

KAMER VAN BEROEP GESUBSIDIEERD VRIJ ONDERWIJS

BESLISSING

GVO / 2019 / 8 / ... / 24 april 2019

Inzake :     ..., wonende te ...,  
          bijgestaan door ..., advocaat,

Verzoekende partij

Tegen :    VZW ... met maatschappelijke zetel te ...,  
          bijgestaan door ...t, advocaat,

Verwerende partij

Met een ter post aangetekende brief van 31 januari 2019 heeft ..., advocaat, namens ... beroep ingesteld tegen de beslissing genomen door de tuchtcommissie van de vzw ... van 11 januari 2019 waarbij ... de tuchtmaatregel van het ontslag wordt opgelegd.

**1. Over de relevante gegevens van de zaak**

... is als vastbenoemd lerares ... tewerkgesteld in het ... .

De aanleiding tot het opstarten van een tuchtonderzoek is een klacht van 2-10-2018 ingediend door de ouders van een minderjarige leerling.

Op 16 oktober 2018 is er een informeel gesprek tussen verzoekende partij en de afgevaardigden van het schoolbestuur.

Kamer van Beroep Gesubsidieerd Vrij Onderwijs - GVO/2019/8 - 24 april 2019

Op de zitting van de Raad van Bestuur van de vzw ... van 16 oktober 2018 wordt beslist om een tuchtprocedure op te starten ten laste van verzoekende partij.

Met een ter post aangetekende brief van 22 oktober 2018 wordt aan verzoekende partij meegedeeld dat een tuchtonderzoek wordt ingesteld.

Met een ter post aangetekende brief van 20 november 2018 wordt verzoekende partij opgeroepen voor een tuchtverhoor. Volgende feiten worden ten laste gelegd:

*“1. Het vanuit uw hoedanigheid van leraar verzenden van tal van elektronische berichten en foto's naar de leerlinge ... in de periode tussen juni 2018 en september 2018 met aanzetten tot het plegen van ontucht, die door de betrokken leerling als ongewenst, aanstootgevend en grensoverschrijdend werden ervaren;*

*2. Het als leraar stellen van seksueel, grensoverschrijdend gedrag ten aanzien van de leerlinge ... tijdens het schooljaar 2015-2016, met een aantasting van haar fysieke en psychische integriteit tot gevolg;*

*met verzwarende omstandigheid dat het in beide gevallen ging over heimelijke relaties ten aanzien van een minderjarige, kwetsbare leerlingen, over wie u gezag uitoefende, hetgeen mogelijks een inbreuk vormt op artikel 9, 1<sup>ste</sup> en 2<sup>de</sup> lid DRP, artikel 11, 1<sup>ste</sup> en 2<sup>de</sup> lid DRP en artikel 15 DRP, evenals artikel 5§3 en 8§1 en §2 van het AR.”*

Van het tuchtverhoor van 12 december 2018 wordt een proces-verbaal opgemaakt dat door ... en haar raadsman wordt ondertekend.

Met een ter post aangetekende brief van 11 januari 2019 wordt aan verzoekende partij de beslissing van de tuchtmaatregel van het ontslag meegedeeld.

## **2. Over het procedureverloop**

Met een schrijven van 6 februari 2019 werden de partijen uitgenodigd voor de zitting.

Met een ter post aangetekende brief van 28 februari 2019 maakt de raadsman van verzoekende partij een toelichtende memorie over.

Met een ter post aangetekende brief van 19 maart 2019 maakt de raadsman van verwerende partij een verweerschrift en het dossier over.

Er werden geen leden van de kamer van beroep gewraakt.

Er werden geen getuigen gehoord.

### **3. Over de naleving van de voorschriften bij het tot stand komen van de bestreden beslissing**

Ten aanzien van de betwistingen inzake het niet in acht nemen door het tuchtoverheid van de bepalingen die betrekking hebben op de regelmatigheid van de tuchtprocedure onderzoekt de kamer van beroep de procedurele voorschriften en doet in laatste aanleg uitspraak met een beslissing die devolutieve werking heeft.

Het devolutief karakter van het beroep bij de kamer van beroep heeft tot gevolg dat de gebreken in de procedure die de tuchtoverheid zelf heeft begaan, door de kamer van beroep kunnen worden rechtgezet of hersteld behalve: 1) wat de bevoegdheid betreft van het orgaan dat de bestreden beslissing heeft genomen, en 2) de voorschriften die op straffe van onontvankelijkheid zijn voorgeschreven of 3) de bepalingen die van rechtswege de nietigheid meebrengen.

### **4. Over de grond van de zaak**

In de statuten van verwerende partij is het aanwerven en ontslaan van personeel een exclusieve bevoegdheid van de algemene vergadering. De restbevoegdheid gaat naar de raad van bestuur. Volgens het rechtspositiedecreet wordt de tuchtbevoegdheid uitgeoefend door wie aangeworven heeft. Dat is in beginsel de rechtspersoon van de vzw. Men kan dus redeneren dat de tuchtcommissie door de raad van bestuur, die ook de vzw verbindt, geldig samengesteld werd. Die specifieke bepaling in de statuten dat het ontslaan van personeel aan de algemene vergadering voorbehouden is, verandert evenwel uitdrukkelijk het tuchtrecht van verwerende partij. Daardoor was de tuchtcommissie niet gemachtigd. De algemene vergadering had die bevoegdheid aan de tuchtcommissie of de raad van bestuur kunnen delegeren, maar heeft dit niet gedaan. Zelfs na de beslissing van de tuchtcommissie had de algemene vergadering de volledige procedure kunnen bevestigen en het onderzoek en de deliberatie van de tuchtcommissie kunnen valideren, maar ook dat is niet gebeurd. De redenering dat in de dagelijkse werking van de school de voorzitter en de bestuurders

door hun handelen impliciet garanderen dat de algemene vergadering met alles akkoord gaat, gaat in tegen het vzw-recht.

## BESLISSING

Gelet op de artikelen 64 tot 72 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding, zoals gewijzigd;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 22 mei 1991 omtrent de preventieve schorsing en de tucht, omtrent het ontslag van sommige tijdelijke personeelsleden in het gesubsidieerd onderwijs en in de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding, zoals gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse Regering van 30 mei 1996, 13 januari 1998 en 15 september 2000, 3 juli 2009, 24 september 2010 en 18 mei 2018;

Gelet op het Huishoudelijk Reglement van de kamer van beroep van het gesubsidieerd vrij onderwijs, zoals vastgesteld in zitting van 28 september 2011;

Gelet op het Ministerieel Besluit van 14 juli 2015 waarbij de heer Laurent Waelkens wordt aangesteld als voorzitter voor de kamer van beroep voor het gesubsidieerd vrij onderwijs.

Gelet op de hoorzitting van 24 april 2019.

Na beraadslaging,

### **Enig artikel (met unanimiteit):**

De kamer van beroep vernietigt de tuchtmaatregel van het ontslag.

Aldus uitgesproken te Brussel op 24 april 2019.

De Kamer van Beroep was samengesteld uit :

De heer Laurent Waelkens, voorzitter;

Mevrouw Suzy Sterck en de heer Paul Yperman, vertegenwoordigers van de representatieve verenigingen van inrichtende machten;

Mevrouw Ann Huybrechts en de heren Marc Borremans en Koen De Backer, vertegenwoordigers van de representatieve vakorganisaties.

Mevrouw K. De Bleeckere, secretaris.

Om de pariteit onder de geledingen te herstellen neemt mevrouw Huybrechts niet deel aan de stemming.

Opgemaakt in drie originele exemplaren, waarvan één exemplaar voor elke partij en voor het dossier.

De Secretaris,  
Karen De Bleeckere

De voorzitter,  
Laurent Waelkens