RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 131.138 van 6 mei 2004
in de zaak A. 147.849/XII-4060.

In zake : 1. de NV ALGEMENE ONDERNEMINGEN E.G. VERSTRAETE & VAN HECKE,
2. de NV BUILDING,
3. de NV WILLEMEN GENERAL CONTRACTOR,
samen een tijdelijke handelsvennootschap vormend
die woonplaats kiezen bij
advocaat M. Schoups,
kantoor houdende te Antwerpen,
Lange Lozannastraat 270

tegen :

de KATHEDRALE KERKFABRIEK VAN SINT-BAAFS TE GENT,
die woonplaats kiest bij
advocaten M. Storme en P. Aerts,
kantoor houdende te Gent,
Coupure 5.

DE VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de NV Algemene Ondernemingen E.G. Verstraeten & Van Hecke, NV Building en NV Willemen General Contractor, die samen een tijdelijke handelsvennootschap vormen, op 20 februari 2004 hebben ingediend om de schorsing van de tenuitvoerlegging te vorderen van de beslissing van de Kathedrale Kerkfabriek van Sint-Baafs te Gent, bekendgemaakt in het Bulletin der Aanbestedingen op 30 januari 2004, houdende rechtzetting van het bijzonder bestek nr. 922/3481, in het kader van een algemene offerteaanvraag tot restauratie van de lichtbeuk van het koor van de Sint-Baafskathedraal te Gent, bekendgemaakt in het Bulletin der Aanbestedingen op 12 december 2003;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekende partijen de nietigverklaring vorderen van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgesteld door auditeur L. Vermeire;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 13 april 2004 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 april 2004;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter D. Verbiest;

Gehoord de opmerkingen van advocaten M. Schoups en K. Tengrootenhuysen, die verschijnen voor de verzoekende partijen, en van advocaat P. Aerts, die verschijnt voor de verwerende 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;

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de relevante gegevens voor de beoordeling van de vordering tot schorsing als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. De verzoekende partijen hebben bij de Raad van State op 9 februari 2004 een vordering tot schorsing ingesteld van de tenuitvoerlegging van de voormelde beslissing van de Kathedrale Kerkfabriek van Sint-Baafs te Gent tot vaststelling van het bijzonder bestek nr. 922/3481. In die zaak (gekend onder nr. 147.417/XII-4047)

werd bij arrest nr. 131.137 van 6 mei 2004 de gevraagde schorsing bevolen, echter enkel wat artikel 93 (blz. 5a) van het bestek betreft.

1.2. De oorspronkelijke aankondiging van de opdracht was bekendgemaakt in het Bulletin der Aanbestedingen van 12 december 2003. Op 23 januari 2004 wordt een "aanvullend bericht" bekendgemaakt betreffende de financierings- en betalingsvoorwaarden.

1.3. In het Bulletin van 30 januari 2004 wordt de volgende "rechtzetting" bekendgemaakt, inzake de gevraagde bewijsstukken wat technische bekwaamheid betreft :

> "Rechtzettingsbericht
> (...)
> Restauratie van de lichtbeuk van het hoogkoor van de Sint-Baafskathedraal te Gent : algemene offerteaanvraag.
> Afdeling III, Juridische, economische, financiële en technische informatie
> III. 2. Voorwaarden voor deelneming;
> III. 2.1.3. Technische bekwaamheid, verlangde bewijsstukken : getuigschrift van erkenning : ondercategorie D.24, klasse 8; VCA**-attest; ISO 9002 of ISO 9001 : 2000, certificaat of gelijkwaardig.
> Lijst van minstens 3 gelijkaardige restauratiewerkzaamheden van minstens 1.250.000 EUR exclusief BTW. Deze referenties moeten voor minstens 50 % van de kostprijs uitgevoerd zijn door eigen personeel, voorlopig opgeleverd zijn tijdens de laatste vijf jaar en gestaafd zijn door getuigschriften van goede uitvoering afgeleverd door de opdrachtgever".

In de oorspronkelijke aankondiging werden op het vlak van de technische bekwaamheid, restauratiewerkzaamheden van minstens 2.500.000 euro geëist;

2. Over de ontvankelijkheid.

Overwegende, wat de in het rechtzettingsbesluit vermelde bewijsstukken betreft "getuigschrift van erkenning : ondercategorie D.24, klasse 8", "VCA**-attest" en "ISO 9002 of ISO 9001 : 2000, certificaat of gelijkwaardig", die

opsomming in niets verschilt van de opsomming in het oorspronkelijke aankondigingsbericht van 12 december 2003; dat dienvolgens, in zoverre de aangevochten beslissing die gegevens betreft, zij louter bevestigend lijkt, nu nergens blijkt dat zij zou tot stand gekomen zijn na nieuw onderzoek; dat zij bijgevolg als louter bevestigende beslissing niet voor nietigverklaring vatbaar lijkt en dienvolgens evenmin voor de gevraagde schorsing; dat immers krachtens artikel 17, eerste lid, van de op 12 januari 1973 gecoördineerde wetten op de Raad van State de schorsing slechts mag worden bevolen indien de bestreden beslissing vatbaar is voor nietigverklaring; dat dienvolgens de bestreden beslissing hieronder enkel nog wordt onderzocht in zoverre zij de lijst van restauratiewerkzaamheden betreft;

3. Over de grondvoorwaarden tot schorsing.

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

Overwegende dat de verzoekende partijen inzake de “lijst van minstens 3 gelijkaardige restauratiewerkzaamheden van minstens 1.250.000 EUR exclusief BTW” en de verplichting om deze voor minstens 50 % van de kostprijs te hebben uitgevoerd met eigen personeel en voorlopig te hebben laten opleveren tijdens de laatste vijf jaar met staving van goede uitvoering, geen enkel gegeven in hun nadeelsbeschrijving op deze vereisten betrekken en evenmin in een van de drie aangevoerde middelen daartegen grieven verwoorden; dat dienvolgens niet is voldaan aan de in artikel 17 gestelde schorsingsvoorwaarden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zes mei 2004, door :

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

De griffier, **De voorzitter,**

S. DOMS. **D. VERBIEST.**