

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 75.543 van 31 juli 1998
in de zaak A. 77.186/IX-936.**

In zake : Kristien HULSBOSCH,
die woonplaats kiest bij
Advocaten D. VANDEN BOER en
St. VAN DEN BRANDE,
kantoor houdende te LOMMEL,
Lepelstraat 125

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Volksgezondheid,
die woonplaats kiest bij
Advocaat T. BALTHAZAR,
kantoor houdende te GENT,
Onderbergen 57.

tussenkommende partij :

Carine THYS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat H. DEMEESTER,
kantoor houdende te GENT,
Koning Leopold II-laan 102.

DE EERSTE VOORZITTER VAN DE RAAD VAN STATE,

Gezien het verzoekschrift dat op 20 januari 1998 namens apothekeres Kristien HULSBOSCH, door haar raadsman D. VANDEN BOER, advocaat te Lommel, werd ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van het besluit van 18 november 1997 van de Minister van Volksgezondheid en Pensioenen, waarbij aan apothekeres Carine THYS een vergunning wordt verleend voor het openen van een voor het publiek opengestelde officina te HAMONT-ACHEL, Eindstraat, perceel gekadaastreerd sectie A, nrs. 311 h/ex, 312 C/ex, 307 C/ex of lot 6 van een goedgekeurde verkaveling;

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Adjunct-auditeur L. VERMEIRE;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 26 maart 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 april 1998;

Gehoord het verslag van de Eerste Voorzitter van de Raad van State G. BAETEMAN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat P. VANVELTHOVEN, die loco Advocaten D. VANDEN BOER en S. VAN DEN BRANDE verschijnt voor verzoekster, van Advocaat T. BALTHAZAR, die verschijnt voor de verwerende partij, en van Advocaat H. DEMEESTER, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord Adjunct-auditeur L. VERMEIRE, daartoe gemachtigd bij beslissing van de Auditeur-generaal van 27 mei 1997, in zijn eensluidend advies;

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

Overwegende dat Carine THYS met een verzoekschrift van 13 februari 1998 vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

1.1. Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

1.2. Overwegende dat verzoekster haar moeilijk te herstellen ernstig nadeel in het verzoekschrift als volgt omschrijft :

"Mevrouw THYS Carine zal thans haar apotheek te Hamont-Achel vestigen en openen.

Wanneer de schorsing van de beslissing van de Minister van Volksgezondheid en Pensioenen dd 18 november 1997 niet wordt bevolen, zal de apotheek van THYS Carine daadwerkelijk geopend worden, met als gevolg dat verzoekster, eigenares van de dichtstbij gelegen apotheek te Hamont-Achel, Michielsplein 17, ongetwijfeld reeds cliënteel zal verliezen gezien zij de concurrentie moet ondergaan van een vlakbij gelegen apotheek, waarvan de invloedssfeer voor een groot gedeelte samenloopt met deze van de apotheek van verzoekster;

Het is zodoende duidelijk dat verzoekster bij opening van de nieuwe vestiging onmiddellijk daarbij nadeel zal ondervinden en dit nadeel zal blijven ondervinden gedurende de hele periode dat de nieuw gevestigde apotheek open zal blijven;

Dat verzoekster daarenboven een belangrijke investering van niet minder dan 10.200.000 fr. heeft gedaan, dewelke zij slechts heeft overwogen nadat zij op basis van de bepalingen van voormeld K.B. van 25 september 1974, het aantal reeds bestaande apotheken te Hamont-Achel en de inwonersaantallen van de gemeente Hamont-Achel, tot de bevinding kwam dat in Hamont-Achel geen ruimte was voor een bijkomende apotheek.

Dat de opening van de nieuwe vestiging het rendement van de gedane investering ernstig dreigt te beperken;

Dat dit nadeel uiteraard niet meer te herstellen is, gezien de door verzoekster geleden en te lijden schade gedurende de hele periode van opening van de nieuwe apotheek";

1.3. Overwegende dat de verwerende partij van haar kant stelt dat het ingeroepen nadeel louter pecuniair is, namelijk het niet optimale rendement van de gedane investering, en bijgevolg, volgens vaste rechtspraak van de Raad, herstelbaar; dat zij daaraan toevoegt dat het nadeel louter hypothetisch is en dat elke poging tot concrete begroting en concreet bewijs ervan ontbreekt;

1.4. Overwegende dat een louter financieel nadeel in principe niet moeilijk te herstellen is; dat een financieel nadeel wel moeilijk te herstellen gevolgen kan hebben en niet louter pecuniair is, indien daardoor het bestaan of voortbestaan van verzoekster in het gedrang komt; dat het aan verzoekster toekomt daarvan in het verzoekschrift zelf het bewijs aan te brengen, minstens door het voorleggen van concrete argumenten en gegevens, zoals cijfers over de financiële toestand en de te verwachten gevolgen van de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing, om haar stelling te onderbouwen en die aantonen dat het financieel nadeel niet louter pecuniair is;

1.5.1. Overwegende dat verzoekster in de eerste plaats in algemene bewoordingen het nadeel aanvoert dat zij zal ervaren door het openen van de door de bestreden beslissing toegelaten officina; dat zij aldus uitgaat van commerciële beschouwingen die voor de overheid vreemd moeten zijn bij het nemen van de bestreden beslissing, wijl voor haar alleen de vereisten van een aangepaste geneesmiddelendistributie mogen gelden; dat verzoekster ook geen concrete gegevens aanbrengt omtrent het nadeel dat daaruit voor haar kan volgen en dan ook geen financieel nadeel in de hiervoren sub 1.4. omschreven mate aantoot;

1.5.2. Overwegende dat het verder door verzoekster ingeroepen nadeel, namelijk de ernstige bedreiging van

het rendement van haar investering door verlies van cliënteel, een nadeel is dat, mocht het al als ernstig en zeker worden beschouwd - bij gebreke van enige concrete cijfers terzake behoudens dan het bedrag van de investering - van zuiver financiële aard is; dat verzoekster zelfs niet beweert, laat staan dat zij concreet en specifiek aantoont dat aldus de leefbaarheid van haar apotheek in het gedrang zou komen;

1.6. Overwegende dat uit wat voorafgaat volgt dat verzoekster het moeilijk te herstellen ernstig onmiddellijk nadeel niet concreet en specifiek omschrijft en dat de beweringen daaromtrent enkel financiële aspecten betreffen, die herstelbaar zijn; dat aangezien niet aan de tweede schorsingsvoorwaarde is voldaan, de vordering tot schorsing dient te worden verworpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Carine THYS in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op eenendertig juli 1900 achtennegentig,
door :

de H.	G. BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

G. BAETEMAN.