

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 75.916 van 25 september 1998
in de zaak A. 80.303/XII-1585.**

In zake : Nicolas JACOPS,
vertegenwoordigd door zijn ouders
Jean-Pierre JACOPS en Anne SABBE,
die woonplaats kiezen bij
advocaat M. VAN ASCH,
kantoor houdende te VILVOORDE,
Bergstraat 5

tegen :

de v.z.w. Sint-Andreaslyceum,
die woonplaats kiest bij
advocaat B. STAELENS,
kantoor houdende te BRUGGE,
Bevrijdingslaan 4/1.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Nicolas JACOPS op 17 september 1998 heeft ingediend waarin hij bij uiterst dringende noodzakelijkheid de schorsing vordert van de tenuitvoerlegging van "de weigeringsbeslissing van de inrichtende macht (raad van beheer) d.d. 29.08.1998, en in navolging van het advies van de beroepscommissie d.d. 28.08.1998, om de klasseraad opnieuw samen te roepen en een gunstig gevolg te verlenen aan de klacht van verzoekers, en bijkomend (...) voor zoveel als nodig van de beslissing van de delibererende klasseraad d.d. 29.06.1998, die aan de oorsprong ligt van de klacht van verzoekers";

Gezien het door dezelfde verzoeker gelijktijdig ingediende verzoekschrift tot vernietiging van dezelfde beslissingen;

Gezien het door dezelfde verzoeker gelijktijdig ingediende verzoekschrift tot het bevelen van

voorlopige maatregelen op grond van uiterst dringende noodzakelijkheid, namelijk "te bevelen aan de inrichtende macht om de delibererende klasseraad opnieuw te doen samenkomen binnen de 48 uur na het tussen te komen arrest.

Voor zoveel als nodig rechtstreeks te bevelen aan de delibererende klasseraad om binnen de 48 uur na het tussen te komen arrest opnieuw samen te komen en dit om de beslissing d.d. 29.06.1998 te heroverwegen en opnieuw te beraadslagen over de overgang van Nicolas Jacops, in aanmerking nemend de hierboven vermelde middelen en principes en haar beslissing te betekenen aan verzoekers bij aangetekende brief uiterlijk daags na de genomen beslissing.

Verwerende partijen te veroordelen tot de gedingkosten.

Te bevelen dat het arrest onmiddellijk ten uitvoer zal gelegd worden en dat partijen zullen worden opgeroepen conform art. 18 van het KB van 05.12.1991, om te verschijnen voor de bevoegde kamer binnen de 45 dagen";

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 18 september 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 21 september 1998, om 14.00 uur;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat M. VAN ASCH, die verschijnt voor de verzoeker, en van advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

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

Overwegende dat de voornaamste gegevens van de zaak de volgende zijn :

1. Tijdens het schooljaar 1997-1998 volgt verzoeker Nicolas JACOPS het tweede leerjaar van de eerste graad moderne wetenschappen in het Sint-Andreaslyceum te Sint-Kruis-Brugge.

2. Op 29 juni 1998 beslist de delibererende klassenraad verzoeker het oriënteringsattest B te verlenen, met clausulering voor de volledige onderwijsvorm ASO behoudens voor de richting menswetenschappen. De klassenraad verantwoordt die beslissing als volgt :

"De klassenraad heeft éénparig besloten aan Nicolas JACOPS een attest B toe te kennen waarbij de doorstroming naar de richtingen Economie-Moderne talen, Economie-Wiskunde, Grieks-Latijn, Grieks-Wiskunde, Latijn-Wiskunde en Moderne talen-Wiskunde in het ASO bij clause wordt afgesloten.

De klassenraad is immers van mening dat Nicolas voor geen enkele van deze richtingen een voldoende studiepeil heeft gehaald om redelijke slaagkansen te hebben in de tweede graad.

De klassenraad steunt zich hierbij op volgende gegevens en overwegingen :

1. Bij zijn inschrijving in het eerste jaar (1996-1997) werden wij in kennis gesteld van het advies dat werd uitgesproken door de vorige school, nl. De Abdijschool van Zevenkerke, na de toekenning van een attest C. Hierbij werd overzitten in een school met ASO-bovenbouw afgeraden.

2. Na het eerste jaar in onze school (schooljaar 1996-1997) werd er door de klassenraad op gewezen dat de overgang naar het tweede jaar in de Moderne wetenschappen een zware opgave zou worden en dat meer studieinzet nodig zou zijn om daarin te kunnen slagen. Dit werd meegedeeld door middel van een oriënteringsadvies d.d. 20 mei 1997.

3. In de loop van het tweede jaar spitsen de problemen zich toe voor het vak wiskunde. Spijt de zeer intensieve begeleiding, die zijn weerspiegeling vindt in bijna wekelijkse controlebeurten, die

telkens werden gevolgd door een remediëringsgesprek en naverbetering van de beurt, bleven de resultaten zeer onvoldoende en ondermaats. Al deze resultaten werden meegedeeld door middel van een wekelijks rapport, dat door de moeder telkens voor kennisname werd ondertekend. Een overzicht van deze cijfers bevindt zich in het schooldossier.

4. Bij het einde van het tweede jaar werd in een oriënteringsadvies (d.d. 25 mei 1998) meegedeeld :

'De ASO-richtingen zullen een te zware opgave worden. Overweeg technische richtingen.'

5. In de ultieme proef, die relevant is voor de slaagkansen in de tweede graad, haalde Nicolas uiteindelijk slechts 31%. De klassenraad is van mening dat met dit studieniveau de slaagkansen in het derde jaar onbestaande zijn. Ook voor een richting Economie-Moderne talen, waar de eisen voor wiskunde in onze school het laagst zijn, is dit onvoldoende.

6. De klassenraad raadt Nicolas aan een richting te kiezen waarin de vereisten voor het vak wiskunde meer in zijn mogelijkheden liggen. Een richting in het TSO lijkt hierbij aangewezen. Dit advies ligt in de lijn van en bevestigt het advies dat de twee vorige schooljaren werd geformuleerd. Niet alleen voor wiskunde maar ook voor het vak economie is daar een degelijk studiepeil vereist";

3. De ouders van verzoeker brengen de overleg- en beroepsprocedure op gang die geregeld is in de artikelen 64 en volgende van het besluit van 13 maart 1991 van de Vlaamse Executieve betreffende de organisatie van het voltijds secundair onderwijs :

3.1. Op 1 juli 1998 wordt overleg gepleegd met de voorzitter van de klassenraad, waarna de moeder bij brief van 2 juli 1998 aandringt op een bijkomende proef voor wiskunde. Met een aangetekend verstuurd brief, eveneens gedateerd 2 juli, wijst de voorzitter deze vraag af, erop wijzend dat de mogelijkheid van een bijkomende proef volgens het schoolreglement alleen bestaat indien het deliberatiedossier onvolledig of niet eenduidig is.

3.2. Met een 14 juli 1998 gedateerde brief, die aangetekend wordt verstuurd, vraagt verzoekers raadsman

met aandrang "de klasseraad nog deze maand terug bijeen te willen roepen teneinde haar eindbeslissing te herzien en Nicolas Jacops de toegang toe te kennen tot het derde jaar Economie-Moderne talen".

3.3. Deze procedure loopt uit op de beslissing van de inrichtende macht van 29 augustus 1998, conform het advies van de interne beroepscommissie, om de klassenraad niet opnieuw samen te roepen.

Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering betwist omdat de verzoekende partij niet tijdig het administratief beroep bij de interne beroepscommissie heeft uitgeput, beroep dat wordt georganiseerd door het besluit van de Vlaamse Executieve van 13 maart 1991 en het schoolreglement;

Overwegende dat de verzoekende partij hiertegen ter terechtzitting inbrengt, ten eerste, dat de mogelijkheid om beroep in te stellen, in strijd met de bepalingen van het decreet van 23 oktober 1991 betreffende de openbaarheid van bestuursdocumenten in de diensten en instellingen van de Vlaamse regering, haar niet is medegedeeld zodat de beroepstermijn niet is ingegaan, ten tweede, dat de inrichtende macht zich op 29 augustus 1998 over het beroep heeft uitgesproken, zodat zij aan het argument van de laattijdigheid heeft verzaakt;

Overwegende dat uit het feitenoverzicht blijkt dat het overleg tussen de ouders van verzoeker en de voorzitter van de klassenraad niet heeft geleid tot een nieuwe bijeenkomst van de delibererende klassenraad en dat dit overleg is afgesloten door de afwijzing, bij brief van 2 juli 1998, van het verzoek om een bijkomende proef te organiseren; dat deze brief op vrijdag 3 juli 1998 aangetekend blijkt te zijn verstuurd - ook verzoeker verwijst in een brief van 17 augustus 1998 gericht

aan de voorzitter van de klassenraad naar "Uw schrijven van 3 juli 1998" - en dus geacht mag worden niet later dan maandag 6 juli 1998 door verzoeker te zijn ontvangen;

Overwegende dat luidens artikel 68 van het besluit van de Vlaamse Executieve van 13 maart 1991 een beroep slechts kan worden ingesteld binnen een termijn van 5 werkdagen nadat het in artikel 64 van hetzelfde besluit bedoelde overleg heeft plaatsgevonden; dat in dit geval de termijn van 5 werkdagen dus blijkbaar is ingegaan op dinsdag 7 juli 1998 en afliep op maandag 13 juli 1998; dat verzoeker pas met een 14 juli 1998 gedateerde brief beroep heeft ingesteld, zodat het beroep te laat zou zijn aangetekend;

Overwegende dat verzoeker ter terechtzitting niet betwist dat het beroep meer dan 5 werkdagen na ontvangst van de brief van de voorzitter van de klassenraad is ingesteld, maar zich beroept op artikel 13, § 1, eerste lid, in fine, van het decreet van 23 oktober 1991 betreffende de openbaarheid van bestuursdocumenten in de diensten en instellingen van de Vlaamse regering, luidens welke bepaling een bestuursdocument de eventuele mogelijkheid tot beroep en de modaliteiten ervan dient te vermelden; dat verzoeker zich ten onrechte op die bepaling beroept omdat het betwijfelbaar is of de regeling van toepassing is op de verwerende partij, gelet op de bewoordingen van artikel 2 van het decreet dat een "bestuursdocument" wordt "opgesteld door of in opdracht van de diensten bepaald in 2°", terwijl die "diensten" ofwel "de administraties van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap", ofwel "de van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest afhangende instellingen, als bedoeld in artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen" zijn; dat de ingeroepen regeling daarenboven geen sanctie bevat, laat staan dat het gevolg van het niet naleven van het hoger

vermelde onderdeel van artikel 13 van het decreet het niet ingaan van de beroepstermijn zou zijn;

Overwegende dat het feit dat een beroep te laat is ingesteld, betekent dat de instantie die zich normaal over het beroep zou moeten uitspreken niet bevoegd is om dit te doen; dat de inrichtende macht niet kan afwijken van de dwingende termijn die door artikel 68 van het besluit van de Vlaamse Executieve van 13 maart 1991 wordt bepaald, zodat het feit dat de inrichtende macht zich op 29 augustus 1998 toch nog over het beroep heeft uitgesproken niet kan betekenen dat zij aan het argument van de laattijdigheid heeft verzaakt en zo haar bevoegdheid heeft herwonnen;

Overwegende dat aangezien verzoeker het georganiseerd administratief beroep bedoeld in artikel 68 van het besluit van de Vlaamse Executieve van 13 maart 1991 niet ontvankelijk heeft uitgeput, hij ook niet ontvankelijk de Raad van State kan adiëren; dat prima facie dus kan worden gesteld dat de verzoeker niet ontvankelijk de schorsing kan vragen van de bestreden beslissingen; dat derhalve ook de vordering tot het bevelen van voorlopige maatregelen als accessorium van de vordering tot schorsing verworpen dient te worden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid en de vordering tot het bevelen van voorlopige maatregelen worden verworpen.

Artikel 2.

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 vijftwintig september 1900 achtennegentig, door :

de H.	J. BAERT,	wnd. kamervoorzitter,
		staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. BAERT.