

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 94.881 van 24 april 2001
in de zaak A. 98.125/XII-2868.**

In zake : Vital MUYLAERT,
wonende te HAMME,
De Warandestraat 5

tegen :

de Vlaamse Gemeenschap.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Vital MUYLAERT op 6 december 2000 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het "schrijven van 9 oktober 2000 -waarvan verzoeker kennis nam op 16 oktober 2000- [waarbij] de administratie van de Vlaamse Minister, afdeling Beleidsuitvoering Personeel Secundair Onderwijs, Kon. Albert II laan 15 - 1210 Brussel [laat] weten dat de vaste benoeming van verzoeker vanaf 1 augustus 2000 ten aanzien van de overheid voor het vak AV plastische opvoeding geen uitwerking heeft 'omdat verzoeker vóór 1 september 1989 voor het bijzonder vak plastische opvoeding geen bekwaamheidsbewijs bezat, zoals vereist in het KB van 22 april 1969 betreffende de bekwaamheidsbewijzen van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel der rijksinrichtingen'";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 15 maart 2001 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 maart 2001;

Gehoord het verslag van staatsraad G. VAN HAEGENDOREN;

Gehoord de opmerkingen van advocaat E. VAN HERREWEGHE, die verschijnt voor verzoeker, en van adjunct van de directeur M. BROUCKE, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

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 feiten dienstig voor de beoordeling van de vordering tot schorsing de volgende zijn :

1. Verzoeker is sedert 1 juli 1994 voor 13/21 vast benoemd als leraar algemene vakken (plastische opvoeding) in het Koninklijk Technisch Atheneum (KTA) te Sint-Agatha-Berchem. Deze opdracht vormt samen met tijdelijke opdrachten aan het KTA en het Koninklijk Atheneum te Dendermonde een voltijdse betrekking.

2. Met ingang van 1 juli 1999 wordt verzoeker voor 13/22 vast benoemd als leraar algemene vakken (plastische opvoeding) aan de Middenschool II "Zwijveke" te Dendermonde.

3. In de loop van januari 2000 schrijft de ondervoorzitter van het Gemeenschapsonderwijs verzoeker aan met de mededeling dat het Vast Bureau van het Gemeenschapsonderwijs in zitting van 15 december 1999 beslist heeft verzoeker vanaf 1 september 1999 een definitieve aanwijzing te geven als leraar secundair onderwijs, algemene vakken (wetenschappelijk tekenen) en algemene vakken (plastische opvoeding) in de 3de graad ASO van het Koninklijk Atheneum Dendermonde ten belope van 4 uur. De voorzitter van de raad van bestuur van het Koninklijk Atheneum (KA) Dendermonde deelt deze benoeming aan het departement Onderwijs mee met een 24 januari 2000 gedateerd formulier.

4. Bij schrijven van 28 juni 2000 deelt het departement Onderwijs de directie van het KA Dendermonde mede dat de vaste benoeming van verzoeker geen uitwerking heeft ten aanzien van de overheid omdat hij niet in het bezit is van een vereist of voldoende geacht bekwaamheidsbewijs voor AV wetenschappelijk tekenen en AV plastische opvoeding in de 3e graad ASO. Een vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van deze beslissing, ingediend door verzoeker op 21 augustus 2000, wordt door de Raad van State verworpen bij arrest nr. 91.185 van 29 november 2000.

5. Op 29 augustus 2000 beslist de raad van bestuur van scholengroep 18 onder verwijzing naar "artikel 95bis DRP, zoals het wordt gewijzigd door het Speedy-decreet", verzoeker met ingang van 1 augustus 2000 een definitieve aanwijzing te geven in de betrekking van leraar SO AV wetenschappelijk tekenen en

AV plastische opvoeding, 3^{de} graad HSO, voor 4 uur per week aan het KA Dendermonde.

6. Met een formulier PERS 13, op 30 augustus 2000 door de waarnemend algemeen directeur ondertekend, wordt aan het departement Onderwijs van de Vlaamse Gemeenschap meegedeeld dat verzoeker met ingang van 1 augustus 2000 in vast verband wordt benoemd in het ambt van leraar SO, met als lesopdracht AV wetenschappelijk tekenen/AV plastische opvoeding, 3^{de} graad HSO, en dit met een totale opdracht van 4/20.

7. Op 8 september 2000 schrijft het departement Onderwijs aan de directie van het KA Dendermonde :

"(...) Na onderzoek van het dossier kan ik U mededelen dat de vaste benoeming kan aanvaard worden voor het vak AV wetenschappelijk tekenen, gezien betrokkene kan genieten van de overgangsbepalingen van art. 16, §1, 3° van het B.V.R. van 14-6-1989, zoals gewijzigd door het BVR van 31-8-99 (B.S. van 23-3-2000).

Voor het vak AV plastische opvoeding kan de vaste benoeming geen uitwerking hebben ten aanzien van de overheid, daar betrokkene vóór 1-9-1989 voor het bijzonder vak plastische opvoeding geen bekwaamheidsbewijs bezat, zoals vereist in het K.B. van 22-4-69 betreffende de bekwaamheidsbewijzen vereist van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel (...) der rijksinrichtingen (...).

Zodoende blijft de vaste benoeming voor dit laatste vak strijdig met de bepalingen van artikel 36bis §2 van het Decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs van 27 maart 1991. (...)

Mag ik U verzoeken, rekening houdende met het bovenstaande, mijn bovenvermeld schrijven 13CD/ws21/kdg van 28-6-2000 als nietig en onbestaande te willen beschouwen".

8. Bij schrijven van 9 oktober 2000 deelt het departement Onderwijs aan de directie van het KA Dendermonde mee :

"Bij schrijven van 08.09.2000 werd u reeds meegedeeld dat de vaste benoeming van voormeld personeelslid geen uitwerking heeft ten aanzien van de overheid voor het vak AV plastische opvoeding

aangezien betrokkene vóór 01.09.1989 voor het bijzonder vak plastische opvoeding geen bekwaamheidsbewijs bezat, zoals vereist in het K.B. van 22.04.69 betreffende de bekwaamheidsbewijzen vereist van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel (...) der rijksinrichtingen (...).

Zodoende blijft de vaste benoeming voor dit laatste vak strijdig met de bepalingen van artikel 36bis §2 van het Decreet rechtspositie personeelsleden gemeenschapsonderwijs van 27 maart 1991.

Bovendien is deze vaste benoeming strijdig met artikel 37 § 3 van vermeld decreet voor wat betreft de ingangsdatum van de benoeming.

Ook aan de voorwaarden van artikel 95bis van hetzelfde decreet is niet voldaan gelet op de vaststelling dat de heer Muylaert niet vastbenoemd is voor het vak AV plastische opvoeding zoals hierboven uiteengezet".

Van dit schrijven vordert verzoeker de schorsing van de tenuitvoerlegging.

9. Met een 16 oktober 2000 gedateerd schrijven deelt de directeur van het KA Dendermonde aan verzoeker mee dat de scholengroep de benoeming van verzoeker "moet [...] schorsen";

Overwegende dat verzoeker met voorliggende vordering enkel de beslissing aanvecht van de Vlaamse Gemeenschap welke inhoudt dat verzoekers vaste benoeming "geen uitwerking heeft ten aanzien van de overheid"; dat deze beslissing begrepen moet worden in het licht van artikel 40bis, § 4, van het decreet betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs van 27 maart 1991, blijkens welke bepaling een vaste benoeming door het Gemeenschaps-onderwijs meegedeeld moet worden aan het departement onderwijs van de Vlaamse Gemeenschap "opdat zij zou uitwerking hebben ten aanzien van de overheid"; dat om het effect van die niet-uitwerking te concretiseren de verwerende partij terecht verwijst naar artikel 199 van het decreet van 31 juli 1990 betreffende het onderwijs-II; dat dit artikel in zijn eerste lid onder meer

bepaalt dat indien een personeelslid van het Gemeenschapsonderwijs in strijd met het personeelsstatuut is benoemd, de Vlaamse regering binnen een periode van één jaar, te rekenen vanaf de datum van ontvangst door haar administratieve diensten van de beslissing houdende deze benoeming, de wedde kan terugvorderen met betrekking tot de periode;

Overwegende dat de verwerende partij terecht kan concluderen dat zij met haar bestreden beslissing niet de benoeming van verzoeker ongedaan heeft gemaakt, maar geweigerd heeft die benoeming te "erkennen", dat wil zeggen er wat haar betreft de uitwerking van te ondergaan;

Overwegende dat het Gemeenschapsonderwijs, auteur van verzoekers vaste benoeming, die benoeming ongedaan kon maken, met toepassing van voormeld artikel 199 van het decreet onderwijs-II; dat het tweede lid van dat artikel 199 immers bepaalt : "In het Gemeenschapsonderwijs zijn de aldus wederrechtelijk benoemde personeelsleden van ambtswege ontslagnemend"; dat echter deze bepaling in een individueel geval alleen uitwerking krijgt wanneer het Gemeenschapsonderwijs, overheid bevoegd om de personeelsleden van het Gemeenschapsonderwijs te ontslaan, met een constitutieve beslissing vaststelt dat het betrokken personeelslid van ambtswege ontslagnemend is;

Overwegende dat verzoeker een schrijven voorlegt van de directeur van het KA Dendermonde waarin sprake is van een beslissing tot "schorsing" van zijn benoeming; dat dit schrijven, welke de rechtsgevolgen ervan ook mogen zijn, refereert aan een beslissing uitgaande van het Gemeenschapsonderwijs; dat verzoeker evenwel met voorliggende vordering geen beslissing, noch een uitdrukkelijke noch een impliciete, van het Gemeenschapsonderwijs aanvecht waarbij deze de vaste

benoeming die hem bij beslissing van 15 december 1999 is verleend of de aanwijzing die hem bij beslissing van 28 augustus 2000 is gegeven, opheft of intrekt;

Overwegende dat de vaststelling enerzijds dat de weigering van de verwerende partij om de uitwerking van de vaste benoeming van verzoeker te ondergaan niets afdoet aan verzoekers rechtstoestand van een vast benoemd personeelslid van het Gemeenschapsonderwijs, met de verplichting van het Gemeenschapsonderwijs om hem in alle opzichten als dusdanig te behandelen en de vaststelling anderzijds dat de nadelen die verzoeker beweert te ondergaan het gevolg zijn van het optreden van het Gemeenschapsonderwijs en niet het rechtstreeks gevolg zijn van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing, meebrengt dat de toewijzing van de vordering tot schorsing geen baat aan verzoeker kan brengen,

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
terechtzing, op vierentwintig april 2001, door :

de H.	G. VAN HAEGENDOREN,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

G. VAN HAEGENDOREN.