

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. 94.688 van 11 april 2001

A. 68.678/VIII-1808

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
Mr. Benoît CAMBIER en Mr. Luc CAMBIER,
advocaten,
Jean-Baptiste 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 RAAD VAN STATE, VIIIe KAMER,

Gezien het op 25 april 1996 ingediende verzoekschrift waarbij
Gérard ADAM de nietigverklaring vordert van :

- a) het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 21 maart 1996 waarbij
Rosario MACALUSO aangesteld wordt tot leraar trompet aan het koninklijk
muziekconservatorium van Luik voor de periode van 25 maart 1996 tot 15 juli
1996;

- b) van de impliciete beslissing die voortvloeit uit de eerste bestreden handeling om verzoeker niet in die betrekking aan te stellen;

Gezien het op 5 december 1996 ingediende verzoekschrift waarbij Rosario MACALUSO vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden;

Gelet op de beschikking van 20 december 1996 waarbij die tussenkomst wordt toegestaan;

Gezien de memorie van antwoord;

Gezien de toelichtende memorie;

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

Gelet op de beschikking van 9 juni 2000 waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 18 januari 2001, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 9 februari 2001;

Gehoord het verslag van Mevrouw DAURMONT, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. BOURTEMBOURG, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. L. CAMBIER, advocaat, die voor de verwerende 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 Rosario MACALUSO, naar aanleiding van een brief van Minister LEBRUN d.d. 10 januari 1995, zich kandidaat heeft gesteld voor een betrekking van leraar trompet aan het koninklijk muziekconservatorium van Luik; dat in het ontvangsbewijs van die kandidatuur evenwel staat "dat er in het Belgisch Staatsblad van 10 januari 1995 geen enkele betrekking van leraar trompet vacant is verklaard in de koninklijke muziekconservatoria"; dat de raadsman van Rosario MACALUSO het bestuur Artistiek Onderwijs van de Franse Gemeenschap op 2 juni 1995 laat weten dat de betrekking van leraar trompet aan het koninklijk muziekconservatorium van Luik ingevuld is door Gérard ADAM, die tijdelijk is aangesteld voor het jaar 1994-1995, en dat er dus een nieuwe aanstelling plaats moet vinden voor het jaar 1995-1996; hij vraagt : "wanneer en hoe zal die aanstelling geschieden ?"; dat Gérard Adam bij een ministeriële beslissing van 7 juni 1995 tijdelijk wordt aangesteld tot leraar trompet aan het koninklijk muziekconservatorium van Luik voor het academiejaar 1995-1996; dat die handeling is aangevochten door Rosario MACALUSO bij een beroep tot nietigverklaring dat hij op 12 juli 1995 bij de Raad van State heeft ingesteld; dat de Raad van State bij een arrest nr. 69.294 van 30 oktober 1997 heeft beslist dat, wat dat beroep betreft, er grond was om de uitspraak uit te stellen totdat een uitspraak is gedaan in de onderhavige zaak, ingeschreven op de rol onder nr. A.68.677/VI-13.213 (thans 68.677/VIII-1807); dat de directeur van het koninklijk muziekconservatorium van Luik op 5 september 1995 ten aanzien van Gérard ADAM een ongunstig verslag opmaakt en voorstelt een nieuwe leraar trompet aan te stellen, Rosario MACALUSO; dat Minister GRAFE op 20 september 1995 de directeur van de genoemde instelling laat weten dat hij besloten heeft de beslissing die diens voorganger op 7 juni 1995 had genomen, teniet te doen en Rosario MACALUSO in de plaats van Gérard ADAM aan te stellen; dat de Raad van State op vordering van laatstgenoemde bij een arrest nr. 57.949 van 31 januari 1996 die tweevoudige ministeriële beslissing heeft vernietigd; dat de Franse gemeenschapsregering als gevolg van dat arrest op 12 maart 1996 beslist de aanstelling van 7 juni 1995 opnieuw in te trekken; dat de nietigverklaring van die handeling is gevorderd door Gérard ADAM bij een verzoekschrift dat hij ingesteld heeft samen met het verzoekschrift waarbij het onderhavige wordt ingesteld en dat op de rol is ingeschreven onder het nr. A.68.677/VI-13.213 (thans 68.677/VIII-1807); dat de gemeenschapsregering op 21 maart 1996 een nieuw besluit goedkeurt, waarbij, op de grond dat Rosario MACALUSO meer anciënniteit heeft dan verzoeker, het ambt van leraar trompet aan het koninklijk muziekconservatorium van Luik aan de eerste van de twee gegadigden wordt toevertrouwd voor de periode van 25 maart 1996 tot 15 juli 1996; dat dat de eerste bestreden handeling is; de tweede

bestaat uit de impliciete weigering om verzoeker in diezelfde betrekking aan te stellen;

Overwegende dat verzoeker volgens de tussenkomen partij, in tegenstelling tot haar, niet in het bezit is van het diploma van pedagogische bekwaamheid uitgereikt door een koninklijk muziekconservatorium, en evenmin kan aantonen dat hij pedagogische ervaring heeft die vergelijkbaar is met die van haar; dat ze bijgevolg aanvoert dat verzoeker, aangezien hij niet over de bekwaamheidsbewijzen beschikt die krachtens artikel 10.18 van het koninklijk besluit van 22 april 1969 vereist zijn om het ambt van leraar trompet uit te oefenen in een koninklijk muziekconservatorium, geen belang heeft bij het onderhavige beroep;

Overwegende dat 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, van het paramedisch personeel, van het psychologisch personeel en van het sociaal personeel van de inrichtingen voor voorschools, lager, buitengewoon, middelbaar, technisch, kunst- en niet-universitair hoger onderwijs van de Franse Gemeenschap, alsmede van de internaten die van deze inrichtingen afhangen luidt als volgt :

" De bekwaamheidsbewijzen vereist voor de hierna vermelde ambten, die de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel in het niet-universitair hoger onderwijs van de eerste en de tweede graad mogen uitoefenen, worden vastgesteld als volgt : (...)

18. leraar artistieke vakken : een diploma van het hoger kunstonderwijs, aangevuld met zes jaar nuttige ervaring.

Deze bekwaamheidsbewijzen zijn echter niet vereist voor de vooraf door de Minister vastgestelde vakken die een bijzondere beroepservaring vergen. Zulke vakken worden toegewezen aan personen, die naam gemaakt hebben in hun beroep";

dat die rechtspositionele bepaling weliswaar voorschrijft dat gegadigden voor het omstreden ambt in het bezit moeten zijn van een diploma van het "hoger kunstonderwijs", maar niet dat ze ook nog eens in het bezit moeten zijn van een diploma van pedagogische bekwaamheid voor muziekonderwijs; dat verzoeker, aangezien hij, net zoals de tussenkomen partij, in het bezit is van een eerste prijs voor trompet alsook van een hoger diploma trompet, bijgevolg voldoet aan de eerste van de twee voorwaarden inzake bekwaamheidsbewijzen voorgeschreven bij het genoemde artikel 10.18; dat de nuttige ervaring die ook wordt vereist van de gegadigden voor het ambt van leraar artistieke vakken aan een koninklijk muziekconservatorium, luidens artikel 3 van de rechtspositieregeling van

22 maart 1969 moet "bestaan in de tijd doorgebracht ofwel in een [openbare of particuliere] dienst (...), ofwel in het onderwijs, ofwel in een ambacht of een beroep", en het aan de minister staat om na een procedure geregeld bij een ministerieel besluit van 12 april 1969 te beslissen of de aangevoerde ervaring "bijdraagt tot de vorming vereist voor het uit te oefenen ambt"; dat uit de motivering zelf van de bestreden handeling blijkt dat erkend is dat verzoeker wel degelijk over de vereiste ervaring beschikt; dat de minister immers, door de kandidatuur van verzoeker in aanmerking te hebben willen nemen, impliciet maar onmiskenbaar gunstig beslist heeft over de kwestie of de ervaring waarop verzoeker kan bogen al dan niet voldoende is in het licht van het genoemde artikel 10.18; dat de exceptie verworpen wordt;

Overwegende dat verzoeker een enig middel ontleent aan "dwaling omtrent de motieven, aan schending van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 (...), inzonderheid van de artikelen 21, 24 en 39 ervan, van het koninklijk besluit van 22 juli 1969 tot vaststelling van de regels voor de rangschikking van de kandidaten voor een tijdelijke aanstelling in het rijksonderwijs, inzonderheid van artikel 2 ervan, van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen, van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, aan schending van de algemene rechtsbeginselen, inzonderheid van het beginsel van de vergelijking van de aanspraken en verdiensten van de gegadigden voor een openbare bediening, en aan machtoverschrijding"; dat verzoeker in een eerste onderdeel van mening is dat de bestreden handeling niet steunt op juiste, relevante en wettelijk aanvaardbare motieven, aangezien zijn anciënniteit als leraar aan een conservatorium, die groter was dan die van de tussenkomende partij, niet in aanmerking is genomen; dat volgens hem immers geen rekening mag worden gehouden met de prestaties die de tussenkomende partij als docent heeft verricht, aangezien het daarbij gaat om een ambt dat, luidens artikel 6 van het besluit van de Franse Gemeenschapsexecutieve d.d. 2 oktober 1968, niet uitgeoefend kan worden in het niet-universitair hoger onderwijs van de tweede graad, en inzonderheid niet aan koninklijke muziekconservatoria; dat verzoeker, wat betreft de overige prestaties die de tussenkomende partij heeft verricht, van oordeel is dat artikel 39, c, tweede lid, van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 voorschrijft dat ze slechts voor de helft in aanmerking mogen worden genomen; dat verzoeker in een tweede onderdeel aanvoert dat de verwerende partij, toen ze de bestreden handeling uitvaardigde, geen rekening mocht houden met de anciënniteit die de tussenkomende partij als leraar prima-vistalezen en transpositie van 1 december 1990 tot 15 juli 1991 aan het koninklijk muziekconservatorium van Luik verworven heeft, aangezien met die

aanstelling verscheidene van de in het middel genoemde voorschriften en beginselen geschonden zijn;

Overwegende dat de tussenkomen de partij betwist dat het eerste onderdeel van het middel gegrond is door enerzijds te stellen dat haar prestaties als docent niet genegeerd mogen worden aangezien ze deel uitmaken van de nuttige ervaring die een gegadigde luidens artikel 10.18 van het koninklijk besluit van 22 april 1969 moet hebben om toegang te krijgen tot het ambt van leraar aan een koninklijk muziekconservatorium, en anderzijds dat, aangezien alle aanstellingen die verzoeker genoten heeft, aangevochten zijn vóór de Raad van State, en deze reeds een aantal daarvan vernietigd heeft, verzoekers anciënniteit in werkelijkheid heel wat minder bedraagt dan hij beweert, en in ieder geval lager blijft dan haar anciënniteit; dat, wat het tweede onderdeel van het middel betreft, de tussenkomen de partij van oordeel is dat het afgewezen moet worden omdat haar aanstelling als leraar prima-vistalezen en transpositie van 1 december 1990 tot 15 juli 1991 definitief is geworden doordat de termijn om bij de Raad van State een beroep tot nietigverklaring in te stellen, verstreken is;

Overwegende dat de Raad van State bij arrest nr. 94.687 van vandaag geoordeeld heeft dat de tussenkomen de partij hoe dan ook meer anciënniteit heeft dan verzoeker, wiens anciënniteit nul bedraagt; dat daaruit volgt dat het eerste onderdeel niet gegrond is; dat, wat het tweede onderdeel betreft, verzoeker, aangezien het beroep dat hij had ingesteld tegen de ministeriële beslissing waarbij Rosario MACALUSO, tussenkomen de partij in de onderhavige zaak, aangesteld is in het koninklijk muziekconservatorium van Luik om daar van 1 december 1990 tot 15 juli 1991 het ambt van leraar prima-vistalezen en transpositie uit te oefenen, bij arrest nr. 69.295 van 30 oktober 1997 verworpen is omdat het te laat was ingesteld, de eventuele onwettigheid van een handeling die ten aanzien van hem definitief is geworden, niet meer kan aanvoeren ter adstructie van het onderhavige beroep; dat het middel niet gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 7.000 frank, komen ten laste van verzoeker.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting, op
11 april tweeduizend en één 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.