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. 94.176 van 21 maart 2001

A. 74.011/VI-13.829

In zake : **DUTRON** Viviane,

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

tegen :

de provincie Luik.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 9 april 1997 ingediende verzoekschrift, waarbij Viviane DUTRON de nietigverklaring vordert van het besluit van 23 november 1995 waarbij de bestendige deputatie van de provincieraad van Luik beslist haar ter beschikking te stellen wegens ziekte van 9 tot 19 februari 1993, van 2 tot 12 maart 1993, van 8 tot 22 oktober 1993, van 24 tot 28 januari 1994, van 22 tot 25 februari 1994, van 29 april tot 3 juni 1994, van 14 tot 28 oktober 1994 en van 30 november 1994 tot 30 juni 1995;

Gelet op arrest nr. 87.891 van 7 juni 2000 waarbij de heropening van de debatten wordt gelast;

Gelet op het verslag van de heer BOUVIER, eerste auditeur-afdelingshoofd bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 30 juni 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 20 februari 2001, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 14 maart 2001;

Gehoord het verslag van de heer LEWALLE, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. WAGNER, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, en van de heer COLLIGNON, afdelingshoofd, en mevrouw PIROTTE, attaché, die voor de verwerende partij verschijnen;

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 feiten die dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep uiteengezet zijn in arrest nr. 87.891 van 7 juni 2000;

Overwegende dat verzoekster een middel, het tweede van het verzoekschrift, ontleent "aan schending van het beginsel van niet-terugwerking van bestuurshandelingen en van het beginsel van rechtszekerheid" doordat ze, inzonderheid, bij de bestreden handeling van 23 november 1995 ter beschikking gesteld wordt wegens ziekte gedurende bepaalde periodes te rekenen van 9 februari 1993, dit is met meer dan tweeënhalf jaar terugwerking;

Overwegende dat de verwerende partij in haar antwoord stelt dat verzoekster vanaf 23 november 1995 kennis heeft gehad van de bestreden beslissing, dit is kort na de ontvangst van de ministeriële dienstbrieven van 12 oktober 1995, en dat de reden van de terugwerking van deze beslissing te vinden is in de noodzaak om de naleving van het recht te verzekeren; dat ze aanvoert dat ze gebonden was door artikel 9 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 bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel, van het paramedisch personeel der inrichtingen voor kleuter-, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat, alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen en van de leden van de inspectiedienst die belast is met het toezicht op deze inrichtingen, volgens welk artikel het personeelslid van rechtswege ter beschikking gesteld is wanneer hij wegens ziekte

of gebrekkigheid afwezig is nadat hij het maximumaantal verlofdagen heeft genoten dat hem om die reden kan worden toegekend;

Overwegende dat krachtens het algemene beginsel van niet-terugwerking van bestuurshandelingen, een administratieve beslissing geen uitwerking kan hebben vóór de inwerkingtreding ervan; dat dit beginsel, doordat het aan bestuursoverheden verbiedt een fictieve beslissing voor het verleden te nemen, ertoe bijdraagt dat de rechtszekerheid gewaarborgd wordt; dat het genoemde beginsel echter dient te wijken, inzonderheid wanneer het erom gaat een rechtsregel met terugwerking uit te voeren of te zorgen voor de continuïteit van het optreden van bestuursoverheden;

Overwegende dat de bestreden handeling slechts terugwerkt voor periodes die, alle, liggen vóór de inwerkingtreding ervan;

Overwegende dat de beslissing waarbij een personeelslid wegens ziekte ter beschikking wordt gesteld geen loutere rechtserkennende handeling is, maar een rechtscheppende handeling die de rechtspositie van de adressaat ervan wijzigt;

Overwegende dat artikel 9 van het voormelde besluit van 18 januari 1974 weliswaar voorschreef dat de verwerende partij verzoekster ter beschikking diende te stellen zodra deze haar ziekteverlof had opgebruikt, maar dat ze deze beslissing diende te treffen van dat ogenblik af en ze onverwijld aan verzoekster diende mede te delen, zodat deze op de hoogte werd gebracht van de gevolgen ervan voor haar administratieve positie en haar bezoldiging;

Overwegende dat in het onderhavige geval de verwerende partij, als verklaring voor het feit dat ze op 23 november 1995 beslist heeft dat verzoekster van rechtswege ter beschikking was gedurende tijdvakken vanaf 9 februari 1993, aanvoert dat de dienstbrieven van de Franse Gemeenschap - dienst Onderwijs voor sociale promotie waarin de periodes van terbeschikkingstelling van verzoekster wegens ziekte worden bepaald, haar pas op 12 oktober 1995 ter kennis gebracht zijn;

Overwegende dat de verwerende partij, in haar hoedanigheid van organiserende instantie voor het provinciaal onderwijs, zelf de dagen ziekteverlof die verzoekster gekregen had diende op te tekenen, alvorens te beslissen, in voorkomend geval, om haar ter beschikking te stellen met toepassing van artikel 9 van het voornoemde koninklijk besluit van 18 januari 1974, en er zorg voor diende te dragen dat die beslissing haar onverwijld ter kennis gebracht werd; dat de verwerende partij,

doordat ze deze verplichtingen niet te gepasten tijde is nagekomen en bij gebrek aan enig geval van overmacht, de terugwerking van de bestreden handeling niet kan rechtvaardigen; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 23 november 1995 waarbij de bestendige deputatie van de provincieraad van Luik beslist Viviane DUTRON ter beschikking te stellen wegens ziekte van 9 tot 19 februari 1993, van 2 tot 12 maart 1993, van 8 tot 22 oktober 1993, van 24 tot 28 januari 1994, van 22 tot 25 februari 1994, van 29 april tot 3 juni 1994, van 14 tot 28 oktober 1994 en van 30 november 1994 tot 30 juni 1995.

Artikel 2.

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

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op eenentwintig 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.**