

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 226.773 van 17 maart 2014
in de zaak A. 211.696/XII-7600**

In zake: de BVBA ANDRE AUDENAERT
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Donat Lambert
kantoor houdend te 9030 Mariakerke
Mispelblik 10
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

het VLAAMSE GEWEST
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Kris Wauters
kantoor houdend te 1170 Watermaal-Bosvoorde
Terhulpssteenweg 187
bij wie woonplaats wordt gekozen

Tussenkommende partij:

de NV DECKX ALGEMENE ONDERNEMINGEN
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Bettina Poelemans
kantoor houdend te 9051 Sint-Denijs-Westrem
MG Buiding II
Kortrijksesteenweg 1144 G
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 20 februari 2014, strekt tot de schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid van de tenuitvoerlegging van :

“- de beslissing van 19.12.2013 uitgaande van het Agentschap Wegen en Verkeer [...] waarbij [de bvba André Audenaert] voor de opdracht

‘Onderhoud van de autosnelwegen in de provincie Vlaams-Brabant A-wegen West - 1M3D8F/13/16’ wordt uitgesloten:
- de beslissing van 19.12.2013 uitgaande van het Agentschap Wegen en Verkeer [...] waarbij voormelde opdracht wordt gegund aan Deckx Alg. Ond. NV voor een bedrag van € 450.000,00 incl. BTW.”

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Met een verzoekschrift van 28 februari 2014 heeft de nv Deckx Algemene Ondernemingen gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 11 maart 2014, om 11.00 uur.

Staatsraad Pierre Barra heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Stéphanie Taelemans, die loco advocaat Donat Lambert verschijnt voor de verzoekende partij, advocaten Kris Wauters en Ann-Sophie Vanwinsen, die verschijnen voor de verwerende partij, en advocaat Bettina Poelemans, die verschijnt voor de tussenkomende 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. De verwerende partij schrijft een opdracht voor aanneming van werken uit met als voorwerp het onderhoud van de autosnelwegen in de provincie Vlaams-Brabant – A-wegen West, bestek nr. 1M3D8F/13/16. De gunningswijze is de openbare aanbesteding. De opdracht wordt bekendgemaakt in het Bulletin der Aanbestedingen van 24 april 2013.

Er worden tien offertes ingediend onder andere door de verzoekende partij en door de nv Deckx Algemene Ondernemingen die een betere prijs biedt dan de verzoekende partij.

Op 19 december 2013 beslist de verwerende partij de opdracht te gunnen aan de nv Deckx Algemene Ondernemingen en wordt de verzoekende partij uitgesloten.

IV. Tussenkoms

4. De nv Deckx Algemene Ondernemingen blijkt voordeel te halen uit de bestreden gunningsbeslissing en heeft er belang bij dat de vordering wordt afgewezen. Dienvolgens moet haar verzoek tot tussenkoms worden ingewilligd.

V. Intrekking van de bestreden beslissing

5. Op 4 maart 2014 beslist de verwerende partij tot het volgende:

“De gemotiveerde gunningsbeslissing d.d. 19 december 2013, waarbij in het kader van het bestek 1M3D8F/13/16 de overheidsopdracht met betrekking tot ‘Onderhoud van de autosnelwegen in de provincie Vlaams-Brabant – A-wegen West’ werd gegund aan Deckx Alg. Ond. nv en de beslissingen genomen in het raam van hetzelfde bestek en waarbij enerzijds de bvba Audenaert werd uitgesloten en anderzijds de offerte van de bvba Norré-Behaegel onregelmatig werd verklaard, worden ingetrokken.”

Deze beslissing trekt de beide bestreden beslissingen in.

Ter terechtzitting argumenteert de verzoekende partij dat zij met haar tweede middel beoogt de regelmatigverklaring van de offerte van de tussenkomende partij onwettig te zien verklaren en dat zij dienvolgens nog steeds een belang heeft bij haar vordering.

Dit wordt niet aanvaard. In de eerste plaats wordt opgemerkt dat de verzoekende partij als voorwerp van haar vordering niet uitdrukkelijk de regelmatigverklaring van de offerte van de tussenkomende partij heeft aangemerkt. Voorts lijkt het dat bij een eventuele nieuwe gunningsbeslissing de verwerende partij de regelmatigheid van de offerte van de tussenkomende partij opnieuw zal kunnen beoordelen niettegenstaande de beslissing hierover niet expliciet is ingetrokken; in de overwegingen tot de intrekkingbeslissing wordt hieromtrent geen voorbehoud gemaakt. Ten slotte wijst de Raad van State erop dat, conform de leer van het arrest Labonorm, nr. 152.173 van 2 december 2005, de verzoekende partij steeds de regelmatigheid van de offerte van de tussenkomende partij in vraag zal kunnen stellen bij het aanvechten van een eventuele nieuwe beslissing tot gunning aan de tussenkomende partij.

De vordering is bijgevolg zonder voorwerp, minstens heeft de verzoekende partij haar actueel belang bij de vordering verloren.

In de gegeven omstandigheden past het wel de kosten ten laste van de verwerende partij te leggen.

BESLISSING

1. Het verzoek van de nv Deckx Algemene Ondernemingen tot tussenkomst in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

2. De Raad van State verwerpt de vordering.

3. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van de vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid, begroot op 175 euro.

De tussenkommende partij wordt verwezen in de kosten van de tussenkommst, begroot op 125 euro.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 17 maart 2014, door de Raad van State, XIIe kamer, samengesteld uit:

Pierre Barra,	staatsraad,
	waarnemend voorzitter,
bijgestaan door	
Frank Bontinck,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Frank Bontinck

Pierre Barra