

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 82.133 van 23 augustus 1999
in de zaak A. 86.072/XII-2166.**

In zake : de n.v. WASTE COLLECTION SYSTEMS BELGIUM,
die woonplaats kiest bij
Advocaat K. GEELEN,
kantoor houdende te HASSELT,
Gouverneur Roppesingel 131

tegen :

de gemeente ZOERSEL.

DE RAAD VAN STATE, XIIe VAKANTIEKAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de n.v. WASTE COLLECTION SYSTEMS BELGIUM op 14 augustus 1999 heeft ingediend om de schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid te vorderen van de tenuitvoerlegging van "het besluit van het College van Burgemeester en Schepenen van de gemeente Zoersel van 26 juli 1999 tot gunning van de invoering van een tariefdifferentiatie voor de inzameling van GFT + restafval";

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;

Gelet op de beschikking van 18 augustus 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 augustus 1999;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter M.-R. BRACKE;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat K. GEELEN, die verschijnt voor de verzoekende partij, en

van Advocaat P. DE MAEYER die, loco Advocaten X. LEURQUIN en L. VANHOUT verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur J. STEVENS;

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

1. Overwegende dat door de gemeente Zoersel een algemene offerteaanvraag werd uitgeschreven voor "de invoering van een tariefdifferentiatie voor de inzameling van G.F.T.- en restafval; dat na het aanbrengen door de verzoekende partij en door de n.v. Plastic Omnium van verbeteringen aan hun offerte, dit in toepassing van artikel 115 van het koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor de aanneming van werken, leveringen en diensten en de concessies voor openbare werken, het college van burgemeester en schepenen van de verwerende partij op 26 juli 1999 besloot de opdracht te gunnen aan de n.v. Plastic Omnium; dat op 27 juli 1999 de verzoekende partij bij aangetekend schrijven vroeg om toezending van het gunningsverslag; dat bij aangetekend schrijven van 10 augustus 1999 de verwerende partij aan de verzoekende partij een uittreksel uit de notulen van het schepencollege toezond, bevattend de beslissing tot toewijzing van de omstreden opdracht aan de n.v. Plastic Omnium; dat een aantal stukken waarnaar in die beslissing wordt verwezen evenwel niet ter kennis van de verzoekende partij werden gebracht; dat op met een op 14 augustus 1999 ter post aangetekend schrijven het verzoekschrift tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid werd ingediend; dat dit op 17 augustus 1999 aan de verwerende partij werd betekend; dat met een telefaxbericht van 18 augustus 1999 de verwerende partij de

niet verzonden stukken ter kennis bracht van de verzoekende partij;

2. Overwegende dat krachtens artikel 17, §§ 1 en 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid kan worden besloten onder de drievoudige voorwaarde dat een uiterst dringende noodzakelijkheid voorhanden is, 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;

2.1. Overwegende dat de verzoekende partij als enig middel de schending aanvoert van de formele motiveringsplicht en van "het materieel motiveringsbeginsel"; dat zij in essentie doet gelden dat in de bestreden beslissing als enig motief staat vermeld dat de inschrijving van de n.v. Plastic Omnium de meest voordelige is en dat derhalve de opdracht aan die vennootschap moet worden gegund, zonder dat in de bestreden beslissing zelf wordt gemotiveerd waarom die offerte als de meest voordelige wordt beschouwd; dat zij vaststelt dat in de bestreden beslissing wel wordt verwezen naar twee verslagen van de milieudienst van de gemeente Zoersel van respectievelijk 28 juni en 23 juli 1999 alsmede naar een besluit van het schepencollege van 12 juli 1999 waaruit mogelijke motieven zouden kunnen blijken, maar dat de loutere verwijzing ernaar zonder opname van de inhoud ervan in de bestreden beslissing onvoldoende is; dat zij daarbij nog doet gelden dat die documenten haar niet ter kennis werden gebracht, hetgeen een inbreuk inhoudt op de formele motiveringsplicht;

2.2.1. Overwegende dat in de bestreden beslissing onder meer het volgende staat vermeld :

"Gelet op het verslag van nazicht van de inschrijvingen van 28 juni 1999 opgemaakt door de milieudienst waaruit blijkt dat de inschrijvingen van de firma's Schäfer en Europartners niet voldoen aan de administratieve en/of technische voorwaarden van het bestek, met name het gebruik van een read-only chip bij de bieding van Schäfer en het opgeven van onvolledig inschrijvingsformulieren, het niet beschrijven van essentiële onderdelen uit het lastenboek en het niet leveren van proefcontainers op het gemeentehuis bij de bieding van Europartners; en dat uit het hogergenoemd verslag blijkt dat de firma's WCS en Plastic Omnium een gelijk aantal punten behalen bij toepassing van de gunningsdriehoek die voorzien werd in het bestek;

Gelet op art. 115 van het koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aannemingen van werken, leveringen en diensten en de concessies van openbare werken, waarbij voorzien wordt dat bij gelijkwaardigheid van de offertes een verbetering kan gevraagd worden;

Gelet op het besluit van het schepencollege op 12 juli 1999 waarbij gezien de gelijkwaardigheid van de offertes beslist werd om een verbetering te vragen van hun offertes aan de firma's WCS en Plastic Omnium;

Gelet op het proces verbaal van de opening van de verbeteringen op vrijdag 23 juli 1999 om 9u30;

Gelet op het verslag van nazicht van de verbeteringen van 23 juli 1999 opgemaakt door de milieudienst waaruit blijkt dat na grondig nazicht en evaluatie de verbeteringen van Plastic Omnium een gunstiger beoordeling krijgen;

Overwegende dat het schepencollege zich bij bovenvermeld verslag van de milieudienst aansluit en dat het integraal deel uitmaakt van het gunningsbesluit;

Overwegende dat het schepencollege een weloverwogen en gemotiveerde keuze tussen de inschrijvers moet maken rekening houdend met de vooropgestelde tijdsplanning en dat verder uitstellen van het project, gelet op de reeds gedane investeringen in het kader van onderzoek en voorbereiding, zowel financieel als beleidsmatig bijzonder bezwarend zijn;

(...)

Besluit:

De invoering van een tariefdifferentiatie voor de inzameling van GFT+ en restafval wordt gegund aan de firma Plastic Omnium, Pierre Corneliskaai 10, 9300 Aalst, voor volgende prijzen inclusief BTW:

- * perceel 1A: 3.154.984 Bef;
- * perceel 2: 38.720.000 Bef;
- * perceel 3: 10.708.500 Bef;

Het college opteert voor bordeauxkleurige containers. Bijgevolg wordt er door de firma Plastic Omnium een korting toegestaan van 2% op perceel 3, wat de prijs brengt op 10.494.330 Bef.

Door de firma Plastic Omnium wordt een bijkomende korting van 2% toegestaan indien de drie loten aan hen worden toegewezen.

Het geheel wordt vergund aan Plastic Omnium voor de prijs van 51.321.928 Bef. inclusief BTW. De verbeteringen, dd. 20 juli 1999, die Plastic Omnium aan de gemeente heeft overgemaakt behoren integraal tot de offerte van Plastic Omnium";

2.2.2. Overwegende dat de motieven tot het gunstiger bevinden van de verbeterde offerte van de n.v. Plastic Omnium t.o.v. de verbeterde offerte van de verzoekende partij terug te vinden zijn in het verslag van de milieudienst van 23 juli 1999; dat blijkens de bewoordingen van het bestreden besluit dat verslag, waarbij het schepencollege zich heeft aangesloten, integraal deel uitmaakt van het gunningsbesluit; dat prima facie een dergelijke motivering een afdoende motivering vormt;

2.2.3. Overwegende dat voor zover de verzoekende partij ook wil aanklagen dat voornoemd verslag haar niet samen met het besluit van 26 juli 1999 werd ter kennis gebracht -zoals gezegd is die kennisgeving inmiddels geschied- haar moet worden tegengeworpen dat behoudens andersluidende wetsbepaling een gebrek in de mededeling van een beslissing niet de onwettigheid van die beslissing zelf tot gevolg lijkt te kunnen hebben en een gebrekkige mededeling alleen die mededeling onwettig lijkt te kunnen maken; dat desgevallend, een gebrekkige mededeling wel een gevolg kan hebben op het vlak van het ingaan van de beroepstermijn;

2.2.4. Overwegende dat het niet ernstig bevinden van het enig middel meebrengt dat de vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid moet worden afgewezen, zonder dat uitspraak moet worden gedaan over de door de verwerende partij opgeworpen exceptie van onontvankelijkheid,

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, bepaald op zeventuizend frank, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig augustus 1900 negenennegentig, door :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de H.	M. MILOJKOWIC,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

M. MILOJKOWIC.

M.-R. BRACKE.