

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. 94.178 van 21 maart 2001

A. 78.148/VI-14.531

In zake : **DAVISTER** Claude,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Dominique WAGNER en
Mr. Laurence RASE, advocaten,
quai de Rome 2
4000 Luik,

tegen :

de gemeente Villers-la-Ville.

DE RAAD VAN STATE, VIe KAMER,

Gezien het op 6 april 1998 ingediende verzoekschrift waarbij Claude DAVISTER de nietigverklaring vordert van "het besluit van de gemeenteraad van de gemeente Villers-la-Ville d.d. 29 januari 1998, waarbij deze beslist (hem) niet vast te benoemen in een openstaande betrekking van bijzonder leermeester tweede taal (Nederlands) in zijn gemeentelijke basisschool met ingang van 9 november 1996";

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 10 november 1999 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 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 verzoeker verschijnt, en van Mr. LEVERT, advocaat, die voor de 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 volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

1. Claude DAVISTER heeft een getuigschrift van pedagogische bekwaamheid, uitgereikt door het "Institut d'enseignement de promotion sociale de la Communauté française" te Namen.

2. Op 21 november 1994 creëert de verwerende partij een betrekking van bijzonder leermeester tweede taal in het basisonderwijs in de gemeentescholen van Villers-la-Ville; de betrekking wordt ingesteld voor een beperkte periode, namelijk van 9 november 1994 tot 30 juni 1995, bedraagt

14 lessen per week en komt ten bezware van de gemeentebegroting. De betrekking wordt naar rata van 12 lessen per week gehandhaafd van 3 oktober 1995 tot 30 juni 1996, nog altijd ten bezware van de gemeentebegroting.

De aldus gecreëerde betrekking wordt van 9 november 1994 tot 30 juni 1995, en vervolgens van 3 oktober 1995 tot 30 juni 1996 toegekend aan verzoeker.

3. Gedurende de maand september 1996 blijft verzoeker hetzelfde ambt uitoefenen ten belope van 12 lessen per week en nog steeds ten bezware van de gemeentebegroting.

Op 30 september 1996 belast het college van burgemeester en schepenen van Villers-la-Ville verzoeker ermee tijdelijk het ambt van bijzonder leermeester tweede taal uit te oefenen in de gemeentescholen van de gemeente, naar rata van 14 lessen per week, met ingang van 1 oktober en gedurende het hele schooljaar.

4. Op 8 november 1996 laat de Franse Gemeenschap de verwerende partij weten dat aangezien verzoeker niet beschikt over de vereiste bekwaamheidsbewijzen, hem geen weddetoelage kan worden uitgekeerd, niet als leraar Nederlands, en zelfs niet als lagereschoolonderwijzer.

5. Als gevolg van die mededeling beslist het college van burgemeester en schepenen van Villers-la-Ville op 12 november 1996 om het besluit van 30 september te vernietigen en de aanstelling van verzoeker voor dezelfde periode te bevestigen, maar ditmaal ten bezware van de gemeentebegroting.

Op 25 november 1996 beslist de gemeenteraad van Villers-la-Ville de betrekking van bijzonder leermeester tweede taal bij wijze van uitzondering te behouden van 1 oktober tot 30 september 1997, naar rata van

14 lessen per week en ten bezware van de gemeentebegroting; in het dispositief van dat besluit staat dat die beslissing, die bij wijze van uitzondering is genomen, niet opnieuw genomen zal worden voor de schooljaren 1997-1998 en volgende. Op diezelfde dag bekrachtigt de gemeenteraad de beslissing van het college waarbij verzoeker aangesteld wordt van 1 oktober 1996 tot 30 juni 1997.

Verzoeker wordt nog in zijn ambt gehandhaafd gedurende de maand september 1997.

6. Op 21 augustus 1997 laat de verwerende partij verzoeker weten dat alle stappen die ondernomen zijn om zijn bekwaamheidsbewijzen te doen erkennen en een weddetoelage te kunnen genieten voor diens betrekking vergeefs zijn geweest en dat zelfs bij ontstentenis van een kandidaat die in het bezit is van de voor de betrekking vereiste pedagogische bekwaamheidsbewijzen, hem geen afwijking zou kunnen worden toegekend; ze deelt hem mee dat zijn aanstelling afloopt op 30 september 1997 en hij na die datum niet meer voor aanstelling in aanmerking komt.

7. Op 4 september 1997 maant verzoeker de gemeenteraad van de verwerende partij aan hem te benoemen op grond van artikel 30, § 1, van de gecoördineerde wetten van 20 augustus 1957 op het lager onderwijs, en van artikel 14, tweede lid, (dat § 3 is geworden), van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

8. Ten gevolge van die aanmaning vaardigt de gemeenteraad op 29 januari 1998 het volgende besluit uit :

" Overwegende dat artikel 30, § 1, van de genoemde wet van toepassing is in geval van een openstaande betrekking van gemeenteonderwijzer;

Overwegende dat de verplichting die bij de genoemde gecoördineerde wetten aan de gemeenten is opgelegd om een basisschool op te richten en te zorgen voor de werking daarvan overeenkomstig het schoolprogramma, geenszins met zich meebrengt dat ze ook verplicht zijn lessen in de tweede taal te verstrekken;

Overwegende dat die betrekking bijgevolg onder de exclusieve bevoegdheid van de gemeenteraad valt en buiten de toepassing valt van de gecoördineerde wetten op het lager onderwijs;

Overwegende dat de gemeenteraad de betrekking bijgevolg vrij in het leven heeft geroepen, los van de tijdelijke formatie van het onderwijzend personeel van de gemeente;

Overwegende dat die betrekking bijgevolg niet beschouwd kan worden als een openstaande betrekking in de zin van artikel 30 van de gecoördineerde wetten op het lager onderwijs;

Overwegende dat de gemeenteraad in zijn besluit van 25 november 1996 duidelijk gesteld heeft dat de betrekking die voor het vak Nederlands naar rata van veertien lesuren in het leven is geroepen ten laste van de gemeentekas, niet behouden zou blijven voor de jaren 1997-1998 en volgende;

Aangezien, zelfs indien de betrekking van bijzonder leermeester tweede taal onder de toepassing zou vallen van artikel 30 van de genoemde gecoördineerde wetten, ervan uitgegaan moet worden dat niemand vast benoemd kan worden indien hij op het moment van de vaste benoeming niet aan de gestelde voorwaarden voldoet;

Aangezien het ambt van leermeester tweede taal sedert 1991 geregeld wordt en de vereiste bekwaamheidsbewijzen ofwel het diploma van lagereschoolonderwijzer met bewijs van een grondige kennis van de taal is, ofwel het diploma van geaggregeerde lager secundair onderwijs (GLSO), keuzevak Germaanse talen, daar tot op heden nog geen voldoende geacht bekwaamheidsbewijs is vastgesteld;

Aangezien de heer Claude DAVISTER geen van de genoemde bekwaamheidsbewijzen bezit;

BESLUIT, met vijftien stemmen tegen twee en één blanco stem :

De heer Claude DAVISTER de vaste benoeming waarnaar hij solliciteert te weigeren."

Dit besluit, dat de bestreden handeling is, is hem op 10 februari 1998 ter kennis gebracht.

Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord tegen het beroep een exceptie van niet-ontvankelijkheid opwerpt wegens gebrek aan belang; dat ze erop wijst dat ze op 25 november 1996 bij wijze van uitzondering beslist heeft de betrekking van bijzonder leermeester tweede taal ten bezware van de gemeentebegroting van 1 oktober 1996 tot 30 september 1997

te handhaven, waarbij ze gesteld heeft dat die betrekking niet behouden zou blijven voor de schooljaren 1997-1998 en volgende; dat ze onderstreept dat verzoeker die beslissing niet aangevochten heeft, welke beslissing hem niet ter kennis gebracht hoefde te worden en waarvan hij kennisgenomen heeft bij de brief van 21 oktober 1997 die haar raadsman naar de raadsman van verzoeker heeft gestuurd; dat haar besluit van 25 november 1996 aldus, volgens haar, definitief is geworden en niet meer ter discussie kan worden gesteld, rechtstreeks noch onrechtstreeks; dat ze aanvoert dat, aangezien de omstreden betrekking niet meer voorkomt op de formatie, verzoeker in ieder geval en bij gebrek aan een openstaande betrekking niet meer vast benoemd kan worden; dat ze voorts stelt dat het argument dat verzoeker benoemd had moeten worden voordat de betrekking opgeheven was, daaraan niets afdoet, aangezien de wettigheid van een handeling beoordeeld moet worden op de dag dat ze gesteld is, en de aangevochten weigering heel wat later is gekomen dan het besluit van 25 november 1996;

Overwegende dat verzoeker in zijn memorie van wederantwoord tot staving van zijn belang bij het beroep aanvoert dat hij sedert 9 november 1996 een recht op een vaste benoeming verworven heeft, dat die benoeming uiterlijk op die 9 november 1996 had moeten plaatsvinden en de omstreden betrekking op die datum bestond en openstond; dat de verwerende partij hem, naar zijn mening, vast moet benoemen met ingang van 9 november 1996, en hem anders, vermits de betrekking ondertussen opgeheven is, in disponibiliteit moet stellen wegens ontstentenis van betrekking met toekenning van een wachtvergoeding, en dat daaruit, alsook uit de mogelijkheid dat hij in dat geval gereffecteerd wordt in eenzelfde betrekking, zijn belang blijkt;

Overwegende dat hij in zijn laatste memorie opnieuw stelt dat de omstandigheid dat de betrekking bijna een jaar na de datum waarop hij vast benoemd had moeten worden, opgeheven is, niets kan afdoen aan het recht dat hij vanaf 9 november 1996 op die benoeming had, net zo min als de omstandigheid dat artikel 106, 1°, van het decreet van de Franse Gemeenschap d.d. 1 februari 1993 houdende het statuut van de gesubsidieerde personeelsleden van

het gesubsidieerd vrij onderwijs, het koninklijk besluit van 18 juli 1933 tot vaststelling der reglementsbepalingen betreffende de terbeschikkingstelling der leden van het onderwijzend personeel heeft opgeheven, waardoor de toepassing van artikel 77 van de wetten op het lager onderwijs, gecoördineerd op 20 augustus 1957, dat naar dat besluit verwijst, problematisch wordt; dat hij voorts stelt dat hij, aangezien hij achtereenvolgens verscheidene keren is aangesteld als bijzonder leermeester Nederlands in het Franse Gemeenschapsonderwijs op grond van afwijkingen overeenkomstig artikel 20 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 betreffende het statuut van het onderwijzend personeel van de Staat, voortaan gelijkgesteld kan worden met iemand die in het bezit is van het vereiste bekwaamheidsbewijs, zodat een heropneming of een reffectatie in de gesubsidieerde betrekking van bijzonder leermeester Nederlands in de toekomst mogelijk is;

Overwegende dat het besluit van 25 november 1996, waarbij de gemeenteraad van Villers-la-Ville beslist de betrekking slechts tot 30 september 1997 te behouden en haar vanaf die datum op te heffen voor de daaropvolgende schooljaren, geen beslissing met individuele strekking was in de zin van artikel 19, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State; dat ze niet ter kennis van verzoeker hoefde te worden gebracht opdat de verjaringstermijn ten aanzien van verzoeker een aanvang nam; dat die verjaringstermijn bijgevolg is beginnen lopen vanaf het tijdstip waarop verzoeker kennisgenomen heeft van dat besluit; dat zulks geschied is toen hij de brief van 21 oktober 1997 die de raadsman van de verwerende partij naar de raadsman van verzoeker heeft gestuurd, ontvangen heeft; dat, ook al kon die beslissing verzoeker een nadeel berokkenen, laatstgenoemde deze beslissing niet heeft aangevochten binnen de wettelijk voorgeschreven termijn;

Overwegende bovendien dat de verplichting voor de gemeenteraad om, wanneer een betrekking van gemeenteonderwijzer openstaat, binnen twee jaar een vaste benoeming te doen, een verplichting vastgelegd in artikel 30, § 1, van de genoemde gecoördineerde wetten op het lager onderwijs, maar geldt wanneer de gemeenteraad een betrekking definitief heeft ingesteld, een

betrekking die, zo nodig, alleen bij een gemotiveerde beslissing van de gemeenteraad kan worden opgeheven, overeenkomstig artikel 27 van dezelfde wetten, zo niet is er sprake van wetsontduiking; dat het immers onredelijk zou zijn en in strijd met het algemeen belang ervan uit te gaan dat een gemeente een vaste benoeming kan, laat staan moet doen in een betrekking die slechts tijdelijk in het leven is geroepen en daarenboven voor een vak dat niet opgenomen is in het programma;

Overwegende dat in het onderhavige geval de betrekking die verzoeker van 9 november 1994 tot 30 juni 1995, en vervolgens van 3 oktober 1995 tot 30 juni 1996, van 1 september 1996 tot 30 juni 1997 en gedurende de maand september 1997 heeft vervuld, steeds slechts tijdelijk was ingesteld, bij achtereenvolgende beslissingen van 21 december 1994, 17 november 1995 en 25 november 1996, zodat er nooit een "openstaande" betrekking is geweest in de zin van artikel 30, §1, van de genoemde gecoördineerde wetten op het lager onderwijs; dat verzoeker er bijgevolg geen belang bij heeft de nietigverklaring te vorderen van een weigering om hem te benoemen in een betrekking waarop hij geen aanspraak kon maken en die niet meer bestaat;

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 verzoeker.

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.