RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
14-01-1988

BL. L.18.425/1.

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 10 december 1987 door de Voorzitter van de Vlaamse Executieve verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "betreffende de opdrachten van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest voor aanneming van werken, leveringen en diensten", heeft op 7 januari 1988 het volgend advies gegeven :

Het voor advies voorgelegde ontwerp-besluit van de Vlaamse Executieve beperkt zich tot de volgende regel :

"Artikel 1. De bepalingen van de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, en de besluiten tot uitvoering van deze wet, zijn van overeenkomstige toepassing op de opdrachten die door de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest worden gegund".

Op grond van de vaststelling dat de overheidsbestellingen in een niet geringe mate 's lands economische bedrijvigheid beïnvloeden (1) en de desbetreffende wetgeving ertoe strekt de overheidsopdrachten van werken, leveringen

.../...

---

(1) In de memorie van toelichting bij het ontwerp dat de wet van 4 maart 1963 betreffende het sluiten van overeenkomsten voor rekening van de Staat is geworden, is in alle klaarheid onderstreept dat de wetgeving betreffende de overheidsaanbestedingen zich mede situeert in het ruimere kader van het overheidsbeleid ter zake van de economische expansie (Gedr. St., Senaat, 1961-1962, nr. 364, blz. 1). Het economisch aspect van de overheidsbestellingen werd opnieuw beklemtoond bij de parlementaire voorbereiding van het ontwerp dat de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten is geworden, welke wet die van 4 maart 1963 heeft vervangen (zie inzonderheid, Gedr. St., Senaat, 1975-1976, nr. 723/2, blz. 3 en 4).

en diensten onder meer aan de regel van de economische mededinging te onderwerpen, moet worden aangenomen - en is van in den beginne aangenomen - dat de vermelde wet van 14 juli 1976 mede een aangelegenheid regelt die behoort tot "het normatief kader waarbinnen de economische bedrijvigheid en de concurrentie worden uitgeoefend" waarvan de vaststelling, overeenkomstig artikel 6, § 1, VI, 4°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, bij uitsluiting zaak van de nationale overheid is (1).

In haar artikel 1, § 1, stelt de wet van 14 juli 1976 dat zij van toepassing is op alle opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten die in naam van "de Staat en van elk ander publiekrechtelijk persoon" worden gegund. Uit de parlementaire toelichting bij die bepaling blijkt dat gestreefd werd naar de meest algemene en de meest eenvormige toepassing van de beoogde regeling (zie inzonderheid, Gédr. St., Senaat, 1975-1976, nr. 723/1, blz. 8 en 9, en nr. 723/2, blz. 7). Er moet dan ook worden aangenomen dat de Gemeenschappen en de Gewesten in het toepassingsveld van die wet begrepen zijn : voor de materies die hun zijn toegewezen, zijn zij in de plaats van de nationale Staat getreden; minstens vormen zij een publiekrechtelijk rechtspersoon als bedoeld in het aangehaalde artikel 1, § 1, van de wet van 14 juli 1976 (2).

.../...

---

(1) Ook ten aanzien van de Gemeenschappen zoals mag worden afgeleid uit het arrest nr. 36 van 10 juni 1987 van het Arbitragehof.

(2) Voor zoveel als nodig kan - ter verantwoording zowel van het behoud der nationale bevoegdheid op het stuk van de regeling der overheidsaanbestedingen als van dezer toepassing op de Gemeenschappen en de Gewesten - een bijkomend argument worden gevonden in het feit dat de regels betreffende de overheidsaanbestedingen oorspronkelijk waren opgenomen in de artikelen 21 en 22 van de wet van 15 mei 1846 op de rijkscomptabiliteit, welke wetgeving, naar luid van artikel 13, § 2, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, op de Gemeenschappen en de Gewesten van toepassing zijn.

Uit het ene en het andere mag worden geconcludeerd, eensdeels dat de wet van 14 juli 1976 uit zichzelf van toepassing is op de Gemeenschappen en de Gewesten zonder dat deze dienomtrent een beslissing tot toepassing ervan hoeven te nemen, anderdeels dat de bijzondere wet van 8 augustus 1980 aan de Gemeenschappen en de Gewesten geen ruimte laat om aan de wet van 14 juli 1976 iets toe te voegen of af te doen.

Uit het voorgaande volgt dan ook dat het ontwerp geen doorgang kan vinden, met name omdat het, door het regelend betreden van het domein der overheidsopdrachten, strijdig is met de bevoegdheidsverdelende regels zoals die in de bijzondere wet van 8 augustus 1980 zijn opgenomen, en omdat het ten onrechte de indruk zou wekken dat het de Gemeenschappen en de Gewesten vrij staat de desbetreffende wetgeving al dan niet toe te passen.

+

Ten overvloede. In een nota die bij de adviesaanvraag is gevoegd, wordt verwezen naar de regelingsbevoegdheid van de gemeenten ten tijde van de gelding van de vroegere wet van 4 maart 1963 betreffende het sluiten van overeenkomsten voor rekening van de Staat, welke wet door die van 14 juli 1976 is opgeheven en vervangen. Die verwijzing is niet relevant voor de verantwoording van het thans voorliggend ontwerp, vooral omdat de gemeenten, doordat de wet van 4 maart 1963 op hen niet van toepassing was, binnen de grenzen van hun gemeentelijke opdrachten ter zake een regelingsbevoegdheid behielden, wat, zoals boven is aangetoond, voor de Gemeenschappen en de Gewesten niet het geval is.

De kamer was samengesteld uit

de Heer	:	H. COREMANS,	kamervoorzitter,
de Heer Mevrouw	: :	J. VERMEIRE, S. VANDERHAEGEN,	staatsraden,
de Heren	:	F. DE KEMPENEER, G. SCHRANS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	:	A. BECKERS,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VANDE LANOTTE, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS. H. COREMANS.