

Nederlandse tekst (artikel 63 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 57.949 van 31 januari 1996

A. 65.933/VI-12.782

In zake : **ADAM** Gérard,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Jean BOURTEMBOURG, advocaat,
Zwitserlandstraat 24
1060 Brussel,

tegen :

de Franse Gemeenschap, vertegenwoordigd door haar Regering,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mrs. Benoît CAMBIER en
Luc CAMBIER, advocaten,
J.-B. Meunierstraat 22
1180 Brussel.

Tussenkomen partij :

MACALUSO Rosario,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Marie-Luce GERKENS, advocaat,
boulevard Frère Orban 9
4000 Luik.

DE WND. VOORZITTER VAN DE VIe KAMER,

Gezien het op 12 oktober 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Gérard ADAM de nietigverklaring vordert van de ministeriële beslissing van 20 september 1995 volgens welke zijn aanstelling tot leraar trompet aan het koninklijk muziekconservatorium van Luik voor

het jaar 1995-1996 wordt ingetrokken en Rosario MACALUSO in dat ambt wordt aangesteld;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de schorsing van de tenuitvoerlegging van de voornoemde handeling vordert;

Gezien de op 2 november 1995 ingediende verzoekschriften, waarbij Rosario MACALUSO vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden in de rechtspleging in kort geding en in het beroep tot nietigverklaring;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag van de heer DEBRA, eerste auditeur bij de Raad van State, opgemaakt op grond van artikel 94 van de algemene procedureregeling, en van artikel 12 van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding;

Gelet op de beschikking van 28 december 1995, waarbij de indiening van het verslag wordt gelast en de partijen opgeroepen worden om te verschijnen op 23 januari 1996 om 10 uur;

Gelet op de kennisgeving van die beschikking en van het verslag aan de partijen;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. J. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, van Mr. L. CAMBIER, advocaat, die voor de

verwerende partij verschijnt, en van Mr. M.-L. GERKENS, advocaat, die voor de tussenkomenende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer DEBRA, eerste auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat verzoeker bij beslissing van 7 juni 1995 door minister LEBRUN voor het schooljaar 1995-1996 aangesteld is tot leraar trompet aan het conservatorium van Luik; dat hij ervan in kennis gesteld is bij brief van 8 juni 1995; dat hij voor het vorige schooljaar bij beslissing van 5 augustus 1994 in datzelfde ambt was aangesteld; dat die beslissing bij arrest nr. 57.937, op heden uitgesproken, op vordering van Jean LAMBERT vernietigd is wegens ontstentenis van motivering;

Overwegende dat de directeur van het conservatorium van Luik op 5 september 1995 - te weten na verzoekers aanstelling -, een hoog ambtenaar bij het Ministerie van de Franse Gemeenschap heeft aangeschreven teneinde Rosario MACALUSO voor te dragen, die "(...) reeds bij de aanvang van het nieuwe schooljaar mogelijk nieuwe leerlingen kan aanbrengen (...) en de Luikse trompetschool, die tot voor kort onze trots was, nieuw leven kan inblazen", terwijl "(...) de meeste leerlingen die nog zijn ingeschreven in die klas, (hem) gemeld hebben dat zij niet voornemens zijn hun studie voort te zetten indien de heer ADAM aangesteld blijft, en bovendien in de vaststelling dat voor het schooljaar 95/96 in die klas tot dusver geen enkele nieuwe inschrijving is opgetekend, wat het reeds aan de gang zijnde proces van afname van het aantal leerlingen, of zelfs de ver-

dwijning, op termijn, van een weleer zeer druk bezochte klas nog doet versnellen"; dat de directeur in diezelfde brief tevens erop wijst dat hij zich "rekenschap heeft kunnen geven van de evidente muzikale tekortkomingen in de wijze waarop (de heer ADAM) les geeft";

Overwegende dat minister GRAFE op 20 september 1995 bij de bestreden handeling besloten heeft "de beslissing van (zijn) voorganger te vernietigen", een beslissing die dateert van 7 juni 1995 en Rosario MACALUSO aan te stellen tot leraar trompet voor het jaar 1995-1996;

Overwegende dat Rosario MACALUSO bij op 2 november 1995 ingediende verzoekschriften vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden in de rechtspleging in kort geding en in het beroep tot nietigverklaring; dat er grond is om die verzoeken in te willigen;

Overwegende dat de verwerende partij een exceptie van niet-ontvankelijkheid van het beroep opwerpt op grond dat verzoeker niet van het vereiste belang doet blijken, omdat hij niet in het bezit is van de bekwaamheidsbewijzen geëist volgens artikel 10.18 van het koninklijk besluit van 22 april 1969 betreffende de bekwaamheidsbewijzen vereist van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel en van het paramedisch personeel der rijksinrichtingen voor kleuter-, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs, alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen; dat zij verwijst naar arrest ADAM nr. 49.149 van 21 september 1994;

Overwegende dat de exceptie verband houdt met de grond van de zaak;

Overwegende dat verzoeker een middel, het eerste van het verzoekschrift, ontleent aan "afwezigheid van en dwaling omtrent de motieven, schending van het beginsel dat de intrekking verbiedt van bestuurshandelingen die definitief geworden rechten doen ontstaan, de omstandigheid dat de steller van de handeling daartoe niet bevoegd is, het koninklijk besluit van 22 maart 1969 tot vaststelling van het statuut van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, van het opvoedend hulppersoneel, van het paramedisch personeel der inrichtingen voor kleuter-, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en normaalonderwijs van de Staat, alsmede der internaten die van deze inrichtingen afhangen en van de leden van de inspectiedienst die belast is met het toezicht op deze inrichtingen, inzonderheid de artikelen 27 en 29bis, de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, het algemene beginsel van eerbiediging van de rechten van verdediging, de beginselen van behoorlijk bestuur en van een billijke rechtspleging, inzonderheid het beginsel van het voorafgaande verhoor, en machtsoverschrijding"; dat hij betoogt dat de bestreden handeling van 20 september 1995 zijn aanstelling dd. 7 juni 1995 intrekt als gevolg van het ongunstige verslag van de directeur van het conservatorium, dat de handeling, zelfs al was ze onregelmatig, slechts binnen de termijn van beroep vóór de Raad van State kon worden ingetrokken en dat de minister hem noch zijn bedoeling om de aanstelling in te trekken heeft medegedeeld, noch de motieven voor de intrekking, opdat hij zijn bezwaren kan aanvoeren, terwijl ieder verslag opgemaakt door het hoofd van een instelling vooraf moet worden geviseerd door de verzoeker, die zijn recht op beroep moet kunnen uitoefenen (koninklijk besluit van 22 maart 1969, artikelen 27 en 28); dat hij eraan toevoegt dat het beslissende motief van de directeur, die verzoeker nooit

verwijten heeft gemaakt vanwege diens wijze van dienen, door de feiten wordt weerlegd : alle leerlingen die verzoekers lessen in 1994-1995 hebben gevolgd, hebben zich opnieuw laten inschrijven voor het schooljaar 1995-1996, en drie leerlingen extra hebben gevraagd om ingeschreven te worden; dat hij eruit afleidt dat het motief van de directeur derhalve onjuist is en dat de motivering van de handeling dus niet adequaat is in het licht van de artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen;

Overwegende dat een individuele handeling die rechten doet ontstaan, slechts kan worden ingetrokken onder bepaalde voorwaarden en voor zover er onwettigheid aan kleeft; dat in het onderhavige geval het enige motief dat de minister aanvoert om verzoekers aanstelling dd. 7 juni 1995 in te trekken, het verslag dd. 5 september 1995 van de directeur van het conservatorium is; dat in dit verslag geenszins sprake is van een onwettigheid waardoor verzoekers aanstelling zou zijn aangetast, doch alleen van een opportuniteitskwestie;

Overwegende, voor het overige, dat de bestreden beslissing genomen is vanwege het gedrag van verzoeker, dat het onderwerp is van het verslag van 5 september 1995; dat het een ernstige maatregel is, die eerst kon worden genomen nadat de overheid verzoeker gehoord had; dat niet betwist wordt dat deze niet verzocht is zich te verklaren, zodat zijn rechten van verdediging niet in acht zijn genomen; dat hij derhalve een belang heeft bij zijn beroep;

Overwegende bovendien dat uit arrest nr. 57.937, dat heden is uitgesproken en dat een beroep betreft dat Jean LAMBERT op 2 december 1994 ingesteld

heeft tegen de aanstelling van Gérard ADAM voor het schooljaar 1994-1995, blijkt dat de verwerende partij tegen dat beroep een exceptie van niet-ontvankelijkheid had opgeworpen op grond dat Gérard ADAM volgens haar voor die aanstelling een wettelijke voorrang genoot boven Jean LAMBERT; dat de verwerende partij thans bijgevolg, aangezien intussen geen nieuwe beslissing is genomen waarbij uitspraak wordt gedaan over de bekwaamheidsbewijzen van Gérard ADAM, bezwaarlijk kan betogen dat Gérard ADAM niet de vereiste voorwaarden vervult om tot leraar trompet te worden aangesteld, wat zij overigens niet heeft beweerd in de motivering van de handeling tot intrekking;

Overwegende dat het middel kennelijk gegrond is; dat de exceptie van niet-ontvankelijkheid niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat de vordering tot schorsing, als gevolg van de nietigverklaring voortvloeiend uit de gegrondheid van het eerste middel, doelloos is geworden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De verzoeken tot tussenkomst in de rechtspleging in kort geding en in het beroep tot nietigverklaring, ingediend door Rosario MACALUSO, worden ingewilligd.

Artikel 2.

Vernietigd wordt de ministeriële beslissing van 20 september 1995, waarbij de aanstelling van Gérard ADAM tot leraar trompet aan het koninklijk conservatorium van Luik voor het schooljaar 1995-1996

wordt ingetrokken en Rosario MACALUSO in dat ambt wordt aangesteld.

Artikel 3.

Er is geen grond meer om uitspraak te doen over de vordering tot schorsing.

Artikel 4.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij ten belope van 4.000 frank, en van de tussenkomende partij ten belope van 3.000 frank.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de VIe kamer, op eenendertig januari 1900 zesennegentig door :

De heer HANOTIAU, staatsraad, wnd. voorzitter,
Mevrouw MALCORPS, griffier.

De Griffier,

De wnd. Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

M. HANOTIAU.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD
VAN STATE, GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.