

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 84.385 van 23 december 1999
in de zaak A. 86.688/XII-2225.**

In zake : Johan LEMAN
die woonplaats kiest bij
advocaat P. JONGBLOET,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Grote Hertstraat 12

tegen :

de Katholieke Universiteit Leuven (KUL),
die woonplaats kiest bij
advocaat D. LINDEMANS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Keizerslaan 3.

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

Gezien het verzoekschrift dat Johan LEMAN op 10 september 1999 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van de raad van bestuur van de Katholieke Universiteit Leuven van 13 juli 1999 waarbij Patrick DEVLIEGER wordt aangesteld tot hoofddocent aan de faculteit voor Psychologische en Pedagogische Wetenschappen, departement Sociale en Culturele Antropologie;

Gezien het eveneens op 10 september 1999 ingediende verzoekschrift waarbij verzoeker de schorsing vordert van de tenuitvoerlegging van hetzelfde besluit;

Gezien het verslag over het annulatieberoep opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT op grond van artikel 93 van het besluit van de regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State (hierna : algemeen procedurereglement);

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT over de vorde-ring tot schorsing;

Gelet op de beschikkingen van 10 november 1999 houdende bevel tot neerlegging van het verslag opgemaakt op grond van artikel 93 van het algemeen procedurereglement en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 30 november 1999;

Gelet op de kennisgeving van de verslagen aan partijen;

Gehoord het verslag van staatsraad J. BAERT;

Gehoord de opmerkingen van advocaat P. JONGBLOED, die verschijnt voor de verzoeker, en van advocaat F. DE PRETER, die loco advocaat D. LINDEMANS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het andersluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd R. VAN DER GUCHT wat het beroep tot nietigverklaring betreft en het eensluidend advies wat de vordering tot schorsing betreft;

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

Gelet op het bij artikel 90, § 3, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State vereiste advies;

Procedure artikel 93 van het algemeen procedurereglement

Overwegende dat in het auditoraatsverslag tot de kennelijke onbevoegdheid van de Raad van State

wordt besloten wat de beslissingen betreft die een vrije universitaire instelling neemt in personeelszaken;

Overwegende dat de kennelijke onbevoegdheid van de Raad van State om twee redenen dient te worden afgewezen; dat de auditeur-generaal, op grond van artikel 92, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, om de eenheid van rechtspraak te verzekeren de verwijzing naar de algemene vergadering van de afdeling administratie heeft gevraagd van de samengevoegde zaken A.58.672, A.62.236 en A.67.137, wat het punt van de bevoegdheid van de Raad van State ten aanzien van beslissingen in verband met de rechtspositieregeling van personeelsleden van vrije onderwijsinstellingen betreft; dat, ten eerste, indien over de bevoegdheid van de Raad van State op dit vlak geen eenheid van rechtspraak bestaat in de schoot van de Raad zelf, bezwaarlijk kan worden aangenomen dat de Raad terzake kennelijk onbevoegd zou zijn; dat, ten tweede, indien om de eenheid van de rechtspraak te verzekeren over een betwist rechtspunt, toepassing is gemaakt van de procedure bedoeld in artikel 92 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, geen toepassing meer kan worden gemaakt van artikel 93 van het algemeen procedure-rereglement om over datzelfde rechtspunt versneld uitspraak te doen; dat beide procedures niet met elkaar te verzoenen zijn : wanneer het auditoraat een verslag artikel 93 opstelt, wordt de zaak op korte termijn in principe door een alleenzetelende staatsraad afgedaan, terwijl de procedure om de eenheid van de rechtspraak te verzekeren de behandeling ervan door de algemene vergadering van de afdeling administratie voorschrijft, dit is luidens artikel 94 van de gecoördineerde wetten met ten minste acht leden; dat aldus wanneer een betwist rechtspunt ter beslechting aan de algemene vergadering van de afdeling administratie moet worden voorgelegd, bezwaarlijk de spoedprocedure bedoeld in artikel 93 van

het algemeen procedurereglement kan worden gevolgd om vooraleer de algemene vergadering zich erover heeft uitgesproken het betrokken rechtspunt te laten beslechten;

Overwegende dat het bijgevolg aangewezen is het voorliggend beroep volgens de gewone procedure verder af te handelen;

Vordering tot schorsing

Overwegende dat door de verwerende partij de vraag wordt opgeworpen of de Raad van State bevoegd is om kennis te nemen van het geschil;

Overwegende dat volgens verzoeker de benoemings- of aanstellingsbesluiten die de raad van bestuur van de KUL in uitvoering van de artikelen 83 tot 94 van het decreet van 12 juni 1991 betreffende de universiteiten in de Vlaamse Gemeenschap (hierna : universiteitendecreet) neemt, onder de schorsings- en vernietigingsbevoegdheid van de Raad van State vallen; dat de KUL volgens verzoeker als gesubsidieerde vrije universiteit onmiskenbaar een taak van algemeen maatschappelijk belang vervult die finaal gericht is op het uitreiken van diploma's en dat zij ter uitvoering van deze taak als principieel privaatrechtelijke instelling vanwege de wetgever de machtiging heeft gekregen om volgens eenzijdig opgelegde voorwaarden diploma's uit te reiken aan het bezit waarvan in het algemeen belang door de overheid de bevoegdheid van de houder ervan verbonden is om een bepaald beroep uit te oefenen; dat verzoeker oordeelt dat de aanstelling of benoeming van het academisch personeel dus een aan het principe van efficiënte besteding van overheidsgelden gebonden macht is om eenzijdig met inachtnaam van de regels van de objectiviteit de voor een betrekking ingeschreven kandidaten te rangschikken en naargelang hun wetenschappelijke en

onderwijskundige merites te benoemen; dat verzoeker meent dat de bevoegdheid van de Raad van State in deze aangelegenheid tenslotte ook uit de artikelen 10, 11 en 24 van de Grondwet volgt, vermits het een discriminatie zou zijn onwettig geweerde kandidaten voor een betrekking aan een vrije universiteit niet en onwettig geweerde kandidaten voor een betrekking aan een gemeenschapsuniversiteit wel toegang tot de Raad van State te verlenen : dit zou getuigen van een fundamenteel ongelijke rechtsbeschermingssituatie zonder dat het verschil op objectieve gronden of op basis van de doelstellingen van het universiteitendecreet zou kunnen worden gerechtvaardigd; dat verzoeker verder aanvoert dat het universiteitendecreet van toepassing is op zowel de gemeenschaps- als de vrije universiteiten om deze twee soorten universiteiten op een zo gelijk mogelijke voet te behandelen, wat meebrengt dat zij aan dezelfde sancties blootstaan, met name de schorsing en vernietiging van hun beslissing door de Raad van State; dat verzoeker tenslotte argumenteert dat de situatie die aan het arrest SUE (R.v.St., nr. 81.469, 29 juni 1999) ten grondslag ligt anders is vermits de betrokken verzoeker een personeelslid van de VUB is, terwijl het conflict tussen verzoeker en de verwerende partij niet kadert in de uitvoering van een arbeidsovereenkomst, en dat zelfs indien het om een contractuele rechtsverhouding zou gaan, de 'acte détachable' om die overeenkomst aan te gaan dan aanvechtbaar is voor de Raad van State;

Overwegende dat het voorwerp van de vordering tot schorsing de beslissing tot aanstelling van een personeelslid van het zelfstandig academisch personeel (ZAP) is; dat de verwerende partij een vrije universiteit is, die uit de door artikel 24, § 1, van de Grondwet gewaarborgde vrijheid van onderwijs het recht put onderwijs aan te bieden dat op een filosofische, ideologische of godsdienstige opvatting van eigen keuze is gebaseerd; dat die vrijheid van onderwijs voor de

inrichtende macht van een vrije universiteit de vrijheid impliceert om het personeel te kiezen dat wordt tewerkgesteld met het oog op de verwezenlijking van de eigen onderwijsdoelstellingen; dat de vrijheid van keuze derhalve doorwerkt in de arbeidsverhouding tussen die inrichtende macht en haar personeel, en meebrengt dat die rechtsverhouding van contractuele aard is; dat daaruit volgt dat de verwerende partij niet als administratieve overheid kan worden beschouwd indien zij een beslissing tot aanstelling van een ZAP-lid neemt; dat aangezien de KUL niet als overheid kan worden beschouwd wanneer zij beslissingen neemt inzake personeelsaangelegenheden, de Raad van State terzake elke rechtsmacht krachtens artikel 14 van de gecoördineerde wetten ontbeert, zodat de Raad zich ook niet kan uitspreken over de wettigheid van een afsplitsbare handeling; dat de Raad van State bijgevolg prima facie onbevoegd is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De Raad van State is niet kennelijk onbevoegd om van het beroep kennis te nemen.

Artikel 2.

De debatten worden heropend.

Artikel 3.

De zaak wordt volgens de gewone procedure voortgezet.

Artikel 4.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 5.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing worden uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig december 1900 negenennegentig, door :

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.