

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 83.123 van 26 oktober 1999
in de zaak A. 53.584/XII-1901.**

In zake : de BVBA Kortrijkse Algemene Bouwonderneming
"K.O.R.A.L.B.O.",
die woonplaats kiest bij
advocaat A. LUST,
kantoor houdende te SINT-ANDRIES-BRUGGE,
Burggraaf de Nieulantlaan 14

tegen :

de stad VEURNE,
die woonplaats kiest bij
advocaat F. REYNAERT,
kantoor houdende te VEURNE,
Astridlaan 2 A.

D E R A A D V A N S T A T E, XIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat de
BVBA Kortrijkse Algemene Bouwonderneming "KORALBO" op
9 september 1993 heeft ingediend om de nietigverklaring
te vorderen van :

- "1. De beraadslaging der Gemeenteraad der stad VEURNE in
datum 9 juli 1993 (punt 5 (1) van de dagorde) die
beslist de bijkomende financiering van 1.200.000 FB
niet te stemmen voor het budget 1993 van de
herstelling van het domein Westhoek en deze niet te
voorzien op de volgende budgettaire wijziging en
over te gaan tot de intrekking van :
- a. de beslissing van de Gemeenteraad in datum
28 september 1992 waarbij instemming werd betuigd
met het ontwerp van het college van burgemeester
en schepenen om over te gaan tot herstelling van
de dakbekleding van de werkplaats der technische
diensten van de stad alsook over de wijze van
toekenning middels openbare aanbesteding;

- b. de beraadslaging van de Gemeenteraad in datum 22 juni 1993 waardoor instemming wordt betuigd met een aanvullend financement van de werken van de hoger aangehaalde werf ten belope van 620.042 FB;
- 2. De beraadslaging van het college van burgemeester en schepenen van de stad VEURNE in datum 14 juli 1993 (punt 1 van de dagorde) waarbij er wordt beslist over te gaan tot intrekking van :
 - a. de beslissing van het college van burgemeester en schepenen aangenomen tijdens de zitting van 14 juni en verlengd op 16 juni 1993 waarbij werd beslist :
 - de beraadslaging van het Schepencollege dd 18 december 1992 beslissend geen gevolg te geven aan de uitkomst van de aanbesteding in datum 4 december 1992, in te trekken;
 - de opdracht met betrekking tot de werf ter vernieuwing der dakbekleding van de werkplaats der technische diensten van de stad VEURNE, Noordstraat 163 toe te kennen aan de BVBA KORALBO;
 - en te voorzien in een bijkomende financiering van 620.042 FB;
 - b. de beslissing van het college van burgemeester en schepenen in datum 22 juni 1993 met betrekking tot de opdracht gegeven aan de BVBA KORALBO een aanvang te nemen met de werkzaamheden op 28 juni 1993;
 - c. de beslissing van het college van burgemeester en schepenen in datum 2 juli 1993 waarbij werd beslist meerdere bijkomende werken toe te kennen aan de BVBA KORALBO in het raam van de vernieuwing van de dakbekleding van de werkplaats der technische diensten voor een globaal bedrag van 1.200.000 FB, BTW inbegrepen, en te voorzien in een bijkomende financiering ten belope van 1.200.000 FB op het artikel 421/720/51";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur J. STEVENS;

Gelet op de beschikking van 20 april 1999 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de regelmatig gewisselde laatste memories;

Gelet op de beschikking van 14 september 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 oktober 1999;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat F. REYNAERT, die 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;

Over de gegevens van de zaak.

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

1.1. Op 28 september 1992 besluit de gemeenteraad van Veurne het ontwerp inzake vernieuwen van de dakbedekking op de werkplaatsen van de technische dienst goed te keuren en de opdracht te gunnen bij openbare aanbesteding.

1.2. Eén offerte wordt ingediend, die van de verzoekende partij.

1.3. Op 18 december 1992 besluit het college van burgemeester en schepenen geen gevolg te geven aan de aanbesteding, gelet op het enig aanbod en de relatief hoge prijs. Het college stelt dan een beperkte aanbesteding voor maar de gemeenteraad verwierpt dat voorstel. Het college neemt kennis van een nieuw ontwerp en stelt een algemene offerteaanvraag voor. De gemeenteraad besluit op 7 juni 1993 evenwel dat de opdracht gegund dient te worden bij openbare aanbesteding.

1.4. Tijdens zijn vergadering van 14 juni 1993, voortgezet op 16 juni 1993, beslist het college zijn besluit van 18 december 1992 om geen gevolg te geven aan de uitslag van de aanbesteding in te trekken en de opdracht te gunnen aan de verzoekende partij voor de som van 4.920.042 frank, mits asbestvrije vezelcementgolfplaten worden gebruikt, en in een bijkomende financiering van 620.042 frank te voorzien.

1.5. Op 22 juni 1993 stemt de gemeenteraad in met voormelde bijfinanciering en voorziet daarvoor in een begrotingsaanpassing.

1.6. Op 22 juni 1993 besluit het college aan de verzoekende partij bevel te geven om de werken aan te vangen op 28 juni 1993.

Met fax van 22 juni 1993 wordt aan de verzoekende partij de goedkeuring van haar offerte betekend alsook het bevel tot aanvang van de werken. Dezelfde mededeling wordt aan verzoekster gedaan met brief van 23 juni 1993 en tevens wordt zij uitgenodigd om de borgtocht te stellen.

1.7. Met brief van 28 juni 1993 deelt de verzoekende partij de vaststelling mede van een belangrijke wijziging van de toestand van de werkplaatsen sedert de aanbesteding, zoals o.a. instorting van delen van de dakbedekking; zij stelt ook een aantal vragen.

De verzoekende partij doet dit, zoals zij stelt, met toepassing van artikel 16, § 3, van het ministerieel besluit van 10 augustus 1997, houdende vaststelling van de algemene aannemingsvoorwaarden van de overheidsopdrachten van werken, leveringen en diensten. Dat artikel bepaalt dat de aannemer verplicht is, op straffe van verval, het bestuur ten spoedigste en schriftelijk in te lichten wanneer hij feiten of willekeurig welke omstandigheden vaststelt die de goede gang van de aanneming verstoren en waaromtrent hij een verlenging van de uitvoeringstermijn, de herziening en/of verbreking van de overeenkomst of/en schadeloosstelling kan vragen.

1.8. Het college besluit op 2 juli 1993 de uitvoering van onvoorziene werken te gunnen aan de verzoekende partij tegen de geraamde prijs van ongeveer 950.000 frank, exclusief BTW.

1.9. Op 9 juli 1993 besluit de gemeenteraad niet in te stemmen met de bijfinanciering van 1.200.000

frank. en zijn besluit van 28 september 1992 in te trekken.

1.10. Op 14 juli 1993 besluit het college zijn beslissing van 14 juni 1993, voortgezet op 16 juni 1993, tot gunning van de opdracht aan verzoekster, alsmede de beslissing van 22 juni 1993 inzake het bevel tot aanvang van de werken en de beslissing van 2 juli 1993 houdende gunning van onvoorziene werken aan verzoekster, in te trekken.

1.11. Met brief van 14 juli 1993 geeft het college kennis van zijn voormeld besluit van dezelfde dag aan verzoekster : medegedeeld wordt dat de beslissing van 14-16 juni 1993 ontkracht werd door de brief van verzoekster van 28 juni 1993 houdende voorstelling van een hele reeks extra-werken;

Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat uit onder meer het vierde middel van verzoekster blijkt dat onderhavig geschil een geschil is over het beëindigen van een overeenkomst van partijen en dat een betwisting omtrent een overeenkomst niet tot de bevoegdheid van de Raad van State behoort;

2.2. Overwegende dat verzoekster repliceert dat "dit argument niet pertinent (is) in de mate de aanbestedingen die zijn gebeurd ten name van de Staat of van de openbare overheden onderworpen worden aan de wet van 4 maart 1963, aan een koninklijk besluit en aan een ministerieel besluit", en dat er "een reglementaire aard (kleeft) aan de bedingen en voorwaarden van het bijzonder lastencohier, de plannen en andere documenten waarvan de auteur niet de wetgever of de Koning is maar de bouwheer waardoor dient te worden begrepen de administratieve overheid die bevoegd is om te contracteren

in naam van het openbaar domein welk belanghebbend is bij de aanneming"; dat verzoekster in haar laatste memorie nog betoogt dat haar beroep gericht is tegen de administratieve rechtshandelingen waarbij andere, als afscheidbare handelingen te beschouwen administratieve rechtshandelingen ingetrokken worden, zodat deze logischerwijze ook voor vernietiging door de Raad van State vatbaar zijn; dat volgens verzoekster ook de leer van het werkelijk voorwerp van het beroep tot die conclusie moet leiden;

2.3. Overwegende dat artikel 36, eerste lid, van het koninklijk besluit van 22 april 1977 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, bepaalt dat de opdracht is gegund wanneer aan de betrokken inschrijver kennis is gegeven van de goedkeuring van zijn inschrijving;

Overwegende dat ter zake door de betekening met brief van 23 juni 1993 de opdracht werd gegund aan verzoekster en daardoor onder partijen een overeenkomst tot stand is gekomen, voor de prijs van 4.920.042 frank (BTW inclusief), overeenkomstig de offerte van 28 september 1992 van verzoekster; dat de verwerende partij op 14 juli 1993 die overeenkomst eenzijdig heeft beëindigd;

Overwegende dat de intrekking -voor zover deze uitdrukking hier de juiste is- van de afscheidbare handeling waarbij de overheidsopdracht wordt toegewezen nadat de overeenkomst tot stand is gekomen, niet voor gevolg kan hebben dat die overeenkomst retroactief ongedaan wordt gemaakt; dat, immers, die intrekking neerkomt op de eenzijdige herroeping van het akkoord van een partij bij een overeenkomst nadat de overeenkomst tot stand is gekomen en waardoor voor de andere partij rechten zijn ontstaan; dat alleen de rechter over de overeenkomst desgevallend de regelmatigheid van de

wilsuïting van de partijen bij de overeenkomst kan beoordelen;

Overwegende dat de stelling van de verwerende partij volgens welke het werkelijk voorwerp van het beroep een betwisting is nopens een overeenkomst tussen haar en verzoekster, derhalve moet worden bijgevalen; dat de Raad van State niet bevoegd is om over die betwisting uitspraak te doen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van verzoekende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op zesentwintig oktober
1900 negenenegentig, door de XIIe kamer, die was
samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	J. BAERT,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

J. DE BRABANDERE.