

KONINKRIJK BELGIE.
-----ROYAUME DE BELGIQUE.
-----ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.
-----AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vacatiekamer, de 2e juni 1982 door de Minister van Openbare Werken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot vaststelling van de in aanmerking te nemen criteria voor het onderzoek van de erkenningsaanvragen der aannemers en van de voorwaarden voor de toekenning van eventuele afwijkingen", door de Minister op 16 juli 1982 geamendeerd, heeft de 20e juli 1982 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Ministre des Travaux publics, le 2 juin 1982, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté ministériel "établissant les critères à prendre en considération pour l'examen des demandes d'agrément des entrepreneurs et les conditions d'octroi des dérogations éventuelles amendé par le Ministre le 16 juillet 1982, a donné le 20 juillet 1982 l'avis suivant :

In het voorgelegd ontwerp wordt de tekst van het thans vigerend besluit van 7 februari 1978 hernomen met volgende wijzigingen :

1. De bedragen welke voor de erkenning in de verschillende klassen zijn bepaald worden opgetrokken (artikel 1, § 2).

2. In verband met hetgeen voor de toepassing van de ontworpen regeling als eigen middelen wordt beschouwd :

- a) wordt voor de vennootschappen onder gemeenschappelijke naam een afzonderlijke regeling ingevoerd (artikel 1, § 3, 2, a);
- b) wordt voor de andere dan vennootschappen onder gemeenschappelijke naam en zuivere commanditaire vennootschappen een meer restrictieve omschrijving gegeven van hetgeen voor de toepassing van de ontworpen regeling als eigen middelen wordt aangemerkt (artikel 1, § 3, 3°).

3. Voor de beoordeling van de technische bekwaamheid van de aannemers :

- a) zal, krachtens artikel 2, § 1, 1°, van het ontwerp, voortaan rekening dienen te worden gehouden met de totale omzet aan werken tijdens drie jaren (door de aannemer vrij te kiezen) van de laatste vijf jaren en worden de referenties bepaald, welke voor de erkenning in de onderscheidene klassen zijn vereist (artikel 2, § 2, 1°);

.../...

- b) worden de bedragen van de vereiste referenties in verband met de werken uitgevoerd in de laatste vijf jaren en in verband met het jaarlijks gemiddeld aantal werklieden en kaderleden gewijzigd, doch waar tot dusverre de laatste drie jaren hiervoor in aanmerking worden genomen, zullen hiervoor drie jaren vrij te kiezen in de laatste vijf jaren in aanmerking worden genomen (artikel 2, § 2, 2° en 3°);
- c) worden de percentages vermeld in artikel 3, § 2, gewijzigd, rekening houdend met de algemene teruggang welke de aannemers ten gevolge van de economische crisis ervaren.

4. Voor de voorlopige erkenning in een categorie of ondercategorie van activiteiten uitgeoefend sedert minder dan vijf jaren en waarvoor de aannemer nog niet is erkend :

- a) moeten voortaan de eigen middelen ook tenminste de bedragen bepaald in artikel 1 bereiken (artikel 4, § 1, 1°);
- b) wordt de geldigheidsduur van zodanige voorlopige erkenning beperkt (artikel 4, § 3);
- c) wordt de mogelijkheid tot klasseverhoging uitgesloten in de categorieën of ondercategorieën die het voorwerp uitmaken van een voorlopige erkenning (artikel 4, § 4);
- d) wordt de uitsluiting van de mogelijkheid tot afwijking, waarvan sprake in artikel 8 van de besluitwet en in artikel 10 van het uitvoeringsbesluit in ontwerp uitgebreid tot de erkende aannemer wat de categorieën en ondercategorieën betreft waarvoor hij slechts houder is van een getuigschrift van voorlopige erkenning (artikel 4, § 5).

5. In uitvoering van artikel 8, § 1, 1°, a), tweede lid, van het ontwerp-koninklijk besluit L. 14.732/1/V, worden de criteria vastgesteld, waarmede rekening moet worden gehouden om ten aanzien van de aannemers, erkend in klasse 8, het totale bedrag van de werken die zij gelijktijdig mogen uitvoeren, te verhogen.

Om misbruiken bij het verlenen van afwijkingen te voorkomen, worden strengere criteria gehanteerd (artikelen 6 en 7).

+

+ +

Het eerste lid van de aanhef ware beter gesteld als volgt : "... inzonderheid op artikel 2, en op de artikelen 8 en 9, gewijzigd bij de wet van 14 juli 1976;".

In het tweede lid van de aanhef schrappe men de woorden "inzonderheid op de artikelen 3, 10 en 11;".

Met betrekking tot het bepalend gedeelte van het ontwerp zijn opmerkingen te maken, welke in hoofdzaak de vorm betreffen, die doorgaans geen commentaar behoeven en voldoende blijken uit de hierna voorgestelde tekstwijzigingen.

Artikel 1.

Voor de inleidende zin van artikel 1, § 2, wordt volgende redactie in overweging gegeven :

"Voor de erkenning in de verschillende klassen zijn aan eigen middelen volgende bedragen vereist : ...".

.../...

In § 3, 1° en 2°, schrijve men telkens "dat de gemeenschappelijke waarborg" in plaats van "die de algemene waarborg".

Artikel 2.

Uit de verklaring van de gemachtigde ambtenaar blijkt dat voor de toepassing van artikel 2, § 1, 1°, en van § 2, 1°, de aannemer de keuze heeft uit de laatste vijf jaar. Het verdient aanbeveling dit uitdrukkelijk te stellen in het ontwerp.

In paragraaf 4 is het aangewezen de inleidende zin als volgt te stellen :

"Voor de toepassing van dit besluit worden als kaderpersoneel beschouwd :".

Artikel 4.

Artikel 4 stelde men als volgt :

"§ 1. In afwijking van de bepalingen van artikel 2, § 2, 1°, 2° en 3°, en van artikel 3 wordt, wanneer het de erkenning betreft in een categorie of ondercategorie van activiteiten uitgeoefend sedert minder dan vijf jaren en waarvoor de aannemer nog niet is erkend, een voorlopige erkenning verleend en wordt in dat geval voor het bepalen van de klasse, de categorie en ondercategorie van erkenning, slechts rekening gehouden met volgende criteria : ... (voorts zoals in het ontwerp).

.../...

§ 2. Het aan de aannemer afgegeven getuigschrift vermeldt die voorlopige erkenning en draagt het nummer waaronder het op een speciale lijst is ingeschreven.

§ 3. ... (zoals in het ontwerp).

§ 4. Geen klasseverhoging kan aan de aannemer worden verleend in de categorieën en ondercategorieën waarvoor hij slechts een voorlopige erkenning heeft bekomen.

§ 5. Geen afwijking als bedoeld in artikel 8 van de besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers, en artikel 10 van het koninklijk besluit van ... kan worden toegekend aan de aannemer die slechts houder is van een voorlopige erkenning.

Van de vereiste klasse kan geen afwijking worden toegekend aan een reeds erkend aannemer voor de categorieën en ondercategorieën waarin hij slechts een voorlopige erkenning heeft bekomen".

Artikel 5.

Opzet van artikel 5 is, tot uitvoering van artikel 8, § 1, 1°, a), tweede lid, (1), van het ontwerp van koninklijk besluit L. 14.732/1/V, de criteria vast te stellen in functie waarvan het bedrag van de werken, die gelijktijdig door de aannemers van de klasse 8 mogen worden uitgevoerd, mag worden verhoogd.

.../...

(1) waarvoor de Raad van State in zijn advies L. 14.732/1/V een nieuwe tekst voorstelt.

De inleidende zin van het eerste lid kan duidelijker worden gesteld als volgt :

"Bij het bepalen van het verhoogde totale bedrag van de werken, die krachtens artikel 8, (...) (1), van het koninklijk besluit van ... door de aannemers van de klasse 8 gelijktijdig mogen worden uitgevoerd, moeten volgende criteria in acht worden genomen : ...".

Wetende dat in artikel 2 van het ontwerp reeds is bepaald hoe en op grond van welke referenties het jaarlijks gemiddeld aantal werklieden en kaderleden respectievelijk de totale omzet aan werken moet worden bepaald, kunnen de desbetreffende vermeldingen in de rooster van artikel 5 worden vereenvoudigd door te schrijven "jaarlijks gemiddeld aantal werklieden en kaderleden" respectievelijk "totale omzet aan werken".

Om dezelfde reden is het tweede lid van artikel 5 overbodig. Wordt met het oog op grotere duidelijkheid toch herhaald dat het jaarlijks gemiddeld aantal werklieden en kaderleden overeenkomstig artikel 2, § 2, 3°, derde lid, van het besluit in ontwerp moet worden vastgesteld, dan moet logischerwijze hetzelfde gedaan worden voor de totale omzet in werken, die overeenkomstig artikel 2, § 1, 3°, wordt vastgesteld; in dat geval verdient hiervoor volgende redactie aanbeveling :

"Het jaarlijks gemiddeld aantal werklieden en kaderleden en de totale omzet aan werken worden overeenkomstig artikel 2, § 2, 3°, derde lid, respectievelijk artikel 2, § 2, 1, 3°, van dit besluit vastgesteld".

.../...

(1) Zie voorstel van nieuwe tekst opgenomen in het advies L. 14.732/1/V.

Artikel 7.

In § 1 vervange men de woorden "dat rekening houdt" door de woorden "en waarin rekening wordt gehouden".

Voor § 2 wordt volgende redactie in overweging gegeven :

"§ 2. Voor de in categorieën ingedeelde werken kan een verschil van twintig procent worden gedoogd wat de vereiste criteria inzake eigen middelen, de totale omzet aan werken en het jaarlijks gemiddeld aantal werklieden en kaderleden betreft, voor de klasse waarin de bedoelde opdracht wordt ingedeeld, voor zover de werktuigen, het materieel en de uitrusting van de aannemer alle zekerheid geven wat betreft de goede uitvoering van de werken. Ten aanzien van de criteria betreffende de in de laatste vijf jaren uitgevoerde werken moeten tijdens die periode tenminste ofwel één opdracht van het hoogste bedrag, ofwel twee opdrachten van het tussenliggende bedrag, ofwel drie opdrachten van het laagste bedrag overeenstemmend met de vereiste klasse, zijn uitgevoerd.

Voor de in de ondercategorieën ingedeelde werken geldt dezelfde regeling, onverminderd het bepaalde in artikel 2, § 3, in het geval bedoeld in artikel 6, § 1, 2°.

Deze paragraaf is slechts van toepassing op de vragen om afwijking bedoeld in artikel 6, § 1, 2°.

Artikel 10.

In de eerste volzin van artikel 10 vervange men de woorden "van de maand die volgt" door de woorden "van de tweede maand volgend op die gedurende welke het in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt".

Le projet soumis à l'avis du Conseil d'Etat reprend le texte de l'arrêté du 7 février 1978 actuellement en vigueur, en y apportant les modifications suivantes :

1. Les montants fixés pour l'agrération dans les différentes classes sont augmentés (article 1er, § 2).

2. En ce qui concerne les fonds qui sont considérés comme fonds propres pour l'application de la réglementation envisagée :

- a) il est instauré un régime distinct pour les sociétés en nom collectif (article 1er, § 3, 2, a);
- b) à l'égard des sociétés autres que les sociétés en nom collectif et les sociétés en commandite simple, il est donné une définition plus restrictive de ce qui , en vue de l'application de la réglementation en projet, est considéré comme fonds propres (article 1er, § 3, 3°).

3. Pour l'appréciation de la capacité technique des entrepreneurs :

- a) il faudra dorénavant, en vertu de l'article 2, § 1er, 1°, du projet, tenir compte du chiffre d'affaires global en travaux au cours de trois (à choisir librement par l'entrepreneur) des cinq dernières années et le projet fixe les références exigées pour l'agrération dans les différentes classes (article 2, § 2, 1°);
- b) les montants des références exigées en ce qui concerne les travaux exécutés au cours des cinq dernières années et en ce qui concerne les effectifs moyens annuels des ouvriers et

des cadres sont modifiés, mais alors qu'à cet égard, on prenait en considération, jusqu'à présent, les trois dernières années, on retiendra désormais trois années à choisir librement parmi les cinq dernières années (article 2, § 2, 2° et 3°);

- c) les pourcentages mentionnés à l'article 3, § 2 sont modifiés en tenant compte de la régression générale que les entrepreneurs ont ressentie en conséquence de la crise économique.

4. Pour l'agrération provisoire dans une catégorie ou sous-catégorie d'activités exercées depuis moins de cinq ans et pour laquelle l'entrepreneur n'est pas encore agréé:

- a) les fonds propres devront à l'avenir atteindre également au moins les montants prévus à l'article 1er (article 4, § 1er, 1°);
- b) la durée de validité de cette agrération provisoire sera limitée (article 4, § 3);
- c) aucune promotion de classe ne pourra être accordée dans les catégories ou sous-catégories qui font l'objet de l'agrération provisoire (article 4, § 4);
- d) l'interdiction d'accorder la dérogation visée à l'article 8 de l'arrêté-loi et à l'article 10 du projet d'arrêté d'exécution est étendue à l'entrepreneur agréé, pour ce qui est des catégories et sous-catégories où il n'est titulaire que d'un certificat d'agrération provisoire (article 4, § 5).

.../...

5. En exécution de l'article 8, § 1er, 1°, a), alinéa 2 de l'arrêté royal en projet L. 14.732/1/V, le projet détermine les critères dont il faudra tenir compte pour augmenter, à l'égard des entrepreneurs agréés dans la classe 8, le montant total des travaux qu'ils peuvent exécuter simultanément.

Afin d'éviter des abus à l'occasion de l'octroi de dérogations, des critères plus sévères seront appliqués (articles 6 et 7).

+

+ +

A l'alinéa 1er du préambule, il convient d'écrire: "... , notamment l'article 2, et les articles 8 et 9, modifiés par la loi du 14 juillet 1976;".

A l'alinéa 2 du préambule, il y a lieu de supprimer les mots "notamment les articles 3, 10 et 11".

Le dispositif du projet appelle certaines observations, principalement du point de vue de la forme, qui ne nécessitent généralement pas de commentaires et qui se dégagent à suffisance des modifications de texte proposées ci-après.

Article 1er.

En ce qui concerne la phrase introductive de l'article 1er, § 2, la rédaction suivante est suggérée :

.../...

"Pour l'agrération dans les différentes classes les montants suivants sont exigés "comme fonds propres" : ...".

Au paragraphe 3, 1° et 2°, il y a lieu d'écrire chaque fois "le gage commun des créanciers" au lieu de "le gage des créanciers".

Article 2.

Il ressort des déclarations du fonctionnaire délégué que pour l'application de l'article 2, § 1er, 1°, et du § 2, 1°, l'entrepreneur a le choix parmi les cinq dernières années. Il est recommandé de le stipuler expressément dans le projet.

Au paragraphe 4, il importe de rédiger la phrase introductive comme suit :

"Pour l'application du présent arrêté, sont considérés comme cadres : ".

Article 4.

L'article 4 devrait être rédigé comme suit :

"§ 1er. Par dérogation aux dispositions de l'article 2, § 2, 1°, 2° et 3°, et de l'article 3, une agrération provisoire est accordée lorsqu'il s'agit de l'agrération dans une

.../...

une catégorie ou sous-catégorie d'activités exercées depuis moins de cinq ans et pour laquelle l'entrepreneur n'est pas encore agréé; dans ce cas il n'est tenu compte, pour déterminer la classe, la catégorie et sous-catégorie d'agrément, que des critères suivants : ... (la suite comme au projet).

§ 2. Le certificat délivré à l'entrepreneur fait mention de cette agrément provisoire et porte le numéro sous lequel il est inscrit dans une liste particulière.

§ 3. (comme au projet).

§ 4. Aucune promotion de classe ne peut être accordée à l'entrepreneur dans les catégories et sous-catégories pour lesquelles il n'a obtenu qu'une agrément provisoire.

§ 5. Aucune dérogation au sens de l'article 8 de l'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs et de l'article 10 de l'arrêté royal du ... ne peut être accordée à l'entrepreneur qui ne possède qu'une agrément provisoire.

Aucune dérogation à la classe exigée ne peut être accordée à un entrepreneur déjà agréé, pour les catégories et sous-catégories où il n'a obtenu qu'une agrément provisoire

Article 5.

L'article 5 a pour objet de déterminer, en exécution de l'article 8, § 1er, 1°, a), alinéa 2 (1), du projet d'arrêté royal L. 14.732/1/V, les critères en fonction desquels le montant des travaux pouvant être exécutés simultanément par un entrepreneur de la classe 8, peut être augmenté.

La phrase introductive de l'alinéa 1er pourrait être rédigée plus clairement comme suit :

"Pour la détermination du montant total augmenté des travaux qui en vertu de l'article 8, (...) (2) de l'arrêté royal du ... peuvent être exécutés simultanément par les entrepreneurs de la classe 8, les critères suivants doivent être respectés : ...".

L'article 2 du projet prévoyant déjà de quelle manière et sur la base de quelles références il y a lieu de déterminer l'importance des effectifs moyens annuels des ouvriers et des cadres, respectivement le chiffre d'affaires global en travaux, les mentions y relatives du tableau de l'article 5 peuvent être simplifiées en écrivant : "effectifs moyens annuels d'ouvriers et de cadres", respectivement "chiffre d'affaires global en travaux".

.../...

(1) pour lequel le Conseil d'Etat propose un nouveau texte dans son avis L. 14.732/1/V.

(2) Voir le nouveau texte proposé dans l'avis L. 14.732/1/V.

faibles global en travaux".

Pour la même raison, l'alinéa 2 de l'article 5 est superflu. Si, pour plus de clarté, on tient néanmoins à répéter que les effectifs moyens annuels d'ouvriers et de cadres doivent être déterminés conformément à l'article 2, § 2, 3°, alinéa 3, de l'arrêté en projet, il convient, logiquement, d'en faire de même pour ce qui est du chiffre d'affaires global en travaux, déterminé conformément à l'article 2, § 1er, 3°; dans ce cas la rédaction suivante serait à recommander :

"Les effectifs moyens annuels d'ouvriers et de cadres et le chiffre d'affaires global en travaux sont déterminés conformément à l'article 2, § 2, 3°, alinéa 3, respectivement l'article 2, § 2, 1, 3°, du présent arrêté".

Article 7.

Au § 1er, il y a lieu de remplacer les mots "en tenant compte" par les mots ", qui tient compte".

La rédaction suivante est suggérée pour le paragraphe 2 :

"§ 2. Pour les travaux rangés dans les catégories, un écart de vingt pourcent peut être toléré, en ce qui concerne les critères prévus en matière de fonds propres, de chiffre d'affaires global en travaux et d'effectifs moyens annuels des ouvriers et des cadres, pour la classe dans laquelle le marché visé est rangé, pour autant que l'outillage, le matériel et l'équipement de l'entrepreneur donnent toute garantie quant à la bonne exécution des travaux. En ce qui concerne les critères relatifs aux travaux exécutés au cours des cinq dernières

années, il faut, au moins, qu'aient été exécutés au cours de cette période, soit un seul marché du montant le plus élevé, soit deux marchés du montant intermédiaire, soit trois marchés du montant le plus bas correspondant à la classe exigée.

Les mêmes règles s'appliquent aux travaux rangés dans les sous-catégories, sans préjudice des dispositions de l'article 2, § 3, dans le cas visé à l'article 6, § 1er, 2°. Ce paragraphe ne s'applique qu'aux demandes de dérogation visées à l'article 6, § 1er, 2°.

Article 10.

Dans la première phrase de l'article 10, il y a lieu de remplacer les mots "du mois qui suit sa publication au Moniteur belge" par les mots "du deuxième mois qui suit celui au cours duquel il aura été publié au Moniteur belge".

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren : G. BAETEMAN,
Messieurs :

kamervoorzitter,
président de chambre,

A. VANDER STICHELE, staatsraden,
Gh. TACQ, conseillers d'Etat,

G. SCHRANS, assessoren van de
afdeling wetgeving,
J. GIJSSELS, assesseurs de la section
de législation,

Mevrouw : M. BENARD,
Madame :

griffier.
greffier.

De overeenstemming tussen
de Nederlandse en de Franse
tekst werd nagezien onder toe-
zicht van de H. G. BAETEMAN.

La concordance entre la
version néerlandaise et la
version française a été véri-
fiée sous le contrôle de
M. G. BAETEMAN.

Het verslag werd uitgebracht
door de H. M. GROMMEN, eerste
auditeur.

Le rapport a été présenté
par M. M. GROMMEN, premier
auditeur.

DE 'GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

M. BENARD.

G. BAETEMAN.