

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 79.406 van 23 maart 1999
in de zaak A. 77.220/XII-883.**

In zake : Oswald PAUWELS,
die woonplaats kiest bij
advocaat L. LENAERTS,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Nachtegaalstraat 47

tegen :

de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen,
die woonplaats kiest bij
advocaat W. VAN CAENEGHEM,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Quinten Matsijslei 34.

D E R A A D V A N S T A T E, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Oswald PAUWELS op 22 januari 1998 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van de beslissing van de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen, meegedeeld bij schrijven van 26 november 1997, waarbij verzoeker wordt geconcordeerd tot assistent in het departement Audiovisuele en Beeldende Kunst, met toekenning van weddeschaal 502 (50%) en 508 (50%);

Gelet op het arrest nr. 73.471 van 5 mei 1998 waarbij de schorsing wordt bevolen van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing;

Gezien het verzoek van de verwerende partij tot voortzetting van de procedure;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 29 oktober 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 8 december 1998;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat L. LENAERTS, die verschijnt voor verzoeker, en van advocaat L. MOREAU, die loco advocaat W. VAN CAENEGHEM verschijnt voor de verwerende partij;

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

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

1. Over het wettelijk kader.

Overwegende dat voor een goed begrip van de zaak eerst het wettelijk kader wordt geschetst waarin de bestreden beslissingen moeten worden geplaatst :

1.1. Door het decreet van 13 juli 1994 betreffende de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap (hierna : "hogescholendecreet") wordt het hoger onderwijs gereorganiseerd. Zo worden de instellingen voor hoger kunstonderwijs in de hogescholen geïntegreerd.

Artikel 101 van het decreet bepaalt dat de ambten van het onderwijzend personeel van de hogescholen

vanaf 1 januari 1996 in de volgende drie groepen worden ingedeeld :

- "1° groep 1 : de praktijklector, de hoofdpraktijklector, de lector en de hoofdlector;
- 2° groep 2 : het assisterend personeel : de assistent, de doctor-assistent en de werk-leider;
- 3° groep 3 : de docent, de hoofddocent, de hoogleraar en de gewoon hoogleraar".

Titel VII van het decreet voorziet in overgangsbepalingen. Afdeling 2 van hoofdstuk II (de artikelen 317 tot en met 332quater) bevat overgangsbepalingen voor het onderwijzend personeel.

Het eerste van die artikelen, artikel 317, luidt als volgt :

"De Vlaamse regering stelt de concordantie vast van de vervangen ambten met de overeenstemmende nieuwe ambtsbenamingen zoals bepaald in artikel 101".

1.2. De in artikel 317 van het hogescholendecreet bedoelde concordantie wordt vastgesteld bij besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995 houdende concordantie van de ambten van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel van de hogescholen (hierna : "concordantiebesluit").

Artikel 3 van het concordantiebesluit bepaalt :

"Voor de leden van het onderwijzend personeel, belast met artistiek gebonden onderwijsactiviteiten in een basisopleiding van twee cycli of in de erbij aansluitende lerarenopleiding, behorend tot de studiegebieden audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, produktontwikkeling en architectuur, opleiding tot interieurarchitect, gelden de volgende concordanties (...) :

(...)

2° Het ambt van docent vervangt :

a) het wervingsambt van leraar artistieke vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs (...) voor zover het betrokken personeelslid er blijk van heeft gegeven over een ruime artistieke faam te

beschikken. Het hogeschoolbestuur beoordeelt dit criterium.";

1.3. Bij artikel 133 van het decreet van 8 juli 1996 betreffende het onderwijs VII (hierna : "onderwijsdecreet VII") wordt artikel 317, met uitwerking vanaf 1 januari 1996, aangevuld met volgende twee nieuwe leden :

"Voor wat betreft de leden van het onderwijzend personeel, belast met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten in een basisopleiding van twee cycli of in de erbij aansluitende lerarenopleiding, behorend tot de studiegebieden audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, produktontwikkeling en architectuur, opleiding tot interieurarchitect, dient de Vlaamse regering de concordantie tot docent voor te behouden aan de personeelsleden die over een ruime artistieke faam beschikken.

Het hogeschoolbestuur kent de artistieke faam toe en legt hiervoor de beoordelingscriteria vast".

Deze aanvulling beoogt "de creatie van een decretale basis voor de in het (concordantie)besluit vastgelegde werkwijze" (Vlaams Parlement, stuk 310 (1995-1996) - nr. 2, p. 18, en nr. 3, p. 38-39).

1.4. Bij arrest nr. 80/97 van 17 december 1997 vernietigt het Arbitragehof echter artikel 133 van het onderwijsdecreet VII, evenals artikel 148, 8°, "in zoverre het de inwerkingtreding regelt van het vernietigde artikel 133". Die vernietiging steunt inzonderheid op volgende overwegingen :

"B.7. Alle verzoekende partijen voeren de schending aan van artikel 24, § 5, van de Grondwet, doordat aan de hogeschoolbesturen een regelingsbevoegdheid wordt toegekend met betrekking tot het vaststellen van essentiële regels inzake de inrichting van het onderwijs.

B.8. Krachtens het eerste lid van de bestreden bepaling (artikel 133) dient de Vlaamse Regering - wat de leden van het onderwijzend personeel betreft die belast zijn met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten in een basisopleiding van twee

cycli of in de erbij aansluitende lerarenopleiding, behorende tot de studiegebieden audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, productontwikkeling en architectuur, opleiding tot interieurarchitect - de concordantie tot docent voor te behouden aan de personeelsleden die over een ruime artistieke faam beschikken. De artistieke faam wordt, krachtens het tweede lid van die bepaling, « toegekend » door het hogeschoolbestuur, dat hiervoor de beoordelingscriteria vastlegt.

B.9.1. Artikel 24, § 5, van de Grondwet bepaalt dat de inrichting, erkenning of subsidiëring van het onderwijs door de gemeenschap wordt geregeld door de wet of het decreet.

B.9.2. Die bepaling drukt de wil uit van de Grondwetgever om aan de bevoegde wetgever de zorg voor te behouden een regeling te treffen voor de essentiële aspecten van het onderwijs wat de inrichting, erkenning of subsidiëring ervan betreft, doch verbiedt niet dat onder bepaalde voorwaarden opdrachten aan andere overheden worden gegeven.

Artikel 24, § 5, vereist dat de door de decreetgever verleende opdrachten slechts op de tenuitvoerlegging van de door de decreetgever zelf vastgestelde beginselen betrekking hebben. Via die opdrachten kan een gemeenschapsregering of een andere overheid de onnauwkeurigheid van die beginselen niet opvangen of onvoldoende omstandige beleidskeuzes niet verfijnen.

B.10. De voorwaarden volgens welke leden van het personeel belast met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten tot het ambt van docent kunnen worden geconcordeerd, betreffen de rechtspositie van het onderwijzend personeel; zij vormen immers een element in de loopbaanregeling van het personeel. Bijgevolg behoren zij tot de regels die op de inrichting en, wat het gesubsidieerd onderwijs betreft, op de subsidiëring van het onderwijs, in de zin van artikel 24, § 5, van de Grondwet betrekking hebben.

B.11. Door zich ertoe te beperken te bepalen dat de concordantie tot docent wordt voorbehouden aan de personeelsleden die over een ruime artistieke faam beschikken, terwijl het vaststellen van de beoordelingscriteria voor die artistieke faam aan de hogeschoolbesturen wordt toegewezen, heeft de decreetgever, in strijd met artikel 24, § 5, van de Grondwet, het regelen van een voor de rechtspositie van de in de bestreden bepaling bedoelde personeelsleden essentieel gegeven, te weten de omschrijving van de voor de concordantie tot docent als voorwaarde gestelde artistieke faam, in zijn geheel aan de hogeschoolbesturen overgelaten.

Het gegeven dat de decreetgever van oordeel was dat algemene beoordelingscriteria voor het omschrijven van de artistieke faam kunnen worden opgesteld, duidt erop dat, naar het inzicht van de decreetgever zelf, het erkennen van de artistieke faam, enerzijds, de louter individuele en concrete appreciatie omtrent elk personeelslid afzonderlijk overstijgt en, anderzijds, moet geschieden aan de hand van vooraf vastgestelde, algemeen geldende criteria.

De Vlaamse Regering argumenteert dat het begrip artistieke faam voor elke onderwijsinstelling een eigen inhoud kan hebben, zodat een toewijzing van regelingsbevoegdheid aan de onderscheiden onderwijsinstellingen verantwoord is.

Dat argument faalt naar recht : de zorg om de eigenheid van de schoolinstelling te vrijwaren kan nooit zo ver reiken dat voorbijgegaan wordt aan de gelijkheid waarop de personeelsleden krachtens artikel 24, § 4, van de Grondwet aanspraak hebben; bovendien is het uitwerken van bekwaamheidsvereisten niet zonder gevolg op de gelijkwaardigheid van de door de betrokken onderwijsinstellingen uitgereikte diploma's, welke gelijkwaardigheid maar kan worden bereikt wanneer het door die instellingen op vergelijkbare studiegebieden verstrekte onderwijs evenwaardig is, welke evenwaardigheid mede van de aan het onderwijzend personeel opgelegde bekwaamheidsvereisten afhangt".

1.5. Bij artikel 79 van het decreet van 14 juli 1998 betreffende het onderwijs IX (hierna : "onderwijsdecreet IX") wordt de bevoegdheid van het hogeschoolbestuur retroactief ten dele hersteld. Die bepaling voegt namelijk een artikel 317bis in het hogeschooldecreet in, waaruit blijkt dat de concordantie als assistent weliswaar de regel is (§ 1), maar een concordantie als docent mogelijk blijft "voor zover het betrokken personeelslid, belast met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten over een ruime artistieke faam beschikt" (§ 2). Het hogeschoolbestuur erkent de "ruime artistieke faam" op basis van de door het decreet vastgelegde criteria (§ 3).

Luidens artikel 83, 4°, van het onderwijsdecreet IX heeft artikel 79 uitwerking met ingang van 1 januari 1996;

2. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

2.1. Verzoeker is sedert 31 augustus 1991 vast benoemd als assistent artistieke vakken, met als specialisatie grafische vormgeving (fotografie), aan de Koninklijke Academie voor Schone Kunsten (Kask) te Antwerpen.

2.2. Sinds 1 januari 1995 is hij daarenboven voor zes uren vast benoemd in het ambt van leraar algemene vakken 'fotografie voor restaurateurs HKO 3E GR' aan het Nationaal Hoger Instituut voor Schone Kunsten (Nhisk) te Antwerpen. Ten gevolge van die vaste benoeming voor een halftijds mandaat (6/12) aan het Nhisk wordt zijn fulltime mandaat als assistent aan de Kask teruggebracht tot een halftijds mandaat (10/20).

Krachtens artikel 102, § 2, van het decreet van 21 december 1994 betreffende het onderwijs VI worden de vastbenoemde personeelsleden van het Nhisk, die fungeren in de optie 'conservatie en restauratie', met ingang van het academiejaar 1994-1995 overgedragen aan de Kask met behoud van hun vaste benoeming.

2.3. Ingevolge het hogescholendecreet wordt de Kask ondergebracht in de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen en dient het hogeschoolbestuur te bepalen naar welke ambten de personeelsleden worden geconcordeerd krachtens de artikelen 317 en volgende van dat decreet en de bepalingen van het concordantiebesluit.

2.4. Op 14 juni 1996 stelt de departementsraad van het departement Audiovisuele en Beeldende Kunst van de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen de lijst van vakken vast die als artistiekgebonden opleidingsonderde-

len worden beschouwd. Die lijst bevat onder meer de vakken 'toegepaste fotografie', 'technologie van de fotografie', 'technologie van de fotografie (z/w)' en 'technologie van de fotografie (kleur)'. De lijst met vakken die als theoretisch, niet-artistiekgebonden worden beschouwd bevat geen vakken in verband met fotografie.

2.5. Op een onbekende datum wordt verzoeker tot 'artistiek assistent' geconcordeerd.

2.6. Met een 28 maart 1997 gedateerde brief reageert verzoeker tegen het feit dat hij "wellicht ten gevolge van een beoordelingsfout" geschrapt werd van de "kandidatenlijsten artistieke faam".

2.7. Bij brief van 22 april 1997, die aangetekend wordt verstuurd, laat het departementshoofd verzoeker weten dat hij naar zijn oordeel terecht werd geweerd uit de lijst van personen die in aanmerking komen voor de toekenning van "een ruime artistieke faam". Hij argumenteert die visie als volgt :

"(...)

2. Voornaamste algemene uitgangspunten bij de interpretatie van voormelde gegevens.

2.1. Het verlenen van de notie 'beschikken over een ruime artistieke faam' (A.F.) gebeurt door het bestuur van de Hogeschool Antwerpen, volgens een procedure, vastgelegd door voornoemd bestuur.

2.2. Het hogeschoolbestuur kan alleen optreden voor personeelsleden, onderworpen aan zijn gezag.

2.3. Het toekennen van de notie A.F. kan alleen voor personeelsleden van de hogeschool, gelast met artistieke vakken (intussen 'artistiek gebonden opleidingsonderdelen' genoemd) en dit voor personeelsleden die ofwel vastbenoemd zijn, ofwel kunnen genieten van overgangsmaatregelen en die daarenboven houder waren van een Niet-Uitsluitend Ambt (N.U.A.).

2.4. Het civiel effect van het toekennen van de A.F. is, dat betrokkene 'artistiek docent bijzondere weddeschaal' wordt, doch dit voor het volume van zijn/haar opdracht op 30-06-1995. Vergroting van de

opdracht of het functioneren in een ander ambt NA deze datum is dus zonder invloed op de concordantie.

3. Conclusies uit wat voorafgaat.

3.1. Het N.H.I.S.K., Hoger Kunstonderwijs 3de graad, (waar u vastbenoemd werd als leraar A.V.) werd definitief afgesplitst van de K.A.S.K.A. als gevolg van het Decreet d.d. 13-07-1994 en kreeg een eigen statuut, los van de Hogeschool Antwerpen. Voordien was dit Instituut trouwens reeds een aparte instelling wel gevestigd in dezelfde gebouwen als de K.A.S.K.A., doch met een apart schoolnummer. Voor wat betreft uw benoeming aldaar en rekening houdend met de datum 30-06-1995, kan het hogeschoolbestuur u dus niet in aanmerking nemen omdat :

- deze benoeming geldt voor een instelling waarover het hogeschoolbestuur geen zeggenschap heeft.
- het vak, waarin u werd benoemd een algemeen vak is (terwijl de A.F. alleen kan worden toegekend aan titularissen van 'artistieke vakken').

3.2. Aan de K.A.S.K.A., Hoger Kunstonderwijs 2de graad, is u op 30-06-1995 wel vastbenoemd, doch dit met een deeltijdse opdracht als 'assistent artistieke vakken'. Ook hier kan dus geen rechtsgrond worden gevonden om u te concorderen als docent, via de toekenning van A.F.

(...)

Mocht u beschikken over argumenten of elementen die wij over het hoofd zouden hebben gezien, dan zijn wij graag bereid deze argumenten te onderzoeken.";

2.8. Verzoeker antwoordt op 26 april 1997 :

"Ik heb uw brief van 22 april aandachtig gelezen en vergeleken met de tekst van het besluit van de Vlaamse regering houdende concordantie van de ambten van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel van de hogescholen, dat de krijtlijnen trekt waarbinnen de Hogeschool een procedure kan vastleggen. Er staat in artikel 3 ten 2° Het ambt van docent vervangt en in paragraaf f : het wervingsambt van leraar algemene vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs (sic!) voor zover het betrokken personeelslid er blijk van heeft gegeven over een ruime artistieke faam te beschikken. Het hogeschoolbestuur beoordeelt dit criterium.

Het lijkt er dus op dat de Vlaamse regering andere uitgangspunten vooropstelt, wat vrij logisch is aangezien er voor sommige vakken (zoals fotografie) geen doctoraat bestaat.

Mijn benoeming aan het NHISK betrof de afdeling Conservatie en Restauratie, destijds in overgang van Hoger kunstonderwijs van de derde graad naar Hoger kunstonderwijs tweede graad, of Kaska zo u wil. Die overgang, meen ik, omhelsde ook de vaste benoemingen.

Tijdens het schooljaar 95-96 bijvoorbeeld waren 4 uur van mijn 6/12 bestemd voor de kandidaturen (er waren toen nog geen meestergraden) en 2 uur voor de uitdovende opleiding aan het hoger instituut. Ik veronderstel dat het hogeschoolbestuur zeggenschap heeft over de opleiding conservatie en restauratie, en dus ook over de concordanties van de ambten aldaar.

Ik blijf bijgevolg van mening dat ik ten onrechte geschrapt werd op de lijst van personen die in aanmerking komen voor de toekenning van 'een ruime artistieke faam'".

Ook verzoekers raadsman laat in een brief van 27 mei 1997 zijn argumenten horen. Hij vermeldt daarenboven :

"U gewaagt in deze brief slechts van voorlopige conclusies en nodigt mijn cliënt uit om eventuele verdere argumenten naarvoren te brengen.

Ik neem derhalve aan dat ik deze brief niet dien te beschouwen als een definitieve administratieve beslissing".

2.9. Het departementshoofd zet in een 29 mei 1997 gedateerd schrijven gericht aan verzoekers raadsman nog eens uiteen waarom, naar het oordeel van het hogeschoolbestuur, zijn benoeming aan het Nhisk niet in aanmerking komt voor concordantie in de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen en zijn benoeming als assistent artistieke vakken moet leiden tot een concordantie als assistent :

"1. Benoeming aan het NHISK

Er zijn twee redenen om deze benoeming niet in aanmerking te nemen voor het toekennen van 'een ruime artistieke faam'

1.1. de benoeming betreft een benoeming aan het NHISK en dus niet aan de KASK. Het NHISK behoort niet tot de Hogeschool Antwerpen en de Hogeschool Antwerpen heeft bijgevolg geen enkele juridische binding met het NHISK.

1.2. daarboven geldt deze benoeming voor een ambt 'leraar algemene vakken'. Het benoemingsbesluit d.d. 01-09-1995 is het enige rechtsgeldig document en werd door uw klient nooit aangevochten. In zijn brief d.d. 28-03-1997 aan mij vermeldt hij trouwens zelf 'ik werd vastbenoemd als leraar algemene vakken NHISK op 01-01-1995 voor 6/12...'

De conclusie kan dan ook niet anders zijn dan dat, in het kader van het toekennen van 'een ruime artistieke faam' noch deze aanstelling, noch deze periode, enige relevantie heeft.

2. Benoeming aan de KASK

2.1. Voor wat betreft de benaming 'assistent artistieke vakken' is deze benaming wel degelijk correct.

Het 'oude' Kunstonderwijs kende drie soorten ambten :

- leraar Niet-Uitsluitend Ambt (NUA) (leraar Artistieke Vakken), waarvan de full-time-opdracht normaal 9/9 of 9u./week is, uitgebreid met 3 plage uren (onbezoldigd dus), hetgeen feitelijk betekent 12/9
- leraar Algemene Vakken, waarvan de full-time-opdracht 12/12 of 12u./week is
- assistent Artistieke Vakken, waarvan de full-time-opdracht 20/20 of 20u./week is.

In zijn schrijven d.d. 28-03-1997 vermeldt uw klient zelf : 'tevens was ik voor 10/20 assistent'.

Het moet met deze informatie wel degelijk zijn aangetoond dat uw klient assistent Artistieke Vakken in het 'oude' Kunstonderwijs is. Hiervoor werd hij trouwens betaald aan het hiervoor wettelijk voorzien barema met het nummer 386 (mn. de salarisschaal 'assistent Artistieke Vakken').

2.2. De procedure bij de Raad van State, ingeleid door de NUA's van het Koninklijk Muziekconservatorium Antwerpen, is in deze dan ook niet relevant.";

2.10. Op 27 juni 1997 komt er opnieuw een reactie van verzoekers raadsman.

2.11. Uit een schrijven van 24 oktober 1997 blijkt dat het hogeschoolbestuur zich gedeeltelijk laat overtuigen. In die brief deelt de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen het volgende mee :

"Toestand van uw cliënt is als volgt:

- 1) Benoemd (50 %) NHISK
U geeft correct aan dat art. 102 onderwijsdecreet VI (21.12.94) moet toegepast worden.
Deze benoeming betreft leraar algemene vakken NHISK.
- 2) Benoemd KASK (50 %) assistent artistieke vakken.

I. Betaling

Betaling

- 1) % gebeurde volgens code 315
- 2) % gebeurde volgens code 386

Bij concordantie diende dus omgeschakeld te worden :

315 → 502 (50 %)

386 → 508 (50 %)

Ik bemerk dat 100 % wedde 508 werd uitbetaald.

II. Concordantie

- 1) Benoeming NHISK. Ondanks aangehaald art. 102 (OD VI) dien ik op te merken dat het gaat om een benoeming algemene vakken (cfr. benoemingsbesluit van 01.09.95). Hiervoor is geen 'toekenning artistieke faam' mogelijk. Vermits uw cliënt niet over doctorstitel beschikt kan hij niet geconcordeerd worden tot docent maar wel tot assistent (code 502) (zie concordantiebesluit 2, 4°, a).
- 2) Benoeming KASK.
Hier geldt benoeming artistiek assistent die volgens concordantiebesluit van 12.06.95 (art. 3, 1°, a) wordt geconcordeerd tot assistent.

Wel dient u nog te weten dat sedert de concordantie verschillende opleidingsonderdelen (sommige jaren) gewijzigd zijn van artistieke vakken naar algemene vakken en vice versa zodat per jaar een check up dient te gebeuren voor uw cliënt. U begrijpt de financiële gevolgen artistiek/algemeen opleidingsonderdeel of 508/502.

Uiteraard dient in het achterhoofd gehouden te worden dat invoering van het hogeschooldecreet geen financiële repercussies mag hebben indien de oude weddeschaal hoger blijkt te liggen dan de huidige weddeschaal verbonden aan zijn ambt. Ook moet er rekening gehouden worden met zijn cumulatieopdracht ARAPI (ontslag 30.06.95) en zijn financiële gevolgen.

Als laatste element wil ik meedelen dat in het kader van een eventuele benoeming docent uw cliënt 6 jaar nuttige beroepservaring werd toegekend volgens art. 128 § 2 van het hogeschooldecreet. Uiteraard geeft dit geen aanspraken gezien de voorafgaandelijke vereiste van openverklaring/vacant zijn betrekking. Het weze duidelijk dat het hier dan om een aanstelling gaat. Voor benoeming moet dan hogeschooldecreet art. 100 gehanteerd worden.";

3. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat uit het feitenoverzicht gebleken is dat verzoeker twee ambtelijke hoedanigheden heeft; dat hij enerzijds vast benoemd is in het wervingsambt van assistent artistieke vakken en als dusdanig belast is met een halftijds mandaat (10/20) en dat hij anderzijds vast benoemd is als leraar algemene vakken en in die hoedanigheid eveneens belast is met een halftijds mandaat (6/12);

3.2. Overwegende dat artikel 3, eerste lid, van het concordantiebesluit bepaalt :

"Voor de leden van het onderwijzend personeel, belast met artistiek gebonden onderwijsactiviteiten in een basisopleiding van twee cycli of in de erbij aansluitende lerarenopleiding, behorend tot de studiegebieden audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, produktontwikkeling en architectuur, opleiding tot interieurarchitect, gelden de volgende concordanties, zoals bedoeld in artikel 317 van het decreet van 13 juli 1994 betreffende de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap :

1° Het ambt van assistent vervangt :

a) het wervingsambt van assistent artistieke vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs; (...).";

Overwegende dat krachtens deze bepaling verzoeker, vast benoemd zijnde voor een halftijds mandaat als assistent artistieke vakken, voor dat deel tot assistent is geconcordeerd; dat verzoeker geen belang heeft om voor dat deel de weigering hem tot docent te concorderen aan te vechten aangezien hij in die hoedanigheid niet in aanmerking komt om tot docent geconcordeerd te worden; dat het beroep in die mate niet ontvankelijk is;

3.3. Overwegende dat artikel 317bis van het hogescholendecreet, ingevoegd bij het onderwijsdecreet IX, met uitwerking vanaf 1 januari 1996 bepaalt :

"§ 1. Voor de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel belast met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten, die op 30 juni 1995 één van de in het derde lid vermelde ambten uitoefenden in een basisopleiding van twee cycli of in de erbij aansluitende lerarenopleiding in de studiegebieden audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, productontwikkeling en architectuur, opleiding tot interieurarchitect, geldt dat hun ambt wordt geconcordeerd naar het ambt van assistent.

In afwijking van artikel 104 hebben deze personeelsleden tot taak onderwijs te verstrekken en begeleidingsopdrachten te vervullen. Hun takenpakket kan ook projectmatig wetenschappelijk onderzoek, maatschappelijke dienstverlening en organisatorische taken omvatten. Zij mogen de titel van leraar hoger kunstonderwijs dragen.

Het in het eerste lid vermelde ambt van assistent vervangt :

- a) het wervingsambt van leraar artistieke vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs of aan de niet-gerangschikte afdeling binnenhuisarchitectuur van het Provinciaal Hoger Architectuurinstituut in Diepenbeek en van het Stedelijk Hoger Architectuurinstituut 'De Bijloke' in Gent;
- b) het wervingsambt van docent aan instellingen voor hoger technisch onderwijs van de derde graad;
- c) het wervingsambt van hoofd van studiebureau aan instellingen voor hoger technisch onderwijs van de derde graad;
- d) het selectieambt van gewoon hoogleraar aan instellingen voor hoger technisch onderwijs van de derde graad;
- e) de wervingsambten van lesgever en leraar artistieke vakken aan het Hoger Architectuurinstituut Henry Van de Velde in Antwerpen in de afdelingen binnenhuisarchitectuur en productontwikkeling;
- f) het wervingsambt van leraar algemene vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs of aan de niet-gerangschikte afdeling binnenhuisarchitectuur van het Provinciaal Hoger Architectuurinstituut in Diepenbeek en van het Stedelijk Hoger Architectuurinstituut 'De Bijloke' in Gent of aan het Hoger Architectuurinstituut Sint Lucas in Gent - afdeling binnenhuisarchitectuur;
- g) het wervingsambt van leraar technische vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs of aan de niet-gerangschikte afdeling binnenhuis-

architectuur van het Provinciaal Hoger Architectuurinstituut in Diepenbeek en van het Stedelijk Hoger Architectuurinstituut 'De Bijloke' in Gent of aan het Hoger Architectuurinstituut Sint Lucas in Gent, afdeling binnenhuisarchitectuur, of aan de Hogeschool voor Audiovisuele Communicatie RITS in Brussel, afdeling animatie;

h) het wervingsambt van werkleider aan instellingen voor hoger kunstonderwijs;

i) het wervingsambt van adjunct-leraar aan instellingen voor hoger kunstonderwijs

§ 2. In afwijking van § 1 worden deze ambten geconcordeerd naar het ambt van docent, voor zover het betrokken personeelslid, belast met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten over een ruime artistieke faam beschikt, zoals omschreven in artikel 2, 28° en 28°ter.

§ 3. Het hogeschoolbestuur erkent de ruime artistieke faam en hanteert hiervoor de volgende criteria, voor zover deze relevant zijn voor de betrokken artistieke discipline :

- publicaties over het werk van betrokkene in vakbladen, tijdschriften of kranten;
- eigen publicaties of gerealiseerde dossiers in verband met de vrije of toegepaste artistieke praktijk van de betrokkene;
- regionale, federale of internationale prijzen;
- deelname aan belangrijke manifestaties in binnen- en buitenland;
- realisaties voor binnenlands of buitenlandse instellingen of bedrijven;
- relevante bijdragen aan belangrijke producties;
- tentoonstellingen in vooraanstaande binnenlandse of buitenlandse galerijen of musea.

Bovendien moeten de artistiekgebonden onderwijsactiviteiten aansluiten bij de artistieke of aan de kunsten gerelateerde beroepsactiviteiten waarvoor de artistieke faam wordt aangevraagd.";

dat door artikel 2, 28°, van het hogescholendecreet "artistiekgebonden onderwijsactiviteiten" wordt omschreven als "door het hogeschoolbestuur bepaalde onderwijsactiviteiten van zuiver artistieke aard in de studiegebieden architectuur, audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, en produktontwikkeling die rechtstreeks gericht zijn op de beoefening van de kunst"; dat luidens artikel 2, 28°ter onder "artistieke faam" begrepen moet worden "de erkenning van de vermaardheid van een persoon in een kunsttak of aan de kunsten gerelateerde beroepstak als voorwaarde tot

concordantie tot docent, zoals bedoeld in artikel 317bis";

Overwegende dat krachtens paragraaf 1 van voormeld artikel 317bis verzoeker, in zijn hoedanigheid van leraar algemene vakken, in beginsel tot assistent wordt geconcordeerd; dat paragraaf 2 van voormeld artikel echter de mogelijkheid openlaat verzoeker tot docent te concorderen; dat verzoeker er derhalve belang bij heeft de bestreden beslissing, waarbij de concordantie tot docent geweigerd is, te laten vernietigen teneinde die mogelijkheid voor hem opnieuw open te houden;

4. Over de gegrondheid van het beroep.

4.1. Overwegende dat verzoekers eerste middel ontleend is aan de schending van artikel 3, eerste lid, 2°, f, van het concordantiebesluit, "doordat dit artikel het wervingsambt van leraar algemene vakken aan instellingen van hoger kunstonderwijs vervangt door het ambt van docent voor de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel, belast met artistiek-gebonden onderwijsactiviteiten, voor zover het betrokken personeelslid er blijk van heeft gegeven over een ruime artistieke faam te beschikken, terwijl de verwerende partij zondermeer weigert de artistieke faam van verzoeker in aanmerking te nemen, om hem aldus niet te moeten concorderen naar het ambt van docent";

4.2. Overwegende dat de verwerende partij op het middel antwoordt : dat op het ogenblik van verzoekers benoeming het onderscheid tussen leraar algemene vakken en leraar artistieke vakken van essentieel belang was, daar een leraar artistieke vakken benoemd werd in het niet-uitsluitend ambt met een bezoldiging uitgedrukt in negenden; dat deze regeling cumulatiemogelijkheden bood

aan de betrokken leerkrachten, die naast hun onderwijsactiviteiten ook artistieke activiteiten dienden te ontplooien; dat het niet onredelijk is te vereisen dat de geschiktheid tot het bekleden van een artistiek gebonden onderwijsambt dat zelfstandig wordt uitgeoefend mee aan de creativiteit van de lesgever wordt getoetst zoals het Arbitragehof in zijn arrest nr. 80/97 van 17 december 1997 uitdrukkelijk heeft bevestigd; dat een benoeming in een niet-uitsluitend ambt sterk contrasteert met de benoeming van verzoeker als leraar algemene vakken, benoeming die werd toegekend aan personen die enkel theorievakken gaven; dat ook daarom de bezoldiging van deze leraren algemene vakken wordt uitgedrukt in twaalfden, wat hun elke mogelijkheid tot cumulatie ontzegt; dat artikel 3 van het concordantiebesluit enkel betrekking heeft op de leden van het onderwijzend personeel belast met artistiek gebonden onderwijsactiviteiten zoals bedoeld in artikel 317 van het hogescho-
lendecreet en dat vaststaat dat hiermee enkel de niet-uitsluitend ambten werden bedoeld; dat de Raad van State in het tussenarrest nr. 73.471 van 5 mei 1998 ten onrechte stelt dat het feit dat verzoeker geen houder is van een niet-uitsluitend ambt geen beletsel is voor het toepassen van artikel 3, eerste lid, 2°, f; dat verzoeker niet in een niet-uitsluitend ambt was benoemd en aldus op geen enkel ogenblik over een cumulatiemogelijkheid heeft kunnen beschikken, zodat hij hoe dan ook niet in de mogelijkheid kan zijn geweest om enige artistieke faam te verwerven; dat aangezien verzoeker niet voor de toekenning van artistieke faam in aanmerking kon komen, zijn naam terecht niet op de betreffende lijst werd opgenomen; dat, daarenboven, duidelijk blijkt dat voor de toepassing van zowel het hogescho-
lendecreet als het concordantiebesluit enkel het ambt waarin het personeelslid benoemd werd relevant is, niet de vakken welke men eventueel doceert;

4.3.1. Overwegende dat de in het middel geschonden genoemde bepaling als volgt luidt :

"Voor de leden van het onderwijzend personeel, belast met artistiek gebonden onderwijsactiviteiten in een basisopleiding van twee cycli of in de erbij aansluitende lerarenopleiding, behorend tot de studiegebieden audiovisuele en beeldende kunst, muziek en dramatische kunst, produktontwikkeling en architectuur, opleiding tot interieurarchitect, gelden de volgende concordanties, zoals bedoeld in artikel 317 van het decreet van 13 juli 1994 betreffende de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap :

(...)

2° Het ambt van docent vervangt :

(...)

f) het wervingsambt van leraar algemene vakken aan instellingen voor hoger kunstonderwijs (...) voor zover het betrokken personeelslid er blijk van heeft gegeven over een ruime artistieke faam te beschikken. Het hogeschoolbestuur beoordeelt dit criterium.

De personeelsleden, die één van de onder artikel 3, 2°, eerste lid, opgesomde ambten uitoefenden op 30 juni 1995 en waaraan met toepassing van het tweede lid van artikel 3, 2°, niet het ambt van docent kan worden toegewezen, verkrijgen het ambt van assistent.";

Overwegende echter dat het onderwijsdecreet IX voor het wervingsambt leraar artistieke vakken een nieuwe concordantieregeling heeft vastgesteld, zoals weergegeven in punt 3.3, regeling die geacht moet worden vanaf 1 januari 1996 in de plaats te zijn gekomen van de regeling vervat in het concordantiebesluit die daardoor onwerkzaam geworden is; dat gelet op dit feit de bestreden beslissing niet meer strijdig bevonden kan worden met artikel 3, eerste lid, 2°, f, van het concordantiebesluit en het middel, zoals het is aangevoerd in het verzoekschrift tot vernietiging, niet tot nietigverklaring kan leiden; dat de bestreden beslissing echter vanuit de in het middel ontwikkelde redenering aan de nieuwe concordantieregeling getoetst dient te worden;

4.3.2. Overwegende dat blijkens de bestreden beslissing, zoals die bij schrijven van 24 oktober 1997 aan verzoeker werd medegedeeld en in punt 2.11 is weergegeven, het motief waarom verzoeker van de lijst van de mogelijk tot docent te concorderen personeelsleden werd afgevoerd is "dat het gaat om een benoeming algemene vakken (cfr. benoemingsbesluit van 01.09.95). Hiervoor is geen 'toekenning artistieke faam' mogelijk"; dat uit artikel 317bis van het hogescholendecreet echter blijkt dat voor het wervingsambt leraar algemene vakken wel concordantie tot docent mogelijk is, "voor zover het betrokken personeelslid, belast met artistiekgebonden onderwijsactiviteiten over een ruime artistieke faam beschikt"; dat de verwerende partij met de bestreden beslissing verzoeker de mogelijkheid ontzegt om als docent geconcordeerd te worden, zonder in concreto na te gaan of hij over een ruime artistieke faam beschikt op grond van de criteria bepaald in artikel 317bis, § 3, van het hogescholendecreet; dat het middel in die mate gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de beslissing van de Vlaamse Autonome Hogeschool Antwerpen, vervat in de brief van 26 november 1997, om Oswald PAUWELS als leraar artistieke vakken (6/12) tot assistent te concorderen.

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

De kosten van de vordering tot schorsing en van het beroep tot nietigverklaring, bepaald op veertienduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig maart 1900 negenennegentig, door de XIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. DE BRABANDERE.