RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 53.688/1/V
van 8 augustus 2013

over

een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 53.688/1/V
du 8 août 2013

sur

un avant-projet de loi ‘modifiant la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans le domaine de la défense et de la sécurité’

Op 9 juli 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Eerste Minister verzocht binnen een termijn van dertig dagen, een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'tot wijziging van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied'.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 1 augustus 2013. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Bert THYS en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX, assessor, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Pierrot T'KINDT, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 8 augustus 2013.

*

Le 9 juillet 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Premier Ministre à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi 'modifiant la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans le domaine de la défense et de la sécurité'.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 1er août 2013. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Bert THYS et Wouter PAS, conseillers d'État, Marc RIGAUX, assesseur, et Marleen VERSCHRAEGHEN, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Pierrot T'KINDT, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 8 août 2013.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond[1], alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN WET

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt tot het wijzigen van artikel 18 van de wet van 13 augustus 2011 'inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied', dat een aantal overheidsopdrachten van de toepassing van die wet uitsluit.

Eén van de ontworpen wijzigingen beoogt de toepassing te waarborgen van artikel 45 van dezelfde wet[2] op de overheidsopdrachten die overeenkomstig artikel 18 van de wet van het toepassingsgebied ervan zijn uitgesloten. Voorts wordt een artikel 18, § 3, in de wet ingevoegd, waarin wordt bepaald dat de Koning de controlemodaliteiten (lees: nadere toezichtsregels) bepaalt waaraan de opdrachten, bedoeld in artikel 18, § 1, en § 2, 3° en 6°, van de wet onderworpen zijn. Ook worden een aantal redactionele of technische aanpassingen aangebracht in het meermaals genoemde artikel 18.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Indieningsbesluit

3. De tekst van het ontwerp dient te worden opgenomen in een koninklijk besluit dat de bevoegde minister gelast het ontwerp aan de Wetgevende Kamers voor te leggen en bij de Kamer van volksvertegenwoordigers in te dienen[3].

Dispositief

Artikel 2

4. Niet enkel artikel 45 van de wet, doch ook het ontworpen artikel 18, § 3, dient van toepassing te blijven op de overheidsopdrachten die van de toepassing van de wet van 13 augustus 2011 worden uitgesloten. In artikel 2, 1°, van het ontwerp, dienen de woorden "met uitzondering van artikel 45" derhalve te worden vervangen door de woorden "met uitzondering

[1] Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder "rechtsgrond" verstaan de overeenstemming met de hiërarchisch hogere normen.

[2] Artikel 45 van de wet van 13 augustus 2011 betreft de beslissingsbevoegdheid inzake de gunning en uitvoering van overheidsopdrachten voor rekening van de federale overheid en voor de andere publiekrechtelijke personen.

[3] Zie *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, aanbeveling nr. 227, formule F 4-1-10-1 en model F 5, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

van paragraaf 3 en artikel 45". In artikel 2, 2°, a), van het ontwerp, schrijve men dan "onder voorbehoud van paragraaf 3 en met uitzondering van artikel 45" in plaats van "met uitzondering van artikel 45".

5. De gemachtigde heeft aan de Raad van State meegedeeld dat het de bedoeling is dat de Koning ook de gevallen zal kunnen bepalen waarin hij nadere toezichtsregels kan vaststellen met betrekking tot de opdrachten, bedoeld in het ontworpen artikel 18, § 1, en § 2, 3° en 6°, van de wet[4]. Ter wille van de duidelijkheid kan die bedoeling worden geëxpliciteerd in het ontworpen artikel 18, § 3, door aan het einde ervan te schrijven "… de opdrachten, bedoeld in paragraaf 1 en paragraaf 2, 3° en 6°, in de gevallen die Hij bepaalt, onderworpen zijn".

*

[4] De betrokken nadere toezichtsregels zullen volgens de gemachtigde bijvoorbeeld slechts worden vastgesteld vanaf bepaalde bedragen.

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique [1], et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET DE LOI

2. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet de modifier l'article 18 de la loi du 13 août 2011 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité', qui exclut de l'application de cette loi une série de marchés publics.

L'une des modifications en projet vise à garantir l'application de l'article 45 de cette même loi [2] aux marchés publics qui, en vertu de l'article 18 de la loi, sont exclus de son champ d'application. En outre, il est inséré, dans la loi, un article 18, § 3, disposant que le Roi fixe les modalités de contrôle auxquelles sont soumis les marchés visés à l'article 18, § 1er, et § 2, 3° et 6°, de la loi. Par ailleurs, un certain nombre d'adaptations rédactionnelles et techniques sont apportées à l'article 18 précité.

EXAMEN DU TEXTE

Arrêté de présentation

3. Le texte du projet doit être intégré dans un arrêté royal chargeant le ministre compétent de présenter le projet aux Chambres législatives et de le déposer à la Chambre des représentants [3].

[1] S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par « fondement juridique » la conformité aux normes supérieures.

[2] L'article 45 de la loi du 13 août 2011 concerne le pouvoir de décision relatif à la passation et à l'exécution des marchés publics de l'autorité fédérale et des autres personnes de droit public.

[3] *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d'État, recommandation n° 227, formule F 4-1-10-1 et modèle F 5, à consulter sur le site Internet du Conseil d'État (www.raadvst-consetat.be).

Dispositif

Article 2

4. Non seulement l'article 45 de la loi, mais aussi l'article 18, § 3, en projet, doivent rester applicables aux marchés publics qui sont exclus de l'application de la loi du 13 août 2011. Il y a par conséquent lieu de remplacer, à l'article 2, 1°, du projet, les mots « à l'exception de l'article 45 » par les mots « à l'exception du paragraphe 3 et de l'article 45 ». À l'article 2, 2°, a), du projet, on écrira dès lors « sous réserve du paragraphe 3 et à l'exception de l'article 45 » au lieu de « à l'exception de l'article 45 ».

5. Le délégué a fait savoir au Conseil d'État que l'intention est de permettre au Roi d'également déterminer les cas dans lesquels il peut fixer des modalités de contrôle relatives aux marchés visés à l'article 18, § 1er, et § 2, 3° et 6°, en projet, de la loi [4]. Dans un souci de clarté, on précisera cette intention en écrivant, à la fin de l'article 18, § 3, en projet « … sont soumis les marchés visés au paragraphe 1er et au paragraphe 2, 3° et 6°, dans les cas qu'Il détermine. »

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Marleen VERSCHRAEGHEN Marnix VAN DAMME

[4] Selon le délégué, les modalités de contrôle visées seront, par exemple uniquement fixées à partir de certains montants.