



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 62.429/1
van 6 december 2017

avis 62.429/1
du 6 décembre 2017

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit plaatsing van
overheidsopdrachten en
bepaalde opdrachten voor
werken, leveringen en diensten
op defensie- en
veiligheidsgebied van
23 januari 2012'

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
23 janvier 2012 relatif à la
passation des marchés publics
et de certains marchés de
travaux, de fournitures et de
services dans les domaines de
la défense et de la sécurité'

Op 8 november 2017 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Eerste Minister verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit plaatsing van overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 30 november 2017. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Ines MARTENS, 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 6 december 2017.

*

Le 8 novembre 2017, 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 projet d'arrêté royal ‘modifiant l'arrêté royal du 23 janvier 2012 relatif à la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 30 novembre 2017. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Chantal BAMPS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Ines MARTENS, 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 6 décembre 2017.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe een aantal drempelbedragen die worden vermeld in het koninklijk besluit van 23 januari 2012¹ in overeenstemming te brengen met soortgelijke drempels die, wat de klassieke sectoren betreft, zijn opgenomen in de artikelen 11, eerste lid, 2°, en 90, eerste lid, 1° en 3°, van het koninklijk besluit van 18 april 2017² en in artikel 92 van de wet van 17 juni 2016 ‘inzake overheidsopdrachten’.

2. Voor artikel 1, a) en b), van het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 25, 1°, a), van de wet van 13 augustus 2011 ‘inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied’. Voor artikel 1, c), van het ontwerp, wordt rechtsgrond geboden door artikel 26 van dezelfde wet, dat luidt:

“In geval van onderhandelingsprocedure met of zonder bekendmaking waarborgt de aanbestedende overheid of het overheidsbedrijf de gelijke behandeling van alle inschrijvers. Zij verstrekt met name geen discriminerende informatie die bepaalde inschrijvers kan bevoordelen. De Koning bepaalt de overige regels voor de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.”

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

3. Men passe de redactie van het opschrift van het ontwerp in de Nederlandse tekst aan als volgt:

“Ontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 januari 2012 plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied”.

Aanhef

4. Rekening houdend met hetgeen *sub 2* is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond voor het ontworpen koninklijk besluit, redigere men het eerste lid van de aanhef als volgt:

“Gelet op de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, artikelen 25, 1°, a), en 26;”.

¹ Koninklijk besluit van 23 januari 2012 ‘plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied’.

² Koninklijk besluit van 18 april 2017 ‘plaatsing overheidsopdrachten in de klassieke sectoren’.

5. De aanhef van het ontwerp dient te worden vervolledigd met een lid waarin wordt melding gemaakt van de uitvoering van de geïntegreerde regelgevingsimpactanalyse. Dat lid kan luiden als volgt :

“Gelet op de regelgevingsimpactanalyse uitgevoerd overeenkomstig de artikelen 6 en 7 van de wet van 15 december 2013 houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging;”.

6. Niet enkel de Eerste Minister, maar ook alle leden van de federale regering die bevoegd zijn voor de aangelegenheden die worden geregeld in het ontworpen koninklijk besluit moeten worden betrokken bij de voordracht en de medeondertekening ervan.³

Artikel 1

7. Men redigere de inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp in de Nederlandse tekst als volgt:

“In artikel 110, § 1, van het koninklijk besluit van 23 januari 2012 plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 7 februari 2014, worden de volgende wijzigingen aangebracht:”.

8. Aan het einde van het ontworpen artikel 110, § 1, 2°, van het koninklijk besluit van 23 januari 2012 (artikel 1, a), van het ontwerp), schrijve men in de Nederlandse tekst “... van het koninklijk besluit van 18 april 2017 plaatsing overheidsopdrachten in de klassieke sectoren, voor alle andere opdrachten;”.

Artikel 2

9. In verband met de inwerkingtredebepaling van artikel 2 van het ontwerp heeft de gemachtigde meegedeeld dat het initieel de bedoeling was om de aanbestedende overheden zo snel mogelijk gebruik te laten maken van de versoepeling van de regeling die uit het ontworpen koninklijk besluit voortvloeit.

Intussen werd evenwel vastgesteld dat ook het drempelbedrag, vermeld in artikel 61, eerste lid, van de wet van 17 juni 2013 ‘betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen inzake overheidsopdrachten, bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten en concessies’, dat betrekking heeft op de opdrachten gesloten met een aanvaarde factuur, dient te worden aangepast van 8500 euro naar 30.000 euro. Artikel 61, tweede lid, van de laatstgenoemde wet machtigt de Koning om het voormelde bedrag aan te passen. De gemachtigde kondigde aan dat zeer binnenkort een ontwerp van koninklijk besluit met die strekking aan de Raad van State om advies zal worden voorgelegd. Ook wijst hij erop dat het de bedoeling is dat de aanpassingen van de drempelbedragen, opgenomen in het ontworpen

³ Zie trouwens de uitvoeringsbepaling van het ontwerp (artikel 3).

koninklijk besluit en in het nog om advies voor te leggen ontwerp van koninklijk besluit, op dezelfde datum in werking treden. Artikel 2 van het ontwerp wordt in het licht van die bedoeling het best aangepast.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de mettre un certain nombre de seuils prévus dans l'arrêté royal du 23 janvier 2012 ¹, en conformité avec les seuils similaires prévus, en ce qui concerne les secteurs classiques, dans les articles 11, alinéa 1^{er}, 2^o, et 90, alinéa 1^{er}, 1^o et 3^o, de l'arrêté royal du 18 avril 2017 ² ainsi que dans l'article 92 de la loi du 17 juin 2016 'relative aux marchés publics'.

2. L'article 1^{er}, a) et b), du projet peut puiser son fondement juridique dans l'article 25, 1^o, a), 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'. L'article 1^{er}, c), du projet trouve, quant à lui, un fondement juridique dans l'article 26 de cette même loi qui s'énonce comme suit :

« En cas de procédure négociée avec ou sans publicité, le pouvoir adjudicateur ou l'entreprise publique assure l'égalité de traitement de tous les soumissionnaires. En particulier, il ne donne pas d'information discriminatoire, susceptible d'avantager certains soumissionnaires. Le Roi fixe les autres dispositions de la procédure négociée sans publicité ».

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

3. Mieux vaudrait adapter le libellé de l'intitulé du projet, dans sa version néerlandaise, comme suit :

« Ontwerp van koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 januari 2012 plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied ».

Préambule

4. Compte tenu de l'observation formulée au point 2 au sujet du fondement juridique de l'arrêté royal en projet, on rédigera le premier alinéa du préambule comme suit :

« Vu 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, les articles 25, 1^o, a), et 26; ».

¹ Arrêté royal du 23 janvier 2012 'relatif la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité'.

² Arrêté royal du 18 avril 2017 'relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques'.

5. Le préambule du projet doit être complété par un alinéa faisant état de l'exécution de l'analyse d'impact intégrée de la réglementation. Cet alinéa peut être rédigé comme suit :

« Vu l'analyse d'impact de la réglementation réalisée conformément aux articles 6 et 7 de la loi du 15 décembre 2013 portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative ; ».

6. Il y a lieu d'associer non seulement le Premier ministre, mais également tous les membres du gouvernement fédéral qui ont les matières réglées par l'arrêté royal en projet dans leurs attributions à sa présentation et à son contreseing ³.

Article 1^{er}

7. On formulera la phrase liminaire de l'article 1^{er} du projet dans sa version néerlandaise comme suit:

« In artikel 110, § 1, van het koninklijk besluit van 23 januari 2012 plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 7 februari 2014, worden de volgende wijzigingen aangebracht: ».

8. Dans le texte néerlandais de l'article 110, § 1^{er}, 2^o, *in fine*, en projet, de l'arrêté royal du 23 janvier 2012 (article 1^{er}, a), du projet), on écrira « ... van het koninklijk besluit van 18 april 2017 plaatsing overheidsopdrachten in de klassieke sectoren, voor alle andere opdrachten; ».

Article 2

9. En ce qui concerne l'entrée en vigueur fixée à l'article 2 du projet, le délégué a indiqué que l'intention initiale était de faire bénéficier au plus vite les pouvoirs adjudicateurs, de l'assouplissement de la réglementation découlant de l'arrêté royal en projet.

³ Voir, par ailleurs, l'article d'exécution du projet (article 3).

Toutefois, dans l'entretemps, on a observé qu'il y a également lieu d'adapter et de relever de 8500 euros à 30.000 euros le montant du seuil prévu dans l'article 61, alinéa 1^{er}, de la loi du 17 juin 2013 'relative à la motivation, à l'information et aux voies de recours en matière de marchés publics, de certains marchés de travaux, de fournitures et de services et de concessions', lequel article concerne les marchés constatés par une facture acceptée. Cette loi habilite le Roi en son article 61, alinéa 2, à adapter le montant précité. Le délégué a annoncé qu'un projet d'arrêté royal en ce sens sera très prochainement soumis au Conseil d'État pour avis. En outre, il souligne que l'intention est de faire coïncider la date d'entrée en vigueur des adaptations des seuils prévues dans l'arrêté royal en projet, avec celle des seuils inscrits dans le projet d'arrêté royal qui doit encore être soumis pour avis. Mieux vaudrait adapter l'article 2 du projet au regard de cette intention.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME