

LOIS, DECRETS, ORDONNANCES ET REGLEMENTS WETTEN, DECRETEN, ORDONNANTIES EN VERORDENINGEN

SERVICE PUBLIC FEDERAL
CHANCELLERIE DU PREMIER MINISTRE

[C – 2013/21025]

3 AVRIL 2013. — Arrêté royal relatif à l'intervention du Conseil des Ministres, aux délégations de pouvoir et aux habilitations en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics au niveau fédéral

RAPPORT AU ROI

Sire,

Le présent projet d'arrêté royal est pris en exécution de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services et 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.

Il contient, pour ce qui concerne les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics passés au niveau fédéral, les règles nécessaires en matière de contrôle préalable, de délégation de pouvoir et d'habilitation en cas de conflit d'intérêts potentiel.

Pour les marchés qui relèvent de la loi susmentionnée du 15 juin 2006, le projet tend à remplacer l'arrêté royal du 14 octobre 1996 relatif au contrôle préalable et aux délégations de pouvoir en matière de passation et d'exécution des marchés publics de travaux, de fournitures et de services et en matière d'octroi de concessions de travaux publics au niveau fédéral. Pour les marchés qui relèvent de la loi susmentionnée du 13 août 2011, le projet introduit des règles analogues nouvelles.

Le chapitre premier contient les définitions ainsi qu'une disposition qui précise que tous les montants visés s'entendent hors taxe sur la valeur ajoutée.

Le chapitre 2 contient les dispositions, d'une part, en matière d'intervention du Conseil des Ministres pour les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics de l'Etat et des organismes qui, au niveau fédéral, relèvent de l'autorité hiérarchique d'un ministre et, d'autre part, en matière d'intervention du ministre compétent et du ministre ayant le Budget dans ses attributions, pour les personnes de droit public soumises au pouvoir de tutelle d'un ministre.

Le chapitre 3 est consacré aux délégations de pouvoir en matière de passation et d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics. Il est désormais aussi étendu aux concours de projets.

Le chapitre 4 détermine les règles d'habilitation lorsque l'autorité compétente se trouve en situation potentielle de conflit d'intérêts au sens de l'article 8 de la loi du 15 juin 2006 ou de l'article 9 de la loi du 13 août 2011, selon le cas. L'application de ce chapitre est désormais également étendue aux concours de projets.

Le chapitre 5 contient des dispositions communes et le chapitre 6 les dispositions finales.

Dans ce projet, il est donné suite dans une large mesure aux remarques formulées par le Conseil d'Etat dans son avis 52.803/1 du 25 février 2013.

La remarque terminologique du Conseil d'Etat visant à aligner les notions de « gunningsprocedure » et de « gunningswijze » sur les notions françaises de « procédure de passation » et de « mode de passation », n'est cependant pas suivie. En effet, vu que les notions de « gunningsprocedure » et de « gunningswijze » étaient solidement établies, elles ont été systématiquement reprises dans la nouvelle législation relative aux marchés publics, plus précisément dans les lois précitées des 15 juin 2006 et 13 août 2011 et leurs arrêtés d'exécution. D'ailleurs, le lien établi entre les notions de « gunning » et de « procedure » est également logique si l'on part de l'optique que les différences entre les procédures s'expliquent précisément par la manière dont la décision sur le choix de l'offre sera prise, ce pourquoi il est référé à l'attribution du marché.

Il n'est pas non plus donné suite à la suggestion terminologique du Conseil d'Etat d'utiliser, dans l'intitulé du présent projet et du Chapitre 2, la notion de « contrôle préalable du Conseil des Ministres »

FEDERALE OVERHEIDSDIENST
KANSELARIJ VAN DE EERSTE MINISTER

[C – 2013/21025]

3 APRIL 2013. — Koninklijk besluit betreffende de tussenkomst van de Ministerraad, de overdracht van bevoegdheid en de machtigingen inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken op federaal niveau

VERSLAG AAN DE KONING

Sire,

Dit ontwerp van koninklijk besluit wordt genomen in uitvoering van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 alsook van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied.

Het bevat voor de overheidsopdrachten, de ontwerpenwedstrijden en de concessies voor openbare werken die worden geplaatst op federaal niveau, de noodzakelijke regels op het vlak van het voorafgaande toezicht, de overdracht van bevoegdheid en de machtiging in geval van mogelijke belangenvermenging.

Voor de opdrachten die ressorteren onder de voormelde wet van 15 juni 2006 strekt het ontwerp tot vervanging van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 betreffende het voorafgaand toezicht en de overdracht van bevoegdheid inzake de gunning en de uitvoering van overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en inzake de toekenning van concessies voor openbare werken op federaal niveau. Voor de opdrachten die ressorteren onder de voormelde wet van 13 augustus 2011 worden door het ontwerp nieuwe analoge regels ingevoerd.

Het eerste hoofdstuk bevat de definities alsook een bepaling luidens dewelke alle bedragen dienen te worden beschouwd als bedragen zonder belasting over de toegevoegde waarde.

Hoofdstuk 2 bevat de bepalingen, enerzijds, betreffende de tussenkomst van de Ministerraad voor de overheidsopdrachten, de ontwerpenwedstrijden en de concessies voor openbare werken van de Staat en van de instellingen die, op federaal niveau, onder het hiërarchische gezag van een minister staan en, anderzijds, betreffende de tussenkomst van de bevoegde minister en van de minister die bevoegd is voor Begroting, voor de publiekrechtelijke personen die onderworpen zijn aan het voogdijtoezicht van een minister.

Hoofdstuk 3 is gewijd aan de overdracht van bevoegdheid inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten en concessies voor openbare werken. Het is voortaan ook toepasselijk op de ontwerpenwedstrijden.

Hoofdstuk 4 bepaalt de machtigingsregels wanneer de bevoegde autoriteit zich in een mogelijke toestand van belangenvermenging bevindt als bedoeld in artikel 8 van de wet van 15 juni 2006 of in artikel 9 van de wet van 13 augustus 2011, al naargelang. Dit hoofdstuk is voortaan ook toepasselijk op de ontwerpenwedstrijden.

Hoofdstuk 5 bevat gemeenschappelijke bepalingen en hoofdstuk 6 de slotbepalingen.

In dit ontwerp is grotendeels gevolg gegeven aan de opmerkingen geformuleerd door de Raad van State in zijn advies 52.803/1 van 25 februari 2013.

De terminologische opmerking van de Raad van State om de begrippen « gunningsprocedure » en « gunningswijze » beter af te stemmen op de Franse begrippen « procédure de passation » en « mode de passation », wordt evenwel niet gevolgd. Immers, aangezien de noties « gunningsprocedure » en « gunningswijze » sterk ingeburgerd waren, werden deze ook stelselmatig overgenomen in de nieuwe wetgeving overheidsopdrachten, meer bepaald in de voormelde wetten van 15 juni 2006 en 13 augustus 2011 en de uitvoeringsbesluiten ervan. De koppeling van de noties « gunning » en « procedure » is overigens ook logisch vanuit de optiek dat de verschillen tussen de procedures net liggen in de manier waarop de beslissing over de keuze van de offerte zal gebeuren, waarmee dus wordt verwezen naar de gunning van de opdracht.

Ook de terminologische suggestie van de Raad van State om in het opschrift van dit ontwerp van besluit en in het opschrift van Hoofdstuk 2 het begrip « voorafgaand toezicht van de Ministerraad » te

au lieu de celle d'intervention du Conseil des Ministres. En effet, le terme « contrôle préalable » ne reflète pas tout à fait le contenu du texte. Dans la plupart des cas, l'accord du Conseil des Ministres doit effectivement être donné avant d'entamer toute procédure de passation (article 3, §§ 1^{er} à 4 du projet), mais dans une série d'autres, il peut l'être à un stade ultérieure. Tel est plus précisément le cas lorsque le montant estimé d'un marché public, d'un concours de projets ou d'une concession de travaux publics est inférieur au seuil applicable mais que le montant de l'offre à approuver dépasse ce seuil de plus de quinze pour cent (article 3, § 5, du projet). Dans ce cas, il est possible de ne donner l'accord qu'avant l'attribution du marché concerné. Il y a, par ailleurs, lieu de mettre en lumière la disposition de l'article 4 du projet, laquelle est consacrée aux cas d'urgence où il est impossible de recueillir l'accord préalable du Conseil des Ministres. Enfin, vu que l'intitulé du projet est formulé de manière générale en ce qui concerne l'intervention du Conseil des Ministres et les délégations de pouvoir, il ne semble pas opportun d'apporter uniquement une précision pour désigner le troisième volet, à savoir les habilitations.

En ce qui concerne les autres remarques du Conseil d'Etat auxquelles il n'est pas donné suite, les raisons en sont exposées dans le commentaire des articles en question.

CHAPITRE 1^{er}. — Définitions

Article 1^{er}. Cet article contient les titres raccourcis des lois et arrêtés royaux mentionnés dans le projet ainsi qu'une définition fonctionnelle de pouvoir adjudicateur fédéral pour l'application du présent arrêté.

Pour ce qui concerne la définition de pouvoir adjudicateur fédéral mentionnée à l'article 1, 6^o, les services de l'administration générale mentionnés au a) comprennent également le Ministère de la Défense.

Art. 2. Cet article précise que tout montant mentionné dans le projet s'entend toujours hors taxe sur la valeur ajoutée afin de ne pas alourdir inutilement le texte de l'arrêté.

CHAPITRE 2. — Intervention du Conseil des Ministres

Art. 3. L'article 3 du projet impose, comme l'article 2 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 précité, pour quelles propositions et à partir de quel montant l'accord préalable du Conseil des Ministres est exigé. Cette disposition concerne toutes les formes de marchés publics, et donc également les marchés de promotion de travaux. Afin de fixer un niveau de contrôle adéquat, les seuils actuels sont adaptés compte tenu, d'une part, du regroupement des seuils selon le type de procédure (cf. infra) et, d'autre part, de l'inflation intervenue depuis l'arrêté royal du 14 octobre 1996.

Parmi les procédures citées a été ajouté le dialogue compétitif, applicable dans les secteurs lesdits classiques ainsi que dans les domaines de la défense et de la sécurité.

Dans le paragraphe 1^{er} sont fixés les montants des seuils déterminant les marchés publics qui, en fonction de la nature du marché et du mode de passation proposé, doivent être soumis à l'accord préalable du Conseil des Ministres. Au 1^o, la disposition diffère par rapport à la réglementation actuelle car, outre l'adaptation des montants, les mêmes seuils s'appliquent à toutes les procédures avec publicité préalable, qu'elles se déroulent en une ou en plusieurs phases. L'actuelle différence ne se justifie plus étant donné qu'une publicité est prévue dans toutes ces formes de procédures. En outre, suffisamment de garanties sont également prévues dans la procédure restreinte et notamment aussi dans la procédure négociée avec publicité afin de garantir une concurrence réelle.

Au 2^o, sont regroupés les seuils pour les marchés passés par procédure négociée sans publicité.

Comme actuellement, un montant est ensuite prévu au paragraphe 2 afin de déterminer les concessions de travaux publics qui doivent être soumises à l'accord préalable du Conseil des Ministres. Ce paragraphe est désormais également applicable aux propositions de concours de projets atteignant un certain montant.

Le paragraphe 3, § 3, a été omis du projet suite à la remarque du Conseil d'Etat selon laquelle il n'existe pas de base juridique suffisante pour ce paragraphe en matière de marchés publics visés à l'article 18, § 2, 3^o, de la loi du 13 août 2011. La numérotation des paragraphes suivants a été adaptée.

gebruiken in plaats van het begrip « tussenkomst van de Ministerraad », wordt niet gevolgd. De term « voorafgaand toezicht » dekt immers niet helemaal de lading. In de meeste gevallen dient de Ministerraad zijn goedkeuring inderdaad te geven vóór het opstarten van de gunningsprocedure (artikel 3, §§ 1 tot 4 van het ontwerp), maar in een aantal gevallen kan de Ministerraad zijn goedkeuring maar in een latere fase geven. Meer bepaald is zulks het geval wanneer het geraamde bedrag van een overheidsopdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie voor openbare werken lager is dan het toepasselijke drempelbedrag, maar het bedrag van de goed te keuren offerte het laatstgenoemde bedrag met meer dan vijftien procent overschrijdt (artikel 3, § 5, van het ontwerp). In dat geval kan de goedkeuring pas gegeven worden vóórdat tot de gunning van de betrokken opdracht wordt overgegaan. Verder dient te worden gewezen op de bepaling van artikel 4 van het ontwerp betreffende de gevallen van dringende noodzakelijkheid waarin het onmogelijk is de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad te verkrijgen. Gezien ten slotte het opschrift van het ontwerp algemeen is geformuleerd wat betreft de tussenkomst van de Ministerraad en de overdracht van bevoegdheid, lijkt het niet opportuun enkel voor de aanduiding van het derde luik – de machtigingen – een precisering aan te brengen.

Wat de overige opmerkingen van de Raad van State betreft waaraan geen gevolg is gegeven, worden in de commentaar bij de kwestieuze artikelen telkens de beweegredenen hiervoor uiteengezet.

HOOFDSTUK 1. — Definities

Artikel 1. Dit artikel bevat de afgekorte opschriften van de in het ontwerp vermelde wetten en koninklijke besluiten en eveneens een functionele definitie van federale aanbestedende overheid voor de toepassing van dit besluit.

Wat betreft de in artikel 1, 6^o, vermelde definitie van federale aanbestedende overheid wordt erop gewezen dat de onder a) vermelde diensten van algemeen bestuur ook het Ministerie van Landsverdediging omvatten.

Art. 2. Dit artikel verduidelijkt dat elk in het ontwerp vermelde bedrag steeds een bedrag zonder belasting over de toegevoegde waarde is, teneinde de tekst niet nodeloos te verzwaren.

HOOFDSTUK 2. — Tussenkomst van de Ministerraad

Art. 3. Zoals artikel 2 van het voormelde koninklijk besluit van 14 oktober 1996, bepaalt artikel 3 van het ontwerp voor welke voorstellen en vanaf welke drempelbedragen de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad vereist is. Deze bepaling is van toepassing op alle overheidsopdrachten en dus ook de promotieopdrachten van werken. Met het oog op het bepalen van een adequaat controleniveau worden de huidige drempelbedragen aangepast, en dit rekening houdende met, enerzijds, de hergroepering van de drempels naargelang de procedurevorm (zie infra) en, anderzijds, de inflatie die sinds het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 is opgetreden.

De concurrentiedialoog, die toepasselijk is in de zogenaamde klassieke sectoren en voor de opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied, maakt voortaan ook deel uit van de vermelde gunningsprocedures.

In paragraaf 1 worden vooreerst de drempelbedragen vermeld tot bepaling van de overheidsopdrachten die, naargelang de aard van de opdracht en de voorgestelde gunningswijze, aan de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad moeten worden voorgelegd. De bepaling onder 1^o verschilt van die in de huidige regelgeving in de zin dat, naast de aanpassing van de bedragen, dezelfde drempels gelden voor alle procedures met voorafgaande bekendmaking, ongeacht of ze één of meerdere fasen omvatten. Het huidige verschil is immers niet langer gerechtvaardigd aangezien er voor al deze procedurevormen in een bekendmaking is voorzien en bovendien in de beperkte en met name ook in de onderhandelingsprocedure met bekendmaking voldoende waarborgen zijn ingebouwd om een effectieve mededinging te garanderen.

In de bepaling onder 2^o worden de drempels gegroepeerd voor de opdrachten geplaatst via onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

Zoals vandaag wordt in paragraaf 2 verder een bedrag vermeld ter bepaling van de concessies voor openbare werken die aan de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad moeten worden voorgelegd. Deze paragraaf is voortaan ook van toepassing op de voorstellen van ontwerpenwedstrijd die een bepaald geraamd bedrag bereiken.

Ingevolge de opmerking van de Raad van State dat er geen voldoende rechtsgrond aanwezig is voor artikel 3, § 3, van het ontwerp in verband met de in artikel 18, § 2, 3^o, van de wet van 13 augustus 2011 bedoelde overheidsopdrachten, is de kwestieuze bepaling uit het ontwerp weggelaten. De nummering van de hierop volgende paragrafen is dienvolgens aangepast.

Le paragraphe 3 reprend une disposition analogue à celle de l'article 2, § 3, de l'arrêté royal du 14 octobre 1996, soumettant à l'accord préalable du Conseil des Ministres tout projet de convention pouvant avoir pour conséquence d'engager en matière de marchés publics de concours de projets ou de concessions de travaux publics l'Etat ou un organisme relevant de l'autorité hiérarchique d'un ministre. Ce pourrait par exemple être le cas pour un projet de marché conjoint qui serait passé par une communauté ou une région mais également pour le compte de l'Etat. Les seuils d'application sont désormais également fixés à ce propos en se référant à ceux fixés aux paragraphes 1^{er} à 3 de l'article 3.

Le paragraphe 4 correspond à l'article 2, § 4, de l'arrêté royal du 14 octobre 1996. Il prévoit que lorsque le montant estimé d'un marché est inférieur aux montants fixés à l'article 3, § 1^{er} à 3, mais que le montant de l'offre à approuver excède de quinze pour cent ces montants, l'accord du Conseil des Ministres est requis avant l'attribution du marché.

Art. 4. Cet article reprend la disposition de l'article 3, § 2, de l'arrêté royal du 14 octobre 1996. Il prévoit que l'accord du Conseil des Ministres peut être remplacé par celui du Premier Ministre dans le cas où le recours à une procédure négociée sans publicité est fondé sur une urgence impérieuse résultant d'événements imprévisibles ou sur une urgence résultant d'une crise dans les domaines de la défense et de la sécurité.

L'article 3, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 14 octobre 1996, qui dispose que l'accord du Conseil des Ministres est réputé favorable à défaut d'une décision contraire notifiée dans les trente jours, n'a, par contre, pas été maintenu. En effet, cette disposition n'a que peu d'utilité pratique et est difficilement applicable.

Art. 5. Cet article correspond à l'article 4 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996, et précise les hypothèses dans lesquelles l'accord préalable du Conseil des Ministres n'est pas requis. Outre quelques modifications formelles, notamment concernant les mentions aux 2^o et 5^o des articles applicables relevant des lois des 15 juin 2006 et 13 août 2011, au 2^o un nouveau cas d'application a été introduit pour les marchés complémentaires passés par procédure négociée sans publicité. Lorsque le montant de ces marchés complémentaires ne dépasse pas dix pour cent du montant initial du marché, ils ne doivent pas être soumis à l'accord du Conseil des Ministres. L'objectif de cette nouvelle disposition est d'éviter que pour chaque petit marché complémentaire, on serait tenu de demander de nouveau l'accord.

Comme suggéré par le Conseil d'Etat, la dérogation reprise au point 5^o a été soumise à un examen complémentaire. Cet examen a fait apparaître que la référence à l'article 74 de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 45 de la loi du 13 août 2011 doit être remplacée par une référence à l'article 2, 1^o à 3^o, des lois respectives. Cette référence correspond, en effet, à la référence à l'article 4 de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services qui est faite à l'article 4, 5^o, de l'actuel arrêté royal du 14 octobre 1996. En effet, la présente disposition vise à soustraire au contrôle du Conseil des Ministres les marchés, concours de projets et concessions de travaux publics passés au nom et pour le compte d'un pouvoir adjudicateur autre que belge, et uniquement ceux-là. Il s'agit plus particulièrement des marchés passés au nom et pour le compte d'organisations internationales. Le commentaire de l'article 4, 5^o, de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 cite, à cet égard, l'exemple de l'Organisation du Traité de l'Atlantique Nord. La *ratio legis* de cette exception est que les présentes règles de contrôle interne sont, la plupart du temps, difficilement compatibles avec les règles de contrôle applicables dans le cadre d'organisations internationales.

Art. 6. Cet article reprend le contenu de l'article 5 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996. Il rend les articles 3 et 5 applicables aux marchés des personnes soumises, au niveau fédéral, à la tutelle d'un ministre, comme par exemple les institutions publiques de sécurité sociale. Des règles plus concrètes sont toutefois introduites dans le cas où les ministres compétents n'ont pas pris une décision contraire dans le délai de trente jours prévu à cet effet.

Paragraaf 3 bevat een bepaling die vergelijkbaar is met die van artikel 2, § 3, van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996, volgens dewelke de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad vereist is voor elk ontwerp van overeenkomst dat tot gevolg kan hebben dat de Staat of een instelling die onder het hiërarchische gezag van een minister staat, zich zou verbinden op het gebied van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken. Dit kan bijvoorbeeld het geval zijn voor een samengevoegde opdracht die door een gemeenschap of een gewest, mede voor rekening van de Staat zou worden geplaatst. Voortaan worden in dat verband ook de toepassingsdrempels bepaald waarbij verwezen wordt naar die vermeld in de paragrafen 1 tot 3 van artikel 3.

Paragraaf 4 stemt overeen met artikel 2, § 4, van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996. Hij bepaalt dat de goedkeuring van de Ministeraad vereist is vóór de gunning van de opdracht indien het geraamde opdrachtbedrag lager is dan de in artikel 3, § 1 tot 3, vermelde bedragen, maar het goed te keuren offertebedrag die bedragen met vijftien procent overschrijdt.

Art. 4. Dit artikel neemt de bepaling over van artikel 3, § 2, van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996. Hij bepaalt dat de goedkeuring van de Ministerraad door de goedkeuring van de Eerste Minister kan worden vervangen wanneer het gebruik van een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking gebaseerd is op dwingende spoed die voortvloeit uit onvoorziene gebeurtenissen of uit een urgentie als gevolg van een crisis op defensie- en veiligheidsgebied.

Artikel 3, § 1, van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 dat bepaalt dat de goedkeuring van de Ministerraad geacht wordt verworven te zijn bij ontstentenis van een andersluidende beslissing binnen een termijn van dertig dagen, is daarentegen niet behouden. Deze bepaling is immers van weinig praktisch nut gebleken en bovendien moeilijk toepasbaar.

Art. 5. Dit artikel stemt overeen met artikel 4 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996. Het verduidelijkt de gevallen waarin de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad niet vereist is. Naast enkele formele aanpassingen, met name wat betreft de vermelding in de bepalingen onder 2^o en 5^o van de toepasselijke artikelen van de wetten van 15 juni 2006 en 13 augustus 2011, is onder 2^o een bijkomend toepassingsgeval ingevoegd voor de aanvullende opdrachten die bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking worden geplaatst. Wanneer het bedrag van deze aanvullende opdrachten niet groter is dan tien procent van het oorspronkelijke bedrag van de opdracht, is de goedkeuring van de Ministerraad niet vereist. De bedoeling van deze nieuwe bepaling is te vermijden dat voor elke kleine aanvullende opdracht opnieuw een goedkeuring moet worden gevraagd.

Op aangeven van de Raad van State werd de afwijking opgenomen onder 5^o aan een bijkomend onderzoek onderworpen. Uit dit onderzoek is gebleken dat de verwijzing naar artikel 74 van de wet van 15 juni 2006, respectievelijk artikel 45 van de wet van 13 augustus 2011 moet worden gewijzigd in een verwijzing naar artikel 2, 1^o tot 3^o, van de respectieve wetten. Die verwijzing stemt immers overeen met de dienovereenkomstige verwijzing naar artikel 4 van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in artikel 4, 5^o, van het huidige koninklijk besluit van 14 oktober 1996. De bedoeling van de onderhavige bepaling is immers de opdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken die worden geplaatst in naam en voor rekening van een andere dan een Belgische aanbestedende overheid en enkel deze aan de controle van de Ministerraad te onttrekken. Meer bepaald betreft het de opdrachten die in naam en voor rekening van internationale organisaties worden geplaatst. In de commentaar bij artikel 4, 5^o, van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 wordt in dat verband het voorbeeld gegeven van de Noord Atlantische Verdragsorganisatie. De *ratio legis* van deze uitzondering is dat de onderhavige interne controleregels doorgaans moeilijk verzoenbaar zijn met de controleregels die gelden in het kader van internationale organisaties.

Art. 6. Dit artikel neemt de inhoud over van artikel 5 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996. Het maakt de artikelen 3 en 5 toepasselijk op de opdrachten van de personen die, op federaal niveau, aan de voogdij van een minister onderworpen zijn, zoals bijvoorbeeld de openbare instellingen van sociale zekerheid. Er wordt nu evenwel een meer concrete regeling ingevoerd voor het geval er geen tegengestelde beslissing van de bevoegde ministers is binnen de daartoe bepaalde termijn van dertig dagen.

CHAPITRE 3. — *Délégations de pouvoir en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics*

Art. 7. Cette disposition reprend, en l'étendant au concours de projet, le contenu de l'article 6 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996, traitant du principe de la délégation de pouvoir en matière de passation et d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics. Une telle délégation n'est permise que dans les limites des articles 8 à 11 et ce, sous réserve d'éventuelles dispositions légales ou réglementaires particulières.

Art. 8. Cet article reprend, en le précisant pour les concours de projets et les concessions de travaux publics, le contenu de l'article 7 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 et traite des délégations de pouvoir en ce qui concerne les actes préalables à la conclusion du marché, du concours ou de la concession. Sont visés ici le choix du mode de passation, l'approbation des documents du marché, du concours ou de la concession et l'engagement de la procédure.

La délégation de pouvoir implique que l'objet du marché, du concours ou de la concession ait été approuvé, au préalable, par l'autorité compétente, ce qui peut se faire soit par l'approbation d'un programme dans lequel ce marché, ce concours ou cette concession est compris, soit par une décision propre à ce marché, à ce concours ou à cette concession, notamment si le programme n'est pas encore approuvé.

Cet accord préalable n'est en principe pas requis pour les marchés dont la dépense demeure inférieure au seuil applicable pour le recours à la procédure négociée sans publicité, mais l'autorité compétente peut, bien entendu, toujours l'imposer.

Le fonctionnaire délégué est évidemment tenu d'agir dans le respect des dispositions légales et réglementaires régissant les marchés publics, les concours de projet et les concessions de travaux publics. Il doit notamment tenir compte des conditions auxquelles le choix du mode de passation est subordonné et, dès lors, obtenir le cas échéant les accords prévus par les articles 3 et 4 du présent projet.

Art. 9. Cet article prévoit que le pouvoir de sélectionner les candidats peut également être délégué dans des limites à fixer par l'autorité compétente. Il reprend ainsi le contenu de l'article 8 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 en l'étendant aux concours de projet et aux concessions de travaux publics. Les seuils sont adaptés aux seuils repris à l'article 10 relatif aux délégations de pouvoir pour l'attribution et la conclusion. Pour les concours de projets, un seuil de 350.000 euros est prévu, ce par analogie avec le seuil mentionné à l'article 3, § 2, 1°.

Art. 10. Cet article reprend le contenu de l'article 9 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996, lequel concerne les délégations de pouvoir pour l'attribution et la conclusion du marché. Les montants ont de nouveau été adaptés compte tenu, d'une part, du regroupement des seuils selon le type de procédure et, d'autre part, de l'inflation intervenue depuis l'arrêté royal du 14 octobre 1996. Il s'agit ici clairement de montants engagés et non plus de montants estimés puisque les montants des offres sont connus.

Une distinction est établie entre, d'une part les procédures ouvertes, restreintes et négociées avec publicité ainsi que le dialogue compétitif et, d'autre part, la procédure négociée sans publicité et les concours de projet.

Le paragraphe 1^{er}, 3°, traite comme l'arrêté royal du 14 octobre 1996 des concessions de travaux publics.

Comme dans l'arrêté royal du 14 octobre 1996, le paragraphe 2, 1°, prévoit qu'il peut être dérogé aux dispositions du paragraphe 1^{er} en ce qui concerne les marchés, les concours de projets et les concessions de travaux publics à passer par des services établis à l'étranger. Il s'agit plus particulièrement de services relevant du champ d'application personnel du présent projet tout en étant établis physiquement et en permanence à l'étranger, comme par exemple les ambassades.

Au paragraphe 2, 2°, la possibilité de déroger aux dispositions du paragraphe 1^{er} s'applique désormais également aux marchés à attribuer par un organisme public européen au sens de l'article 2, 4°, de la loi du 13 août 2011, comme par exemple l'Agence européenne de Défense.

HOOFDSTUK 3. — *Overdracht van bevoegdheid inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, van ontwerpenwedstrijden en van concessies voor openbare werken*

Art. 7. Deze bepaling neemt de inhoud over van artikel 6 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 en breidt dit uit tot de ontwerpenwedstrijd. Ze omvat het principe van de overdracht van bevoegdheid inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten en concessies voor openbare werken. Een dergelijke overdracht is enkel toegestaan binnen de perken van de artikelen 8 tot 11 en onder voorbehoud van eventuele bijzondere wettelijke of reglementaire bepalingen.

Art. 8. Dit artikel neemt, met een precisering voor de ontwerpenwedstrijden en de concessies voor openbare werken, de inhoud over van artikel 7 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996. Het behandelt de overdracht van bevoegdheid wat betreft de handelingen die het sluiten van de opdracht, de wedstrijd of de concessie voorafgaan. Hiermee worden bedoeld de keuze van de gunningswijze, de goedkeuring van de opdrachtdocumenten, de wedstrijddocumenten of de concessiedocumenten en het opstarten van de procedure.

De overdracht van bevoegdheid houdt in dat het voorwerp van de opdracht, de wedstrijd of de concessie vooraf werd goedgekeurd door de bevoegde overheid, wat kan gebeuren ofwel door de goedkeuring van een programma waarin de opdracht, de wedstrijd of de concessie begrepen is, ofwel door een specifieke beslissing over de opdracht, de wedstrijd of concessie in kwestie, met name indien het programma nog niet werd goedgekeurd.

Deze voorafgaande goedkeuring is in principe niet vereist voor de opdrachten waarvan de uitgave onder de toepasselijke drempel voor het gebruik van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking blijft, maar de bevoegde overheid kan dit uiteraard steeds opleggen.

Het mag duidelijk zijn dat de gemachtigde ambtenaar overeenkomstig de wettelijke en reglementaire bepalingen inzake overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken moet handelen. Hij dient inzonderheid rekening te houden met de voorwaarden voor de keuze van de gunningswijze en bijgevolg, in voorkomend geval, de goedkeuring te krijgen bepaald bij de artikelen 3 en 4 van dit ontwerp.

Art. 9. Dit artikel voorziet erin dat de bevoegdheid om de kandidaten te selecteren eveneens kan worden overgedragen, binnen de grenzen die door de bevoegde overheid worden bepaald. Het neemt aldus de inhoud over van artikel 8 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 en breidt dit uit tot de ontwerpenwedstrijden en de concessies voor openbare werken. De drempelbedragen worden afgestemd op de drempelbedragen opgenomen in artikel 10 over de overdracht van bevoegdheid inzake gunning en sluiting. Voor de ontwerpenwedstrijden wordt in een drempelwaarde voorzien van 350.000 euro, dit naar analogie met die vermeld in artikel 3, § 2, 1°.

Art. 10. Dit artikel neemt de inhoud over van artikel 9 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996, dat de overdracht van bevoegdheid inzake de gunning en de sluiting van de opdracht betreft. De bedragen zijn andermaal aangepast rekening houdende met, enerzijds, de hergroepering van de drempels naargelang de procedurevorm en, anderzijds, de inflatie die sinds het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 is opgetreden. Het gaat hier voor alle duidelijkheid over vastgestelde bedragen en dus niet over geraamde bedragen, vermits de bedragen van de offertes gekend zijn.

Een onderscheid wordt gemaakt tussen, enerzijds, de open procedures, beperkte procedures, de onderhandelingsprocedure met bekendmaking alsook de concurrentiedialoog en, anderzijds, de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking en de ontwerpenwedstrijden.

De bepaling onder 3° van de eerste paragraaf is, zoals in het koninklijk besluit van 14 oktober 1996, gewijd aan de concessies voor openbare werken.

Net zoals in het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 voorziet paragraaf 2, 1°, erin dat afgeweken kan worden van de bepalingen van de eerste paragraaf voor opdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken die worden geplaatst door in het buitenland gevestigde diensten. Het betreft meer bepaald diensten die onder het personeel toepassingsgebied van dit ontwerp vallen maar die fysisch en op permanente basis gevestigd zijn in het buitenland, zoals bijvoorbeeld ambassades.

In paragraaf 2, 2°, wordt de mogelijkheid om af te wijken van de bepalingen van de eerste paragraaf voortaan ook van toepassing voor de opdrachten te gunnen door de Europese openbare instantie als bedoeld in artikel 2, 4°, van de wet van 13 augustus 2011, zoals bijvoorbeeld het Europees Defensieagentschap.

Art. 11. Cet article vise les délégations en matière d'exécution des marchés publics, des concours de projet et des concessions de travaux publics ainsi qu'en matière de transaction. Il reprend le contenu de l'article 10, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal du 14 octobre 1996.

Dans le cadre de l'exécution, de multiples décisions, d'importance variable, sont prises. Une délégation de pouvoir n'est exigée que lorsque, en application des règles générales d'exécution, il y a lieu de prendre une décision motivée dérogeant à l'application des clauses et conditions essentielles du marché conclu, du concours de projet conclu ou de la concession conclue. Ici encore, l'autorité compétente doit fixer une limite à ces délégations.

Par contre, l'alinéa 2 de l'article 10 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 n'est pas repris. Les limites actuelles pour les délégations visées correspondent en effet aux montants permettant de recourir à une procédure négociée sans publicité en raison de la faiblesse du montant du marché, ce qui est jugé inutilement contraignant.

CHAPITRE 4. — *Habilitation en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics en cas d'application de l'article 8 de la loi du 15 juin 2006 et de l'article 9 de la loi du 13 août 2011*

Art. 12. Cet article reprend le contenu de l'article 10bis de l'arrêté royal du 14 octobre 1996, traitant des habilitations lorsque l'autorité compétente, à savoir le ministre ou le secrétaire d'Etat compétent, se trouve dans une situation éventuelle de conflits d'intérêts l'obligeant à se récuser.

CHAPITRE 5. — *Dispositions communes*

Art. 13. Cet article reprend le contenu de l'article 11 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996. Il détermine le mode de calcul pour l'évaluation des montants dont il est question dans le présent arrêté. Le texte se réfère aux modalités de calcul des arrêtés royaux pris en exécution des lois du 15 juin 2006 et du 13 août 2011. En outre, en cas de marché complémentaire à passer par procédure négociée au sens des articles 26, § 1^{er}, 2^o, a, 3^o, b et c, et 53, § 2, 2^o, 3^o, 4^o, a et b, de la loi du 15 juin 2006 et 25, 3^o, a, et 4^o, a, de la loi du 13 août 2011, il y a lieu de prendre en compte le montant non seulement du complément mais également du marché initialement conclu.

CHAPITRE 6. — *Disposition finale*

Art. 14. Cet article traite de l'entrée en vigueur du projet.

En ce qui concerne les marchés se fondant sur la loi du 13 août 2011, ces dispositions entrent en vigueur cinq jours après la publication de l'arrêté au *Moniteur belge*. En effet, cette nouvelle législation dans les domaines de la défense et de la sécurité est elle-même entrée en vigueur le 6 février 2012. Il s'indique dès lors que les dispositions reprises dans le présent arrêté puissent également s'appliquer sans retard dans ce cadre.

En ce qui concerne par contre les marchés se fondant sur la loi du 15 juin 2006, seule la nouvelle procédure du dialogue compétitif est actuellement entrée en vigueur. Le présent projet peut donc également s'appliquer immédiatement pour cette procédure. Pour les autres champs d'application spécifiques précités, la mise en vigueur du présent projet dépendra du moment où la nouvelle réglementation basée sur la loi du 15 juin 2006 pourra elle-même entrer en vigueur de manière intégrale.

J'ai l'honneur d'être,

Sire,

de votre Majesté,
le très respectueux
et très fidèle serviteur,

Le Premier Ministre,
E. DI RUPO

Art. 11. Dit artikel beoogt de bevoegdheidsoverdracht inzake de uitvoering van overheidsopdrachten, van ontwerpenwedstrijden en van concessies voor openbare werken alsook inzake dadingen. Het neemt de inhoud over van artikel 10, eerste lid, van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996.

In het kader van de uitvoering worden allerhande beslissingen van uiteenlopend belang genomen. Een overdracht van bevoegdheid is slechts vereist wanneer, bij de toepassing van de algemene uitvoeringsregels, het nodig is een gemotiveerde beslissing te nemen die afwijkt van de toepassing van de essentiële bepalingen en voorwaarden van de gesloten opdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie. Hier dient de bevoegde overheid eveneens de grenzen voor deze overdracht te bepalen.

Het tweede lid van artikel 10 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 wordt evenwel niet overgenomen. De huidige grenzen voor de bedoelde overdracht stemmen immers overeen met de bedragen die het gebruik van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking mogelijk maken ingevolge het geringe opdrachtbedrag, wat als onnodig strikt wordt beschouwd.

HOOFDSTUK 4. — *Machtiging inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken in geval van toepassing van artikel 8 van de wet van 15 juni 2006 en van artikel 9 van de wet van 13 augustus 2011*

Art. 12. Dit artikel neemt de inhoud over van artikel 10bis van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996, betreffende de machtigingen ingeval de bevoegde gezagsdrager, meer bepaald de bevoegde minister of staatssecretaris, zich in een mogelijke toestand van belangenvermening bevindt die hem verplicht zichzelf te wraken.

HOOFDSTUK 5. — *Gemeenschappelijke bepalingen*

Art. 13. Dit artikel neemt de inhoud over van artikel 11 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996. Het bepaalt de berekeningswijze voor de raming van de bedragen bedoeld in dit ontwerp. De tekst verwijst naar de berekeningswijzen van de koninklijke besluiten die in uitvoering van de wetten van 15 juni 2006 en 13 augustus 2011 zijn genomen. In geval van een aanvullende opdracht te plaatsen bij onderhandelingsprocedure als bedoeld in de artikelen 26, § 1, 2^o, a, 3^o, b en c, en 53, § 2, 2^o, 3^o, 4^o, a en b, van de wet van 15 juni 2006 en van artikel 25, 3^o, a, en 4^o, a, van de wet van 13 augustus 2011, moet daarenboven niet alleen het bedrag van de aanvullende, maar ook dat van de oorspronkelijk gegunde opdracht in aanmerking worden genomen.

HOOFDSTUK 6. — *Slotbepaling*

Art. 14. Dit artikel gaat nader in op de inwerkingtreding van het ontwerp.

Wat betreft de opdrachten gebaseerd op de wet van 13 augustus 2011 treden de bepalingen van het ontwerp in werking vijf dagen na de bekendmaking van het besluit in het *Belgisch Staatsblad*. De nieuwe wetgeving voor de opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied is immers zelf in werking getreden op 6 februari 2012. Het is dan ook aangewezen dat de bepalingen van dit ontwerp in dat kader onmiddellijk toepassing kunnen vinden.

Wat daarentegen de opdrachten gebaseerd op de wet van 15 juni 2006 betreft, is momenteel enkel de nieuwe procedure van de concurrentiedialoog in werking getreden. De bepalingen van dit ontwerp kunnen bijgevolg eveneens onmiddellijk op deze procedure worden toegepast. Buiten de voormelde specifieke toepassingsvelden, zal de inwerkingtreding van dit ontwerp evenwel afhankelijk zijn van het tijdstip waarop de nieuwe wetgeving overheidsopdrachten, gebaseerd op de wet overheidsopdrachten van 15 juni 2006 zelf integraal in werking zal kunnen treden.

Ik heb de eer te zijn,

Sire,

van Uwe Majesteit,
de zeer eerbiedige
en zeer getrouwe dienaar,

De Eerste Minister,
E. DI RUPO

CONSEIL D'ETAT
SECTION DE LEGISLATION
AVIS 52.803/1 DU 25 FEVRIER 2013

Sur un projet d'arrêté royal 'relatif à l'intervention du Conseil des Ministres, aux délégations de pouvoir et aux habilitations en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics au niveau fédéral'

Le 24 janvier 2013, le Conseil d'Etat, 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 relatif à l'intervention du Conseil des Ministres, aux délégations de pouvoir et aux habilitations en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics au niveau fédéral'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 7 et 14 février 2013.

La chambre était composée de Marnix Van Damme, président de chambre, Wilfried Van Vaerenbergh et Jeroen Van Nieuwenhove, conseillers d'Etat, Marc Rigaux et Michel Tison, assesseurs, et Wim Geurts, greffier.

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 25 février 2013.

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'Etat, 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 et l'accomplissement des formalités prescrites.

Portée et fondement juridique du projet

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis poursuit un triple but.

Il contient en premier lieu des règles de contrôle préalable en matière de passation de certains marchés publics, de concours de projets et de concessions de travaux publics (chapitre 2 du projet). De plus, il fixe les conditions auxquelles peuvent être délégués divers pouvoirs en matière de passation et d'exécution de marchés publics, de concours de projets et de concessions de travaux publics (chapitre 3). Enfin, il vise à instaurer un régime d'habilitation en matière de passation et d'exécution de marchés publics, de concours de projets et de concessions de travaux publics, applicable lorsqu'un conflit d'intérêts survient en application de l'article 8 de la loi du 15 juin 2006 (1) ou de l'article 9 de la loi du 13 août 2011 (2) obligeant un membre du gouvernement fédéral à se récuser (chapitre 4) (3).

3.1. Sous réserve des observations qui seront formulées aux numéros suivants sur le fondement juridique de certaines dispositions du projet, ce dernier peut être réputé trouver un fondement juridique dans un certain nombre de délégations de la loi du 15 juin 2006 ou de la loi du 13 août 2011, selon que les dispositions en projet concernent les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics au sens de la première loi citée ou qu'elles ont trait aux marchés publics visés dans la dernière loi citée.

3.2.1. En ce qui concerne les dispositions de la loi du 15 juin 2006 procurant un fondement juridique, on pourra mentionner, outre les dispositions énumérées au deuxième alinéa du préambule du projet, les articles de loi qui suivent.

L'article 33, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la loi du 15 juin 2006 procure un fondement juridique au projet dans la mesure où les dispositions du chapitre 2 du projet concernent, dans le cadre du titre II de cette loi, les concours de projets au sens de l'article 3, 10^o, de la même loi. L'article 34, § 1^{er}, de la loi du 15 juin 2006 confère un fondement juridique pour autant que les dispositions du chapitre 2 traitent, dans le cadre du titre II de cette loi, de la concession de travaux publics au sens de l'article 3, 12^o, de la même loi.

L'article 53, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 15 juin 2006 procure un fondement juridique dès lors que les dispositions du chapitre 2 du projet concernent la passation par adjudication ouverte ou restreinte et appel d'offres ouvert ou restreint, ou par procédure négociée avec publicité, de marchés publics au sens de l'article 3, 1^o, et du titre III de la loi précitée. Dans la mesure où les dispositions du chapitre 2 du projet traitent, dans le cadre du titre III de la loi du 15 juin 2006, des concours de projets au sens de l'article 3, 10^o, de la même loi, l'article 55

RAAD VAN STATE
AFDELING WETGEVING
ADVIES 52.803/1 VAN 25 FEBRUARI 2013

Over een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de tussenkomst van de Ministerraad, de overdracht van bevoegdheid en de machtigingen inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken op federaal niveau'

Op 24 januari 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 ontwerp van koninklijk besluit betreffende de tussenkomst van de Ministerraad, de overdracht van bevoegdheid en de machtigingen inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken op federaal niveau'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 7 en 14 februari 2013.

De kamer was samengesteld uit Marnix Van Damme, kamervoorzitter, Wilfried Van Vaerenbergh en Jeroen Van Nieuwenhove, staatsraden, Marc Rigaux en Michel Tison, assessoren, en Wim Geurts, 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 25 februari 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, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

Strekking en rechtsgrond van het ontwerp

2. Met het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit wordt een drieledig oogmerk nagestreefd.

Er wordt vooreerst voorzien in een regeling van voorafgaand toezicht op het vlak van de plaatsing van bepaalde overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken (hoofdstuk 2 van het ontwerp). Voorts worden de voorwaarden vastgelegd waaronder diverse bevoegdheden inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken kunnen worden overgedragen (hoofdstuk 3). Tot slot strekt het ontwerp ertoe een machtigingsregeling vast te stellen inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken, die geldt indien zich met toepassing van artikel 8 van de wet van 15 juni 2006 (1) of artikel 9 van de wet van 13 augustus 2011 (2) een belangenconflict voordoet dat een lid van de federale regering ertoe verplicht zichzelf te wraken (hoofdstuk 4) (3).

3.1. Onder voorbehoud van hetgeen onder de volgende nummers zal worden opgemerkt in verband met de rechtsgrond van sommige bepalingen van het ontwerp, kan dat laatste worden geacht rechtsgrond te vinden in een aantal delegatiebepalingen van de wet van 15 juni 2006 of van de wet van 13 augustus 2011, al naargelang de ontworpen regeling betrekking heeft op overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken in de zin van de eerstvermelde wet, dan wel op overheidsopdrachten als bedoeld in de laatstvermelde wet.

3.2.1. Wat betreft de rechtsgrond biedende bepalingen in de wet van 15 juni 2006 kan, benevens van de bepalingen die worden opgesomd in het tweede lid van de aanhef van het ontwerp, melding worden gemaakt van de hierna volgende wetsartikelen.

Artikel 33, § 1, eerste lid, van de wet van 15 juni 2006 strekt het ontwerp tot rechtsgrond voor zover de bepalingen van hoofdstuk 2 van het ontwerp, binnen het raam van titel II van die wet, betrekking hebben op de ontwerpenwedstrijd in de zin van artikel 3, 10^o, van dezelfde wet. Artikel 34, § 1, van de wet van 15 juni 2006 biedt rechtsgrond voor zover de bepalingen van hoofdstuk 2, binnen het raam van titel II van die wet, handelen over de concessie voor openbare werken in de zin van artikel 3, 12^o, van dezelfde wet.

Artikel 53, § 1, tweede lid, van de wet van 15 juni 2006 biedt rechtsgrond voor zover de bepalingen van hoofdstuk 2 van het ontwerp betrekking hebben op de plaatsing bij open of beperkte aanbesteding en open of beperkte offerteaanvraag, dan wel op de onderhandelingsprocedure met bekendmaking, van overheidsopdrachten in de zin van artikel 3, 1^o, en titel III van de voornoemde wet. Voor zover de bepalingen van hoofdstuk 2 van het ontwerp, binnen het raam van titel III van de wet van 15 juni 2006, handelen over de

de cette loi, combiné à l'article 33, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la même loi, leur procure un fondement juridique.

3.2.2. Certaines dispositions du projet ne pourvoient pas en tant que telles à l'exécution d'une délégation expresse de la loi du 15 juin 2006 mais peuvent néanmoins s'inscrire dans le pouvoir général d'exécution du Roi tel qu'il découle de l'article 108 de la Constitution, combiné à certaines dispositions de la loi précitée.

Tel est le cas pour autant que les dispositions du chapitre 2 du projet traitent, d'une part, de la passation par procédure négociée sans publicité de marchés publics au sens de l'article 3, 1^o, et du titre III de la loi du 15 juin 2006 ou, d'autre part, de la concession de travaux publics au sens de l'article 3, 12^o, de la même loi, dans le cadre du titre III de cette loi. Les dispositions dont question peuvent être réputées trouver un fondement juridique dans les articles 45 et 53, § 2, de la loi précitée, tous deux combinés à l'article 108 de la Constitution.

En outre, l'article 8 de la loi du 15 juin 2006, combiné à l'article 108 de la Constitution, procure également un fondement juridique pour autant que l'article 12 du projet traite de marchés publics, de concours de projets et de concessions de travaux publics au sens de la loi du 15 juin 2006.

3.3.1. En ce qui concerne les dispositions de la loi du 13 août 2011 procurant un fondement juridique, il peut être fait référence aux dispositions de cette loi énumérées au troisième alinéa du préambule du projet (4). Toutefois, ce n'est pas l'article 22, alinéa 2, de cette loi (5) mais bien l'alinéa 3 de cet article qui confère un fondement juridique dans la mesure où les dispositions du chapitre 2 du projet traitent de la passation par adjudication ouverte ou restreinte et par appel d'offres ouvert ou restreint ou de la procédure négociée avec publicité, de marchés publics au sens de l'article 3, 1^o, et du titre 2 de la dernière loi citée.

3.3.2. L'article 9 de la loi du 13 août 2011 peut lui aussi être réputé procurer un fondement juridique s'il est combiné à l'article 108 de la Constitution. Plus précisément, un fondement juridique est ainsi conféré à l'article 12 du projet dans la mesure où il porte sur les marchés publics au sens de la dernière loi citée.

3.4. Les règles d'estimation en projet, inscrites à l'article 13 du projet, trouvent un fondement juridique dans divers articles, mentionnés dans le préambule et dans le présent avis, des lois du 15 juin 2006 et du 13 août 2011, combinés à l'article 108 de la Constitution.

3.5. Le Conseil d'Etat, section de législation, ne trouve pas le fondement juridique pour l'article 3, § 3, du projet. La phrase introductive de l'article 3, § 3, alinéa 1^{er}, du projet, fait en effet référence aux « marchés publics visés à l'article 18, § 2, 3^o, de la loi du 13 août 2011 » alors que les marchés publics visés dans cette disposition sont précisément exclus par elle du champ d'application de la loi précitée. On n'aperçoit par conséquent pas de quelle manière un fondement juridique pourrait être trouvé dans cette loi (6) pour l'article 3, § 3 du projet (7).

Invité par l'auditeur-rapporteur à fournir des explications, le délégué a déclaré :

« Inderdaad lijkt er geen rechtsgrond aanwezig te zijn in de wet van 13 augustus 2011. Op dit moment vinden we ook geen andere rechtsgrond terug. Ingevolge de verwijzing naar artikel 18, § 2, 3^o, van voornoemde wet van 13 augustus 2011, betreft het overigens een zeer beperkt aantal overheidsopdrachten, meer bepaald overheidsopdrachten die worden geplaatst in het kader van bepaalde samenwerkingsprogramma's op basis van onderzoek en ontwikkeling door verschillende lidstaten ».

En l'absence de fondement juridique suffisant, l'article 3, § 3, sera par conséquent omis du projet.

Observations générales

4. Dans des avis antérieurs, le Conseil d'Etat, section de législation, avait déjà exprimé le souci de faire un usage plus uniforme et cohérent de certaines notions fondamentales afin d'améliorer la lisibilité et l'accessibilité de la législation sur les marchés publics. A cet égard, on avait notamment souligné la nécessité de faire la distinction entre les différentes acceptions, des notions de « passation » et d'« attribution » des marchés publics.

Néanmoins, force est de constater que dans le présent projet aussi, les notions de « gunningsprocedure » et « gunningswijze » dans le texte néerlandais sont rendues à plusieurs reprises, respectivement, par les

ontwerpenwedstrijd in de zin van artikel 3, 10^o, van dezelfde wet, wordt daarvoor rechtsgrond geboden door artikel 55 van die wet, gelezen in samenhang met artikel 33, § 1, eerste lid, van dezelfde wet.

3.2.2. Sommige bepalingen van het ontwerp geven als zodanig geen uitvoering aan een uitdrukkelijke delegatiebepaling van de wet van 15 juni 2006, maar kunnen niettemin worden ingepast in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning zoals die voortvloeit uit artikel 108 van de Grondwet, gelezen in samenhang met sommige bepalingen van de voornoemde wet.

Dat is het geval voor zover de bepalingen van hoofdstuk 2 van het ontwerp handelen over, enerzijds, de plaatsing bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking, van overheidsopdrachten in de zin van artikel 3, 1^o, en titel III van de wet van 15 juni 2006 of, anderzijds, over de concessie voor openbare werken in de zin van artikel 3, 12^o, van dezelfde wet, binnen het raam van titel III van die wet. De betrokken bepalingen kunnen worden geacht rechtsgrond te vinden in de artikelen 45 en 53, § 2, van de voornoemde wet, telkens gelezen in samenhang met artikel 108 van de Grondwet.

Voorts biedt ook artikel 8 van de wet van 15 juni 2006, gelezen in samenhang met artikel 108 van de Grondwet, rechtsgrond voor zover artikel 12 van het ontwerp handelt over overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken in de zin van de wet van 15 juni 2006.

3.3.1. Wat de rechtsgrond biedende bepalingen in de wet van 13 augustus 2011 betreft, kan worden verwezen naar de bepalingen van die wet welke worden opgesomd in het derde lid van de aanhef van het ontwerp (4). Wel is het zo dat niet artikel 22, tweede lid, van die wet (5), doch wel het derde lid van dat artikel rechtsgrond biedt, voor zover de bepalingen van hoofdstuk 2 van het ontwerp handelen over de plaatsing bij open of beperkte aanbesteding en open of beperkte offerteaanvraag, dan wel over de onderhandelingsprocedure met bekendmaking, van overheidsopdrachten in de zin van artikel 3, 1^o, en titel 2 van de laatstgenoemde wet.

3.3.2. Ook artikel 9 van de wet van 13 augustus 2011 kan worden geacht rechtsgrond te bieden, zij het gelezen in samenhang met artikel 108 van de Grondwet. Meer specifiek wordt op die wijze rechtsgrond geboden voor artikel 12 van het ontwerp, voor zover erin wordt gehandeld over overheidsopdrachten in de zin van de laatstgenoemde wet.

3.4. De ontworpen ramingsregels, in artikel 13 van het ontwerp, vinden rechtsgrond in diverse van de in de aanhef en in dit advies vermelde artikelen van de wetten van 15 juni 2006 en 13 augustus 2011, gelezen in samenhang met artikel 108 van de Grondwet.

3.5. De Raad van State, afdeling Wetgeving, ziet niet de rechtsgrond voor artikel 3, § 3, van het ontwerp. In de inleidende zin van artikel 3, § 3, eerste lid, wordt immers verwezen naar « de in artikel 18, § 2, 3^o, van de wet van 13 augustus 2011 bedoelde overheidsopdrachten », terwijl de overheidsopdrachten die in die bepaling worden bedoeld erdoor precies van het toepassingsgebied van de voornoemde wet worden uitgesloten. Het valt derhalve niet in te zien op welke wijze in die wet (6) rechtsgrond zou kunnen worden gevonden voor het bepaalde in artikel 3, § 3, van het ontwerp (7).

Hierover om toelichting verzocht door de auditeur-verslaggever verklaarde de gemachtigde :

« Inderdaad lijkt er geen rechtsgrond aanwezig te zijn in de wet van 13 augustus 2011. Op dit moment vinden we ook geen andere rechtsgrond terug. Ingevolge de verwijzing naar artikel 18, § 2, 3^o, van voornoemde wet van 13 augustus 2011, betreft het overigens een zeer beperkt aantal overheidsopdrachten, meer bepaald overheidsopdrachten die worden geplaatst in het kader van bepaalde samenwerkingsprogramma's op basis van onderzoek en ontwikkeling door verschillende lidstaten ».

Het bepaalde in artikel 3, § 3, dient derhalve bij gebrek aan een voldoende rechtsgrond uit het ontwerp te worden weggelaten.

Algemene opmerkingen

4. In eerdere adviezen heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, reeds de bekommernis uitgedrukt om te komen tot een meer eenvormig en consequent gebruik van bepaalde basisbegrippen met het oog op een beter begrijpelijke en toegankelijke regelgeving inzake overheidsopdrachten. Daarbij is onder meer gewezen op de noodzakelijk te onderscheiden betekenissen van de begrippen « plaatsing » en « gunning » van de overheidsopdracht.

Niettemin dient te worden vastgesteld dat ook in het voorliggende ontwerp bij herhaling de begrippen « procédure de passation » en « mode de passation », in de Franse tekst, worden weergegeven door

mots « procédure de passation » et « mode de passation » dans le texte français (8). Il convient de remédier à cette situation en alignant sur ce point la terminologie du texte néerlandais sur celle du texte français (9).

5. Dans les articles 7, 8, 10 et 11 du projet, la mention de l'« autorité compétente » pourrait donner l'impression que d'autres autorités que le « pouvoir adjudicateur fédéral », défini à l'article 1^{er}, 6°, du projet, sont visées, ce qui n'est toutefois pas le cas. C'est la raison pour laquelle il est préférable de mentionner systématiquement le « pouvoir adjudicateur fédéral » et non l'« autorité compétente » dans les articles concernés du projet.

Observations particulières

Intitulé

6. Afin de mieux exprimer la portée des dispositions en projet, on pourrait envisager de rédiger l'intitulé du projet comme suit :

« Arrêté royal relatif au contrôle préalable, aux délégations de pouvoir et aux habilitations en cas de conflit d'intérêts éventuel en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics au niveau fédéral. »

En vue d'une harmonisation avec l'intitulé suggéré du projet, le chapitre 2 pourrait s'intituler « Contrôle préalable » au lieu de « Intervention du Conseil des Ministres » (10).

Préambule

7. Dans le premier alinéa du préambule, on omettra la référence à l'article 37 de la Constitution qui est superflue.

8. Compte tenu notamment des observations formulées aux points 3.2.1. et 3.2.2. sur le fondement juridique des dispositions en projet, on adaptera la rédaction du deuxième alinéa du préambule comme suit :

« Vu la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, l'article 23, modifié par la loi du 5 août 2011, l'article 26, § 3, alinéa 2, l'article 27, alinéa 2, l'article 33, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, l'article 34, § 1^{er}, l'article 53, § 1^{er}, alinéa 2, l'article 55, modifié par la loi du 5 août 2011, et l'article 74, alinéa 3; ».

9. Au regard des observations formulées aux points 3.3.1. et 3.3.2., le troisième alinéa du préambule doit être adapté 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 22, alinéa 3, 26, 27, alinéa 2, et 45, alinéa 3; ».

Dispositif

Article 3

10. Le segment de phrase « avant l'attribution du marché public. », à la fin de l'article 3, § 5, du projet, a une portée trop limitée puisque cette disposition vise l'hypothèse dans laquelle le montant estimé « d'un marché public, d'un concours de projets ou d'une concession de travaux » est inférieur au montant mentionné aux paragraphes 1^{er} à 3 de la disposition concernée. Par conséquent, il vaudra mieux remplacer le segment de phrase cité en premier par les mots « avant l'attribution du marché public, du concours de projets ou de la concession concernés ».

Article 5

11. À l'article 5, 1°, du projet, les textes français et néerlandais ne correspondent pas. Les mots « zonderekendmaking », utilisés dans le texte néerlandais, n'apparaissent en effet pas dans le texte français. Il y a lieu d'éliminer cette discordance.

12. Le délégué a souligné que l'objectif n'est pas de soumettre la répétition de travaux au sens des articles 26, § 1^{er}, 2°, b), et 53, § 2, 3°, de la loi du 15 juin 2006 au régime dérogatoire prévu à l'article 5 du projet. La mention de l'article 53, § 2, 3°, précité, doit par conséquent être supprimée à l'article 5, 2°, du projet. Il sera procédé de la même manière à l'article 13, alinéa 2, du projet.

13. Conformément à l'article 5, 5°, du projet, l'accord du Conseil des Ministres n'est pas requis, par dérogation à l'article 3 du projet, « pour les marchés, les concours de projets ou les concessions de travaux publics passés au nom et pour compte d'une autorité non visée par l'article 74 de la loi du 15 juin 2006 et par l'article 45 de la loi du 13 août 2011 ».

respectievelijk de begrippen « gunningsprocedure » en « gunningswijze », in de Nederlandse tekst (8). Dat moet worden verholpen door de in de Nederlandse tekst gebruikte terminologie op dat punt af te stemmen op die welke voorkomt in de Franse tekst (9).

5. In de artikelen 7, 8, 10 en 11 van het ontwerp zou de vermelding van de « bevoegde overheid » de indruk kunnen wekken dat daarmee ook andere overheden worden beoogd dan de « federale aanbestedende overheid », zoals omschreven in artikel 1, 6°, van het ontwerp, hetgeen evenwel niet het geval is. Het is daarom beter om in de betrokken artikelen van het ontwerp telkens melding te maken van de « federale aanbestedende overheid » en niet van de « bevoegde overheid ».

Bijzondere opmerkingen

Opschrift

6. Teneinde beter de draagwijdte van de ontworpen regeling tot uitdrukking te brengen, kan worden overwogen om het opschrift van het ontwerp te redigeren als volgt :

« Koninklijk besluit betreffende het voorafgaand toezicht, de overdracht van bevoegdheid en de machtiging in geval van mogelijke belangenvermenging bij de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken op federaal niveau. »

In overeenstemming met het voorgestelde opschrift van het ontwerp kan het opschrift van hoofdstuk 2 dan luiden « Voorafgaand toezicht » in plaats van « Tussenkomsst van de Ministerraad » (10).

Aanhef

7. In het eerste lid van de aanhef dient de verwijzing naar artikel 37 van de Grondwet als zijnde overbodig te worden geschrapt.

8. Mede rekening houdend met hetgeen *sub* 3.2.1 en 3.2.2 is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor de ontworpen regeling passe men de redactie van het tweede lid van de aanhef aan als volgt :

« Gelet op de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006, artikel 23, gewijzigd bij de wet van 5 augustus 2011, artikel 26, § 3, tweede lid, artikel 27, tweede lid, artikel 33, § 1, eerste lid, artikel 34, § 1, artikel 53, § 1, tweede lid, artikel 55, gewijzigd bij de wet van 5 augustus 2011, en artikel 74, derde lid; ».

9. In het licht van de opmerkingen *sub* 3.3.1 en 3.3.2 dient het derde lid van de aanhef te worden aangepast 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 22, derde lid, 26, 27, tweede lid, en 45, derde lid; ».

Dispositief

Artikel 3

10. De zinsnede « vóór de gunning van de overheidsopdracht », aan het einde van artikel 3, § 5, van het ontwerp, heeft een te beperkte draagwijdte aangezien in die bepaling het geval wordt beoogd waarin het geraamde bedrag « van een overheidsopdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie voor openbare werken » lager is dan het bedrag vermeld in de paragrafen 1 tot 3 van de betrokken bepaling. De eerstgenoemde zinsnede wordt derhalve best vervangen door de woorden « vóór de gunning van de betrokken opdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie ».

Artikel 5

11. In artikel 5, 1°, van het ontwerp is er een gebrek aan overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst. De woorden « zonder bekendmaking », die in de Nederlandse tekst worden gebruikt, komen immers niet voor in de Franse tekst. Deze discordantie moet worden weggevoerd.

12. Door de gemachtigde is erop gewezen dat het niet de bedoeling is dat herhalingsopdrachten in de zin van de artikelen 26, § 1, 2°, b), en 53, § 2, 3°, van de wet van 15 juni 2006 zouden worden onderworpen aan de afwijkingsregeling van artikel 5 van het ontwerp. De vermelding van genoemd artikel 53, § 2, 3°, moet bijgevolg worden geschrapt in artikel 5, 2°, van het ontwerp. Hetzelfde dient te gebeuren in artikel 13, tweede lid, van het ontwerp.

13. Overeenkomstig het bepaalde in artikel 5, 5°, van het ontwerp is, in afwijking van artikel 3 van het ontwerp, de goedkeuring van de Ministerraad niet vereist voor « de opdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken geplaatst in naam en voor rekening van een andere overheid dan die bedoeld in artikel 74 van de wet van 15 juni 2006 en artikel 45 van de wet van 13 augustus 2011 ».

La question est de savoir si la référence à l'article 74 de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 45 de la loi du 13 août 2011 n'est pas conçue en termes trop larges dès lors que cette référence concerne chaque fois notamment l'alinéa 2 des dispositions légales précitées. Cet alinéa s'applique en effet aux « personnes de droit public autres que celles visées à l'alinéa 1^{er} » pour lesquelles « les pouvoirs relatifs à la passation et [à] l'exécution des marchés sont exercés par les autorités et organes compétents, en vertu des dispositions d'une loi, d'un décret, d'une ordonnance, d'une disposition réglementaire ou statutaire les régissant » (11).

La double référence figurant à l'article 5, 5°, du projet, devra être réexaminée sur ce point.

Article 7

14. Si, par les mots « [s]ans préjudice de dispositions légales ou réglementaires particulières » l'intention est d'exprimer que les dispositions légales ou réglementaires particulières peuvent prévoir des règles dérogatoires susceptibles de limiter la possibilité de délégation de pouvoirs et qui prévalent, dans ce cas, sur les dispositions du chapitre 3 du projet, on rédigera le début de l'article 7 comme suit : « Sous réserve des dispositions légales ou réglementaires particulières » (12).

Article 9

15. L'article 9, 1°, du projet, prévoit un plafond de 2.000.000 d'euros en ce qui concerne les marchés publics. Le rapport au Roi précise notamment que l'article 9 du projet reproduit « le contenu de l'article 8 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 » et qu'il « insère les montants adaptés nécessaires, compte tenu de l'inflation intervenue depuis l'arrêté royal du 14 octobre 1996 ». La référence à l'article 8 de l'arrêté royal du 14 octobre 1996 (13) est toutefois difficilement compréhensible puisque les dispositions concernées de l'arrêté royal précité ne mentionnent qu'un seul plafond, soit le montant de 2.700.000 d'euros pour un marché (public), ce qui est par conséquent un montant plus élevé que le montant mentionné à l'article 9, 1°, du projet. Dans un souci de clarté, l'auteur du projet serait bien inspiré de réexaminer le texte du rapport au Roi sur ce point.

Article 10

16. L'article 10, § 2, 1°, du projet, mentionne « des services établis à l'étranger ». Le délégué a précisé à ce sujet :

« Het betreft diensten die onder het toepassingsgebied van het ontwerp van besluit vallen, maar die fysisch en op min of meer permanente basis gevestigd zijn in het buitenland. Er moet vooral, en misschien zelfs uitsluitend, worden gedacht aan Belgische ambassades in het buitenland ».

Il est recommandé de faire figurer cette précision dans le rapport au Roi.

Article 14

17. Le délégué propose d'adapter l'article 14, alinéa 2, du projet comme suit :

« De overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken bekendgemaakt vóór deze datum of waarvoor, bij ontstentenis van een aankondiging van opdracht, vóór deze datum uitgenodigd wordt om een aanvraag tot deelneming of een offerte in te dienen, blijven onderworpen aan de regels inzake tussenkomst van de Ministerraad, overdracht van bevoegdheid en de machtigingen die gelden op het ogenblik van de bedoelde bekendmaking of uitnodiging ».

On peut se rallier à la proposition du délégué, si ce n'est qu'il convient de remplacer dans la proposition de texte les mots « tussenkomst van de Ministerraad » par les mots « voorafgaand toezicht » (voir le point 6).

On écrira dès lors dans le texte français : « Les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics publiés avant cette date ou pour lesquels, à défaut d'avis de marché, l'invitation à introduire une demande de participation ou à remettre une offre est lancée avant cette date, demeurent soumis aux dispositions en matière de contrôle préalable, de délégation de pouvoirs et d'habilitations en vigueur au moment de la publication ou de l'invitation visées. ».

(1) Loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services'.

Het is de vraag of de verwijzing naar artikel 74 van de wet van 15 juni 2006 en artikel 45 van de wet van 13 augustus 2011 niet te ruim is in de mate die verwijzing telkens mede betrekking heeft op het tweede lid van de voornoemde wetsbepalingen. Dat lid is immers van toepassing op « de andere publiekrechtelijke personen dan deze bedoeld in het eerste lid », waarvoor « de bevoegdheden voor het [plaatsen], gunnen en uitvoeren van overheidsopdrachten [worden] uitgeoefend door de overheden en organen bevoegd krachtens de bepalingen van een wet, decreet, ordonnantie, reglement of statuut » (11).

De in artikel 5, 5°, van het ontwerp voorkomende dubbele verwijzing dient op dat punt aan een bijkomend onderzoek te worden onderworpen.

Artikel 7

14. Indien met de woorden « [o]nverminderd bijzondere wets- of reglementaire bepalingen » beoogd wordt tot uitdrukking te brengen dat bijzondere wets- of reglementaire bepalingen kunnen voorzien in afwijkende voorschriften die de mogelijkheid tot bevoegdheidsoverdracht kunnen beperken en die in dat geval voorrang hebben op de bepalingen van hoofdstuk 3 van het ontwerp, late men artikel 7 aanvangen met de woorden « Onder voorbehoud van bijzondere wets- of reglementaire bepalingen » (12).

Artikel 9

15. In artikel 9, 1°, van het ontwerp wordt, wat de overheidsopdrachten betreft, in een grensbedrag van 2.000.000 euro voorzien. In het verslag aan de Koning wordt onder meer verduidelijkt dat artikel 9 van het ontwerp « de inhoud [overneemt] van artikel 8 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 » en dat het « de nodige aangepaste bedragen [invoert], rekening houdende met de sinds het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 opgetreden inflatie ». De verwijzing naar artikel 8 van het koninklijk besluit van 14 oktober 1996 (13) valt evenwel niet goed te begrijpen aangezien in de betrokken bepalingen van het voornoemde koninklijk besluit slechts één grensbedrag wordt vermeld, zijnde het bedrag van 2.700.000 euro voor een (overheids)opdracht, hetgeen derhalve een hoger bedrag is dan het bedrag dat wordt vermeld in artikel 9, 1°, van het ontwerp. De steller van het ontwerp doet er – duidelijkheidshalve – goed aan om ook de tekst van het verslag aan de Koning op dat punt aan een bijkomend onderzoek te onderwerpen.

Artikel 10

16. In artikel 10, § 2, 1°, van het ontwerp wordt melding gemaakt van « in het buitenland gevestigde diensten ». De gemachtigde verduidelijkte in dat verband :

« Het betreft diensten die onder het toepassingsgebied van het ontwerp van besluit vallen, maar die fysisch en op min of meer permanente basis gevestigd zijn in het buitenland. Er moet vooral, en misschien zelfs uitsluitend, worden gedacht aan Belgische ambassades in het buitenland. ».

Het verdient aanbeveling om deze verduidelijking in het verslag aan de Koning op te nemen.

Artikel 14

17. De gemachtigde stelt voor om artikel 14, tweede lid, van het ontwerp op de volgende wijze aan te passen :

« De overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken bekendgemaakt vóór deze datum of waarvoor, bij ontstentenis van een aankondiging van opdracht, vóór deze datum uitgenodigd wordt om een aanvraag tot deelneming of een offerte in te dienen, blijven onderworpen aan de regels inzake tussenkomst van de Ministerraad, overdracht van bevoegdheid en de machtigingen die gelden op het ogenblik van de bedoelde bekendmaking of uitnodiging. ».

Met het voorstel van de gemachtigde kan worden ingestemd, zij het dat de woorden « tussenkomst van de Ministerraad » in het tekstvoorstel moeten worden vervangen door de woorden « voorafgaand toezicht » (zie sub 6).

Men schrijve derhalve in de Franse tekst : « Les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics publiés avant cette date ou pour lesquels, à défaut d'avis de marché, l'invitation à introduire une demande de participation ou à remettre une offre est lancée avant cette date, demeurent soumis aux dispositions en matière de contrôle préalable, de délégation de pouvoirs et d'habilitations en vigueur au moment de la publication ou de l'invitation visées ».

(1) Wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten' van 15 juni 2006.

(2) 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’

(3) Les montants des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics, qui doivent être pris en considération pour l’application des dispositions en projet, sont estimés conformément au chapitre 5 du projet.

(4) La référence à « l’article 26, alinéa 2 » de la loi du 13 août 2011, dans le troisième alinéa du préambule, doit toutefois être remplacée par une référence à « l’article 26 » de cette loi, qui ne comporte qu’un seul alinéa.

(5) Il est fait référence à cette disposition dans le troisième alinéa du préambule.

(6) Il ne semble pas non plus évident que les marchés publics concernés relèvent de l’application de la loi du 15 juin 2006 puisque, selon l’article 18, § 2, 3°, cité, ils sont « passés dans le cadre d’un programme de coopération [...] mené conjointement par au moins deux Etats membres [de l’Union européenne] » et que l’article 3, § 3, du projet, vise, selon ses termes, à régler en soi les décisions relatives à ce programme.

(7) Ce fondement juridique ne peut pas non plus être trouvé en invoquant le pouvoir général d’exécution du Roi, en application de l’article 108 de la Constitution. Cette dernière disposition n’implique en effet pas que le Roi puisse régler l’applicabilité de la loi du 13 août 2011.

(8) Voir la phrase introductive de l’article 3, §§ 1^{er} et 2, et l’article 8, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, et § 2, du projet.

(9) En revanche, dans la phrase introductive de l’article 3, § 1^{er}, 1° et 2°, et dans les articles 5, 1°, 2° et 5°, et 6, alinéa 1^{er}, du projet, les termes « passation » et « plaatsing » correspondent.

(10) Les dispositions du chapitre 2 du projet ont une portée plus étendue que la seule « intervention » du Conseil des Ministres.

(11) La référence aux articles 74 et 45, respectivement des lois des 15 juin 2006 et 13 août 2011, remplacée respectivement par une référence à l’article 2, 1° à 3°, de la loi du 15 juin 2006 et à l’article 2, 1° à 3°, de la loi du 13 août 2011, comme le suggère le délégué, ne donne pas une réponse satisfaisante à la question soulevée. Une référence aux dispositions légales citées en dernier irait en effet plus loin que la définition de la notion de « pouvoir adjudicateur fédéral » donnée à l’article 1^{er}, 6°, a) et b), du projet et tiendrait en outre insuffisamment compte du pouvoir réglementaire limité, revenant sur ce point au pouvoir fédéral.

(12) *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d’Etat, 2008, recommandation n° 3.2, a), à consulter sur le site internet du Conseil d’Etat (www.raadvst-consetat.be).

(13) Arrêté royal du 14 octobre 1996 relatif au contrôle préalable et aux délégations de pouvoir en matière de passation et d’exécution des marchés publics de travaux, de fournitures et de services et en matière d’octroi de concessions de travaux publics au niveau fédéral’.

Le greffier,
W. Geurts.

Le président,
M. Van Damme.

3 AVRIL 2013. — Arrêté royal relatif à l’intervention du Conseil des Ministres, aux délégations de pouvoir et aux habilitations en matière de passation et d’exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics au niveau fédéral

ALBERT II, Roi des Belges,
A tous, présents et à venir, Salut.

Vu l’article 108 de la Constitution;

Vu la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, l’article 23, modifié par la loi du 5 août 2011, l’article 26, § 3, alinéa 2, l’article 27, alinéa 2, l’article 33, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, l’article 34, § 1^{er}, l’article 53, § 1^{er}, alinéa 2, l’article 55, modifié par la loi du 5 août 2011, et l’article 74, alinéa 3;

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 22, alinéa 3, 26, 27, alinéa 2, et 45, alinéa 3;

(2) Wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied’.

(3) De bedragen van de overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken, die voor de toepassing van de ontworpen regeling moeten worden in acht genomen, worden geraamd overeenkomstig het bepaalde in hoofdstuk 5 van het ontwerp.

(4) De verwijzing naar « artikel 26, tweede lid » van de wet van 13 augustus 2011, in het derde lid van de aanhef, dient wel te worden vervangen door een verwijzing naar « artikel 26 » van die wet, dat slechts uit één enkel lid bestaat.

(5) Aan die bepaling wordt gerefereerd in het derde lid van de aanhef.

(6) Het lijkt evenmin evident dat de betrokken overheidsopdrachten onder de toepassing van de wet van 15 juni 2006 vallen, aangezien zij luidens genoemd artikel 18, § 2, 3°, « worden geplaatst in het kader van een samenwerkingsprogramma [...] dat door minimaal twee lidstaten [van de Europese Unie] samen wordt uitgevoerd » en artikel 3, § 3, van het ontwerp, blijkens de bewoordingen ervan, is gericht op een regeling van de beslissingen over dat programma als dusdanig.

(7) Die rechtsgrond kan evenmin worden gevonden door een beroep te doen op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning met toepassing van artikel 108 van de Grondwet. Deze laatste bepaling impliceert immers niet dat de Koning de toepasselijkheid van de wet van 13 augustus 2011 zou kunnen regelen.

(8) Zie de inleidende zin van artikel 3, §§ 1 en 2, en artikel 8, § 1, eerste lid, en § 2, van het ontwerp.

(9) In de inleidende zin van artikel 3, § 1, 1° en 2°, en in de artikelen 5, 1°, 2° en 5°, en 6, eerste lid, van het ontwerp, stemmen de termen « plaatsing » en « passation » wel overeen.

(10) De bepalingen van hoofdstuk 2 van het ontwerp hebben een ruimere draagwijdte dan enkel de « tussenkomst » van de Minister-raad.

(11) De verwijzing naar de artikelen 74 en 45 van respectievelijk de wetten van 15 juni 2006 en 13 augustus 2011 vervangen door een verwijzing naar respectievelijk artikel 2, 1° tot 3°, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 2, 1° tot 3°, van de wet van 13 augustus 2011, zoals door de gemachtigde gesuggereerd, biedt geen sluitend antwoord op de gerezen vraag. Een verwijzing naar de laatstgenoemde wetsbepalingen zou immers verder reiken dan de omschrijving van het begrip « federale aanbestedende overheid », in artikel 1, 6°, a) en b), van het ontwerp, en zou bovendien onvoldoende rekening houden met de beperkte regelgevende bevoegdheid die op dit punt aan de federale overheid toekomt.

(12) *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, aanbeveling nr. 3.2, a), te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

(13) Koninklijk besluit van 14 oktober 1996 betreffende het voorafgaand toezicht en de overdracht van bevoegdheid inzake de gunning en de uitvoering van overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en inzake de toekenning van concessies voor openbare werken op federaal niveau.’

De griffier,
W. Geurts.

De voorzitter,
M. Van Damme.

3 APRIL 2013. — Koninklijk besluit betreffende de tussenkomst van de Ministerraad, de overdracht van bevoegdheid en de machtigen inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken op federaal niveau

ALBERT II, Koning der Belgen,
Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, Onze Groet.

Gelet op artikel 108 van de Grondwet;

Gelet op de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006, artikel 23, gewijzigd bij de wet van 5 augustus 2011, artikel 26, § 3, tweede lid, artikel 27, tweede lid, artikel 33, § 1, eerste lid, artikel 34, § 1, artikel 53, § 1, tweede lid, artikel 55, gewijzigd bij de wet van 5 augustus 2011, en artikel 74, derde lid;

Gelet op de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, de artikelen 22, derde lid, 26, 27, tweede lid, en 45, derde lid;

Vu les avis de la Commission des marchés public, donnés le 19 mars et le 21 mai 2012;

Vu l'avis de l'Inspectrice des Finances, donné le 3 janvier 2013;

Vu l'accord du Ministre du Budget, donné le 16 janvier 2013;

Vu l'avis 52.803/1 du Conseil d'Etat, donné le 25 février 2013, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, des lois sur le Conseil d'Etat, coordonnées le 12 janvier 1973;

Sur la proposition du Premier Ministre et de l'avis des Ministres qui en ont délibéré en Conseil,

Nous avons arrêté et arrêtons :

CHAPITRE 1^{er}. — Définitions

Article 1^{er}. Pour l'application du présent arrêté, on entend par :

1^o la loi du 15 juin 2006 : la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services;

2^o la loi du 13 août 2011 : 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;

3^o l'arrêté royal du 15 juillet 2011 : l'arrêté royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques;

4^o l'arrêté royal du 16 juillet 2012 : l'arrêté royal du 16 juillet 2012 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs spéciaux;

5^o l'arrêté royal du 23 janvier 2012 : 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;

6^o pouvoir adjudicateur fédéral :

a) l'administration générale, qui regroupe tous les services publics fédéraux, tels que visés à l'article 2, 1^o, de la loi du 22 mai 2003 portant organisation du budget et de la comptabilité de l'Etat fédéral;

b) les administrations fédérales dotées d'une autonomie de gestion mais sans personnalité juridique et les entreprises à caractère commercial, industriel ou financier, dotées d'un régime d'autonomie mais sans personnalité juridique, tels que visés à l'article 2, 2^o et 4^o, de la même loi;

c) les organismes d'administration publique fédéraux dotés de la personnalité juridique tels que visés à l'article 2, 3^o, de la même loi, en ce compris les organismes de sécurité sociale de la catégorie D de la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public et des institutions publiques de sécurité sociale reprises dans l'arrêté royal du 3 avril 1997 portant des mesures en vue de la responsabilisation des institutions publiques de sécurité sociale.

Art. 2. Tout montant mentionné dans le présent arrêté s'entend hors taxe sur la valeur ajoutée.

CHAPITRE 2. — Intervention du Conseil des Ministres

Art. 3. § 1^{er}. Avant d'entamer toute procédure de passation, les propositions de marchés publics visés à l'article 74, alinéa 1^{er}, de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 45, alinéa 1^{er}, de la loi du 13 août 2011, des pouvoirs adjudicateurs fédéraux au sens de l'article 1^{er}, 6^o, a et b, du présent arrêté, sont soumises à l'accord du Conseil des Ministres dans les cas ci-après :

1^o les marchés publics à passer par adjudication, par appel d'offres, par dialogue compétitif ou par procédure négociée avec publicité au sens des articles 26, § 2, et 53, § 1^{er}, de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 22, alinéa 1^{er}, de la loi du 13 août 2011 dont le montant estimé est égal ou supérieur à :

- a) 10.000.000 euros pour les marchés publics de travaux;
- b) 6.000.000 euros pour les marchés publics de fournitures;
- c) 4.000.000 euros pour les marchés publics de services;

2^o les marchés publics à passer par procédure négociée sans publicité dans les cas visés aux articles 26, § 1^{er}, et 53, § 2, de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 25 de la loi du 13 août 2011, dont le montant estimé est égal ou supérieur à :

- a) 2.000.000 euros pour les marchés publics de travaux;
- b) 1.250.000 euros pour les marchés publics de fournitures;
- c) 350.000 euros pour les marchés publics de services.

Gelet op de adviezen van de Commissie voor de overheidsopdrachten, gegeven op 19 maart en 21 mei 2012;

Gelet op het advies van de Inspecteur van Financiën, gegeven op 3 januari 2013;

Gelet op de akkoordbevinding van de Minister van Begroting, gegeven op 16 januari 2013;

Gelet op het advies 52.803/1 van de Raad van State, gegeven op 25 februari 2013, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Op de voordracht van de Eerste Minister en op het advies van de in Raad vergaderde Ministers,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij :

HOOFDSTUK 1. — Definities

Artikel 1. Voor de toepassing van dit besluit wordt verstaan onder :

1^o de wet van 15 juni 2006 : de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006;

2^o de wet van 13 augustus 2011 : de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied;

3^o het koninklijk besluit van 15 juli 2011 : het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten klassieke sectoren van 15 juli 2011;

4^o het koninklijk besluit van 16 juli 2012 : het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten speciale sectoren van 16 juli 2012;

5^o het koninklijk besluit van 23 januari 2012 : het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012;

6^o federale aanbestedende overheid :

a) het algemeen bestuur, dat alle federale overheidsdiensten hergroepeert, als bedoeld in artikel 2, 1^o, van de wet van 22 mei 2003 houdende organisatie van de begroting en van de comptabiliteit van de federale Staat;

b) de federale administraties met beheersautonomie maar zonder rechtspersoonlijkheid en de ondernemingen met een handels-, industrieel of financieel karakter, met een vorm van autonomie maar zonder rechtspersoonlijkheid, als bedoeld in artikel 2, 2^o en 4^o, van dezelfde wet;

c) de federale overheidsinstellingen met rechtspersoonlijkheid als bedoeld in artikel 2, 3^o, van dezelfde wet, met inbegrip van de openbare instellingen van sociale zekerheid van de categorie D van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut en van de openbare instellingen bedoeld in het koninklijk besluit van 3 april 1997 houdende maatregelen met het oog op de responsabilisering van de openbare instellingen van sociale zekerheid.

Art. 2. Elk bedrag vermeld in dit besluit is een bedrag zonder belasting over de toegevoegde waarde.

HOOFDSTUK 2. — Tussenkost van de Ministerraad

Art. 3. § 1. Vóór het opstarten van de gunningsprocedure worden de voorstellen van de in artikel 74, eerste lid, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 45, eerste lid, van de wet van 13 augustus 2011 bedoelde overheidsopdrachten, van de federale aanbestedende overheden als bedoeld in artikel 1, 6^o, a en b, van dit besluit in de volgende gevallen ter goedkeuring aan de Ministerraad voorgelegd :

1^o de overheidsopdrachten die bij aanbesteding, offerteaanvraag, concurrentiedialoog of onderhandelingsprocedure met bekendmaking als bedoeld in de artikelen 26, § 2, en 53, § 1, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 22, eerste lid, van de wet van 13 augustus 2011, worden geplaatst en waarvan het geraamde bedrag gelijk is aan of hoger dan :

- a) 10.000.000 euro voor overheidsopdrachten voor werken;
- b) 6.000.000 euro voor overheidsopdrachten voor leveringen;
- c) 4.000.000 euro voor overheidsopdrachten voor diensten;

2^o de overheidsopdrachten die bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking in de gevallen van de artikelen 26, § 1, en 53, § 2, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 25 van de wet van 13 augustus 2011 worden geplaatst, waarvan het geraamde bedrag gelijk is aan of hoger dan :

- a) 2.000.000 euro voor overheidsopdrachten voor werken;
- b) 1.250.000 euro voor overheidsopdrachten voor leveringen;
- c) 350.000 euro voor overheidsopdrachten voor diensten.

§ 2. Avant d'entamer toute procédure de passation, sont soumises à l'accord du Conseil des Ministres :

1° les propositions de concours de projets dont le montant estimé est égal ou supérieur à 350.000 euros;

2° les propositions de concessions de travaux publics dont le montant estimé des travaux ou de l'ouvrage est égal ou supérieur à 3.500.000 euros.

§ 3. Tout projet de convention pouvant avoir pour conséquence d'engager en matière de marchés publics, de concours de projets ou de concessions de travaux publics un pouvoir adjudicateur fédéral au sens de l'article 1^{er}, 6°, a et b, est soumis à l'accord préalable du Conseil des Ministres lorsque le montant estimé du projet de convention est égal ou supérieur aux montants fixés aux paragraphes 1^{er} et 2.

§ 4. Lorsque le montant estimé d'un marché public, d'un concours de projets ou d'une concession de travaux est inférieur au montant applicable fixé aux paragraphes 1^{er} et 2, mais le montant de l'offre à approuver dépasse ce montant de plus de quinze pour cent, l'accord du Conseil des Ministres est requis avant l'attribution du marché public, du concours de projet ou de la concession concernés.

Art. 4. L'accord du Conseil des Ministres prévu à l'article 3 est remplacé par l'accord du Premier Ministre dans les cas visés aux articles 26, § 1^{er}, 1°, c, et 53, § 2, 1°, c, de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 25, 1°, e et f, de la loi du 13 août 2011 pour autant qu'il ne puisse être recueilli préalablement en raison de l'urgence.

Il appartient, dans ce cas, au ministre compétent d'informer sans délai le Conseil des Ministres, en motivant l'urgence invoquée.

Art. 5. Par dérogation à l'article 3, l'accord du Conseil des Ministres n'est pas requis :

1° pour les marchés publics à passer par procédure négociée sans publicité dans les cas visés aux articles 26, § 1^{er}, 1°, d et e, 3°, e, et 4°, et 53, § 2, 1°, d et g, 4°, d et e, et 5° de la loi du 15 juin 2006 et à l'article 25, 1°, c et d, et 3°, c, de la loi du 13 août 2011;

2° pour les marchés publics à passer par procédure négociée sans publicité dans les cas visés aux articles 26, § 1^{er}, 2°, a, 3°, b et c, et 53, § 2, 2° et 4°, a et b, de la loi du 15 juin 2006 et de l'article 25, 3°, a, et 4°, a et b, de la loi du 13 août 2011, lorsque le montant cumulé des travaux, des fournitures ou des services complémentaires ne dépasse pas dix pour cent du montant initialement approuvé du marché principal;

3° dans le cadre de mesures d'office fixées par les règles générales d'exécution, pour les marchés publics, les concours de projets ou les concessions de travaux publics à conclure avec un ou plusieurs tiers, pour compte d'un adjudicataire défaillant;

4° pour les marchés publics, les concours de projets ou les concessions de travaux publics dont le contrôle est régi par des dispositions légales ou réglementaires particulières;

5° pour les marchés, les concours de projets ou les concessions de travaux publics passés au nom et pour compte d'une autorité non visée par l'article 2, 1° à 3°, de la loi du 15 juin 2006 et par l'article 2, 1° à 3°, de la loi du 13 août 2011.

Art. 6. La passation des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics par ou au nom et pour compte des pouvoirs adjudicateurs fédéraux au sens de l'article 1^{er}, 6°, c, est subordonnée aux mêmes règles que celles prévues aux articles 3 et 5, étant entendu que l'accord du Conseil des Ministres est remplacé par l'accord du ministre de tutelle et du ministre ayant le budget dans ses attributions.

L'accord du ministre de tutelle et du ministre ayant le budget dans ses attributions est réputé favorable à défaut d'une décision contraire notifiée au pouvoir adjudicateur fédéral concerné dans les trente jours à dater de la date de l'accusé de réception de la demande. Cette demande est envoyée le même jour au ministre de tutelle et au ministre ayant le Budget dans ses attributions. La date de l'accusé de réception de la dernière demande reçue constitue la date de départ du délai précité de trente jours.

§ 2. Vóór het opstarten van de gunningsprocedure worden ter goedkeuring aan de Ministerraad voorgelegd :

1° de voorstellen van ontwerpenwedstrijd waarvan het geraamde bedrag gelijk is aan of hoger dan 350.000 euro;

2° de voorstellen van concessie voor openbare werken waarvan het geraamde bedrag van de werken of het bouwwerk gelijk is aan of hoger dan 3.500.000 euro.

§ 3. Elk ontwerp van overeenkomst dat tot gevolg zou kunnen hebben dat een federale aanbestedende overheid als bedoeld in artikel 1, 6°, a en b, zich zou verbinden op het gebied van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken, wordt aan de voorafgaande goedkeuring van de Ministerraad voorgelegd wanneer het geraamde bedrag van het ontwerp van overeenkomst gelijk is aan of hoger dan de toepasselijke bedragen vermeld in de paragrafen 1 en 2.

§ 4. Indien het geraamde bedrag van een overheidsopdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie voor openbare werken lager is dan het toepasselijke bedrag vermeld in de paragrafen 1 en 2, maar het bedrag van de goed te keuren offerte het laatstgenoemde bedrag met meer dan vijftien procent overschrijdt, is vóór de gunning van de betreffende opdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie, de goedkeuring van de Ministerraad vereist.

Art. 4. De goedkeuring van de Ministerraad als bedoeld in artikel 3 wordt vervangen door de goedkeuring van de Eerste Minister in de gevallen bedoeld in de artikelen 26, § 1, 1°, c, en 53, § 2, 1°, c, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 25, 1°, e en f, van de wet van 13 augustus 2011 en voor zover het, gelet op de dringende noodzakelijkheid, niet mogelijk is vooraf de goedkeuring van de Ministerraad te verkrijgen.

In dit geval licht de bevoegde minister de Ministerraad hierover onmiddellijk in, met motivering van de ingeroepen dringende noodzakelijkheid.

Art. 5. In afwijking van artikel 3 is de goedkeuring van de Ministerraad niet vereist voor :

1° de overheidsopdrachten geplaatst bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking in de gevallen bedoeld in de artikelen 26, § 1, 1°, d en e, 3°, e, en 4°, en 53, § 2, 1°, d en g, 4°, d en e, en 5°, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 25, 1°, c en d, en 3°, c, van de wet van 13 augustus 2011;

2° de overheidsopdrachten geplaatst bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking in de gevallen bedoeld in de artikelen 26, § 1, 2°, a, 3°, b en c, en 53, § 2, 2° en 4°, a en b, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 25, 3°, a en 4°, a en b, van de wet van 13 augustus 2011, indien het gecumuleerde bedrag van de aanvullende werken, leveringen of diensten tien percent van het oorspronkelijke goedgekeurde bedrag van de hoofdopdracht niet overschrijdt;

3° de overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken die in het raam van de ambtshalve maatregelen bepaald in de algemene uitvoeringsregels, met één of meerdere derden worden gesloten voor rekening van de in gebreke gebleven opdrachtnemer;

4° de overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken waarvoor de controle door bijzondere wets- of reglementaire bepalingen is geregeld;

5° de opdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken geplaatst in naam en voor rekening van een andere overheid dan die bedoeld in artikel 2, 1° tot 3°, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 2, 1° tot 3°, van de wet van 13 augustus 2011.

Art. 6. De plaatsing van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken door of in naam en voor rekening van federale aanbestedende overheden als bedoeld in artikel 1, 6°, c, is onderworpen aan dezelfde regels als die bepaald in de artikelen 3 en 5, met dien verstande dat de goedkeuring van de Ministerraad wordt vervangen door de goedkeuring van de voogdijminister en van de minister die de begroting onder zijn bevoegdheid heeft.

De goedkeuring van de voogdijminister en van de minister die de begroting onder zijn bevoegdheid heeft, wordt geacht verworven te zijn bij ontstentenis van een tegengestelde beslissing, waarvan aan de betrokken federale aanbestedende overheid kennis werd gegeven binnen dertig dagen, te rekenen vanaf de datum van de ontvangstmelding van het verzoek. Dit verzoek wordt dezelfde dag gericht aan de voogdijminister en de minister die de Begroting onder zijn bevoegdheid heeft. De datum van de ontvangstmelding van het laatst ontvangen verzoek geldt als vertrekdatum voor de bedoelde termijn van dertig dagen.

CHAPITRE 3. — *Délégations de pouvoir en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics*

Art. 7. Sous réserve des dispositions légales ou réglementaires particulières, chaque pouvoir adjudicateur fédéral peut, en matière de marchés publics, de concours de projets ou de concessions de travaux publics, déléguer ses pouvoirs aux titulaires de fonctions qu'elle désigne, dans les limites fixées par le présent chapitre.

Art. 8. § 1^{er}. Le pouvoir de choisir le mode de passation du marché, le pouvoir d'arrêter les documents du marché public, du concours ou de la concession et le pouvoir d'engager la procédure peuvent être délégués pour autant que l'objet du marché public, du concours de projets ou de la concession de travaux publics ait été approuvé au préalable par le pouvoir adjudicateur fédéral.

A moins que le pouvoir adjudicateur fédéral n'en dispose autrement, cette approbation n'est toutefois pas requise pour les marchés dont la dépense ne dépasse pas les montants fixés à l'article 105, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 15 juillet 2011, à l'article 110, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 23 janvier 2012 et à l'article 104, § 1^{er} de l'arrêté royal du 16 juillet 2012.

§ 2. Les arrêtés ou les décisions équivalentes du pouvoir adjudicateur fédéral limitent les délégations accordées en vertu du présent article selon le montant et le mode de passation des marchés publics ou selon le montant des concours de projets ou des concessions de travaux publics envisagés.

Art. 9. Le pouvoir de sélectionner les candidats à un marché public, à un concours de projets ou à une concession de travaux publics peut être délégué lorsque le montant estimé du marché n'excède pas :

- 1° 2.000.000 euros pour les marchés publics;
- 2° 350.000 euros pour les concours de projets;
- 3° 3.500.000 euros pour les concessions de travaux.

Art. 10. § 1^{er}. Le pouvoir d'attribuer et de conclure des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics peut être délégué pour ceux dont le montant n'excède pas une limite fixée par l'arrêté de délégation ou par une décision équivalente du pouvoir adjudicateur fédéral.

Cette limite ne peut être supérieure à :

1° 2.000.000 euros pour les marchés publics qui sont passés par adjudication, par appel d'offres, par dialogue compétitif ou par procédure négociée avec publicité au sens des articles 26, § 2, et 53, § 1^{er}, de la loi du 15 juin 2006 et de l'article 22, alinéa 1^{er}, de la loi du 13 août 2011;

2° 700.000 euros pour les marchés publics qui sont passés par procédure négociée sans publicité dans les cas visés aux articles 26, § 1^{er}, et 53, § 2, de la loi du 15 juin 2006 et de l'article 25, de la loi du 13 août 2011 et les concours de projets;

3° 3.500.000 euros pour les concessions de travaux publics.

§ 2. Il peut toutefois être dérogé au paragraphe 1^{er} en ce qui concerne les marchés, les concours de projets et les concessions de travaux publics à passer :

1° par des services établis à l'étranger;

2° par les services du Ministère de la Défense avec un autre Etat, avec un organisme d'approvisionnement ou de réparations constitué par les Etats, Parties au Traité de l'Atlantique Nord, ou avec un organisme public européen au sens de l'article 2, 4°, de la loi du 13 août 2011.

Art. 11. Les titulaires de fonctions désignés à cet effet peuvent être habilités, par délégation et dans les limites fixées par le pouvoir adjudicateur fédéral, à prendre toute décision dans le cadre de l'exécution d'un marché public, d'un concours de projet ou de la concession de travaux publics, conformément aux règles générales d'exécution, et à transiger.

CHAPITRE 4. — *Habilitation en matière de passation et d'exécution des marchés publics, des concours de projets et des concessions de travaux publics en cas d'application de l'article 8 de la loi du 15 juin 2006 et de l'article 9 de la loi du 13 août 2011*

Art. 12. Lorsque le ministre ou le secrétaire d'Etat compétent constate que pour un marché public, un concours de projets ou une concession de travaux publics déterminé, il se trouve dans une des situations visées à l'article 8 de la loi du 15 juin 2006 ou à l'article 9 de la loi du 13 août 2011 l'obligeant à se récuser, il habilite un autre

HOOFDSTUK 3. — *Overdracht van bevoegdheid inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, van ontwerpenwedstrijden en van concessies voor openbare werken*

Art. 7. Onder voorbehoud van bijzondere wets- of reglementaire bepalingen kan iedere federale aanbestedende overheid, binnen de in dit hoofdstuk bepaalde grenzen, zijn bevoegdheid inzake overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken overdragen aan door hem aangewezen titularissen van ambten.

Art. 8. § 1. De bevoegdheid om de gunningswijze van de opdracht te bepalen, de overheidsopdracht-, wedstrijd- of concessiedocumenten vast te stellen en de procedure in te zetten, kan worden overgedragen voor zover de federale aanbestedende overheid vooraf het voorwerp van de overheidsopdracht, de ontwerpenwedstrijd of de concessie heeft goedgekeurd.

Tenzij de federale aanbestedende overheid anders beslist, is deze goedkeuring evenwel niet vereist voor de opdrachten waarvan de uitgaaf de bedragen bepaald in artikel 105, § 1, van het koninklijk besluit van 15 juli 2011, artikel 110, § 1, van het koninklijk besluit van 23 januari 2012 en artikel 104, § 1, van het koninklijk besluit van 16 juli 2012 niet overschrijdt.

§ 2. De besluiten of de gelijkwaardige beslissingen van de federale aanbestedende overheid beperken, naargelang het bedrag en de gunningswijze van de overheidsopdracht of het bedrag van de ontwerpenwedstrijd of de concessie voor openbare werken, de op grond van dit artikel overgedragen bevoegdheden.

Art. 9. De bevoegdheid om de kandidaten voor een overheidsopdracht, een ontwerpenwedstrijd of een concessie voor openbare werken te selecteren, kan worden overgedragen voor zover het geraamde bedrag van de opdracht volgende bedragen niet overschrijdt :

- 1° 2.000.000 euro voor de overheidsopdrachten;
- 2° 350.000 euro voor de ontwerpenwedstrijden;
- 3° 3.500.000 euro voor de concessies voor openbare werken.

Art. 10. § 1. De bevoegdheid voor de gunning en de sluiting van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken kan worden overgedragen voor zover het bedrag ervan niet hoger ligt dan een grens vastgesteld door het besluit betreffende het overdragen van bevoegdheid of door een gelijkwaardige beslissing van de federale aanbestedende overheid.

Deze grens mag niet hoger liggen dan :

1° 2.000.000 euro voor de overheidsopdrachten geplaatst bij aanbesteding, offerteaanvraag, concurrentiedialoog of onderhandelingsprocedure met bekendmaking als bedoeld in de artikelen 26, § 2, en 53, § 1, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 22, eerste lid, van de wet van 13 augustus 2011;

2° 700.000 euro voor de overheidsopdrachten geplaatst bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking in de gevallen van de artikelen 26, § 1, en 53, § 2, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 25 van de wet van 13 augustus 2011, alsook voor de ontwerpenwedstrijden;

3° 3.500.000 euro voor de concessies voor openbare werken.

§ 2. Van paragraaf 1 kan evenwel worden afgeweken voor de opdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken geplaatst :

1° door in het buitenland gevestigde diensten;

2° door de diensten van het Ministerie van Landsverdediging samen met een andere Staat, een bevoorradings- of herstellingsinstelling opgericht door de lidstaten van de Noord-Atlantische Verdragsorganisatie of een Europese openbare instantie als bedoeld in artikel 2, 4°, van de wet van 13 augustus 2011.

Art. 11. De hiertoe aangewezen titularissen van ambten kunnen, bij overdracht van bevoegdheid en binnen de grenzen die de federale aanbestedende overheid bepaalt, worden gemachtigd tot het nemen van elke beslissing in het kader van de uitvoering van de overheidsopdracht, de ontwerpenwedstrijd of de concessie voor openbare werken, overeenkomstig de algemene uitvoeringsregels, alsook tot het sluiten van dadingen.

HOOFDSTUK 4. — *Machtiging inzake de plaatsing en de uitvoering van overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken in geval van toepassing van artikel 8 van de wet van 15 juni 2006 en van artikel 9 van de wet van 13 augustus 2011*

Art. 12. Wanneer de bevoegde minister of staatssecretaris vaststelt dat hij zich voor een bepaalde overheidsopdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie voor openbare werken bevindt in één van de toestanden als bedoeld in artikel 8 van de wet van 15 juni 2006 of artikel 9 van de wet van 13 augustus 2011, die hem verplichten zichzelf te wraken,

ministre ou secrétaire d'Etat à prendre les décisions en matière de passation et d'exécution de ce marché, de ce concours ou de cette concession tant que cette situation persiste.

Cette habilitation est accordée :

1° par le Premier Ministre, au ministre qui le suit dans l'ordre de préséance des membres du Gouvernement;

2° par un ministre, au ministre qui le suit dans l'ordre de préséance des membres du Gouvernement ou, à défaut, au Premier Ministre;

3° par un secrétaire d'Etat, au ministre auquel il est adjoint.

S'il est constaté que le ministre habilité se trouve également, pour ce marché public, ce concours ou cette concession de travaux publics, dans une des situations visées à l'alinéa 1^{er}, l'habilitation est accordée au ministre qui le suit dans l'ordre de préséance des membres du Gouvernement ou, à défaut, au Premier Ministre.

CHAPITRE 5. — *Dispositions communes*

Art. 13. Pour l'application de cet arrêté, le montant des marchés publics, des concours de projets ou des concessions de travaux publics est à estimer, selon le cas, en fonction des règles fixées par les articles 24 à 27 de l'arrêté royal du 15 juillet 2011, par les articles 24 à 27 de l'arrêté royal du 16 juillet 2012 et par les articles 25 à 28 de l'arrêté royal du 23 janvier 2012.

En cas de travaux, de fournitures ou de services complémentaires à passer par procédure négociée sans publicité dans les conditions des articles 26, § 1^{er}, 2^o, a, 3^o, b et c, et 53, § 2, 2^o et 4^o, a et b, de la loi du 15 juin 2006 et de l'article 25, 3^o, a, et 4^o, a, de la loi du 13 août 2011, le montant du marché principal est également pris en compte, sans préjudice de l'article 5, 2^o, du présent arrêté.

CHAPITRE 6. — *Disposition finale*

Art. 14. Le présent arrêté entre en vigueur :

1° à une date à déterminer par Nous pour les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics soumis à l'application de la loi du 15 juin 2006;

2° cinq jours après sa publication au *Moniteur belge* pour les marchés publics soumis à l'application de la loi du 13 août 2011 et les marchés passés par un dialogue compétitif soumis à l'application de la loi du 15 juin 2006.

Les marchés publics, les concours de projets et les concessions de travaux publics publiés avant cette date ou pour lesquels, à défaut d'avis de marché, l'invitation à introduire une demande de participation ou à remettre une offre est lancée avant cette date, demeurent soumis aux dispositions en matière d'intervention du Conseil des Ministres, de délégation de pouvoir et d'habilitations en vigueur au moment de la publication ou de l'invitation visées.

Art. 15. Les Ministres sont chargés, chacun en ce qui le concerne, de l'exécution du présent arrêté.

Donné à Châteauneuf-de-Grasse, le 3 avril 2013.

ALBERT

Par le Roi :

Le Premier Ministre,
E. DI RUPO

machtigt hij een andere minister of staatssecretaris tot het nemen van de beslissingen inzake de plaatsing en de uitvoering van deze opdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie zolang deze toestand aanhoudt.

Deze machtiging wordt verleend :

1° door de Eerste Minister, aan de op hem volgende minister in de orde van voorrang van de regeringsleden;

2° door een minister, aan de op hem volgende minister in de orde van voorrang van de regeringsleden of bij ontstentenis, aan de Eerste Minister;

3° door een staatssecretaris, aan de minister aan wie hij is toegevoegd.

Indien wordt vastgesteld dat de gemachtigde minister zich voor deze overheidsopdracht, ontwerpenwedstrijd of concessie voor openbare werken op zijn beurt in één van de in het eerste lid bedoelde toestanden bevindt, wordt de machtiging verleend aan de op hem volgende minister in de orde van voorrang van de regeringsleden of, bij ontstentenis, aan de Eerste Minister.

HOOFDSTUK 5. — *Gemeenschappelijke bepalingen*

Art. 13. Voor de toepassing van dit besluit wordt het bedrag van de overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden of concessies voor openbare werken geraamd volgens de regels vastgesteld, naargelang het geval, door de artikelen 24 tot 27 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011, de artikelen 24 tot 27 van het koninklijk besluit van 16 juli 2012 en de artikelen 25 tot 28 van het koninklijk besluit van 23 januari 2012.

In geval van aanvullende werken, leveringen of diensten die worden geplaatst bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking met toepassing van de artikelen 26, § 1, 2^o, a, 3^o, b en c, en 53, § 2, 2^o en 4^o, a en b, van de wet van 15 juni 2006 en artikel 25, 3^o, a, en 4^o, a, van de wet van 13 augustus 2011, wordt ook het bedrag van de hoofdpdracht meegerekend, onverminderd artikel 5, 2^o, van dit besluit.

HOOFDSTUK 6. — *Slotbepaling*

Art. 14. Dit besluit treedt in werking :

1° op de door Ons te bepalen datum voor de overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken onderworpen aan de toepassing van de wet van 15 juni 2006;

2° vijf dagen na zijn bekendmaking in het *Belgisch Staatsblad* voor de overheidsopdrachten onderworpen aan de toepassing van de wet van 13 augustus 2011 en de opdrachten geplaatst bij concurrentiedialoog onderworpen aan de toepassing van de wet van 15 juni 2006.

De overheidsopdrachten, ontwerpenwedstrijden en concessies voor openbare werken bekendgemaakt vóór deze datum of waarvoor, bij ontstentenis van een aankondiging van opdracht, vóór deze datum uitgenodigd wordt om een aanvraag tot deelneming of een offerte in te dienen, blijven onderworpen aan de regels inzake tussenkomst van de Ministerraad, overdracht van bevoegdheid en de machtigingen die gelden op het ogenblik van de bedoelde bekendmaking of uitnodiging.

Art. 15. De Ministers zijn, ieder wat hem betreft, belast met de uitvoering van dit besluit.

Gegeven te Châteauneuf-de-Grasse, 3 april 2013.

ALBERT

Van Koningswege :

De Eerste Minister,
E. DI RUPO