

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 88.807 van 11 juli 2000
in de zaak A. 90.814/XII-2561.**

In zake : de NV Pierre ROEGIERS,
die woonplaats kiest bij
advocaat P. MALLIEN,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Meir 24

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
minister van Landsverdediging.

tussenkomen partij :

de NV MOESKOPS,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. STIJNS,
kantoor houdende te LEUVEN,
Justus Lipsiusstraat 18-26.

DE VOORZITTER VAN DE XIIe VAKANTIEKAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de NV Pierre ROEGIERS op 7 april 2000 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van "de (gemotiveerde) gunningsbeslissing van de overheidsopdracht, openbare aanbesteding, Brussel, Koninklijke Militaire School, renovatie van de gebouwen M, O, P en Q, twee tranches, bestek 9/1/A.307, ten gunste van de tijdelijke vereniging HOUBEN-MOESKOPS";

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

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur J. STEVENS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 26 juni 2000 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 6 juli 2000;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter D. VERBIEST;

Gehoord de opmerkingen van advocaat L. SWITTEN, die loco advocaat P. MALLIEN verschijnt voor de verzoekende partij, van adviseur-generaal G. PORIAU, die verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat L. VANNOOTE, die loco advocaat J. STIJNS verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur L. VERMEIRE;

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 NV MOESKOPS met een verzoekschrift van 29 april 2000 heeft gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen; dat zij als begunstigde van de bestreden beslissing daartoe belang heeft;

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 beslissing kunnen verantwoorden en dat de

onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de tweede voorwaarde betreft, dat de verzoekende partijen omtrent het nadeel aanvoert hetgeen volgt :

"5. HET MOEILIK TE HERSTELLEN ERNSTIG NADEEL

Dat de ingeroepen samenhang met de procedure G/A. 89.156/XII-2409 alhier ook haar belang heeft;

Dat verzoekster niet enkel de laagste inschrijver was voor betreffend bestek 9/1/A.307, doch dat hetzelfde gold voor een vorige openbare aanbesteding, bestek 9/1/A.301, hebbende eveneens betrekking op de Koninklijke Militaire School te Brussel;

Dat het dan ook geen verwondering behoeft dat verzoekster, gelet op het tweemaal gerangschikt zijn als laagste inschrijver, het rechtmatig vertrouwen had dat zij een overheidsopdracht kon verwezenlijken binnen de Koninklijke Militaire School van de Krijgsmacht;

Dat de beide inschrijvingen eventueel konden worden gecombineerd en de beide werken hoe dan ook zouden worden opgestart binnen het jaar 2000;

Dat het ingeroepen moeilijk te herstellen ernstig nadeel in de procedure G/A. 89.156/XII-2409 alhier ook geldt;

Dat de aldaar weergegeven omzetverhoging voor de jaren 2000 en 2001 in casu des te meer worden geamplificeerd;

Dat het inzetten en ter beschikking houden van twee industriële ingenieurs, met meer dan tien jaar ervaring, hieraan te wijten is;

Dat het thans plots uitblijven van de twee opdrachten, de inzet van het personeel grondig zal verstoren en er eventueel ontslagen zullen moeten volgen;

Dat het tenslotte een ernstige schending uitmaakt voor de reputatie en prestige van verzoekster;

Dat er immers tot tweemaal toe allereerst wordt aangekondigd dat verzoekster de laagst regelmatige inschrijver is -doch bij de toegepaste correctie het werk toch niet aan haar kan worden toegewezen;

Dat dit de reputatie en het prestige van verzoekster bijzonder schendt;

Dat de dubbele inschrijving, als laagst regelmatige, uiteraard ertoe heeft geleid dat men naar deze werf verwees in het kader van een bestaande orderportefeuille e.d.;

Dat deze schade geenszins kan worden hersteld door de eventueel voorziene schadevergoeding van 10 % op

het aannemingsbedrag, bij het bekomen van een vernietiging van de aanbesteding;

Dat, zoals in de vorige procedure, ter staving van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel, naar de volgende rechtspraak van uw Raad van State wordt verwezen :

- voor schending van reputatie en prestige : het arrest van uw Raad dd. 30 oktober 1992 nr. 40.733 in de zaak N.V. REYNDERS;
- voor het verlies van hoog gekwalificeerd personeel : het arrest van uw Raad van State dd. 16 oktober 1990 nr. 35.657 in de zaak VAN GOETHEM;

Dat, tenslotte, het verzoekschrift tot vrijwillige tussenkomst van de T.V. HOUBEN-MOESKOPS indachtig in de andere procedure G/A. 89.156/XII-2409, het alhier geenszins gaat over een gewoon commercieel risico, inherent aan de vrijheid van handel en nijverheid, die geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel betreft;

Dat men dienaangaande moet rekening houden met de grootte van de aanbesteding en het tot tweemaal toe afgeroepen zijn van verzoekster als laagste inschrijver";

Overwegende dat buiten betwisting staat dat het voorliggende geschil de schorsing betreft van een beslissing die betrekking heeft op overheidsopdrachten waaromtrent de burgerrechtelijke overeenkomsten tot stand gekomen zijn; dat immers de toewijzingsbeslissing van de eerste tranche van de in het geding zijnde opdracht met een brief van 14 december 1999 aan de tussenkomende partij ter kennis werd gebracht; dat zulks, wat de tweede tranche betreft, gebeurde met een aangetekende brief van 11 april 2000; dat die kennisgevingen tot gevolg hebben gehad dat tussen de verwerende partij en de tussenkomende partij overeenkomsten zijn ontstaan; dat een schorsing door de Raad van State van de tenuitvoerlegging van de beslissing tot gunning van de opdracht niet de schorsing meebrengt van die overeenkomsten aangezien het tot de uitsluitende bevoegdheid van de gewone rechtbanken behoort om de uitvoering van een overeenkomst te schorsen;

Overwegende dat, bijgevolg, zoals bij arrest nr. 87.983 van 15 juni 2000 van de algemene vergadering van de afdeling administratie van de Raad van State is gesteld, aldus het nadeel waardoor de verzoekende partijen aanvoeren bedreigd te zijn -te weten de definitieve onmogelijkheid de opdracht uit te voeren met de daaraan verbonden gevolgen- niet kan worden teniet-gedaan of vermeden door een schorsingsarrest van de Raad van State;

Overwegende dat aan de tweede door het voormelde artikel 17 gestelde voorwaarde niet is voldaan; dat die vaststelling volstaat om de vordering tot schorsing te verwerpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van de NV MOESKOPS in de schorsingsprocedure 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 vijfduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzitting, op elf juli 2000, door :

de H.	D. VERBIEST,	kamervoorzitter,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

D. VERBIEST.