

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE XIIe VAKANTIEKAMER

A R R E S T

**nr. 214.525 van 8 juli 2011
in de zaak A. 200.672/XII-6625.**

In zake: NV DE PLUKVOGEL
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Konstantijn Roelandt
kantoor houdend te 1040 BRUSSEL
Galliërslaan 33
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

de gemeente MERCHTEM
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Katrien Van der Straeten
kantoor houdend te 9200 DENDERMONDE
Justitieplein 5, bus 1

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 17 juni 2011, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid van de beslissing van 30 mei 2011 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Merchtem waarbij de opdracht voor de aankoop van schoolboeken voor twee gemeentescholen voor het schooljaar 2011-2012 wordt toegekend enerzijds aan de Standaard Boekhandel/De Hauwere en anderzijds aan Die Keure.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota en een administratief dossier ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 5 juli 2011, om 9.30 uur.

Kamervoorzitter André Vandendriessche heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Konstantijn Roelandt, die verschijnt voor de verzoekende partij, en advocaat Jonas Maricau, die loco advocaat Katrien Van der Straeten verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Luc Vermeire heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. De gemeente Merchtem schrijft op 15 april 2011 een opdracht uit voor de aankoop van schoolboeken voor de gemeentelijke lagere scholen De Plataan en Ten Bos voor het schooljaar 2011-2012. De opdracht -globaal geraamd op 24.132 euro excl. BTW- is opgedeeld in zes percelen:

Perceel 1: werkboeken De Plataan

Perceel 2: rekenboeken De Plataan

Perceel 3: taalboeken De Plataan

Perceel 4: werkboeken Ten Bos

Perceel 5: rekenboeken Ten Bos

Perceel 6: taalboeken Ten Bos.

Er wordt geopteerd voor de afhandeling van de opdracht volgens de “onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking”. Negen gespecialiseerde ondernemingen worden uitgenodigd om aan de procedure deel te nemen.

3.2. Volgens het bijzonder bestek TD/OL/SCHOOLBOEKEN/2011/25 gaat het om een opdracht volgens prijslijst.

Volgende bepalingen uit dat bestek zijn relevant voor de onderhavige zaak:

a) administratieve bepalingen:

- artikel I.5 “Vorm en inhoud van de offerte” bepaalt:

“Het inschrijvingsformulier moet vergezeld zijn van volgende stukken:

Technische bekwaamheid van de inschrijver: een lijst van de voornaamste gelijkaardige leveringen die de inschrijver gedurende het afgelopen jaar heeft verricht”.

- artikel I.11 “Keuze van offerte” bepaalt:

“ Het bestuur kiest de meest voordelige regelmatige offerte. (...).”

b) contractuele bepalingen:

- artikel II.4 “Uitvoeringstermijn” bepaalt:

“De aanbestedende overheid specificeert geen leveringstermijn.

Bijgevolg dient de leverancier zelf een leveringstermijn voor te stellen in zijn offerte (voor alle percelen)”.

c) technische bepalingen:

- artikel III:

“De gespecialiseerde leverancier stuurt zijn prijsofferte binnen volgens lijst waar de verschillende hoeveelheden van de boeken staan in vermeld.

Tevens geeft hij -in voorkomend geval- de aangeboden korting op de eenheidsprijzen.

De leverancier dient eventuele boeken in meer aan dezelfde voorwaarden te leveren.

De leverancier dient eventuele boeken in min terug te nemen zonder bijkomende kosten.

Alle leveringen gebeuren franco.

Er dient geleverd te worden in de gemeentelijke school (...).”

3.3. De Standaard Boekhandel nv -waarvoor zal optreden de Standaard Boekhandel/De Hauwere te Merchtem- en de verzoekende partij, nv De

Plukvogel, dienen een offerte in voor de zes percelen. Die Keure nv schrijft in voor de percelen 2 en 5 en de uitgeverij Van In schrijft in voor de percelen 3 en 6.

3.4. In het verslag van nazicht -technisch nazicht- worden de verschillende modaliteiten die de inschrijvers in hun offerte vermeldden, naast elkaar geplaatst.

Voor de offerte van de verzoekende partij wordt aldus bij elk perceel vermeld:

- “handboeken = 12 % korting
- werkschriften = 12 % korting
- handleidingen, cd-roms, extra didactisch materiaal = geen korting
- algemene boeken fictie en non-fiction = 20 % korting
- levering en bestelmodaliteiten: volgens afspraak – vanaf 7 dagen na bestelling
- levering van nabestellingen = binnen de week
- spoedbestellingen mogelijk
- nog niet verschenen of in herdruk = min 2/week franco levering, begin sept. dagelijks
- boeken worden verpakt volgens specifieke wensen
- gestanddoeningstermijn = geldig tot einde schooljaar 2011-2012”.

Voor de offerte van de Standaard Boekhandel nv wordt telkens vermeld:

- “handboeken = 10 % korting
- werkboeken = 10 % korting
- didactisch materiaal = netto-prijs van de catalogus 2011-2012
- aanbod – leverbaarheid
- kunnen alle titels van officieel erkende uitgeverijen en verdeelhuizen in binnen- en buitenland leveren
- Bestellingen
- obv prospectus
- schriftelijk, per fax of per mail
- service
- vaste contactpersoon
- zeer klantvriendelijk
- sorteren/klaar leggen per klas=standaard service!
- levering:
- om globaalleveringen zo volledig en correct mogelijk uit te voeren en de naleveringen (...) in de kortst mogelijke tijd te garanderen zijn er bijkomende middelen voor (de) periode van mei tot september:

extra magazijnruimte 9000 m², extra 40 tijdelijke medewerkers, een depot voorraad schoolboeken van ongeveer 2 miljoen exemplaren, doorstroming van alle schoolboeken tussen alle standaard boekenwinkels onderling
titel in voorraad 3 werkdagen
titel niet voorradig gemiddeld 8 werkdagen
bulklevering = op datum afgesproken met school
leveringen = kosteloos
onvolledig, beschadigd of verkeerd ingebonden boeken worden teruggenomen”.

Voor de offerte van nv Die Keure wordt bij perceel 2 vermeld:
“Bij algemene bestellingen wordt er een deel gratis bijgeleverd!”.

3.5. In het hoofdstuk 6: “Vergelijking van de offertes en voorstel tot gunning” wordt gesteld:

“Perceel 1/3/4/5/6

Standaard boekhandel heeft reeds schoolboeken geleverd in de lagere scholen te Merchtem, Beide scholen (De Plataan en Ten Bos) zijn hier heel tevreden over en hebben geen opmerkingen. Tevens levert Standaard boekhandel ook in de gemeentelijke secundaire scholen GTSM en GTBS.

Ook hier zijn ze zeer tevreden.

Standaard boekhandel is gevestigd in Merchtem en kan het hele jaar door zeer snel leveren (titels in voorraad = 3 dagen / niet voorradig = 8 dagen). Om die service te garanderen worden er bijkomende middelen ingezet van mei tot september nl extra magazijnruimte, extra personeel en extra voorraad schoolboeken).

Perceel 2 :

Die Keure biedt een groot deel gratis aan indien bij een algemene bestelling”.

Het eigenlijk voorstel tot gunning luidt:

“VOORSTEL TOT GUNNING VAN DE OPDRACHT

Op grond van de kwalitatieve selectie van de inschrijvingen, het administratief en technisch nazicht van de offertes en de vergelijking van de offertes gemaakt in de voorgaande punten, stelt de ontwerper voor:

* Perceel 1 (Aankoop werkboeken voor De Plataan) te gunnen aan de gespecialiseerde onderneming met de meest voordelige regelmatige offerte, zijnde Standaard Boekhandel – De Hauwere, Varkensmarkt 4 te 1785 Merchtem, tegen de voorwaarden vermeld in de offerte en voor een maximumbedrag van € 3.200,00 incl. % btw

* Perceel 2 (Aankoop rekenboeken voor De Plataan) te gunnen aan de gespecialiseerde onderneming met de meest voordelige regelmatige offerte, zijnde Die Keure, Kleine Pathoekeweg 3 te 8000 Brugge, tegen de voorwaarden vermeld in de offerte en voor een maximumbedrag van € 7.500,00 incl. % btw

* Perceel 3 (Aankoop taalboeken voor De Plataan) te gunnen aan de gespecialiseerde onderneming met de meest voordelige regelmatige offerte, zijnde Standaard Boekhandel – De Hauwere, Varkensmarkt 4 te 1785 Merchtem, tegen de voorwaarden vermeld in de offerte en voor een maximumbedrag van € 10.700,00 incl. % btw

* Perceel 4 (Aankoop werkboeken voor Ten Bos) te gunnen aan de gespecialiseerde onderneming met de meest voordelige regelmatige offerte, zijnde Standaard Boekhandel – De Hauwere, Varkensmarkt 4 te 1785 Merchtem, tegen de voorwaarden vermeld in de offerte en voor een maximumbedrag van € 1.200,00 incl. % btw

* Perceel 5 (Aankoop rekenboeken voor Ten Bos) te gunnen aan de gespecialiseerde onderneming met de meest voordelige regelmatige offerte, zijnde de Standaard Boekhandel – De Hauwere, Varkensmarkt 4 te 1785 Merchtem, tegen de voorwaarden vermeld in de offerte en voor een maximumbedrag van € 3.900,00 incl. % btw

* Perceel 6 (Aankoop taalboeken voor Ten Bos) te gunnen aan de gespecialiseerde onderneming met de meest voordelige regelmatige offerte, zijnde Standaard Boekhandel – De Hauwere, Varkensmarkt 4 te 1785 Merchtem, tegen de voorwaarden vermeld in de offerte en voor een maximumbedrag van € 2.700,00 incl. % btw

Het totale gunningsbedrag bedraagt € 29.200,00 incl. btw”.

3.6. Op 30 mei 2011 keurt het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Merchtem het verslag van nazicht goed en beslist de percelen 1, 3, 4, 5 en 6 te gunnen aan de Standaard Boekhandel-De Hauwere en perceel 2 aan de nv Die Keure.

Van die beslissing wordt de schorsing gevorderd.

IV. Ontvankelijkheid van het beroep

4. De verzoekende partij richt haar vordering tegen het collegebesluit in zijn geheel, dus in zoverre het de opdracht voor zes percelen toewijst.

Zij zet, wat haar belang betreft, wel uiteen dat zij wil “verhinderen dat een andere inschrijver, in casu de Standaard Boekhandel-De

Hauwere, de opdracht zal uitvoeren” en dat zij “voor wat betreft de percelen 1, 3, 4, 5 en 6 de economisch meest voordelige offerte heeft ingediend”, maar dat is, mede omdat haar middelen betrekking hebben op alle percelen en de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering niet betwist, geen reden om het voorwerp van de vordering te beperken tot de toewijzing van de opdracht aan de Standaard Boekhandel.

V. Onderzoek van de vordering

Ernst van het eerste middel

5. De verzoekende partij voert de schending aan van het beginsel “patere legem quam ipse fecisti”, van de materiële motiveringsverplichting, van het gelijkheids- en transparantiebeginsel en van de formele motiveringswet. Zij stelt dat de opdracht wordt toegekend aan “de meest voordelige regelmatige bidder”, maar dat in het gunningsverslag niet draagkrachtig wordt uiteengezet waarom de offertes van de Standaard Boekhandel en van Die Keure als de meest voordelige worden aangemerkt.

Zij ontwikkelt volgende argumenten:

- In de mate wordt verwezen naar de levering van schoolboeken door de Standaard Boekhandel tot grote tevredenheid van de betrokken scholen, wordt een referentie gehanteerd als gunningscriterium, wat neerkomt op de miskennen van het eigen bestek. Wanneer in het bestek wordt gevraagd naar een lijst met referenties, dan is dit voor de beoordeling van de technische bekwaamheid van de inschrijver. Bovendien volstaat dat motief niet om de opdracht toe te wijzen omdat ook zichzelf op een even kwaliteitsvolle manier de opdracht kan uitvoeren en reeds in de jaren 2008, 2009 en 2010 boeken leverde aan de betrokken scholen.
- Het bestek stelt dat het bestuur “de meest voordelige/goedkoopste offerte kiest”. Daaruit mocht redelijkerwijze opgemaakt worden dat de prijs een beoordelingselement zou vormen. Zij heeft voor de percelen 1, 3, 4 en 6 de goedkoopste prijs aangeboden, maar het gunningsverslag gaat daar volledig aan voorbij.

- Het doorslaggevend criterium is blijkbaar de snelheid van de levering geweest. Evenwel is nergens bepaald dat dit criterium in overweging zou genomen worden, laat staan dat het determinerend zou kunnen zijn. Dat houdt een miskennen in van het transparantiebeginsel en van de bepalingen van het bestek. Bovendien is dit motief niet draagkrachtig omdat daarmee verwezen wordt naar de stockeringsmogelijkheid en extra-personeel dat voorradig is in de hoofdzetel van de Standaard Boekhandel en niet in zijn vestiging te Merchtem. Uit niets blijkt dat ook de verzoekende partij niet tijdig zou kunnen leveren en het bestuur is niet ingegaan op de uiteenzetting in haar offerte omtrent de garantie van snelle leveringen. En zou de Standaard Boekhandel beter scoren op het stuk van de leveringstermijn, dan betekent dit niet zonder meer dat haar offerte de “meest voordelige” is, gelet op de scherpe prijs die de verzoekende partij geboden heeft.

6. De verwerende partij beantwoordt het middel als volgt:

- Zij heeft gekozen voor een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking en beschikt in dat kader ook voor de toewijzing van de opdracht over een ruime discretionaire bevoegdheid, zodat de Raad van State zich moet beperken tot de vraag of het bestuur met de nodige zorg gehandeld heeft en of de beslissing steunt op “voldoende uitdrukkelijke en bewijskrachtige gronden”, zonder zelf de klassering te mogen wijzigen.

- De uiteenzetting over de vergelijking van de offertes inzake de percelen die aan de Standaard Boekhandel zijn toegewezen is volgens haar duidelijk en toont het bestaan van “uitdrukkelijke en bewijskrachtige gronden” aan. Uitmaken wat de beste beoordelingsmethode is behoort tot de discretionaire bevoegdheid van het bestuur; aangezien het bestek daarover niets bevat is die beoordelingsbevoegdheid enkel gebonden aan de beginselen van behoorlijk bestuur. In casu heeft het bestuur een afweging gemaakt van alle elementen die zij nuttig achtte. Dat de inschrijvers gevraagd werd naar referenties om de technische bekwaamheid te duiden betekent niet dat positieve ervaringen uit het verleden per se niet in de uiteindelijke afweging betrokken mogen worden. De verwijzing naar de positieve ervaringen met de Standaard Boekhandel is slechts ook “één van meerdere elementen” die de toewijzingsbeslissing materieel onderbouwen.

- Het feit dat de verzoekende partij voor verschillende percelen de laagste prijs heeft aangeboden houdt niet in dat de toewijzing aan een ander onregelmatig is: de prijs is slechts één beoordelingselement.
- De verzoekende partij gaat er ten onrechte van uit dat het bestuur in het bestek noodzakelijk bepaalde specifieke gunningscriteria voorop had moeten stellen. Bij het opmaken van het bestek en vooraleer de voorwaarden van de inschrijvers te kennen kon onmogelijk voorspeld worden welke elementen de voorkeur zouden moeten krijgen op andere, aangezien dat precies uit de offertes moet blijken. Te dezen is gebleken dat het aspect “prijs” vrij gelijklopend was, terwijl de Standaard Boekhandel zich op het aspect “leveringsservice” kon onderscheiden, wat nog niet betekent dat de verzoekende partij als een “niet tijdig leverende aanbieder” werd beschouwd.
- Het aspect “leveringsservice” is evident een beoordelingselement voor de toekenning van de opdracht van levering van schoolboeken. De verzoekende partij heeft daar ook over gesproken in haar offerte, waarmee zij bewijst dat zij zelf ook belang hechtte aan dat element. En de kritiek van de verzoekende partij op de extra-opslagruimte in het centraal depot van de Standaard Boekhandel is niet relevant.

Beoordeling

7. De verzoekende partij heeft op grond van het haar medegedeelde bestek, een offerte ingediend. Zij heeft daarin, hoewel artikel I.9 uitdrukkelijk daaraan herinnerde, geen bemerkingen gemaakt aangaande het ontbreken van beoordelingscriteria. Zij was dus van oordeel dat de ontstentenis van gunningscriteria in het bestek geen objectieve vergelijking van de offertes in de weg zou staan. Door zonder meer deel te nemen aan de gunningsprocedure, en meer bepaald aan de administratie niet duidelijk te maken waarom de ontstentenis van vooraf bepaalde gunningscriteria haar mogelijks in een nadelige positie kon plaatsen in vergelijking met andere bidders, om vervolgens die grief voor het eerst te formuleren in het kader van een procedure bij uiterst dringende noodzakelijkheid bij de Raad van State, geeft de verzoekende partij geen blijk van

de zorgvuldigheid die van de burger verwacht mag worden wanneer hij deelneemt aan een bestuurlijk beslissingsproces en ontzegt zij zichzelf het recht om, in dergelijke procedure, de onregelmatigheid van het bestek als middel aan te voeren.

8. Uit het verslag van nazicht blijkt dat voor de toewijzing van de percelen 1, 3, 4, 5 en 6 rekening gehouden is enerzijds met het feit dat de Standaard Boekhandel reeds schoolboeken leverde in de betrokken lagere scholen en in twee gemeentelijke secundaire scholen, die allen zeer tevreden zijn en anderzijds met de snelle leveringstermijn en de inzet, met dat doel, van bijkomende materiële middelen. Voor de toewijzing van perceel 2 is rekening gehouden met het feit dat “Die Keure een groot deel gratis aanbiedt bij een algemene bestelling”.

Het in aanmerking nemen van die criteria als decisieve gegevens om de opdrachten toe te wijzen, impliceert dat het bestuur de vergelijkingscriteria die door de verschillende inschrijvers werden voorgelegd om hun offerte als “meest voordelige/goedkoopste” aanvaard te zien -de prijs, de andere specifieke gegevens die hun kandidatuur konden ondersteunen-, niet in aanmerking heeft genomen of geoordeeld heeft dat zij niet van aard waren om een voorkeur te bepalen. Dergelijk handelen lijkt niet per se onregelmatig, aangezien het bestek er precies op had gewezen dat zou gekozen worden voor “de meest voordelige/goedkoopste offerte”, waarmee het bestuur zich de ruimste beoordelingsbevoegdheid voorbehield.

De vraag rijst of de voormelde criteria het bestuur toelieten, nadat het kennis genomen had van alle beoordelingselementen die haar met de offertes waren voorgelegd, de inschrijving van de Standaard Boekhandel en van Die Keure als “meest voordelige” te beschouwen. De Raad van State kan wat dat betreft, en gelet op de formele motiveringsverplichting die op het bestuur rust, slechts rekening houden met wat formeel vermeld is in het bestreden besluit, dat volledig terugvalt op het verslag van nazicht der inschrijvingen.

9. De in het bestek vermelde voorwaarde dat de inschrijver, met het oog op het onderzoek van zijn technische bekwaamheid, een lijst moet bezorgen van “gelijkaardige leveringen in het afgelopen schooljaar” lijkt op zich niet te

betekenen dat het bestuur, bij het beoordelen van de vraag welke de voordeligste offerte is, geen rekening meer zou mogen houden met de tevredenheid over vroegere leveringen. De technische bekwaamheid om in het afgelopen schooljaar een opdracht tot een goed einde te brengen is immers niet hetzelfde als de beoordeling van de wijze waarop de bidder in het verleden opdrachten voor het bestuur zelf vervuld heeft.

Vereist is wel dat de bidders op dat vlak gelijk behandeld worden. En dat lijkt te dezen niet het geval geweest te zijn: Het verslag stelt dat de Standaard Boekhandel “reeds schoolboeken leverde” in de gemeentelijke scholen. In het verzoekschrift stelt de verzoekende partij dat ook zij in “2008-2009-2010 boeken leverde aan de betreffende scholen, eveneens tot grote tevredenheid van de schooldirecteur” en de verwerende partij spreekt dit op geen enkele wijze tegen. Uit het dossier van de zaak blijkt ook niet dat zij een onderzoek gevoerd heeft naar de tevredenheid over de leveringen die de verzoekende partij aan de gemeentescholen heeft gedaan. Verwijzen naar de tevredenheid over de prestaties van een bepaalde inschrijver zonder aan te tonen dat die tevredenheidstest ook ten aanzien van de andere inschrijvers is gevoerd, houdt een miskenning in van het gelijkheidsbeginsel en kan geen deugdelijke grondslag vormen voor de opdracht.

10. Een tweede reden voor de toewijzing van de opdracht aan de Standaard Boekhandel is de service die deze inschrijver garandeert: met name is de boekhandel gevestigd in de gemeente en kan hij het hele jaar door snel leveren, met inzet ook van extra opslagruimte, voorraad en personeel van mei tot september. Het motief is aldus toegespitst op de beoogde snelle bevoorrading van de scholen.

Zowel de verzoekende partij als de Standaard Boekhandel hebben uitvoerig omschreven op welke wijze zij de leveringen zouden organiseren. De Standaard Boekhandel garandeert een leveringstermijn van 3 werkdagen voor “titels in centrale voorraad” en van “gemiddeld 8 werkdagen” voor “titels niet voorradig”, zonder te specificeren of de werken waarop de inschrijving hier betrekking heeft in centrale voorraad zijn. Dezelfde termijnen gelden blijkbaar ook voor bijbestellingen. De verzoekende partij hanteert een leveringstermijn “vanaf 7 dagen na bestelling” en voor nieuw verschenen of in

herdruk zijnde werken een levering van “minstens 2-maal per week”, mogelijk “begin september dagelijks”. Nabestellingen in september worden door haar meestal “binnen de week” geleverd en spoedbestellingen gebeuren binnen 24 uur na ontvangst van de uitgeverij.

11. In de actuele stand van de rechtspleging lijkt er voor wat de snelheid van de levering betreft, geen wezenlijk verschil te bestaan tussen het engagement van de Standaard Boekhandel en dat van de verzoekende partij. Het besproken motief rechtvaardigt niet waarom de inschrijving van de Standaard Boekhandel de voorkeur kan krijgen op deze van de verzoekende partij.

12. Daarbij voegt zich de vaststelling dat de verzoekende partij, ook al zijn de aangeboden prijzen “vrij gelijklopend” zoals de verwerende partij in haar nota stelt, hoe dan ook een prijs heeft vermeld die voor vier van de vijf percelen gunstiger is dan deze van de Standaard Boekhandel. Gewis betreft het een gering verschil dat in het kader van de beoordeling van de “meest voordelige inschrijving” zeker niet onoverbrugbaar is, maar dat wel relevant is wanneer, als hiervoor gezien, de gehanteerde criteria van voorkeur falen en wanneer het gunningsverslag volledig aan dit gegeven voorbij gaat.

Een en ander leidt tot het besluit dat de bestreden beslissing, wat betreft de toewijzing van de opdracht aan de Standaard Boekhandel, geen deugdelijke grondslag heeft.

13. Uit de verbeterde offertes blijkt dat de nv Die Keure voor het perceel 2 de laagste bieder was: 5.346,05 euro tegen 5.711,21 euro voor de verzoekende partij. Het gunningsverslag steunt dan de voorkeur voor de nv Die Keure specifiek op het motief: “een groot deel gratis (...) indien bij een algemene bestelling”, waarmee blijkbaar verwezen wordt naar het aanbod vermeld in de inschrijving: “bij rechtstreekse klassikale bestelling van deze totale offerte worden volgende artikelen gratis bijgeleverd voor De Plataan: waarde 431 euro”. Het motief verwijst aldus naar de lagere inschrijvingsprijs van Die Keure en duidt niet op een specifiek voordeel dat de inschrijver biedt. Perceel 2 wordt aldus

toegekend louter op grond van de inschrijvingsprijs. Wat de levering betreft, beperkt de nv Die Keure zich tot de loutere mededeling “levering uit voorraad behoudens verkoop”, waarbij zij geen enkel engagement aangaat wat betreft de leveringstijden.

Het is, zonder nadere verduidelijking, onbegrijpelijk waarom hier het motief van de positieve ervaring en van de snelheid van de levering -dat wezenlijk wordt geacht voor de levering van bepaalde schoolboeken, zelfs voor de levering van rekenboeken voor de school Ten Bos- nu plots voor de rekenboeken in de school De Plataan verlaten wordt ten voordele van de kostprijs.

Waar vastgesteld kan worden dat de verwerende partij zich voor de toewijzing van de opdracht gefocust heeft op de ervaring met de leveranciers en op de snelheid van de leveringen, stelt de Raad van State vast dat de verwerende partij voor het perceel 2 nu plots zonder enige reden een ander criterium hanteert, zonder ook maar enigszins te verduidelijken waarom in dat geval het prijsverschil de bovenhand haalt op de leveringsaspecten. In die zin heeft ook de toewijzingsbeslissing voor perceel 2 geen deugdelijke grondslag en is de Raad van State niet in de mogelijkheid om uit te maken of de verwerende partij haar discretionaire beoordelingsbevoegdheid niet kennelijk te buiten is gegaan.

BESLISSING

1. De Raad van State beveelt de schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid van de beslissing van 30 mei 2011 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Merchtem waarbij de opdracht voor de aankoop van schoolboeken voor twee gemeentescholen voor het schooljaar 2011-2012 wordt toegekend enerzijds aan de Standaard Boekhandel/De Hauwere en anderzijds aan Die Keure.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van acht juli 2011,
door de Raad van State, XIIe vakantiekamer, samengesteld uit:

André Vandendriessche, kamervoorzitter

bijgestaan door

Silvan De Clercq, griffier.

De griffier

De voorzitter

Silvan De Clercq

André Vandendriessche