

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 80.176 van 11 mei 1999
in de zaak A. 82.207/XII-1839.**

In zake : de b.v.b.a. KEMPISCHE DRAADCENTRALE,
die woonplaats kiest bij
advocaten L. RAEYMAEKERS en A. RAMON,
kantoor houdende te WESTERLO,
Baksveld 3 E

tegen :

1. c.v. Gewestelijke Maatschappij voor de
Kleine Landeigendom,
die woonplaats kiest bij
advocaat V. VAN DIJCK,
kantoor houdende te VOSSELAAR,
Oude Baan 22,
2. de Vlaamse Huisvestingsmaatschappij,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. VAN PETEGHEM,
kantoor houdende te SINT-NIKLAAS,
Parklaan 80.

tussenkommende partij :

de b.v.b.a. AFILCO,
die woonplaats kiest bij
advocaten J. dE CHAFFOY, M.-C. RYCKAERT en
L. PLESSERS,
kantoor houdende te TURNHOUT,
Driezenstraat 31.

DE VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de
b.v.b.a. Kempische Draadcentrale op 27 januari 1999
heeft ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging
te vorderen van :

"De beslissing van de Gewestelijke Maatschappij
voor de Kleine Landeigendom C.V. van onbekende datum
-waarschijnlijk 23 november 1998- waarbij de op-
dracht, inzake de levering en plaatsing van tuin-
afsluitingen bij 23 percelen te Oud-Turnhout
'Wezelakkers' reeks A; 27 percelen te Turnhout
'De Bosschen' reeks G; 9 percelen te Balen 'Hulsen'
reeks A; 14 percelen te Retie 'Hulsche Akkers' reeks

A en 18 percelen te Hoogstraten (Minderhout) 'Borselhoeve' reeks A, codenummer 9550/9890/81, wordt gegund aan de firma AFILCO BVBA;

De beslissing van onbekende datum van de Gewestelijke Maatschappij voor de KLEINE LANDEIGENDOM CV, waarbij de inschrijving van verzoekende partij ongeldig wordt verklaard;

De impliciete weigeringsbeslissing van onbekende datum van de Gewestelijke Maatschappij voor de KLEINE LANDEIGENDOM CV om de werken niet te gunnen aan de BVBA KEMPISCHE DRAADCENTRALE;

De beslissing van onbekende datum van de Vlaamse Huisvestingsmaatschappij waarbij beslist wordt de bekrachtiging te onthouden aan het voorstel van de Gewestelijke Maatschappij voor de KLEINE LANDEIGENDOM CV van onbekende datum om de opdracht aan de BVBA KEMPISCHE DRAADCENTRALE te gunnen;

De beslissing van onbekende datum van de Vlaamse Huisvestingsmaatschappij om de beslissing waarbij de Gewestelijke Maatschappij voor de KLEINE LANDEIGENDOM CV besluit de werken aan de firma AFILCO BVBA te gunnen, goed te keuren dan wel te bekrachtigen;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging vordert van dezelfde beslissingen;

Gezien de nota's van de verwerende partijen;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur J. STEVENS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 23 maart 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 20 april 1999;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat P. BRUYNSEELS, die loco advocaat L. RAEYMAEKERS verschijnt voor de verzoekende partij, van advocaat V. VAN DIJCK, die verschijnt voor de eerste verwerende partij, van advocaat J. DE SMET, die loco advocaat J. VAN PETEGHEM verschijnt voor de tweede verwerende partij en van advocaat J. de CHAFFOY, die verschijnt voor de tussenkommende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur J. STEVENS;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat de b.v.b.a. AFILCO met een verzoekschrift van 24 februari 1999 heeft gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen;

Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1. De eerste verwerende partij organiseert een "onderhandse prijsvraag" voor het leveren en plaatsen van tuinafsluitingen op 91 percelen, gelegen op vijf verschillende plaatsen. De uitvoeringstermijn is door het bestek bepaald op 91 kalenderdagen, hetzij één kalenderdag per af te sluiten perceel.

2. Zij schrijft zes firma's aan, waaronder de b.v.b.a. Kempische Afsluitingen, Donk 36 te Oud-Turnhout.

3. Er worden vijf offertes ingediend. Verzoekster dient een offerte in ten bedrage van 1.182.375 frank, verzoekster in tussenkomst een van 1.207.599 frank, beide exclusief BTW.

4. Op 23 november 1998 besluit de raad van bestuur van de eerste verwerende partij de werken te gunnen aan de tussenkomende partij als laagste regelmatige bieder. De bieding van verzoekster wordt als niet reglementair beschouwd, daar niet zij was aangeschreven maar wel de b.v.b.a. Kempische Afsluitingen, welke op hetzelfde adres was gevestigd als verzoekster doch in 1993 failliet is verklaard.

Met een brief van 30 november 1998 wordt verzoekster van het voormelde in kennis gesteld.

5. Met een brief van 4 december 1998 wordt de opdracht gegund aan de tussenkomende partij. De aanvang van de werken wordt vastgesteld voor Oud-Turnhout "Wezelakkers" op 2 januari 1999 (uitvoeringstermijn 23 kalenderdagen), voor Turnhout "De Bosschen" op 26 januari 1999 (uitvoeringstermijn 27 kalenderdagen) en voor de andere drie plaatsen zal het aanvangsbevel op een nog nader te bepalen datum gegeven worden;

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 nietigverklaring van de aangevochten rechtshandeling kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging ervan een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende dat, wat de voorwaarde van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel betreft, verzoekster verwijst naar de mogelijkheid welke een schorsing haar biedt om alsnog de opdracht te kunnen uitvoeren en naar de referentiewaarde daarvan;

Overwegende dat de verzoekende partij, nadat haar ter kennis was gebracht dat zij de opdracht niet had gekregen, bijna twee maanden, of vrijwel de volle

beroepstermijn heeft gewacht om haar huidige vordering in te stellen tegen de gunning van een overheidsopdracht waarvan de aanvang van de uitvoering was vastgesteld op 2 januari 1999 en de uitvoeringstermijn 91 kalenderdagen bedroeg; dat van die 91 dagen er op de dag van het instellen van de vordering bijgevolg al meer dan een derde -de eerste fase- voorbij waren en, in de veronderstelling dat alle proceduretermijnen geëerbiedigd zouden worden, kon worden voorzien dat de uitvoeringstermijn vrijwel verlopen zou zijn op de dag dat het schorsingsarrest wordt uitgesproken; dat het door de verzoekende partij aangevoerde nadeel bijgevolg niet meer kan worden vermeden door een schorsing, ook al zou de uitvoering intussen enige vertraging hebben opgelopen;

Overwegende dat de verzoekende partij bijgevolg niet aantoont dat de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen; dat aangezien aan een der voorwaarden van artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State niet is voldaan, de vordering tot schorsing moet worden verworpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van de b.v.b.a. AFFILCO in de vordering tot schorsing wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

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

De kosten van de tussenkomst in de schorsingprocedure, bepaald op vijfduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op elf mei 1900 negenennegentig, door :

de H.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. DE BRABANDERE.