

KONINKRIJK BELGIË

-----

ADVIES 44.929/1/V  
VAN 22 JULI 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE

-----

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 16 juli 2008 door de Eerste Minister verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van sommige koninklijk besluiten tot uitvoering van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten", heeft het volgende advies gegeven:

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd

"door het feit dat de Europese Commissie op 31 januari 2008 een ingebrekestelling heeft gestuurd, herhaald in een aanvullend met redenen omkleed advies van 26 juni 2008 (bijlage 2). Die handelt over de noodzaak om de bepalingen betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers in de wetgeving overheidsopdrachten op korte termijn te verbeteren en aan te vullen. Dit noopt tot een dringende aanpassing van een aantal bepalingen in de uitvoeringsbesluiten van de wet van 24 december 1993 om op die manier de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen II uit te voeren.

Tevens worden enkele bepalingen van de uitvoeringsbesluiten aangepast om rekening te houden met de recente wijzigingen aangebracht in de reglementering betreffende de registratie van aannemers alsook om een betere coherentie tussen verschillende bepalingen te verzekeren" <sup>(1)</sup>.

\*

\*   \*

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

\*

\*   \*

---

<sup>(1)</sup> In strijd met het voorschrift van artikel 84, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, bevat de aanhef een anders geformuleerde motivering van de spoedeisendheid. Het is de in de adviesaanvraag voorkomende motivering die in de aanhef moet worden overgenomen.

### STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe een aantal koninklijke besluiten te wijzigen die genomen zijn ter uitvoering van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten <sup>(2)</sup>.

Zoals in het verslag aan de Koning wordt uiteengezet, heeft het ontwerpbesluit "hoofdzakelijk tot doel de bepalingen betreffende de informatie en de motivering, die vervat zijn in de uitvoeringsbesluiten van de [voormelde] wet van 24 december 1993, af te stemmen op de gewijzigde [bepalingen van die wet bij de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen], alsmede "enkele verbeteringen en verduidelijkingen aan [te brengen] die noodzakelijk blijken in het licht van het Gemeenschapsrecht <sup>(3)</sup> en ingevolge de wijzigingen die met ingang van 1 januari 2008 zijn aangebracht aan de wetgeving betreffende de registratie van aannemers".

---

<sup>(2)</sup> Het betreft namelijk de volgende koninklijke besluiten:

- koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en de concessies voor openbare werken;
- koninklijk besluit van 10 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten;
- koninklijk besluit van 18 juni 1996 betreffende de mededinging in het raam van de Europese Gemeenschap van sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten, en,
- koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken.

<sup>(3)</sup> Wat dit punt betreft, wordt beoogd tegemoet te komen aan de ingebrekestelling van de Europese Commissie van 31 januari 2008, herhaald in een aanvullend met reden omkleed advies van 26 juni 2008, betreffende de niet correcte omzetting van sommige bepalingen van richtlijn 2004/17/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 houdende coördinatie van de procedures voor het plaatsen van opdrachten in de sectoren water- en energievoorziening, vervoer en postdiensten en van richtlijn 2004/18/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor werken, leveringen en diensten, meer bepaald betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers van overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten.

.../...

4. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de artikelen 1, § 1, 2, 9, 21*bis*, 24, 25, 41*sexies*, 47, 59, § 1, en 62*bis* van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten. Wat betreft de inwerkingtreding van de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II), wordt rechtsgrond geboden door artikel 7, eerste lid, van die wet.

### ONDERZOEK VAN DE TEKST

#### Aanhef

5. Overeenkomstig hetgeen in verband met de rechtsgrond van het ontworpen besluit is opgemerkt (opmerking 4), dient in het eerste lid van de aanhef te worden verwezen naar de artikelen 1, § 1, 2, 9, 21*bis*, 24, 25, 41*sexies*, 47, 59, § 1, en 62*bis* van de aldaar vermelde wet van 24 december 1993, en dient de verwijzing naar de artikelen 43, § 1, eerste lid, en 65, eerste lid, van diezelfde wet te worden weggelaten, aangezien die artikelen immers geen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit.

In een in te voegen tweede lid van de aanhef moet bovendien worden verwezen naar artikel 7 van de wet van 8 juni 2008.

#### Artikel 15

6. In het ontworpen artikel 128*bis* van het voornoemde koninklijk besluit van 8 januari 1996 wordt gewag gemaakt van "de termijnen bepaald in het eerste lid".

Er wordt op gewezen dat het ontworpen artikel 128*bis* slechts uit één lid bestaat, heeft de gemachtigde geantwoord dat beoogd wordt te verwijzen naar de termijn bepaald in het eerste lid van artikel 128 van hetzelfde koninklijk besluit.

Het ontworpen artikel 128*bis* moet dan ook in die zin worden aangepast.

-----

De kamer was samengesteld uit

|          |                                   |                         |
|----------|-----------------------------------|-------------------------|
| de Heren | D. MOONS,                         | staatsraad, voorzitter, |
|          | B. SEUTIN,<br>J. VAN NIEUWENHOVE, | staatsraden,            |
| Mevrouw  | A. BECKERS,                       | griffier.               |

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. K. BAMS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

D. MOONS

ROYAUME DE BELGIQUE

-----

AVIS 44.929/1/V  
DU 22 JUILLET 2008

DE LA SECTION DE LÉGISLATION  
DU CONSEIL D'ÉTAT

-----

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Premier Ministre, le 16 juillet 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal "modifiant certains arrêtés royaux pris en exécution de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services", a donné l'avis suivant:

1. Conformément à l'article 84, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 2/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée comme suit:

"door het feit dat de Europese Commissie op 31 januari 2008 een ingebrekestelling heeft gestuurd, herhaald in een aanvullend met redenen omkleed advies van 26 juni 2008 (bijlage 2). Die handelt over de noodzaak om de bepalingen betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers in de wetgeving overheidsopdrachten op korte termijn te verbeteren en aan te vullen. Dit noopt tot een dringende aanpassing van een aantal bepalingen in de uitvoeringsbesluiten van de wet van 24 december 1993 om op die manier de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen II uit te voeren.

Tevens worden enkele bepalingen van de uitvoeringsbesluiten aangepast om rekening te houden met de recente wijzigingen aangebracht in de reglementering betreffende de registratie van aannemers alsook om een betere coherentie tussen verschillende bepalingen te verzekeren" <sup>(1)</sup>.

\*

\* \*

2 Conformément à l'article 84, § 3, alinéa 1<sup>er</sup>, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

\*

\* \*

---

<sup>(1)</sup> En méconnaissance de l'article 84, § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, l'urgence est autrement motivée dans le préambule. Celui-ci doit reproduire la motivation qui figure dans la demande d'avis.

### PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de modifier plusieurs arrêtés royaux pris en exécution de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fourniture et de services <sup>(2)</sup>.

Comme l'expose le rapport au Roi, le projet d'arrêté a "principalement pour objet d'assurer une cohérence entre les dispositions en matière d'information et de motivation des arrêtés d'exécution de la loi [précitée] du 24 décembre 1993 et les dispositions [de cette loi qui ont été modifiées par la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses]" et "[d'introduire] quelques corrections et précisions qui se révèlent nécessaires au regard du droit communautaire <sup>(3)</sup> et des modifications apportées à la législation relative à l'enregistrement des entrepreneurs entrées en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 2008".

---

<sup>(2)</sup> Il s'agit en l'occurrence des arrêtés royaux suivants:

- arrêté royal du 8 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services et aux concessions de travaux publics;
- arrêté royal du 10 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux;
- arrêté royal du 18 juin 1996 relatif à la mise en concurrence dans le cadre de la Communauté européenne de certains marchés de travaux, de fournitures et de services, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux;
- arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics.

<sup>(3)</sup> À cet égard, on entend donner suite à la mise en demeure de la Commission européenne du 31 janvier 2008, répétée dans un avis motivé complémentaire du 26 juin 2008 relatif à la transposition incorrecte de certaines dispositions de la directive 2004/17/CE du Parlement européen et du Conseil du 31 mars 2004 portant coordination des procédures de passation des marchés dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux et de la directive 2004/18/CE du Parlement européen et du Conseil du 31 mars 2004 relative à la coordination des procédures de passation des marchés publics de travaux, de fournitures et de services, notamment en ce qui concerne la protection des droits des candidats et soumissionnaires de marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services.

.../...

4. Le fondement juridique de l'arrêté en projet se trouve aux articles 1<sup>er</sup>, § 1<sup>er</sup>, 2, 9, 21*bis*, 24, 25, 41*sexies*, 47, 59, § 1<sup>er</sup>, et 62*bis* de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fourniture et de services. L'entrée en vigueur des articles 2 à 6 de la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II) trouve un fondement juridique à l'article 7, alinéa 1<sup>er</sup>, de cette loi.

### EXAMEN DU TEXTE

#### Préambule

5. Pour se conformer à l'observation relative au fondement juridique de l'arrêté en projet (observation 4), le premier alinéa du préambule doit faire référence aux articles 1<sup>er</sup>, § 1<sup>er</sup>, 2, 9, 21*bis*, 24, 25, 41*sexies*, 47, 59, § 1<sup>er</sup>, et 62*bis* de la loi du 24 décembre 1993 qui y est mentionnée et, dès lors que les articles 43, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, et 65, alinéa 1<sup>er</sup>, de cette même loi ne procurent pas de fondement juridique à l'arrêté en projet, la référence qui y est faite doit être omise.

Il faut par ailleurs insérer dans le préambule un deuxième alinéa comportant une référence à l'article 7 de la loi du 8 juin 1998.

#### Article 15

6. L'article 128*bis* en projet de l'arrêté royal du 8 janvier 1996 précité fait état des "délais fixés à l'alinéa 1<sup>er</sup>".

Son attention ayant été attirée sur le fait que l'article 128*bis* en projet ne comportait qu'un seul alinéa, le délégué a répondu qu'on entendait faire référence au délai visé à l'alinéa 1<sup>er</sup> de l'article 128 du même arrêté royal.

L'article 128*bis* en projet doit dès lors être adapté en ce sens.

-----

La chambre était composée de

|           |                                   |                               |
|-----------|-----------------------------------|-------------------------------|
| Messieurs | D. MOONS,                         | conseiller d'État, président, |
|           | B. SEUTIN,<br>J. VAN NIEUWENHOVE, | conseillers d'État,           |
| Madame    | A. BECKERS,                       | greffier.                     |

Le rapport a été présenté par Mme K. BAMS, auditeur.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A. BECKERS

D. MOONS