

KAMER VAN BEROEP GESUBSIDIEERD OFFICIEEL ONDERWIJS

BESLISSING

GOO/ 2019 / 5 / ... / 19 juni 2019

Inzake : ...

verzoekende partij

Tegen : ...

verwerende partij

Met een ter post aangetekende zending van 6 maart 2019 tekent ... namens ... beroep aan tegen de beslissing van 11 februari 2019 genomen door het college van burgemeester en schepenen van de ..., meegedeeld met een brief van 14 februari 2019 waarbij ... de tuchtsanctie van ontslag wordt opgelegd.

1. Over de relevante gegevens van de zaak

... is door de gemeenteraad van 19 november 2001 tijdelijk aangesteld als directeur m.i.v. 5 november 2001 en in zitting van 10 juni 2002 benoemd als directeur van de ... m.i.v. 1 juni 2002.

Door de stadssecretaris wordt aan ... m.i.v. 8 januari 2018 dienstvrijstelling verleend voor maximum 20 dagen met behoud van zijn salaris en deze beslissing werd bevestigd door het college van burgemeester en schepenen in zitting van 11 januari 2018.

Op 18 januari 2018 legt ..., pedagogisch inspecteur-generaal van het Nederlandstalig onderwijs van ... een verslag neer m.b.t. een aantal klachten over het functioneren en de handelswijze van

In zitting van 25 januari 2018 beslist het college van burgemeester en schepenen om een tuchtprocedure op te starten ten laste van ... voor de tenlasteleggingen vermeld in het collegebesluit van 25 januari 2018 en die hierna worden geciteerd:

“Overwegende dat het college kennis heeft genomen van het schrijven van ACOD-onderwijs aan het college van 7 december 2017. De brief vermeldt dat het ACOD sinds oktober 2017 van ten minste 40% van het personeel van de ... klachten heeft ontvangen en dat het ACOD niet langer garant kan staan voor de sociale vrede in de ... Er zouden represailles genomen zijn. Een formele klacht werd door de vakorganisatie ingediend bij de interne dienst voor preventie en bescherming op het werk van de ... (Mensura).

Overwegende dat het college kennis heeft genomen van het vertrouwelijk schrijven van Mensura aan de Stad van 19 december 2017. Hierin informeerde Mensura de Stad over een lopend onderzoek met formele interventie voor psychosociale risico's met hoofdzakelijk collectief karakter met betrekking tot de

Overwegende dat Mensura in dit schrijven de volgende bewarende maatregel voorstelt: “Gezien het contact tussen de directeur en de medewerkers verhoogde stress oplevert, adviseren wij om – tot er meer duidelijkheid is over de identificatie en evaluatie van de psychosociale risico's – rechtstreeks contact tussen de directeur en de medewerkers zo veel mogelijk te vermijden. Dit kan bijvoorbeeld door een tussenpersoon aan te stellen die tijdelijk een brugfunctie zal opnemen tussen de directeur en de medewerkers”.

Overwegende dat aan ... bijgevolg dienstvrijstelling werd verleend met behoud van salaris vanaf 8 januari tot er gepaste maatregelen getroffen kunnen worden, met een maximum van 20 dagen.

Overwegende dat het college kennis heeft genomen van het rapport van de pedagogisch inspecteur-generaal van het ... van de Stad ... van 18 januari 2018. Hierin rapporteert de inspecteur-generaal over klachten over ... die zij heeft ontvangen vanwege het Peco-college (Peco = pedagogische coördinatoren) en van verschillende personeelsleden van de Zij verwijst bovendien naar klachten die zij vanwege ACOD-onderwijs heeft ontvangen over ... en naar de spontane staking van het Peco-college van de ... op 13 december. Deze stakingsactie werd gevolgd door 16 van de 19 aanwezige leerkrachten. Het rapport is gebaseerd op 14 stukken, die erbij gevoegd zijn.

Overwegende dat uit het rapport van de pedagogisch inspecteur-generaal blijkt dat zowel het Peco-college, als verschillende personeelsleden, als ACOD-onderwijs, ernstige aantijgingen doen met betrekking tot het functioneren van ... als directeur van de Het college lijkt deze aantijgingen op het eerste zicht te kunnen samenvatten als volgt:

Machtsmisbruik en misbruik van het ambt tegenover personeelsleden en ouders; onzorgvuldig, ondoorzichtig en onrechtmatig gebruik van de onderwijs- en stadsmiddelen; pesterijen ten aanzien van personeel; partijdigheid ten aanzien van personeel in de uitoefening van het ambt; onrechtmatig gebruik van logo van de ...; willens en wetens onjuiste verklaringen afleggen; het eigen disfunctioneren proberen verschonen/verdoezelen door het aanbieden van cashgeld aan een personeelslid.”

Blijkbaar verzuimde verwerende partij een functieomschrijving op te maken. Met betrekking tot verzoekende partij liggen er evenmin evaluatieverslagen voor. Feiten die wijzen op beroepsongeschiktheid van karakteriële aard zijn geen tuchtfeiten, die een schuldig gedrag vergen (I. Opdebeek, “Tuchtrecht van het onderwijspersoneel”, in *Evaluatie en tucht in onderwijsaangelegenheden*, S. Lust (ed.), Die Keure, 2010, pag. 96-97). ... heeft een blanco-tuchtverleden.

In dezelfde zitting van het college van burgemeester en schepenen van 25 januari 2018 wordt besloten een tuchtonderzoek te starten en ... aan te stellen als tuchtonderzoeker.

Met een ter post aangetekende brief van 25 januari 2018 wordt verzoekende partij op de hoogte gebracht van het instellen van de tuchtprocedure.

In het voormeld besluit van het college van burgemeester en schepenen van 25 januari 2018 wordt ook beslist ... te horen over het voornemen om hem preventief te schorsen.

Na het verhoor op 1 februari 2018 wordt aan verzoekende partij met een ter post aangetekende zending van 9 februari 2018 de beslissing houdende de preventieve schorsing meegedeeld.

Met een ter post aangetekende brief van 1 maart 2018 stelt ... namens verzoekende partij beroep in tegen de beslissing houdende de preventieve schorsing.

In haar beslissing van 28 maart 2018 bevestigt de kamer van beroep de ordemaatregel van de preventieve schorsing.

Met een ter post aangetekende brief van 26 oktober 2018 wordt verzoekende partij opgeroepen voor het tuchtverhoor.

Volgende feiten worden ten laste gelegd:

“A. Machtsmisbruik en misbruik van het ambt tegenover personeelsleden en ouders, meer bepaald, personeelsleden aansporen om ‘niet aanwezig’ leerlingen als aanwezig te registreren, wijzigingen van eindbeslissingen van de klassenraad zonder bijkomend overleg en personeelsleden verplichten om eindresultaat aan te passen, de functie van directeur misbruiken om personeelsleden onder druk te zetten;

B. Onzorgvuldig, ondoorzichtig en onrechtmatig gebruik van de onderwijs- en stadsmiddelen meer bepaald, onzorgvuldig en ondoorzichtig gebruik van middelen en materiaal, ondoorzichtig en onzorgvuldig gebruik van coördinatie-uren;

C. Pesterijen ten aanzien van personeel;

D. Partijdigheid ten aanzien van personeel in de uitvoering van het ambt;

E. Onrechtmatig gebruik van het logo van de ...;

F. Het eigen disfunctioneren proberen te verschonen/verdoezelen door niet te communiceren of de schuld af te schuiven op derden en door het aanbieden van geld aan personeelsleden;

G. Willens en wetens onjuiste verklaringen afleggen.”

Na uitstel heeft het tuchtverhoor van verzoekende partij plaats gevonden op 14 januari 2019.

Met een ter post aangetekende brief van 14 februari 2019 wordt verzoekende partij de tuchtmaatregel van het ontslag opgelegd.

De verjaringstermijn van zes maanden begint niet lopen vanaf de datum dat de tuchtrechtelijk strafbare feiten zich hebben voorgedaan maar vanaf de vaststelling of kennisname ervan.

De klacht omtrent psychosociale risico's die Mensura als de interne preventiedienst heeft ontvangen van een representatieve vakorganisatie is wellicht collectief van aard. De ACOD schreef dat het om 40% van het personeel zou gaan. De klacht is die zin vertrouwelijk dat geen namen bekend worden gemaakt van individuele werknemers.

Betwijfeld kan worden of de Stad ... als werkgever het bevoegde preventiecomité over de klacht heeft ingelicht. Evenmin is duidelijk wat de gemotiveerde beslissing is die binnen een termijn van maximum 3 maanden na het ontvangen van de meegedeelde klacht door de Stad ... werd genomen en dient meegedeeld te worden aan: 1° aan de preventieadviseur psychosociale aspecten, 2° aan de preventieadviseur belast met de leiding van de interne dienst, wanneer de preventieadviseur psychosociale aspecten deel uitmaakt van een externe dienst; 3° aan het preventiecomité (artikel I.3-17 e.v. Codex over het welzijn op het werk, Boek I, Titel 3).

2. Over het procedureverloop

2.1. Met een ter post aangetekend schrijven van 8 maart 2019 maakt verzoekende partij het beroepsschrift over, samen met 59 bijgevoegde stukken en CD's.

2.2. Met een ter post aangetekend schrijven van 21 maart 2019 maakt verzoekende partij een toelichtende memorie over van 109 pagina's, met 82 bijkomende bewijsstukken.

2.3. Met een e-mail van 21 maart 2019 maakt de verwerende partij het dossier over.

2.4. Met een ter post aangetekend schrijven van 18 april 2018 maakt verwerende partij een verweerschrift van 127 pagina's over, met 9 bijhorende stukken.

Het gehele dossier omvat meer dan 2500 pagina's en enkele CD's.

Geen van de beide partijen is goed gekomen om de andere partij procesmisbruik of deloyaal procesgedrag te verwijten, gelet op de omvang van de procedurestukken en de bijgevoegde overtuigingsstukken.

2.5. Verzoekende partij vraagt om een aantal getuigen te horen, getuigen die volgens verzoekende partij 'à charge' hebben opgetreden en een 20-tal getuigen 'à décharge'. Uit artikel 16, §2 van het Tuchtbesluit volgt dat de Kamer van Beroep niet verplicht is de getuigen te horen (zie ook RvSt, 4 juli 2017, nr. 238.747 inzake *het Autonoom Gemeentebedrijf Stedelijk Onderwijs en Valck t/ de Vlaamse Gemeenschap*, punt 18).

Een aantal getuigen werden reeds opgeroepen voor de gemeenteraad bij de hoorzitting. De voor de gemeenteraad door verzoekende partij opgeroepen getuigen zijn ofwel niet gekomen, één wel, en de anderen gaven schriftelijk aan niet te willen getuigen. Zoals verwerende partij opmerkt is er geen reden om aan te nemen dat de getuigen die destijds geen getuigenis hebben afgelegd, dat thans voor de Kamer van Beroep wel zouden willen doen. Wat de zgn. getuigen à décharge betreft, zij er op gewezen dat verzoekende partij in zijn beroepschrift reeds van een substantieel deel van deze getuigen verklaringen in zijn procedurestukken heeft weergegeven en verwerkt op pag. 22-38 van zijn beroepschrift, zodat het bijkomend horen van getuigen geen meerwaarde heeft.

Op de zitting van 22 mei 2019 beslist de Kamer van Beroep ambtshalve ..., voormalig pedagogisch inspecteur-generaal bij de Stad ..., als getuige te horen op de volgende zitting van 19 juni 2019, waar de behandeling van de zaak zal worden verder gezet. Ook de verzoekende partij heeft gevraagd ... als getuige te horen (p. 103 toelichtende memorie verzoekende partij).

De beslissing ... te horen, is belangrijk omdat hij de overste was van verzoekende partij tot 2015.

2.6 Op 11 juni 2019 vragen de raadslieden van de verwerende partij de Kamer van Beroep de getuige een 10-tal vragen te stellen.

2.7. Op 19 juni 2019 wordt ... als getuige gehoord in het bijzijn van de beide partijen en hun raadslieden. De secretaris maakte een verslag van zijn verklaringen. De voormalig

pedagogisch inspecteur-generaal bij de Stad ... schetst een eerder positief beeld van verzoekende partij en verklaart onder meer dat “onder ... de ... fel gegroeid is en dat hij bekwame mensen aantrok”. Dit strookt ook met het Doorlichtingsverslag van de ... in 2013: “De voorbije 10 jaar is het leerlingenaantal gestaag gegroeid tot 542 hoofdelijke leerlingen en meer dan 1.000 cursisten in 2011-2012 (Verslag Inspecteur ... van het Vlaamse Ministerie van Onderwijs over de doorlichting van de ... in 2013, p. 5). Ter zitting leggen zowel verzoekende partij als verwerende partij nog een stuk neer.

2.8. Er worden geen leden van de Kamer gewraakt.

Voor zover als nodig overweegt de Kamer van Beroep nog het volgende. Zelfs indien de bewering van de verzoekende partij juist zou zijn dat lid van deze Kamer van Beroep ... de echtgenoot is van ... en die een vriendin zou zijn van ... die de tuchtonderzoeker was in deze zaak, dan nog is er geen reden om te twijfelen aan de onpartijdigheid en onafhankelijkheid van ..., waarbij moet worden vastgesteld dat noch hij zelf noch zijn echtgenote een persoonlijk belang hebben bij deze zaak. ... signaleert zelf geen reden tot wraking.

2.9. Het valt niet te betwisten dat verzoekende partij tewerkgesteld is in het Haar rechtstoestand wordt aldus geregeld door het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding en zijn uitvoeringsbepalingen. In de loop van de procedure werden de nodige vertalingen opgemaakt. Op de zittingen van 22 mei 2019 en 19 juni 2019 werden geen opmerkingen meer gemaakt door de verzoekende partij omtrent het taalgebruik in de procedure.

2.10 Ten aanzien van de betwistingen inzake het eventueel niet in acht nemen door het schoolbestuur van de bepalingen die betrekking hebben op de regelmatigheid van de tuchtprocedure, doet de Kamer van Beroep in laatste aanleg uitspraak met een beslissing die devolutieve werking heeft. De Kamer van Beroep kan daarbij de gebreken in de procedure die de tuchtoverheid zelf heeft begaan, rechtzetten of herstellen behalve: 1) wat de regels betreft m.b.t. de verjaring van de tuchtfeiten en 2) de voorschriften die op straffe van onontvankelijkheid zijn voorgeschreven of 3) die van rechtswege de nietigheid met zich meebrengen.

In casu werd er door de verwerende partij over gewaakt dat bij het nemen van de tuchtbeslissing op 11 februari 2019 de leden van de gemeenteraad dezelfde zijn als diegenen die aanwezig waren op het tuchtverhoor.

2.11 Op de zitting van 19 juni 2019 deelt de raadsman van verzoekende partij mee dat verzoekende partij klacht met burgerlijke partijstelling heeft neergelegd bij de onderzoeksrechter van de Nederlandstalige Rechtbank van Eerste Aanleg te ... wegens het misdrijf van laster en eerroof gepleegd door ..., thans plaatsvervangend directrice in de De reden voor de klacht is volgens verzoekende partij dat stuk 8 van het tuchtdossier over de aanpassing van de punten van de leerlingen volgens ... door verzoekende partij gehandtekend zou zijn, terwijl dat niet de handtekening van verzoekende partij is.

De secretaris meldt dat er sedert de vorige zitting een brief is toegekomen getekend door 19 personeelsleden die de vrees uiten dat verzoekende partij zou terugkeren als directeur en stellen dat de muziekacademie zonder verzoekende partij beter functioneert.

Een behoorlijke procedure en de rechten van de verdediging impliceren dat vanaf het tuchtverhoor het personeelslid over een volledig dossier beschikt. De behoorlijke besluitvorming en rechtspleging binnen de Kamer van Beroep vergen dat na het aantekenen van het beroep bij de secretaris, die het tuchtdossier overeenkomstig artikel 13, §4 van het Tuchtbesluit van de Vlaamse Regering van 22 mei 1991 omtrent de preventieve schorsing en de tucht heeft opgevraagd, de secretaris een volledig tuchtdossier ontvangt, met dien verstande dat de Kamer van Beroep geen bezwaar heeft dat verwerende partij bij het verweerschrift bijkomende stukken neerlegt wanneer, zoals in casu, verzoekende partij in zijn toelichtende memorie eerder zelf bijkomende stukken heeft neergelegd.

Evenwel blijkt uit artikel 16, §1 van het Tuchtbesluit dat de toelichtende memorie en het verweerschrift binnen een bepaalde termijn van 20 werkdagen moeten worden ingediend en nadien ingediende verweerschriften en toelichtende memories uit de debatten moeten worden geweerd. De strekking van deze wettelijke bepaling is dat op dat tijdstip geen bijkomende stukken meer aan het dossier kunnen worden toegevoegd, en al zeker niet vlak voor of tijdens de laatste zitting van de Kamer van Beroep. Dergelijke ontijdige neerlegging van stukken schendt de rechten van de verdediging van verzoekende of verwerende partij en belemmeren een behoorlijke

afhandeling van de zaak. Als procedur stukken worden de op 19 juni aan de Kamer van Beroep twee meegedeelde uit de debatten geweerd.

De neergelegde stukken kunnen evenwel in aanmerking worden genomen als een element van de pleidooien nu de raadslieden van zowel verzoekende partij als verwerende partij naar de stukken hebben verwezen in hun pleidooien.

Tot slot moet worden opgemerkt dat de in fine neergelegde stukken geen nieuwe elementen bevatten, en niet van wezenlijk belang zijn voor de beslechting van het geschil. Zo illustreert de brief van de 19 personeelsleden het conflict van een deel van het personeel met verzoekende partij.

2.12. De termijn om de met redenen omklede beslissing binnen een termijn over te maken is niet op straffe van verval voorgeschreven (vergelijk art. 72 Decreet Rechtspositie; art. 8, §8 en art. 16, §1, laatste lid van het Tuchtbesluit; vergelijk I. Opdebeek, *o.c.*, pag. 96-97)

In casu werd de principiële beslissing genomen op 19 juni 2019 maar kon de Kamer van Beroep de redenen van de beslissing pas in de loop van de zomerperiode uitschrijven, waarna de definitief met redenen omklede beslissing onmiddellijk werd meegedeeld aan de beide partijen.

2.13. De tuchtonderzoeker ... heeft met de nodige onpartijdigheid het tuchtonderzoek gevoerd. Dit blijkt o.m. uit het samengestelde tuchtdossier en schriftelijke verklaring van ..., directeur-generaal van het openbaar onderwijs van de Stad Verzoekende partij toont de partijdigheid van de tuchtonderzoeker niet aan.

3. Wat de ontvankelijkheid van het beroep betreft

Het beroepschrift is binnen de daartoe voorziene termijn ingediend. Het voldoet ook aan de overige ontvankelijkheidsvereisten.

4. Over de grond van de zaak

4.1 Het eerste tuchtfact: machtsmisbruik, ook van het ambt tegenover personeelsleden en ouders bestaande uit:

- personeelsleden aansporen om niet-aanwezige leerlingen in de les als aanwezig te registreren; (i)

- wijzigen van eindbeslissingen van de klassenraad zonder bijkomend overleg en personeelsleden verplichten om eindresultaten aan te passen; (ii)
 - de functie van directeur misbruiken om personeelsleden onder druk te zetten. (iii)
- (i) Het verweerschrift van verwerende partij verwijst naar het tuchtverslag, terwijl verzoekende partij in zijn beroepsschrift en toelichtende memorie de tenlastelegging betwist. Het gaat om leerlingen die zijn ingeschreven en het inschrijvingsgeld hebben betaald, maar niet naar bepaalde lessen komen.

Uit de stukken van het dossier en uit het tuchtverslag van ... blijkt het volgende:

Uit o.m. de verklaringen van ... blijkt dat verzoekende partij gevraagd of geadviseerd heeft om leerlingen die niet aanwezig waren in les toch als aanwezig te noteren.

Soms ging het initiatief uit van het secretariaat van de Als directeur is verzoekende partij in beginsel verantwoordelijk voor het optreden van zijn secretariaatsmedewerkers. Soms is niet duidelijk van wie het initiatief uitging om als aanwezig te registreren ("men" verklaring ...; "ik weet niet meer wie me dat toen gevraagd heeft" ...)

Een aantal van de 'spookleerlingen' waren Nederlandsonkundige Franstalige leerlingen die niet naar de meer theoretische les 'Algemene muzikale vorming' gingen (verklaring ..., gewezen hoofdcoördinator). Opmerkelijk is dat een aantal leerkrachten blijkbaar ook uitsluitend Franstalig waren. Blijkbaar werden er ook 'vrijstellingen' gegeven aan leerlingen van bevoorrechte leerkrachten (verklaring ...), terwijl die niet naar de les kwamen, maar wel als geslaagd werden verklaard. Een aantal leerlingen diende op hetzelfde tijdstip twee verschillende lessen te volgen. Soms werden leerlingen ingeschreven als aanwezig op verzoek van de ouders, terwijl de leerling tegelijkertijd twee verschillende lessen diende bij te wonen (verklaring ...). Soms waren de leerlingen wel aanwezig maar in een andere les (verklaring ...).

Het feit van afwezige leerlingen als aanwezig in te schrijven schijnt al geruimere tijd voor te komen in de Muziekacademie (zie verklaringen ...).

Maar uit de verklaringen van o.m. de leerkrachten ..., als geciteerd in het beroepsschrift van verzoekende partij, die bevestigen dat hen nooit door verzoekende partij gevraagd werd niet aanwezige leerlingen als aanwezig in te schrijven, blijkt dat de verweten aanwezigheidsregistraties geen algemene praktijk waren.

Het tuchtvergriep (i) is bewezen. Ten aanzien van de subsidiërende overheid is dergelijke praktijk laakbaar. Er zijn een aantal verzachtende omstandigheden te signaleren. Deze praktijk komt al langer voor zonder dat de stedelijke oversten van de stad ... en de

toezichthoudende Vlaamse overheid, onder meer bij de Doorlichting van de ... in 2013, hebben ingegrepen, de schrapping van enkele als aanwezig geregistreerde leerlingen door een verificateur buiten beschouwing gelaten. De schaal van de valse aanwezigheidsregistraties is zeker niet algemeen, maar beperkt.

(ii) Uit de stukken van het dossier blijkt dat verzoekende partij niet eenzijdig van de deliberatieresultaten van de klassenraad heeft gewijzigd. In zoverre is dit tuchtvergriep niet bewezen.

Een eerste incident betreft de leerlingen ... die in het schooljaar maar 52/100 voor het opleidingsonderdeel AMV bij leerkracht ... behaalden, die niet op de deliberatie aanwezig was, terwijl 60/100 moet worden behaald om te slagen. Uit het dossier blijkt dan wel dat de betrokken leerlingen een 'ok'-piano-examen hadden afgelegd. Uit de verklaringen van de personeelsleden van de ..., maar ook uit het ondertekende proces-verbaal van de deliberatie in het tuchtdossier blijkt dat verzoekende partij, al dan niet na een tussenkomst van een ouder van de leerling, heeft aangestuurd op een wijziging van de deliberatiebeslissing, maar ook dat het slagen van de leerlingen schriftelijk met handtekening werd goedgekeurd door al de acht delibererende leden van het opleidingsonderdeel AMV op 19 juni 2017. Dat verzoekende partij met ontoelaatbare motieven een onweerstaanbare druk zou hebben uitgeoefend is niet aannemelijk. Wanneer 8 hoog opgeleide leerkrachten, waaronder ... zelf, waarvan een aantal meer dan 15 jaar dienst hebben, toestemden, moeten zij geacht worden wel ingelicht akkoord te zijn gegaan. Zo niet hadden betrokkenen destijds kunnen en moeten weigeren te tekenen. Het tuchtvergriep is ten aanzien van deze twee leerlingen niet bewezen.

Hetzelfde geldt analoog wat betreft het slagen van de bissende leerling ... nu leerkracht ... haar 64% gaf.

Het tuchtvergriep is deels bewezen wat betreft de leerling ... in het schooljaar 2015-2016, geslaagd voor piano maar niet voor notenleer, waar de directeur na de interventie van de moeder van de leerling, besliste de leerling in te schrijven, zonder overleg met de betrokken leerkracht, terwijl er blijkbaar geen deliberatie heeft plaats gevonden.

Samengevat: het tuchtvergriep (ii) is slechts in geringe mate bewezen.

(iii) De verweten tuchtfout betreft ten eerste het feit dat verzoekende partij de secretariaatsmedewerkers gevraagd heeft hun persoonlijke login en paswoord betreffende hun professionele 'brunette'-mail te bezorgen en dit een schending van de privacy van de secretariaatsmedewerkers zou uitmaken (p. 25 tuchtverslag).

In de zaak *Libert v. France* besliste het Europees Hof voor de Rechten van de Mens op 22 februari 2018 dat werkgevers toegangsrecht hebben tot de bestanden op bedrijfscomputer

van een werknemer die niet duidelijk als privé zijn geklasseerd zonder dat het recht op privéleven is geschonden. Het Hof bevestigde de richtlijnen uit het *Bărbulescu*-arrest van 5 september 2017 dat een werkgever een legitiem belang heeft bij het verzekeren van de goede werking van zijn onderneming en dat hij daartoe het gebruik van de informatica-uitrusting kan controleren.

Uit stuk 8 gevoegd bij het beroepsschrift van verzoekende partij blijkt dat de onderlinge uitwisseling van de toegangscode overeen gekomen was, met inbegrip van die verzoekende partij als directeur zelf, zodat de secretariaatsmedewerkers ook de computer van verzoekende partij als directeur konden 'openen' en bepaalde aangelegenheden in zijn mails konden opzoeken. In casu heeft verzoekende partij de toegang gevraagd om in een relatief klein secretariaat de goede werking van de administratie te verzekeren. Uit niets blijkt dat verzoekende partij als 'privé' aangeduide bestanden heeft geopend noch dat hij controles zou hebben verricht.

De schending van het privéleven van personeelsleden is, wat betreft het inloggen op de bedrijfscomputers, niet bewezen.

Wel bewezen is in tweede orde dat verzoekende partij onzorgvuldig omgesprong met het algemeen meedelen van het privé-telefoonnummer van ..., die weliswaar dit nummer meedeelde aan bepaalde leerlingen, maar niet akkoord ging met een algemene verspreiding.

Het derde onderdeel, dat verzoekende partij ... (eenmalig) een ontoelaatbaar verzoek heeft gedaan om 'een zending naar het ministerie te doen' is niet bewezen.

Het tuchtvergriep (iii) is in geringe mate bewezen.

4.2 Onzorgvuldig, ondoorzichtig en onrechtmatig gebruik van onderwijs- en stadsmiddelen:

(i) onzorgvuldig, ondoorzichtig en onrechtmatig gebruik van de onderwijs- en stadsmiddelen

(ii) ondoorzichtig gebruik van de VGC subsidies '...'

(iii) ondoorzichtig en onzorgvuldig gebruik van coördinatie-uren.

(i) Een eerste onderdeel van het aangewreven tuchtvergriep is het gebrek aan transparantie ten aanzien verschillende personeelsleden over de geldelijke middelen van de ... (tuchtverslag p. 32, p. 50-54, dit laatste wat de VGC-subsidies ... betreft).

Het feit dat werknemers van de ... geen transparant inzicht hebben in de geldmiddelen, al dan niet in samenhang met het aantal leerlingen en beschikbare lessen, is geen

tuchtvergriep, maar kan hoogstens een element zijn dat bij de evaluatie van verzoekende partij leidt tot een minpunt.

Hetzelfde betreft het verwijt dat er geen sluitende boekhouding zou zijn. Niet weersproken is de bewering van verzoekende partij dat de ... financieel gezond is.

De Stad ... is als inrichtende macht ter zake slecht gekomen met verwijten nu er van hogerhand in het verleden nooit kritische opmerkingen zijn geformuleerd, noch een functieomschrijving werd opgemaakt.

Wat de aankoop en het gebruik betreft van muziekinstrumenten en partituren betreft, is geen tuchtvergriep vastgesteld. Desbetreffende verklaarde de overste ... van verzoekende partij dat, wat hem als toezichter betreft, verzoekende partij inzake middelen en materiaal correct heeft gehandeld.

Het nemen van een jaarlijks abonnement van 30€ voor Kerk en Leven is misschien een element bij het evalueren van verzoekende partij, maar is bij ontstentenis van een globaal overzicht van de tijdschriften die de ... betaalde geen tuchtvergriep, noch een schending van de neutraliteit. Het werd ook niet weerhouden door de tuchtoverheid.

Niet is aangetoond dat de betalingen met bankkaart van de Vriendenkring ... ontoelaatbaar waren.

Omtrent de 3 aankopen van autobrandstof door verzoekende partij in 2012 met gelden van de ... en 5 maal in de jaren 2015-2017 voor een bedrag tussen 15,12€ en 70,22 €, deels op kosten van de Vriendenkring van de ..., is geen onregelmatigheid bewezen.

Hetzelfde geldt voor het betalen voor het vijf maal reserveren van het Gemeenschapscentrum ... (2006-2007) of ... (2017) voor muzikale repetities voor een onbeduidend bedrag van 7,5€ tot 15€. In dit verband kan nuttig verwezen worden naar het Verslag van het Vlaamse Ministerie van Onderwijs over de doorlichting van de ...: "Het beleid van de inrichtende macht inzake de infrastructuur voor de ... blijft reeds jarenlang in gebreke. Bij de vorige doorlichting, min of meer 10 jaar geleden, werden beloftes gemaakt. Deze werden niet ingelost".

Dat de betaling van diverse leerkrachten en externen voor bepaalde evenementen een kleine vergoedingen van 50€ tot 125€ een tuchtfout zou uitmaken, kan niet worden aangetoond en lijkt te zijn verrechtvaardigd door bijzondere omstandigheden.

Een tweede onderdeel van het tuchtvergriep is wel bewezen, nl. om leerkrachten die minder dan 10 dagen afwezig waren te adviseren en toestemming geven zelf een vervanger te zoeken zonder officiële aanstelling. Deze vervangers konden niet officieel betaald worden en verzoekende partij liet toe of adviseerde of instrueerde de vervangen personeelsleden om de vervangers met eigen middelen te betalen (verklaringen ...). Terecht

beschouwt verwerende partij dit als een zwaar tuchtvergriep in hoofde van de directeur van de

Ontoelaatbaar is ten derde dat verzoekende partij in een periode van 2006 tot 2016 een zestal persoonlijke parkeerboetes heeft laten betalen door de Dit maakt een tuchtfeit uit.

Onderdeel (i) van het ten laste gelegde tuchtfeit is voor een substantieel gegrond.

(ii) Wat betreft het verwijt van het ondoorzichtig gebruik van de VGC-subsidies voor ... zijn zowel het tuchtverwijt van verwerende partij als inrichtende macht en het verweer van verzoekende partij niet heel transparant. Uit het geheel van elementen blijkt dat verzoekende partij onzorgvuldig en laattijdig is geweest bij het distribueren van de gemaakte CD naar de leerlingen toe. Dit kan verzoekende partij worden aangerekend. Onderdeel (ii) van het tuchtfeit deels gegrond.

(iii) Om coördinerende taken op te nemen of om de directeur beleidsmatig te ondersteunen, kan een academie 3% van haar lestijden benutten voor pedagogische coördinatie. Een groter aandeel kan, als de personeelsleden daarmee akkoord gaan. Uit stuk 61 van verzoekende partij blijkt dat in het verslag van het Afzonderlijk Bijzonder Onderhandelingscomité van 28 januari 2015 principiële afspraken zijn gemaakt om coördinatie-uren te beperken tot het noodzakelijke. Het protocol werd blijkbaar niet voor de ... getekend.

Uit het dossier blijkt dat de coördinatie-uren door verzoekende partij werden afgewend van hun doel. Zij werden gebruikt om het gebrek aan administratief kader op te vangen en om extra verdienstelijke musici te belonen. Daarbij blijkt dat de directeur ook zijn echtgenote, zanglerares aan de ..., 5 uren pedagogische coördinatie heeft gegeven, om de leerlingen van de ... te begeleiden voor de ..., terwijl er ook andere leerkrachten die leerlingen voorbereiden.

Het tuchtvergriep is bewezen, zij het dat het omwille van de verzachtende omstandigheden niet als een zware tuchtfout kan worden beschouwd.

4.3 Onrechtmatig gebruik van het logo van de

Het is duidelijk dat verzoekende partij als directeur veel belang hechtte aan het optredens en het organiseren van concerten. Praktijkervaring is in het muziekonderwijs ook belangrijk. De initiatieven werden vaak genomen door verzoekende partij die in het Verslag van het Vlaamse Ministerie van Onderwijs over de doorlichting van de ... te ... van

inspecteur ... in 2013 als volgt wordt omschreven: "De ... wordt geleid door een enthousiaste en dynamische directeur die veel initiatief neemt" (www. dko-1213-49031-DL3-DL-VER-6919.pdf). Er waren geen duidelijke richtlijnen van de Inrichtende Macht. Bij veel van die optredens werd het logo van de ... en/of de Stad ... gebruikt, bv. bij de affichering, wat evident zichtbaar is naar de buitenwereld. In vele gevallen, nl. 28, werd het evenement ook aangekondigd op de website van de ... (bv. concert ...). Een aantal activiteiten werden aangekondigd via de schoolagenda (stuk 62 verzoekende partij). Soms werd daarover door verzoekende partij expliciet gecommuniceerd met de Schepen van Onderwijs van de Stad ..., bv. de brief van verzoekende partij van 31 december 2009 aan ...over de ... , waarbij de deelname werd bevestigd van een aantal leerkrachten en leerlingen van de klas dans van de ... (stuk 44 verzoekende partij). In andere gevallen bleek de overste van verzoekende partij, inspecteur-generaal ... toestemming te hebben gegeven voor evenementen, zoals het evenement Uit de mail van ... van blijkt dat tot november 2017 de toestemming van ... inzake lay-out en druk niet op voorhand moest worden gegeven (stuk 45 verzoekende partij). De suggestie dat verzoekende partij concerten organiseerde sedert 2006 met toestemming van zijn hiërarchische oversten, maar dat deze door verzoekende partij zouden zijn misleid is niet bewezen en overigens onaannemelijk. Dat repetities werden georganiseerd in de lokalen van de verwerende partij (bv. ...) zonder haar toestemming is onaannemelijk.

In andere gevallen werd er gecommuniceerd over het optreden van de ... door de overste van verzoekende partij, inspecteur-generaal ... voor het project ..., of zelfs met ..., die een gunstig advies geeft aan de stadsadministratie voor een bijkomende subsidie voor het optreden ... (stukken 72 & 73 verzoekende partij) en toestemming gaf voor het optreden ... (stuk 81 verzoekende partij).

In het verleden heeft dit niet tot grote moeilijkheden geleid. Men ziet niet goed in hoe de ...I geschaad kunnen zijn door het openlijk gebruik van hun logo bij concerten. Het gebruik van het logo heeft niet geleid tot spraakmakend slechte muzikale performances, optredens in strijd met de goede zeden of getuigend van slechte smaak, incidenten of het in opspraak komen van de

Verzoekende partij heeft niet alleen samen gewerkt met het ... koor van ... (dat elke week repetities organiseert stuk 67 verzoekende partij) maar ook met het vrijzinnig humanistisch Fonds ... (stuk 39 verzoekende partij). Van de schending van de neutraliteit van het onderwijs is er geen sprake (anders ... in een mail van 30 november 2017 aan verzoekende partij, stuk 45 verzoekende partij).

Het zelfs per hypothese niet terecht gebruik van het logo wegens ontstentenis van voldoende verband met de ..., is er toch visibiliteit gegeven aan de ... en werd een vorm van reclame gemaakt. Dit is positief te noemen nu de Inspectie van het Vlaamse Ministerie voor Onderwijs in 2013 had opgemerkt dat er een visibiliteitsprobleem was voor de ...: “Momenteel heeft de ... af te rekenen met een profileringsprobleem. Er is slechts een beperkte herkenbaarheid, respectievelijk uitstraling door visibiliteit in de meeste wijkafdelingen”.

Soms was het verband dat de leerlingen en hun ouders gratis toegang kregen tot de generale repetitie (stuk 43 en 66 verzoekende partij, mail van verzoekende partij van 14 september 2017 aan ... inzake het ...). Overigens staat op de affiche ... als organisator vermeld. Het embleem van de Stad ... werd vermeld als sponsor (stuk 68 verzoekende partij).

In andere gevallen traden leerlingen mee op: bv. dansklas ... oktober 2012, gitaarconcert leerlingen 21 maart 2017, met ook deelname van leerkracht ... (stuk 70 verzoekende partij), ... 22 maart 2010 met compositie van ... (van dit optreden in het ... werd een video-opname gemaakt); ... 2013 althans met enkele leerlingen van de

In vele gevallen traden leerkrachten van de ... mee op (bv. ...):

Echter moet worden opgemerkt dat in een te groot aantal gevallen de participatie toegespitst was op ..., echtgenote van verzoekende partij en /of verzoekende partij zelf of op het zangkwartet ... waarvan echtgenote ... en verzoekende partij beide deel van uitmaken:

In nog andere gevallen traden en leerkrachten en leerlingen op, bv.

Soms ontbreekt blijkbaar elk verband met de ...: ... 2013.

In andere gevallen blijkt de link met de ... te ontbreken: ... , maar er is ook bij al deze optredens geen gebruik gemaakt van het logo van de ... of van de Stad ... (zie bv. affiche ... in toelichtende memorie verzoekende partij, p. 48). Er kan dan ook geen misbruik van het logo zijn. Een aantal van die evenementen leidt ook tot de betaling van een aantal kosten door de ..., zoals de huur van een zaal, huur van een piano, aankoop van een partituur, drukwerk betaald door de Stad ..., een verzekeringspremie van 71,43€ voor Het gaat telkens om bescheiden bedragen. Dat uitgekeken werd naar andere zalen of locaties is te begrijpen in het licht van de moeilijke infrastructuurpositie van de ..., zoals blijkt uit het Verslag van het Vlaamse Ministerie van Onderwijs over de doorlichting van de ... te ... in 2013: “Het beleid van de inrichtende macht inzake de infrastructuur voor de ...blijft reeds jarenlang in gebreke. Bij de vorige doorlichting, min of meer 10 jaar geleden, werden

beloftes gemaakt. Deze werden niet ingelost. Momenteel is er voor wat betreft de hoofdschool een nieuw project in ontwikkeling”.

Op twee vlakken gaat verzoekende partij in de fout. Ten eerste de lichte fout teveel evenementen te hebben georganiseerd die nauwelijks of niets met de ... verband hielden. Op een uitzondering na werd dan ook geen logo gebruikt van de ... of de Stad Er kan ook geen sprake zijn van logo-misbruik, maar is dan ook geen vergrote visibiliteit van de ... Het foutief karakter vloeit voort uit het feit dat de ... een aantal uitgaven moest dragen, al zijn de betaalde bedragen bescheiden.

Een zwaar tuchtvergrijp is evenwel dat substantieel teveel evenementen waren toegespitst op verzoekende partij zelf en zijn echtgenote ..., tevens leerkracht in de ... rechtstreeks of via Het zichzelf in verhouding zo sterk op van voorgrond te schuiven wijst op streven naar eigen belang. Het veelvuldig op de voorgrond brengen bij die optredens van echtgenote ... is ongepast nepotisme.

Met betrekking tot deze tuchtklacht kan samenvattend worden opgemerkt dat ze niet helemaal adequaat geformuleerd is, omdat er naast betrekkelijk weinig logo-misbruik er ook een probleem is met de besteding van middelen van de Inrichtende Macht en vooral het bevoordelen door verzoekende partij van zichzelf en zijn echtgenote.

Dit tuchtvergrijp is voor een substantieel deel niet bewezen, maar voor het andere deel wel.

4.4 Het eigen disfunctioneren proberen te verdoezelen

In essentie komt deze tenlastelegging er op neer dat er zich tijdens de periode oktober-december 2017 problemen voordeden met de loonbetaling van een aantal personeelsleden en de aanstelling van enkele andere leerkrachten. Het wordt verzoekende partij niet verweten dat de salarisbetaling te laat was, wel dat hij niet helder heeft gecommuniceerd en teveel verwees naar het functioneren van het secretariaat.

Het aanbieden van een voorschot met eigen middelen kan verzoekende partij niet worden aangerekend en is niet onwettig. Het kan worden beschouwd als betrokkenheid bij zijn personeelsleden die door de loonbetalingsproblemen in een moeilijk parket konden verkeren.

Hoewel verzoekende partij verzachtende omstandigheden kan inroepen, zoals de te kleine administratieve omkadering en de implementatie van een nieuw decreet, had verzoekende partij als directeur inderdaad beter kunnen communiceren. Het tuchtvergrijp is deels bewezen.

4.5. Willens en wetens afleggen van onjuiste verklaringen omtrent:

- (i) het doen aanpassen van de examenresultaten;
- (ii) pesterijen van het personeel;
- (iii) het gebruik van het logo van de academie;
- (iv) het eigen disfunctioneren trachten te verschonen.

In de tuchtbeslissing werd het pesten van het personeel (ii) niet weerhouden. Gelet op hetgeen de Kamer van Beroep hierboven heeft geoordeeld over het aanpassen van de examenresultaten en deliberatieresultaten (i) , het onterecht gebruik van het logo van de

Academie (iii) en het verdoezelen van het eigen functioneren (iv) is deze tuchtklacht niet gegrond.

Overigens mag er op gewezen worden dat verzoekende partij de verklaringen afgelegd heeft in het kader van een tuchtvervolging tegen hem, de gestelde vragen zeer veel verschillende topics aansneden en de feiten deels ver in het verleden lagen.

5. De zwaarte van de tuchtstraf

Het beroep van verzoekende partij is gedeeltelijk gegrond, maar een deel van de ten laste gelegde tuchtvergrijpen zijn bewezen in de mate hierboven beschreven en een tuchtstraf is dan ook gerechtvaardigd. Het komt de Kamer van Beroep toe om in laatste aanleg ter zake een beslissing te nemen. Een verzwarende omstandigheid is de functie van verzoekende partij als directeur. Gelet op de omstandigheden van de zaak en de conflictsituatie binnen de ... komt de tuchtstraf van de terugzetting in rang als gepast voor.

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 en 24 september 2010;

Gelet op het huishoudelijk reglement van de kamer van beroep van het gesubsidieerd officieel onderwijs, zoals vastgesteld in zitting van 2 mei 2012;

Gelet op het ministerieel besluit van 21 maart 2019 waarbij de heer Wilfried Rauws wordt aangesteld als voorzitter.

Gelet op de hoorzitting van 22 mei en 19 juni 2019,

Na beraadslaging,

Na geheime stemming,

Artikel 1 (met meerderheid van stemmen 8/1):

De kamer van beroep voor het gesubsidieerd officieel onderwijs vernietigt de tuchtmaatregel van het ontslag.

Artikel 2 (met unanimiteit):

De kamer van beroep voor het gesubsidieerd officieel onderwijs legt de tuchtmaatregel van de terugzetting in rang op.

Aldus uitgesproken te Brussel op 19 juni 2019.

De kamer van beroep was op 22 mei 2019 als volgt samengesteld uit:

De heer Wilfried Rauws, voorzitter;

Mevrouwen L. De Corel, A. Fritsché en H. Van Dalem en de heren D. Bataillie, M. Stepman, vertegenwoordigers van de representatieve groeperingen van de inrichtende machten;

Mevrouwen E. Van Camp, M. Vanherle en S. Vanspeybroeck en de heren W. Hens en R. Verschueren, vertegenwoordigers van de representatieve vakorganisaties;

Mevrouw Karen De Bleekere, plaatsvervangend secretaris.

De kamer van beroep was op 19 juni 2019 als volgt samengesteld uit:

De heer Wilfried Rauws, voorzitter;

Mevrouwen L. De Corel, A. Fritsché en H. Van Dalem en de heer M. Stepman, vertegenwoordigers van de representatieve groeperingen van de inrichtende machten;

Mevrouwen E. Van Camp, M. Vanherle en S. Vanspeybroeck en de heren W. Hens en R. Verschueren, vertegenwoordigers van de representatieve vakorganisaties;

Om de pariteit onder de geledingen te herstellen, na loting, neemt de heer W. Hens niet deel aan de stemming

Mevrouw Karen De Bleeckere, plaatsvervangend secretaris.

Opgemaakt in drie originele exemplaren, waarvan een voor elke partij en een voor het dossier van de kamer.

Karen De Bleeckere
Plaatsvervangend secretaris

Wilfried Rauws
Voorzitter