

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

CW/

A R R E S T

**nr. 109.894 van 29 augustus 2002
in de zaak A. 125.700/XII-3625**

In zake :

1. Christiana POLSPOEL
2. Ann PAUWELS
die woonplaats kiezen bij
advocaten F. en R. Coel,
kantoor houdende te Mechelen,
Kardinaal Mercierplein 8

tegen :

1. GEMEENTE KAPELLE-OP-DEN-BOS,
2. het GEMEENSCHAPSONDERWIJS,
3. SCHOLENGROEP 5 - MECHELEN (Heist-Op-Den-Berg,
Keerbergen),
gevestigd te Keerbergen,
Vliegghavenlaan 1.

DE VOORZITTER VAN DE XIIe VAKANTIEKAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Christiana Polspoel en Ann Pauwels op 22 augustus 2002 hebben ingediend om bij uiterst dringende noodzakelijkheid de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "het akkoord gesloten op onbekende datum (maar ondertekend namens het college op 5 augustus 2002) tussen het college van Burgemeester en Schepenen van Kapelle-Op-Den-Bos en de scholengroep 5 Mechelen, Heist-Op-Den-Berg, Keerbergen, alsmede het akkoord gesloten eveneens op onbekende datum (maar ondertekend namens het college op 5 augustus 2002) tussen het college van Burgemeester en Schepenen van Kapelle-Op-Den-Bos en het Gemeenschapsonderwijs alsmede de goedkeuring gehecht aan deze overeenkomsten door de gemeenteraad van Kapelle-Op-Den-Bos per 19 augustus 2002";

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeksters de nietigverklaring vorderen van dezelfde akten;

Gezien de nota's van de verwerende partijen;

Gelet op de beschikking van 22 augustus 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 26 augustus 2002, om 11 uur;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter D. Verbiest;

Gehoord de opmerkingen van advocaat F. Coel, die verschijnt voor de verzoeksters, van advocaat M. Stommels, die verschijnt voor de tweede en de derde verwerende partij, en van advocaat E. De Bock, die verschijnt voor de eerste verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur D. Mareen;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;

Overwegende dat de verwerende partijen ter terechtzitting verklaren dat zij onderhandelden over de overname van de in het geding zijnde basisschool van het Gemeenschapsonderwijs en dat zij tot een principieel akkoord zijn gekomen waarbij de gemeente Kapelle-op-den-Bos, eerste verwerende partij, vanaf 1 september 2002 die school overneemt; dat die overname is vervat in twee voor het college van burgemeester en schepenen door de burgemeester en gemeentesecretaris ondertekende "principiële akkoorden" van 5 augustus 2002 tussen, eensdeels, de gemeente en, anderdeels, respectievelijk de betrokken scholengroep en het Gemeenschapsonderwijs; dat voorts op de agenda van de gemeenteraad van eerste verwerende partij op 19 augustus 2002 als agendapunten vermeld staan "akkoord tussen het gemeentelijk en gemeenschapsonderwijs te Kapelle-op-den-Bos- goedkeuring" en "akkoord tot overname van de basisschool van het gemeenschapsonderwijs te Kapelle-op-den-Bos door het gemeentebestuur- goedkeuring"; dat niet wordt betwist dat de gemeenteraad die laatste "akkoorden" goedkeurde op de voormelde zitting; dat de goedkeuring van de gemeenteraad wordt voorgelegd betreffende het -definitieve- akkoord met het gemeenschapsonderwijs; dat alvast in die beslissing naar het "voorliggend akkoord" wordt verwezen "dat als bijlage bij deze beslissing gaat, en er integraal deel van uitmaakt";

Overwegende dat de tweede en de derde verwerende partij in een exceptie opwerpen dat de vordering niet ontvankelijk is in zoverre zij beoogt akkoorden te doen schorsen, zij voorts geen uitstaans hebben met de bestreden

beslissingen van de gemeenteraad en zij dienvolgens buiten de zaak dienen te worden gesteld;

Overwegende dat dit standpunt in de huidige stand van de procedure moet worden bijgetreden; dat verzoeksters immers aan de Raad van State niet op ontvankelijke wijze de nietigverklaring en dienvolgens evenmin de schorsing van de tenuitvoerlegging kunnen vragen van overeenkomsten; dat artikel 14, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State deze enkel bevoegd maakt om eenzijdige akten en reglementen nietig te verklaren; dat aan die vaststelling geen afbreuk wordt gedaan doordat te dezen nog geen door de tweede en derde verwerende partij ondertekende stukken worden voorgelegd; dat dienvolgens de vordering tot nietigverklaring enkel ontvankelijk lijkt waar zij de beslissingen van de gemeenteraad betreft waarbij de laatstgenoemde akkoorden worden goedgekeurd; dat die beslissingen niet uitgaan van de tweede en de derde verwerende partij;

Overwegende dat luidens artikel 17, §§ 1 en 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid kan worden besloten onder de drievoudige voorwaarde dat een uiterst dringende noodzakelijkheid voorhanden is, dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de derde voorwaarde betreft, dat verzoeksters hun nadeel schetsen als volgt :

"Dat terzake het gaat om de overdracht van niet alleen de school maar bovendien van patrimonium van de school met (eventuele) reffectatie van het lerarenkorps;

Dat tegelijkertijd ook het leerlingenbestand van de school dreigt te worden aangetast;

[...]

Dat de uitvoering van de overeenkomst die dreigt te leiden tot het vernietigen van de school en al wat haar aanbelangt op zich een moeilijk te herstellen en ernstig nadeel creëert;

Dat onbetwistbaar in het beste geval de kinderen thans ingeschreven in het Gemeenschapsonderwijs op 1 september 2002 slechts naar een klas kunnen van het stedelijk onderwijs (die de school integraal opslopte) dat geen vrije keus moet garanderen inzake vrije keuze voor neutraal onderwijs;

Dat bij schorsing meteen de kinderen terug naar hun vertrouwde vrije keuze school kunnen zodat meteen zowel het kleinste nadeel als het minste voordeel voor verzoeksters wordt aangetoond";

Overwegende, wat de dreiging betreft dat het leerlingenbestand zou worden aangetast, dat een dergelijk nadeel, mocht het al persoonlijk kunnen worden toegerekend aan verzoeksters, in elk geval te hypothetisch is om er de gevraagde schorsing op te steunen;

Overwegende, wat het gebrek aan vrije keuze betreft die in het stedelijk onderwijs niet zou worden gewaarborgd, dat dergelijk nadeel niet blijkt uit het "akkoord tussen het gemeentelijk en gemeenschapsonderwijs te Kapelle-op-den-Bos" met datum 19 augustus 2002, dat is medegedeeld door de eerste verwerende partij en waarvan niet wordt betwist dat het door de gemeenteraad bij beslissing van 19 augustus 2002 is goedgekeurd; dat in dat akkoord staat vermeld :

"1. Onderwijsorganisatie

- 1.1. De gemeente Kapelle-op-den-Bos verbindt er zich toe om de overgenomen school, dan wel de school waarmee de overgenomen school wordt gefuseerd de kenmerken te laten behouden van een officiële school die aan de erkenningsvoorwaarden van een officiële school en aan de voorwaarden om de vrije keuze te verzekeren voldoet. Dit houdt onder meer in dat de school:
 - een open karakter heeft door open te staan voor alle leerlingen ongeacht de ideologische, filosofische of godsdienstige opvattingen van de ouders en de leerling;
 - de leerplannen volgt van het Gemeenschapsonderwijs, het officieel gesubsidieerd onderwijs van steden en gemeenten (OVSG) of van provincies (POV) of eigen leerplannen ermee verenigbaar;
 - het godsdienstonderwijs en het onderwijs in de niet-confessionele zedenleer door een leermeester laat geven;
 - begeleid wordt door een officieel Centrum voor Leerlingenbegeleiding (CLB)";

dat daardoor deze overeenkomst, minstens op het eerste gezicht, aan de vereisten beantwoordt van artikel 98 van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997 - luidens artikel 195 van het decreet in werking getreden op 1 september 1997 - dat bepaalt :

"§ 1. Een sedert 1 september 1997 nieuw opgerichte school voor gewoon onderwijs, georganiseerd door een gemeentebestuur, kan de vrije keuze bedoeld in artikel 25, § 1, 1° verzekeren, indien zij openstaat voor alle leerlingen ongeacht de ideologische, filosofische of godsdienstige opvattingen van de ouders en leerlingen, en hierdoor haar open karakter bevestigt.

§ 2. Daarvoor moet de school tegelijk aan de onderstaande voorwaarden voldoen:

- a) de leerplannen volgen van de ARGO, OVSG of CVPO, of eigen leerplannen hiermee verenigbaar;

- b) een schoolwerkplan, schoolreglement en schoolboeken gebruiken in overeenstemming met het open karakter bedoeld in § 1;
- c) begeleid worden door een officieel [CLB];
- d) begeleid worden door de begeleidingsdienst van de ARGO of OVSG of CVPO;
- e) het godsdienstonderwijs of het onderwijs in de niet-confessionele zedenleer wordt door een leermeester gegeven;
- f) de oudervereniging van de school kan alleen aansluiten bij het ondersteuningscentrum van ouderverenigingen van het officieel onderwijs.";

dat aldus in de huidige stand van de procedure niet blijkt, in tegenstelling tot wat verzoeksters betogen, dat de bestreden beslissingen tot afwezigheid van de vrije keuze leiden;

Overwegende dat aldus verzoeksters niet hebben aangetoond dat hen het wettelijk vereiste moeilijk te herstellen nadeel kan worden berokkend; dat dienvolgens niet is voldaan aan de derde van de voorwaarden gesteld in artikel 17, §§ 1 en 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State die vervuld moeten zijn wil een vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid worden toegewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het Gemeenschapsonderwijs en Scholengroep 5 - Mechelen worden buiten de zaak gesteld.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid wordt verworpen.

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op 29
augustus 2002, door :

de HH. D. VERBIEST, kamervoorzitter,
Th. VAN RAEMDONCK, toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

TH. VAN RAEMDONCK.

D. VERBIEST.