

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE IXe KAMER

A R R E S T

**nr. 238.745 van 4 juli 2017
in de zaak A. 221.643/IX- 9020**

In zake: Jawad EL HOR
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat Bertrand Vrijens
 kantoor houdend te 9000 Gent
 Kortrijksesteenweg 641
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

 de VLAAMSE GEMEENSCHAP

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 6 maart 2017, strekt tot de nietigverklaring van de beslissing van de adjunct van de directeur van het Vlaams ministerie van Onderwijs en Vorming, agentschap voor Onderwijsdiensten, afdeling Personeel Basisonderwijs en Centra voor Leerlingenbegeleiding van 5 januari 2017 waarbij aan Jawad El Hor geen nationaliteitsafwijking wordt verleend.

II. Verloop van de rechtspleging

2. Auditeur Barbara Speybrouck heeft een verslag opgesteld, op grond van artikel 93 van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 ‘tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State’.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 26 juni 2017.

Kamervoorzitter Geert Van Haegendoren heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Annik Haegeman, die *loco* advocaat Bertrand Vrijens verschijnt voor de verzoekende partij en adviseur Marleen Broucke, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Auditeur Barbara Speybrouck heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3. Verzoeker is tijdens het schooljaar 2016-2017 aangesteld als leermeester islamitische godsdienst in de gemeentelijke basisscholen te Sleidinge en te Aalter.

Aangezien verzoeker geen onderdaan is van een lidstaat van de Europese Unie of van de Europese Vrijhandelsassociatie, heeft hij, overeenkomstig artikel 73, 1°, van het decreet basisonderwijs van 25 februari 1997, een vrijstelling van de nationaliteitsvoorwaarde aangevraagd.

Op 5 januari 2017 beslist een adjunct van de directeur, “[n]amens de minister” en “voor de administrateur-generaal” van het Vlaams ministerie van Onderwijs en Vorming, agentschap voor Onderwijsdiensten, om aan verzoeker de nationaliteitsafwijking niet te verlenen. Dat is de bestreden beslissing, die in de volgende bewoordingen is gesteld:

“In het onderwijs kan een personeelslid alleen aangesteld en bezoldigd worden als hij onderdaan is van een lidstaat van de Europese unie of van de

Europese Vrijhandelsassociatie. Personeelsleden die een andere nationaliteit hebben, moeten een vrijstelling van de nationaliteitsvoorwaarde aanvragen en verkrijgen.

Aangezien u niet voldoet aan die nationaliteitsvoorwaarde, vroegen we aan de Dienst Vreemdelingenzaken om advies. We ontvingen een negatief advies van de Dienst Vreemdelingenzaken. Daarom kan ik u geen nationaliteitsafwijking verlenen. Met als gevolg dat u ook niet kan aangesteld noch kan bezoldigd worden binnen het onderwijs.

Meer informatie vindt u in:

- artikel 73, § 1, 1° van het decreet Basisonderwijs van 25 februari 1997
- artikel 19, § 1 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van sommige personeelsleden van het gesubsidieerd onderwijs en de gesubsidieerde centra voor leerlingenbegeleiding.”

IV. Toepassing kortedebattenprocedure

4. Verzoeker ontleent een enig middel aan de schending van, onder meer, de artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 ‘betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen’. In zijn uiteenzetting betoogt verzoeker dat de bestreden beslissing op geen enkele wijze is gemotiveerd. Hij wijst erop dat in de bestreden beslissing wordt verwezen naar een negatief advies van de dienst Vreemdelingenzaken maar merkt op dat de inhoud van dit advies aan hem niet is meegedeeld, noch wordt dit advies in de bestreden beslissing overgenomen of samengevat.

5. Op de terechtzitting erkent de verwerende partij het aangevoerde motiveringstekort. Zij wijst erop dat zij zelf evenmin in het bezit is gesteld van dit advies.

6. Uit de voormelde motivering blijkt dat de weigering om aan verzoeker een nationaliteitsafwijking te verlenen louter is gesteund op “een negatief advies van de Dienst Vreemdelingenzaken”. De inhoud van dit advies wordt in de bestreden beslissing niet vermeld en evenmin wordt aangegeven dat dit advies als bijlage is gevoegd. Derhalve voldoet de motivering niet aan de formelemotiveringsplicht.

Het auditoraat heeft terecht gemeend dat de zaak met een kort debat kan worden opgelost.

V. Toepassing van artikel 36, § 1, RvS-Wet

7. Verzoeker vraagt de Raad van State te bevelen dat de verwerende partij een nieuwe gemotiveerde beslissing neemt binnen veertien dagen na het tussengekomen arrest, onder verbeurte van een dwangsom. Hij zet uiteen te vrezen dat de verwerende partij in gebreke zal blijven om tijdig een nieuwe rechtsgeldige beslissing te nemen.

8. De Raad van State ziet geen reden om aan te nemen dat de verwerende partij zal nalaten om een nieuwe beslissing te nemen. Indien er grond is om voor haar beslissing advies te vragen aan de federale dienst Vreemdelingenzaken, dan komt daarbij dat zij zich zal moeten beraden of en hoe zij over een advies kan beschikken dat haar toelaat een beslissing over de aanvraag van verzoeker afdoende te motiveren, dan wel of en op welke gronden zij op een vertrouwelijk advies mag steunen.

Vooralsnog wordt de vordering tot bevel niet ingewilligd.

BESLISSING

1. De Raad van State vernietigt de beslissing van de adjunct van de directeur van het Vlaams ministerie van Onderwijs en Vorming, agentschap voor Onderwijsdiensten, afdeling Personeel Basisonderwijs en Centra voor Leerlingenbegeleiding van 5 januari 2017 waarbij aan Jawad El Hor geen nationaliteitsafwijking wordt verleend.

2. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op 200 euro.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 4 juli 2017,
door de Raad van State, IXe kamer, samengesteld uit:

Geert Van Haegendoren,	kamervoorzitter,
bijgestaan door	
Vera Wauters,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Vera Wauters

Geert Van Haegendoren