ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre du Budget et de la Politique scientifique, le 18 mars 1977, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services", a donné le 23 mars 1977 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 18e maart 1977 door de Minister van Begroting en van Wetenschapsbeleid verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten", heeft de 23e maart 1977 het volgend advies gegeven :

OBSERVATIONS GENERALES.

Le Conseil d'Etat regrette que l'obligation de donner son avis dans un délai ne dépassant pas trois jours, l'ait mis dans l'impossibilité de disposer du temps qui, vu l'importance de la matière, lui était nécessaire pour procéder à un examen quelque peu approfondi du projet d'arrêté royal.

*

Compte tenu, tant de son intitulé que de la référence faite dans le préambule à la loi du 14 juillet 1976, le projet apparaît comme ayant pour objet de réglementer les marchés publics de travaux, de fournitures et de services non seulement de l'Etat mais également des autres personnes morales de droit public visées à l'article 1er de la loi du 14 juillet 1976 précitée.

Si le Roi puise dans cette loi le pouvoir de régler le mode de passation des marchés publics conclus par toute personne morale de droit public quelconque, elle ne Lui confère pas le pouvoir de régler aussi les conditions mêmes des marchés autres que ceux qui sont passés par l'Etat, ni l'exécution de ces marchés.

Dans la mesure où le projet entendrait régler ces matières d'une manière générale et pour toutes les personnes morales de droit public sans distinction, il serait dépourvu de fondement légal.

.../...

Il en serait ainsi, notamment, de l'article 3 dans la mesure où cette disposition imposerait le cahier général des charges de l'Etat à toute administration quelconque.

*

Le Conseil d'Etat formule, en outre, les observations suivantes :

Article 2.

Au 1°, il convient d'écrire :

"les cahiers généraux des charges".

Article 7.

Au § 2, l'on n'aperçoit pas la portée du dernier membre de phrase. Cette disposition devrait être rédigée plus clairement.

Article 12.

Les fonctionnaires délégués sont d'accord pour remplacer le 8° actuel par le texte suivant :

"8° l'indication du temps prévu pour la conclusion du contrat et pour l'exécution du marché".

.../...

Article 15.

Aux §§ 3 et 4, la référence à l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 doit être remplacée par une référence à la loi du 27 juin 1969 revisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs.

Au § 6, il est souhaitable de maintenir les mots "taxe sur la valeur ajoutée non comprise" qui évitent toute discussion.

Article 37.

Etant donné que tout soumissionnaire dispose d'un recours en annulation devant le Conseil d'Etat, et afin d'abréger le temps durant lequel une décision est exposée à des recours, il serait souhaitable de généraliser l'obligation de notifier les résultats, prévue à cet article.

Article 51.

Au § 5, 7°, il y a lieu d'écrire "dispositions législatives et réglementaires".

Article 57.

Le texte suivant est proposé pour cet article :

"Article 57.-

L'arrêté royal du 14 octobre 1964 relatif aux marchés passés au nom de l'Etat, modifié par les arrêtés royaux du 4 août 1967 et du 3 décembre 1973, est abrogé".

.../...

Article 58.

Le deuxième alinéa devrait être rédigé comme suit :

"Toutefois les marchés annoncés avant cette date restent régis par les lois et règlements en vigueur au moment de la publication des avis".

OBSERVATION FINALE.

Il convient que l'arrêté royal en projet contienne un article mettant en concordance avec les dispositions nouvelles :

1° l'arrêté royal du 22 décembre 1964 relatif aux délégations de pouvoir en matière de passation et d'exécution des marchés de l'Etat, dont les articles 2 et 4 se réfèrent à l'arrêté royal du 14 octobre 1964;

2° l'arrêté royal du 30 mai 1974 organique des comités ministériels à compétence nationale.

---

ALGEMENE OPMERKINGEN.

De Raad van State betreurt dat hij, wegens de de verplichting om zijn advies uit te brengen binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, niet de tijd heeft gehad waarover hij, gelet op het belang van het behandelde onderwerp, had moeten kunnen beschikken om een enigermate grondig onderzoek aan het ontwerp van koninklijk besluit te kunnen wijden.

*

Zowel uit het opschrift als uit de verwijzing in de aanhef naar de wet van 14 juli 1976 valt af te lezen dat het ontwerp tot doel heeft een regeling inzake overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten vast te stellen, niet alleen voor de Staat maar tevens voor de andere publiekrechtelijke rechtspersonen die bedoeld zijn in artikel 1 van de reeds genoemde wet van 14 juli 1976.

Die wet moge de Koning de bevoegdheid verlenen om een regeling vast te stellen voor de wijze waarop de door enigerlei publiekrechtelijke rechtspersoon te sluiten overheidsopdrachten worden gegund, zij machtigt hem niet om ook de voorwaarden zelf van de opdrachten die niet door de Staat worden gegund vast te stellen of om de uitvoering van die opdrachten te regelen.

In zover het ontwerp die aangelegenheden op een algemene wijze en voor alle publiekrechtelijke rechtspersonen zonder onderscheid zou willen regelen, zou het geen rechtsgrond hebben.

.../...

Dat zou onder meer het geval zijn met artikel 3, in zover die bepaling de algemene aannemingsvoorwaarden van de Staat zou opleggen aan om het even welk bestuur.

*

De Raad van State maakt bovendien de volgende opmerkingen :

Artikel 2.

In de Franse tekst onder 1° dient te worden gelezen :

"Les cahiers généraux des charges".

Artikel 7.

In § 2 is niet duidelijk wat met het laatste zinsdeel wordt bedoeld. Voor die bepaling zou een bevattelijker lezing moeten worden gezocht.

Artikel 12.

De gemachtigde ambtenaren zijn het ermee eens dat 8° door de volgende tekst wordt vervangen :

"8° de tijd die voor het sluiten van de overeenkomst en voor het uitvoeren van de opdracht nodig wordt geacht".

.../...

Artikel 15.

In de §§ 3 en 4 moet de verwijzing naar de besluitwet van 28 december 1944 worden vervangen door een verwijzing naar de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders.

In § 6 behoude men de woorden "belasting over de toegevoegde waarde niet inbegrepen", waardoor iedere betwisting wordt voorkomen.

Artikel 37.

Iedere inschrijver kan beroep tot nietigverklaring bij de Raad van State instellen. Opdat de tijd gedurende welke tegen een beslissing beroep openstaat, kan worden ingekort, verdient het aanbeveling de in dit artikel opgelegde verplichting om de uitslagen kenbaar te maken, te veralgemenen.

Artikel 51.

In § 5, 7°, dient te worden gelezen "wets- en verordeningsbepalingen".

Artikel 57.

Voor dit artikel wordt de volgende tekst voorgesteld :

.../...

"Artikel 57.-

Het koninklijk besluit van 14 oktober 1964 betreffende het sluiten van overeenkomsten voor rekening van de Staat, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 4 augustus 1967 en 3 december 1973, wordt opgeheven".

Artikel 58.

Het tweede lid zou als volgt moeten worden geredigeerd :

"De vóór die datum aangekondigde opdrachten blijven echter onderworpen aan de wetten en verordeningen die van kracht waren op het tijdstip van de bekendmaking van de berichten".

SLOTOPMERKING.

Het ontworpen koninklijk besluit dient een artikel te bevatten dat met de nieuwe bepalingen in overeenstemming brengt :

1° het koninklijk besluit van 22 december 1964 betreffende overdrachten van bevoegdheid inzake het sluiten en het uitvoeren van overeenkomsten voor rekening van de Staat, waarvan de artikelen 2 en 4 verwijzen naar het koninklijk besluit van 14 oktober 1964;

2° het organiek koninklijk besluit van de ministeriële comités met nationale bevoegdheid van 30 mei 1974.

---

La chambre était composée de

Messieurs : J. MASQUELIN, président,
de Heren : voorzitter,

H. ROUSSEAU, conseillers d'Etat,
Ch. HUBERLANT, staatsraden,

Madame : J. TRUYENS, greffier.
Mevrouw : griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J. MASQUELIN.

Le rapport a été présenté par M. J. FORTPIED, premier auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. MASQUELIN.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. FORTPIED, eerste auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER, LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J. TRUYENS. J. MASQUELIN.