

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 112.451 van 8 november 2002
in de zaak A. 128.860/XII-3687.**

In zake : de BVBA EL GRINGO,
die woonplaats kiest bij
advocaten C. De Wolf en K. Roelandt,
kantoor houdende te Maarkedal,
Etikhovestraat 6

tegen :

1. de GEMEENTE AFFLIGEM,
2. de BURGEMEESTER VAN DE GEMEENTE AFFLIGEM,
die woonplaats kiezen bij
advocaat J. Guns,
kantoor houdende te Affligem,
Kasteelstraat 58.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat BVBA El Gringo op 4 november 2002 heeft ingediend om bij uiterst dringende noodzakelijkheid de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van de beslissing van 25 oktober 2002 van de burgemeester van Affligem tot sluiting van de dancing The Lounge;

Gezien de nota van de verwerende partijen;

Gelet op de beschikking van 4 november 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 6 november 2002, datum waarop de zaak wordt uitgesteld naar de zitting van 8 november 2002;

Gehoord het verslag van staatsraad J. Lust;

Gehoord de opmerkingen van advocaten C. De Wolf en C. Glas, die verschijnen voor verzoekster, en van advocaat J. Guns, die verschijnt voor de verwerende partijen;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd
F. De Buel;

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

Overwegende dat verzoekster te Affligem sinds september 2001 een ontspanningsgelegenheid uitbaat die toen nog El Gringo heette en sinds april 2002 bekend is als dancing The Lounge; dat de burgemeester van Affligem op 25 oktober 2002 met verwijzing naar “de nieuwe gemeentewet, inzonderheid de artikelen 133 en 135” besluit :

- “Art 1 : Door ons, L. GUNS, burgemeester van Affligem, wordt aan Sterckx Koen, wonende te 9050 Gentbrugge, Merelbkestationplein 2 bus N, en uitbater van de dancing The Lounge gelegen te 1790 Affligem, Brusselbaan, de beslissing houdende stopzetting van de uitbating van de dancing The Lounge en dit voor een periode van 3 maanden, ingaande op 11 november 2002 betekend.
- Art 2: Minimum twee werkdagen voor het verstrijken van deze termijn van 3 maanden zal de uitbater een veiligheidsplan ter goedkeuring voorleggen aan de burgemeester van Affligem. Zonder goedkeuring van dit veiligheidsplan zal de uitbating van de dancing The Lounge niet hervat worden”;

Overwegende dat in de nota de onontvankelijkheid van de vordering wordt opgeworpen omdat niet is voldaan aan de voorschriften van artikel 4 en 6 van de bij koninklijk besluit van 20 juli 1964 gecoördineerde wetten betreffende het handelsregister en omdat verzoekster meer bepaald alleen te Aalst en niet te Gent en te Brussel in het handelsregister is ingeschreven;

Overwegende dat de exceptie op het eerste gezicht appelleert aan artikel 42, eerste lid, van de gecoördineerde wetten betreffende het handelsregister, luidens hetwelk “[o]nontvankelijk is elke hoofdeis, tegeneis of eis tot tussenkomst welke zijn grond vindt in een handelswerkzaamheid waarvoor de verzoeker niet ingeschreven was bij het instellen van de vordering”; dat, nog op het eerste gezicht, de in het voorschrift bedoelde handelswerkzaamheid en inschrijving die zijn waarvan sprake in het artikel 4 van de gecoördineerde wetten; dat volgens dat artikel elke persoon die voornemens is, door het exploiteren van een hoofdinrichting, filiaal of bijkantoor, enige handelswerkzaamheid uit te oefenen in het rechtsgebied van een rechtbank van koophandel waar hij nog geen handelsinrichting exploiteert, vooraf om zijn inschrijving moet verzoeken in het ter griffie van die rechtbank gehouden handelsregister;

Overwegende dat aldus verzoekster voor haar handelsinrichting te Affligem moet ingeschreven zijn in het handelsregister te Brussel; dat haar inschrijving te Aalst haar daarvan niet vrijstelt;

Overwegende dat verzoekster niet in het handelsregister te Brussel ingeschreven blijkt; dat zij daarvoor in essentie overmacht aanvoert; dat zij toelicht dat om te kunnen worden ingeschreven een attest betreffende de openingsbelasting op de drankslijterijen vereist is, dat zij daarvoor dan weer de medewerking van een derde, de BVBA NMJ, nodig heeft, dat de BVBA NMJ ter zake echter in gebreke blijft; dat verzoekster concludeert dat zij zich in een “pa[t]stelling” bevindt, waardoor zij “buiten haar wil” “onmogelijk” in het handelsregister ingeschreven geraakt;

Overwegende dat verzoekster met het oog op haar inschrijving in het handelsregister te Brussel blijkbaar een attest behoeft vanwege de BVBA NMJ, attest dat deze maar niet zou overleggen; dat op het eerste gezicht de houding van BVBA NMJ bezwaarlijk overmacht kan opleveren indien niet mocht blijken dat verzoekster alles heeft ondernomen wat redelijkerwijs binnen haar macht ligt om die houding te keren;

Overwegende dat verzoekster weliswaar aantoont bij herhaling op het attest te hebben aangedrongen in briefwisseling met (de raadsman van) NV Interbrew Belgium; dat dit niet relevant lijkt, inzonderheid waar NV Interbrew Belgium nooit twijfel erover heeft laten bestaan dat de kwestie van het attest niet met haar, maar met de BVBA NMJ moest worden opgenomen en geregeld; dat daarentegen met de (raadsman van de) BVBA NMJ verzoekster, in de meer dan twaalf maanden dat zij al te Affligem actief is, nog maar twee keer contact lijkt te hebben gezocht, althans blijkens de door haar zelf bijgebrachte stukken : een eerste keer met brief van pas 15 mei 2002 en een tweede keer op 17 oktober 2002 via Michel Wuyckens; dat dit in de huidige stand van de procedure onvoldoende is om de Raad van State ervan te kunnen overtuigen dat de houding van BVBA NMJ onoverkomelijk is en dat er reden is om wegens die houding overmacht in hoofde van verzoekster aan te nemen;

Overwegende dat de exceptie gegrond is; dat de vordering onontvankelijk is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van de vordering tot schorsing, bepaald op 175 euro, komen ten laste van de verzoekster.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op acht november 2002, door :

de HH.	J. LUST,	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
	F. BONTINCK,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

F. BONTINCK.

J. LUST.