

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 87.983 van 15 juni 2000
in de zaak A. 87.943/g-48.**

In zake : 1. René FEYFER,
2. de CVBA FORMANOVA,
die woonplaats kiezen bij
advocaat P. THEUWISSEN,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Schoonslaapsterstraat 29, bus 1

tegen :

de gemeente KEERBERGEN,
die woonplaats kiest bij
advocaat D. ERREYGERS,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 33.

tussenkomen de partij :

de BVBA Studiebureau GVE,
die woonplaats kiest bij
advocaat V. MISSOUL,
kantoor houdende te LEUVEN,
Koning Albertlaan 186.

**DE RAAD VAN STATE, algemene vergadering
van de afdeling administratie,**

Gezien het verzoekschrift dat René FEYFER en
de CVBA FORMANOVA op 16 november 1999 hebben ingediend
om de schorsing van tenuitvoerlegging te vorderen van :

- "1. de procedure betreffende een oproeping tot
kandidatuurstelling/offerteaanvraag,
aangekondigd in het Bulletin der Aanbestedingen
van 12.03.1999, m.b.t. de opmaak van een studie
van onderzoek naar de mogelijkheden tot
verbouwing van het oud gemeentehuis en/of
nieuwbouw op het perceel naast de gemeentelijke
openbare bibliotheek, voor socio-culturele
infrastructuur, het opmaken van het volledig
dossier, evenals van het ontwerp-contract
goedgekeurd bij besluit van de gemeenteraad van
18.01.1999 en het besluit van het college van
burgemeester en schepenen van 8.07.1999 waarbij
een aantal weerhouden kandidaten worden

2. uitgenodigd om een aantal punten te bespreken;
de beslissing van 26.08.1999 van het college waarbij de bvba GVE wordt aangeduid als ontwerper voor de bouw van de socio-culturele infrastructuur.";

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

Gezien de nota en het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur J. STEVENS;

Gelet op de beschikking van 1 maart 2000 waarbij de zaak is verwezen naar de algemene vergadering van de afdeling administratie, op advies van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE, gegeven op 28 januari 2000;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 6 maart 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 28 maart 2000 om 14.30 uur;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter J. DE BRABANDERE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat P. THEUWISSEN, die verschijnt voor de verzoekende partijen, en van advocaat C. LENDERS, die loco advocaat D. ERREYGERS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het andersluidend advies van eerste
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 de gegevens van de zaak
kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. De gemeenteraad van Keerbergen besluit op
18 januari 1999 de opdracht van diensten voor studie van
het onderzoek naar de mogelijkheden tot verbouwing van
het oud gemeentehuis en/of nieuwbouw op het perceel
naast de gemeentelijke openbare bibliotheek, voor socio-
culturele infrastructuur en het opmaken van een volledig
dossier te gunnen, na het uitschrijven van een "openbare
procedure (offerte) overeenkomstig de wet van 24.12.1993
en het uitvoeringsbesluit van 08.01.1996".

1.2. Het college van burgemeester en schepenen
besluit op 4 februari 1999 over te gaan tot publicatie
van een oproepingsbericht voor de kandidaat ontwerpers.
Het gaat om een gunning bij wijze van onderhandelings-
procedure "na algemene oproep tot kandidaat ontwerpers".
De publicatie geschiedt in het Bulletin der
Aanbestedingen van 2 april 1999 en in de Bouwkroniek van
19 maart 1999. In het Bulletin is er niets bepaald
inzake de wijze van gunning, in de Bouwkroniek is sprake
van de voormelde onderhandelingsprocedure.

1.3. Er worden 21 kandidaatstellingen ingediend.

Op 17 juni 1999 besluit het college acht
kandidaten te selecteren; onder die acht bevindt zich de
CVBA FORMANOVA.

De geselecteerden worden met brieven van 23 juni 1999 uitgenodigd hun definitieve kandidaatsstelling in te dienen uiterlijk op 7 juli 1999.

1.4. Op 8 juli 1999 besluit het college de zeven overgebleven kandidaten uit te nodigen voor een gesprek. Zij worden uitgenodigd met brieven van 22 juli 1999.

Onderhandelingsgesprekken worden gevoerd op 9, 10 en 11 augustus 1999.

1.5. Op 26 augustus 1999 besluit het college de bvba Studiebureau GVE als ontwerper aan te stellen.

1.6. Met brief van 13 september 1999, ter post aangetekend verstuurd op 22 september 1999, wordt aan de bvba Studiebureau GVE medegedeeld dat zij als ontwerper werd aangesteld.

Met brief van 13 september 1999, ter post aangetekend op 22 september 1999, wordt aan de CVBA FORMANOVA een afschrift gezonden van de collegebeslissing van 26 augustus 1999.

1.7. Met brief van 27 september 1999 vraagt de CVBA FORMANOVA het verslag waarop de beslissing steunt. Dat wordt haar met brief van 5 oktober 1999, ter post aangetekend op 13 oktober 1999, opgezonden.

2. Overwegende dat de bvba Studiebureau GVE vraagt om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen; dat aangezien zij de begunstigde is van de tweede bestreden beslissing op die vraag moet worden ingegaan;

3. Overwegende dat luidens 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 die de vernietiging van de aangevochten

rechtshandeling kunnen verantwoord worden aangevoerd en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van die handeling een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende dat verzoekers als moeilijk te herstellen ernstig nadeel aanvoeren dat een schorsing hun een nieuwe kans geeft om de opdracht alsnog zelf te kunnen uitvoeren, dat het niet verkrijgen van die kans op zichzelf reeds een moeilijk te herstellen ernstig nadeel uitmaakt in het licht van de richtlijn nr. 89/665 EEG van de Raad van 21 december 1989 houdende de coördinatie van de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen betreffende de toepassing van de beroepsprocedures inzake het plaatsen van overheidsopdrachten voor leveringen en voor de werken, dat bovendien verzoekers de mogelijkheid wordt ontnomen een belangrijke referentie te verwerven, wat van groot belang is met het oog op het verkrijgen van andere opdrachten: ervaring wordt bij het soort opdrachten waarover het hier gaat immers vaak als selectie criterium gehanteerd; dat voor eerste verzoeker tenslotte nog een onherstelbaar moreel nadeel dreigt aangezien hij als architect moet zien dat de opdracht wordt gegund aan een rechtspersoon die het beroep van architect niet mag uitoefenen;

3.2. Overwegende dat zoals hiervoren bij de uiteenzetting van de feiten is vermeld, de beslissing van 26 augustus 1999 waardoor de verwerende partij de opdracht heeft gegund aan de bvba Studiebureau GVE, met aangetekende brief verstuurd op 22 september 1999 aan laatstgenoemde ter kennis werd gebracht; dat die kennisgeving tot gevolg heeft gehad dat tussen beide partijen een overeenkomst is ontstaan; dat een schorsing door de Raad van State van de beslissing tot gunning van de opdracht niet de schorsing van die overeenkomst zou meebrengen, aangezien het tot de uitsluitende

bevoegdheid van de hoven en rechtbanken behoort om de uitvoering van een overeenkomst te schorsen;

Overwegende, bijgevolg, dat het nadeel waardoor verzoekers aanvoeren bedreigd te zijn -te weten, de definitieve onmogelijkheid de opdracht uit te voeren met de daaraan verbonden gevolgen- niet kan worden tenietgedaan of vermeden door een schorsingsarrest van de Raad van State; dat die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing af te wijzen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van de BVBA Studiebureau GVE in de rechtspleging van 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 schorsingsprocedure, bepaald op vijftuizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vijftien juni 2000, van de algemene vergadering van de afdeling administratie van de Raad van State, die was samengesteld uit :

de HH.	J.-J. STRYCKMANS,	Eerste Voorzitter,
	J. DE BRABANDERE,	Kamervoorzitter,
	J.-C. GEUS,	Kamervoorzitter,
Mevr.	M.-L. THOMAS,	Kamervoorzitter,
Mevr.	M.-R. BRACKE,	Kamervoorzitter,
de HH.	M. HANOTIAU,	Kamervoorzitter,
	D. VERBIEST,	Kamervoorzitter,
	J. MESSINE,	Staatsraad,
	R. STEVENS,	Staatsraad,
	L. HELLIN,	Staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	Staatsraad,
	J. BOVIN,	Staatsraad,
	P. LEWALLE,	Staatsraad,
	J. BAERT,	Staatsraad,
	Ph. QUERTAINMONT,	Staatsraad,
Mevr.	S. GEHLEN,	Staatsraad,
Mevr.	D. LANGBEEN,	Hoofdgriffier.

De hoofdgriffier,

De eerste voorzitter,

D. LANGBEEN.

J.-J. STRYCKMANS.