldeed aan de voorwaarden om in dienst te worden genomen ter vervanging van een personeelslid met loopbaanonderbreking;

Overwegende dat verzoekster in haar memorie van wederantwoord, steunend op de hiërarchie der normen, stelt dat de rechtsregel van het decreet die haar voor de omstreden aanstelling voorrang verleende, diende te primeren op de bepalingen van het koninklijk besluit van 12 augustus 1991 en van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve van 3 december 1992, op grond van de toepassing waarvan haar die voorrang is ontnomen; dat zij betoogt dat artikel 4, § 4, van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve van 3 december 1992 bepaalt dat, ingeval het door de naleving van decretale regels onmogelijk is een uitkeringsgerechtigde volledig werkloze in dienst te nemen om in de vervanging te voorzien, de onderbrekingsuitkering ten laste van het Ministerie van Onderwijs, Onderzoek en Vorming wordt gebracht; dat zij daarop laat volgen dat het decreet van 6 juni 1994 van recentere datum is dan de kaderwet van 22 januari 1985, het koninklijk besluit van 12 augustus 1991 en het besluit van de Executieve van 3 december 1992, zodat er van uit moet worden gegaan dat dit decreet de bepalingen die onverenigbaar zijn met de toepassing ervan impliciet heeft "opgeheven", temeer daar die bepalingen volgens haar van "een lagere rang" zijn;

Overwegende dat het argument dat verzoekster beweert te vinden in de hiërarchie van de normen en in de omstandigheid dat het decreet van 6 juni 1994 van recentere datum is, irrelevant is, daar artikel 100 van de herstellwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen, zoals dat artikel gewijzigd is bij de wet van 21 december 1994, de verplichting bevat om de werknemer die met zijn werkgever overeenkomt om de uitvoering van zijn arbeidsovereenkomst volledig te schorsen door een uitkeringsgerechtigde volledig werkloze te laten vervangen; dat aldus blijkt dat de federale wetgever een regel heeft uitgevaardigd die primeert op de regels van het decreet van 6 juni 1994, krachtens welke de omstreden betrekking bij voorrang aan verzoekster had moeten toekomen;

Overwegende, daarenboven, dat het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 3 september 1996 tot wijziging van het besluit van de

Franse Gemeenschap d.d. 3 december 1992 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan in het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra bepaalt dat vast benoemde of in vast verband aangeworven personeelsleden bedoeld in inzonderheid het decreet van 6 juni 1994 tot de werkingssfeer van dat besluit behoren (artikel 1); dat bij dit besluit voorts een wijziging wordt aangebracht in artikel 8, § 1, vijfde lid, van het voormelde besluit van 3 december 1992 (artikel 6); dat aldus blijkt dat de Franse Gemeenschapsregering, toen zij de aangelegenheid van de onderbreking van de beroepsloopbaan in het onderwijs gereguleerd heeft, geenszins voorbijgegaan is aan het decreet van 6 juni 1994; dat verzoekster dan ook niet kan worden gevolgd wanneer zij stelt dat het decreet van 6 juni 1994 strijdig is met de wetgeving betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan; dat integendeel aldus blijkt dat beide wetgevingen tegelijk dienen te worden toegepast en dat de regel vervat in artikel 8, § 1, vijfde lid, van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve van 3 december 1992 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan in het onderwijs en de psycho-medisch-sociale centra alleen vereist dat, met het oog op de aanstelling van de vervanger van een personeelslid met loopbaanonderbreking, onder de gegadigden die uitkeringsgerechtigde volledig werklozen zijn en uitkeringen genieten voor alle dagen van de week, de regels betreffende de indienstneming verder worden toegepast;

Overwegende dat de verwerende partij bijgevolg terecht geweigerd heeft om met het oog op de vervanging van Françoise RESER, die met loopbaanonderbreking was, de kandidatuur in aanmerking te nemen van Muriel HISETTE, die in België geen werkloosheidsuitkering genoot, en voor het overige Carine FABER heeft aangesteld met naleving van de voorrang waarin artikel 24 van het decreet van 6 juni 1994 voorziet; dat het enige middel ongegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van verzoekster.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de
VIe kamer, op zestien maart tweeduizend en één 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.