

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, 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. 81.578 van 1 juli 1999

A. 62.758/VIII-282
(voorheen VI-12.378)

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

tegen :

de Franse Gemeenschap, vertegenwoordigd door haar regering,
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Benoît CAMBIER en
Mr. Luc CAMBIER, advocaten,
J.-B. Meunierstraat 22
1050 Brussel.

Tussenkomen de partij :

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

DE RAAD VAN STATE, VIIIE KAMER,

Gezien het op 14 maart 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Rosario MACALUSO de nietigverklaring vordert van de ministeriële beslissing van 13 mei 1992 houdende aanstelling van Gérard ADAM tot leraar trompet aan het Koninklijk Muziekconservatorium te Brussel van 30 januari 1992 tot 15 juli 1992,

alsmede van de impliciete weigering om hem aan te stellen in dat ambt;

Gelet op arrest nr. 69.491 van 7 november 1997 waarbij aan het Arbitragehof een prejudiciële vraag wordt gesteld;

Gelet op arrest nr. 3/98 van 14 januari 1998 van het Arbitragehof;

Gelet op de beschikking van 22 januari 1998 waarbij het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat ermee belast wordt het onderzoek voort te zetten;

Gezien het aanvullend verslag van de heer ERNOTTE, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 6 januari 1999 waarbij de neerlegging van het dossier en het aanvullend verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van dat verslag aan de partijen;

Gelet op de beschikking van 26 mei 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 18 juni 1999;

Gehoord het verslag van de heer GEUS, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. GAVROY, loco Mr. GERKENS, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, van Mr. LAURENT, loco Mr. CAMBIER, advocaat, die voor de

verwerende partij verschijnt, en van Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor de tussenkomenende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer ERNOTTE, auditeur;

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

Overwegende dat de gegevens die dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep uiteengezet zijn in arrest nr. 69.491 van 7 november 1997; dat het Arbitragehof met zijn arrest nr. 3/98 van 14 januari 1998 voor recht heeft gezegd dat artikel 43 van het decreet van de Franse gemeenschap van 10 april 1995 houdende dringende maatregelen inzake het onderwijs artikel 10 van de Grondwet schendt; dat deze bepaling tot doel heeft terugwerking te verlenen aan artikel 37 van het decreet van 22 december 1994; dat er grond is om de toepassing ervan van de hand te wijzen; dat daaruit volgt dat de opheffing van artikel 16, § 2, van de wet van 7 juli 1970 betreffende de algemene structuur van het hoger onderwijs dat bepaalde dat de structuur, de rangschikking en de vastgelegde reglementering inzake het hoger kunstonderwijs bleven gelden totdat een wet deze aangelegenheid regelde, in werking is getreden op 1 juli 1994, overeenkomstig artikel 38 van het voormelde decreet van 22 december 1994;

Overwegende dat artikel 11 van het koninklijk besluit van 21 februari 1972 tot regeling van de samenstelling, de bevoegdheid en de werkwijze van de Commissies van Toezicht bij de Koninklijke Muziekconservatoria van Brussel, Luik en Bergen voorziet in een procedure voor de werving van onderwijzend personeel die afwijkt van de algemene bepalingen van het

statuut van 22 maart 1969; dat het koninklijk besluit van 21 februari 1972 evenwel is goedgekeurd met schending van artikel 16, § 2, van de wet van 7 juli 1970; dat er grond is om het niet toe te passen krachtens artikel 159 van de Grondwet; dat de exceptie afgeleid uit het ontbreken van relevante middelen tot nietigverklaring bijgevolg niet opgaat;

Overwegende, wat de exceptie betreft die is afgeleid uit het gebrek aan belang van verzoeker en die is uiteengezet in arrest nr. 69.491 van 7 november 1997, dat de beslissing waarbij verzoeker was aangesteld in de betrekking van leraar transpositie en zichtlezing aan het Koninklijk Muziekconservatorium van Luik voor de periode van 1 december 1990 tot 15 juli 1991 definitief is geworden; dat het beroep tot nietigverklaring van die beslissing, ingesteld door de tussenkomende partij, immers onontvankelijk is verklaard bij arrest nr. 69.259 van 30 oktober 1997; dat de gevallen van onwettigheid die deze beslissing zouden aantasten, niet kunnen worden aangevoerd bij wege van exceptie; dat het bovendien van geen belang is dat verzoeker niet de nietigverklaring heeft gevorderd van de beslissing van 10 oktober 1989 die de tussenkomende partij toelaat tot de proeftijd in de omstreden betrekking, welke beslissing is vernietigd bij arrest nr. 38.620 van 29 januari 1992 op verzoek van Alphonse SPINEUX; dat dit verzuim immers niet tot gevolg kan hebben dat verzoeker geen administratieve handeling kan bestrijden die, hoewel ze dezelfde persoon en hetzelfde ambt betreft, een fundamenteel andere juridische draagwijdte heeft dan die welke vernietigd is; dat de exceptie niet gegrond is;

Overwegende dat verzoeker in een in de memorie van wederantwoord aangevoerd middel betoogt dat de bestreden handeling is vastgesteld door een onbevoegde;

Overwegende dat niet wordt betwist dat de bestreden aanstelling is ondertekend door Michel WEBER, die destijds kabinetschef was van de minister, de enige bevoegde instantie om een tijdelijke aanstelling te doen, overeenkomstig artikel 26 van het statuut van 22 maart 1969; dat op grond van die bepaling geen overdracht mogelijk is van bevoegdheden of van de bevoegdheid om te ondertekenen, welke overdracht in het onderhavige geval overigens onbestaande is; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat er geen aanleiding is om de middelen te onderzoeken, die, gesteld dat ze gegrond zijn, geen ruimere nietigverklaring kunnen meebrengen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de ministeriële beslissing van 13 mei 1992 houdende aanstelling van Gérard ADAM tot leraar trompet aan het Koninklijk Muziekconservatorium te Brussel van 30 januari 1992 tot 15 juli 1992.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus uitgesproken in openbare terechtzitting, op een juli 1900 negenennegentig door :

de Hr. GEUS, kamervoorzitter,
Mevr. DAURMONT, staatsraad
Mevr. GEHLEN, staatsraad,
Mevr. HONDERMARCQ, griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Cl. HONDERMARCQ.

J.-Cl. GEUS.

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