

Periodieke informatie van de site <http://www.marchespublics.be>

- Inhoud :
- 1 De twee nieuwe wetten - inleiding
 2. Beginsel van vertrouwelijkheid van de zakengeheimen
 3. Het ontwerpen van de bestelling
 4. De gunning van de opdracht: keuze en voorbehoud
 5. De gunning van de opdracht: de toekenning
 6. De uitvoeringsvoorwaarden van de opdracht
 7. De beroepen betreffende de toekenning in kort geding of zoals in kort geding

Terhulpesteenweg 178 B - 1170 Brussel

Tel : 32(02)743.69.00 Fax : 32(02)743.69.01 <mailto:patrick.thiel@cms-db.com> – <http://www.cms-db.com>

1. DE TWEE NIEUWE WETTEN - INLEIDING

De wetten van 15 en 16 juni 2006 brengen een aantal innovaties in het gebied van overheidsopdrachten in. Huidige nieuwsbrief onderzoekt deze twee wetten die huidige wet van 24 december 1993 zullen intrekken en de Europese richtlijnen 2004/18 en 2004/17 betreffende de overheidsopdrachten zullen omzetten. De voornaamste ontwikkelingen in vergelijking met huidige wetgeving zijn de volgende. Tot nu toe zijn die twee wetten nog niet in de Belgische Staatsblad gepubliceerd. Bij gevolg zijn ze nog niet van toepassing. We moeten dan nog enkele maanden zoals de aanneming van de koninklijke uitvoeringsbesluiten wachten voor dat het nieuwe stelsel van toepassing is. De wet van 15 juni 2006 bevat het voorwerp van de bepalingen betreffende de overheidsopdrachten. Ze is bestemd om huidige wet van 24 december 1993 te vervangen. De wet van 16 juni 2006 betreft in de bijzonder de problematiek van de beroepen in kort geding of zoals in kort geding dat kunnen ingeleid worden door inschrijvers die zich achten als onregelmatig uitgeschakeld van een procedure van gunning van een overheidsopdracht.

2. BEGINSEL VAN VERTROUWELIJKHEID VAN DE ZAKENGEHEIMEN

Een eerste belangrijke innovatie betreft de verplichting van vertrouwelijkheid, nu uitdrukkelijk in het artikel 11 van de wet ingeschreven. Het leek inderdaad belangrijk voor de economische krachten dat de publieke overheid niet alleen met onpartijdigheid en in de naleving van het beginsel van gelijkheid handelt maar ook dat deze laatste aan de andere kandidaten belangrijke informatie of zakengeheimen niet bekendmaakt. Dit beginsel is nu gegarandeerd door artikel 11 van de wet, die verbiedt aan de aanbestedende overheid die kennis heeft van vertrouwelijke inlichtingen verteld door kandidaten, inschrijvers of economische krachten om deze bekend te maken. Deze inlichtingen betreffen onder andere de technische of handelsgeheimen alsook de vertrouwelijke aspecten van de offertes.

3. HET ONTWERPEN VAN DE BESTELLING

Verschillende nieuwheden – of ontwikkelingen- kunnen ook wat betreft het ontwerpen van de bestelling voorgesteld worden. Zo, wanneer het bestek verschillende percelen voorziet, vanaf nu zal het niet meer verplicht zijn om in dit bestek in te schrijven dat de aanbestedende overheid zichzelf het recht voorbehoudt om, zo nodig, sommige maar toe te wijzen. Deze mogelijkheid staat nu uitdrukkelijk ingeschreven in het artikel 36 van de wet en zal ambtshalve van toepassing zijn, wat in de praktijk meer aanpassingsvermogen aan de aanbestedende overheid zal toekennen.

Wanneer de aanbestedende overheid de noodzaak daartoe aantoont, kan een opdracht ook verschillende gedeelten inhouden, sommige vaste en andere voorwaardelijke. Het afsluiten van de opdracht heeft tot doel het geheel van de gedeelten maar bindt de aanbestedende overheid alleen voor de vaste gedeelten. De uitvoering van elke voorwaardelijk gedeelte is ondergeschikt aan een latere beslissing van de aanbestedende overheid.

Vanaf het begin, kan een opdracht een verlengingsprocedure bevatten. Het beginsel is dan ingeschreven in de aankondiging van opdracht of in het bestek. De volledige looptijd, met inbegrip van de verlengingen, dient over het algemeen beperkt te blijven tot vier jaren na het toewijzen van de opdracht, overeenkomstig artikel 37, §2 van de wet. Nog wat het ontwerpen van de bestelling betreft, kan een aanbestedende overheid met een andere aanbestedende overheid zich aansluiten voor een bijzonder nood via een wel bekende techniek: de samengevoegde opdracht. In de toekomst toch, zullen de voorwaarden van de opdracht kunnen voorzien een afzonderlijke betaling voor elke aanbestedende overheid, overeenkomstig wat artikel 38 van de wet voorziet.

Laten we uiteindelijk vaststellen dat wat het ontwerpen van de bestelling betreft, verduidelijkt de 8^{ste} overwegende van de richtlijn 2004/18 dat voor het begin van een procedure van tekenen van een opdracht, kan de aanbestedende overheid, door een technisch gesprek, een aankondiging verzoeken of aannemen die kan gebruik worden voor het opstellen van een bestek. Toch onder voorbehoud: deze aankondiging kan geen invloed op mededinging hebben.

**4. DE GUNNING VAN DE OPDRACHT:
KEUZE EN VOORBEHOUD**

De meeste opvallende innovaties ingevoerd door de wet van 15 juni 2006 betreffen, zonder twijfel, de gunning van de opdracht. Deze procedure van gunning bevat twee fases: de kwalitatieve keuze enerzijds en het proces van toewijzen van het bestel anderzijds. Wat de kwalitatieve keuze betreft, bevat de nieuwe reglementering nieuwe verplichte redenen voor uitsluiting. De aanbestedende overheid zal niet meer de kandidaturen kunnen aannemen van mensen die zijn veroordeeld geweest omwille van deelneming aan een criminele organisatie, omkoping, fraude of het witten van kapitaal. Overigens, staatsburgers van derde landen ten aanzien van de Europese Gemeenschap enerzijds, en anderzijds landen die een internationaal akkoord met de Europese Gemeenschap hebben getekend (Verenigde Staten, Canada, Japan, Israël, etc.), zullen niet meer een automatische toegang aan de Belgische overheidsopdrachten hebben. Nog meer, de nieuwe wet voorziet dat deze staatsburgers geen offerte zullen kunnen neerleggen, tenzij dat het bestek uitdrukkelijk het tegenovergesteld zou hebben voorzien. Uiteindelijk, kunnen we vaststellen dat het voorbehoudmethode van opdracht ten voordeel van beschermde werkplaatsen en bedrijven van sociale economie is versterkt en uitgebreid.

**5. DE GUNNING VAN DE OPDRACHT:
DE TOEKENNING**

Wat de procedure van toekenning van opdracht, moeten we vaststellen dat het onderhandelingsprocedure, met of zonder bekendmaking, is aan het ontwikkelen aangezien een aantal nieuwe hypothesen zullen toelaten om die te gebruiken. Overigens, een aantal nieuwe procedures zijn door de wet van 15 juni 2006 ingevoerd, in het bijzonder wat de klassieke sectoren betreft. Ondertussen kunnen we vermelden de inleiding van de raamovereenkomst, de inkoop- of opdrachtcentrale, het concurrerende gesprek, het dynamische aankoopstelsel, de elektronische opboden. Zonder twijfel, zullen nu de aanbestedende overheden van meer aanpassingsvermogen kunnen beschikken in de keuze van de procedures van gunning van de opdracht aangezien die laatste aanmerkelijk zijn uitgebreid. De nieuwe wet herinnert dat de redenen van toekenning moeten in ieder geval een rechtstreekse verbintenis met het voorwerp van de opdracht hebben. Ze moeten ook een wegingsfactor verdragen in het bestek of in de aankondiging van opdracht in het geval dat de opdracht de drempel van Europees bekendmaking bereikt, tenzij dat de aanbestedende overheid kan bewijzen dat het onmogelijk is om die wegingsfactor toe te passen. De redenen kunnen dan in dalende volgorde van belang geklasseerd worden.

**6. DE UITVOERINGSVOORWAARDEN
VAN DE OPDRACHT**

Over de uitvoeringsvoorwaarden van de opdracht, besteedt de nieuwe wet het nastreven van doelen zoals de aanwending van acties van beroepsopleiding voor werklozen of jongen, de bevordering van gelijkskansen politiek, toegang aan werken voor mensen die in de beroepswereld onvoldoende zijn aangepast, het strijden tegen werkloosheid, de naleving van de grondovereenkomsten van de Internationale Arbeidsorganisatie, de bescherming van het milieu.

**7. DE UITVOERINGSVOORWAARDEN
VAN DE OPDRACHT**

De wet van 16 juni 2006 scherpt aan het mechanisme van beroep tegen de beslissingen van toekenning van de opdracht. De voornaamste innovaties zijn de volgende. De *standstill* (termijn die de inschrijver toelaat om een dringende procedure in te dienen voor dat de opdracht is afgesloten) zal vanaf nu van toepassing zijn op de bijzondere sectoren. Anderzijds, wat de bevoegde rechtbank voor de geschillen betreft, zal de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg het geschil zoals in kort geding behandelen, alleen waanneer de aanbestedende overheid niet binnen de bevoegdheid van de Raad van Staat valt. De parallellen of opeenvolgende procedures lijken dan uitgesloten. De verzoeker zal niet meer moeten bewijzen dat hij een ernstig en moeilijk te herstellen nadeel verdraagt om een procedure in kort geding voor de Raad van State in te dienen; dit begrip – heel streng geïnterpreteerd door de Franstalige Kamers van de Raad van State- zal vervang worden door de vergelijking van belangen. Uiteindelijk, als het afgesloten contract de termijn van standstill niet naleeft, is het mogelijk om een vernietigingsprocedure zoals in kortgeding voor de Voorzitter van de Rechtbank van Eerste aanleg in te dienen.

Mster Patrick THIEL