

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 98.736 van 7 september 2001
in de zaak A. 109.595/IX-3008.**

In zake : de VZW WILDBEHEEREENHEID DE ZWARTE BEEK,
die woonplaats kiest bij
advocaten J. COCH en Ph. THIERY,
kantoor houdende te HASSELT,
Geraetsstraat 19

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door :
1. de minister van Landsverdediging,
2. de minister van Financiën.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE IXe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de VZW WILDBEHEEREENHEID DE ZWARTE BEEK op 28 augustus 2001 heeft ingediend om bij uiterst dringende noodzakelijkheid en onder verbeurte van een dwangsom van 1 000 000 BEF bij niet-uitvoering van het tussen te komen arrest, de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

- het besluit van de minister van Landsverdediging om over te gaan tot een nieuwe procedure van openbare toewijzing van de concessie van het jachtrecht op het militair domein Kamp Beverlo,
- het besluit van de minister van Financiën of van de ontvanger der penale boeten tot openbare verpachting van dezelfde concessie,
- de in die besluiten vervatte weigering om haar de concessie toe te kennen;

Gezien de nota's van de verwerende partijen;

Gelet op de beschikking van 29 augustus 2001 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 6 september 2001;

Gehoord het verslag van staatsraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van Ph. THIERY, die verschijnt voor de verzoekende partij, van adviseur-generaal G. PORIAU, die verschijnt voor de

eerste vertegenwoordiger van de verwerende partij, en van inspecteur J. DE VLEESCHOUWER, die verschijnt voor de tweede vertegenwoordiger van de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur W. WEYMEERSCH;

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;

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

1.1. Met het arrest nr. 96.745 van 20 juni 2001 vernietigt de Raad van State, op vraag van de verzoekende partij, het besluit van 21 augustus 2000 van de gemachtigde van de minister van Landsverdediging om het jachtrecht op het militair domein Kamp Beverlo, gronden ten zuiden van de Hechtelsesteenweg, toe te wijzen aan Maurice VAN HELMONT. De vernietiging steunt op de overweging dat artikel 11, tweede lid, van het jachtdecreet van 24 juli 1991 bepaalt onder welke voorwaarden de zittende jager en de wildbeheereenheid het recht hebben om na de opening der biedingen nog een hoger bod te doen, dat die bepaling één hoger bod toelaat terwijl het bestuur in dat geval het jachtrecht had toegekend aan een persoon die slechts na een tweede -en dus onregelmatig- bod de hoogste inschrijving had gedaan.

1.2. Op 28 juni 2001 maant de raadsman van de verzoekende partij het ministerie van Landsverdediging aan over te gaan tot een nieuwe toewijzing van het jachtrecht en meer bepaald een toewijzing aan haarzelf omdat "zoals eveneens blijkt uit het arrest van de Raad van State, (zij) het enige geldige bod uitbracht conform aan het lastenboek".

1.3.1. Op 11 juli 2001 deelt de directeur van de 4e regionale directie der Bouwwerken van het ministerie van Landsverdediging aan Maurice VAN HELMONT mede dat, rekening houdend met het arrest nr. 96.745, een einde gesteld wordt aan zijn jachtrecht en dat er "eerlang (zal overgegaan worden) tot een nieuwe procedure van openbare toewijzing (van het jachtrecht)". Op die wijze beëindigt de verwerende partij de contractuele relatie met VAN HELMONT.

1.3.2. Het ministerie van Landsverdediging vraagt op 16 juli 2001 aan het ministerie van Financiën om een "standpunt over de te volgen procedure". Op 9 augustus 2001 wordt daarop geantwoord dat de zittende pachter verwittigd is van het vernietigingsarrest en dat hem is medegedeeld dat "er eerlang zal overgegaan worden tot een nieuwe procedure van openbare toewijzing", dat de dienst der Domeinen zich bij dat advies aansluit "en dat eerlang zal worden overgegaan tot een nieuwe procedure van openbare toewijzing". Aan de Gewestelijk directeur van het kadaster van het ministerie van Financiën wordt medegedeeld dat, rekening houdend met de door het ministerie van Landsverdediging gegeven opdracht, de procedure van openbare toewijzing van de jacht opnieuw in gang gezet kan worden. Dat wordt op 14 augustus 2001 door de ontvanger van de penale boeten aan de raadsman van de verzoekende partij medegedeeld.

1.4. Blijkens de stukken van het dossier is er inmiddels, op initiatief van het ministerie van Financiën, openbaar bekendgemaakt dat het jachtrecht voor het domein Kamp Beverlo, bezuiden de Hechtelsesteenweg, openbaar zal verpacht worden op 10 september 2001 om 14.00 uur.

2. Overwegende dat de verwerende partijen onderling van mening verschillen over de vraag wie en wanneer de beslissing zou genomen hebben om, na de ontvangst van het vernietigingsarrest nr. 96.745, de procedure voor de toewijzing van de concessie van het jachtrecht van meet af aan te herbeginnen, dit wil zeggen vanaf de redactie van een nieuw lastenboek; dat zij het evenwel eens zijn over het feit dat de openbare aanbestedingsprocedure opnieuw is opgestart, te beginnen bij de redactie, door het ministerie van Landsverdediging, van een ontwerp van kohier van lasten en voorwaarden, dat de openbare oproep in de pers verschenen is en dat op 10 september 2001 om 14.00 uur zal overgegaan worden tot de opening van de biddingen;

Overwegende dat het meningsverschil tussen de twee vertegenwoordigers van de verwerende partij over de vraag wie en wanneer besloten zou hebben om de aanbestedingsprocedure opnieuw te beginnen vanaf de redactie van een nieuw lastenboek, niet in het nadeel van de verzoekende partij mag uitgelegd worden; dat zij niet de dupe mag zijn van een discussie die overheidsdiensten, beiden orgaan van dezelfde rechtspersoon, met elkaar voeren; dat het daarom past, in het licht van de uiteenzetting van de diverse partijen, in het voorwerp van de onderhavige vordering te begrijpen enerzijds de beslissing om na

de kennisneming van het arrest van 20 juni 2001 van de Raad van State de procedure voor de toewijzing van de concessie betreffende de jacht in het Kamp Beverlo bezuiden de Hechtelsesteenweg te herbeginnen en anderzijds de daarin besloten weigering om de concessie aan de verzoekende partij toe te wijzen;

Overwegende dat de verzoekende partij niet aantoonde dat de verwerende partij de dwingende rechtsplicht heeft om de concessie aan haar toe te wijzen; dat artikel 11 van het jachtdecreet die rechtsplicht niet bevat aangezien die bepaling niet belet dat de aanbestedende overheid op goede gronden kan afzien van de toewijzing, terwijl het recht op toewijzing ook niet kan ontstaan zolang de overheid zich niet heeft uitgesproken over de regelmatigheid van het betreffende bod; dat die rechtsplicht ook niet volgt uit het arrest nr. 96.745, aangezien daar enkel besloten is tot de onregelmatigheid van het tweede bod van VAN HELMONT en er met name geen uitspraak is gedaan over de regelmatigheid van het bod van de verzoekende partij; dat daaruit volgt dat de vordering tot schorsing van de in het hernemen van de procedure besloten weigering om de concessie aan haar toe te wijzen, niet ontvankelijk is;

3. 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 beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

4.1. Overwegende dat de verzoekende partij aanvoert dat de beslissing om de aanbestedingsprocedure te herbeginnen haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent, vooreerst doordat het gevaar bestaat dat er "een overlappende concessie tot stand komt" in die zin dat zijzelf aanspraak kan maken op de toewijzing van de concessie terwijl een mogelijke andere gegadigde, die in de nieuwe procedure het hoogste bod doet, eveneens in aanmerking kan komen voor de overeenkomst, welke situatie kan leiden tot lang aanslepende en kostelijke procedures, vervolgens doordat "de thans ontstane situatie aan het betrokken gebied en zijn wildbestand onherstelbare schade toebrengt" en tenslotte doordat VAN HELMONT, die nog altijd rechten put uit de concessieovereenkomst, ontslag

heeft genomen uit de wildbeheereenheid wat betekent dat zij geen toezicht meer kan uitoefenen op het wildbeheer op terreinen die in haar statutair werkingsgebied liggen;

4.2.1. Overwegende dat hiervoor, bij het onderzoek van de ontvankelijkheid van de vordering gericht tegen de impliciete weigering om de concessie aan de verzoekende partij toe te kennen, is uiteengezet dat de verwerende partij op grond van het haar voorliggende dossier er in rechte niet toe verplicht was om de aanbesteding aan de verzoekende partij toe te kennen; dat de verzoekende partij zich dan ook niet kan beroepen op het nadeel dat een concessionaris lijdt, maar enkel op het nadeel dat een teleurgestelde inschrijver ondergaat; dat voorts ook vastgesteld wordt dat het jachtrecht op het militair domein op dit ogenblik niet geconcedeerd is zodat op dat vlak geen sprake kan zijn van overlapping;

4.2.2. Overwegende dat de verzoekende partij niet uitgesloten is van deelneming aan de nieuwe procedure, terwijl zij geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel koppelt aan het feit dat zij nu verplicht wordt een tweede keer aan de openbare aanbesteding deel te nemen;

4.2.3. Overwegende dat de verzoekende partij niet overtuigend -want slechts met algemeenheden onderbouwd- aantoonde dat in de periode die een arrest over de grond van de zaak voorafgaat, de wildstand in het gebied waarin zij blijkens haar statuten actief is, dermate zal veranderen dat dit voor haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel uitmaakt; dat de omstandigheid dat de concessie wordt toegekend aan een persoon die niet tot een wildbeheereenheid behoort, op zich niet toelaat dergelijk moeilijk te herstellen ernstig nadeel te veronderstellen;

4.3. Overwegende, besluitend, dat de verzoekende partij onvoldoende elementen aanbrengt om te besluiten dat de beslissing om de aanbestedingsprocedure te herbeginnen haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing bij uiterst dringende noodzakelijkheid, met inbegrip van de vordering tot het opleggen van een dwangsom, wordt verworpen.

Artikel 2.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op 7 september 2000 en een, door :

de H.	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
		wnd. kamervoorzitter,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

A. VANDENDRIESSCHE.