

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

Inhoud :

- I. Nieuwe richtlijnen**
- II. Beroep – Omzendbrief van de Eerste Minister**
- III. Europese bekendmakingen – Nieuwe drempelbedragen**
- IV. Onderhandelingsprocedure – Formele motivering van de toewijzingsbeslissing**
- V. Bestek – Kwalitatieve selectie – Complexe rechtshandeling**
- VI. Bestek - Afweging criteria**
- VII. Abnormale prijzen – Controle**
- VIII. Offerte – Handtekening – Substantiële vormvereiste – Tijdelijke vennootschap**
- IX. Offerteaanvraag – Toewijzingscriteria - Subjectiviteit**

Brand Whitlockkiaan 30 B - 1200 Brussel

Tel : 32(02)742.12.12 Fax : 32(02)734.14.39 E-mail : <mailto:thiel@debacker.com> <http://www.debacker.com>

I. NIEUWE RICHTLIJNEN

Het Europees Parlement en de Europese Commissie hebben begin februari 2004 nieuwe richtlijnen m.b.t. overheidsopdrachten aangenomen. Er zijn er twee: de eerste richtlijn heeft betrekking op de klassieke sectoren, terwijl de andere richtlijn betrekking heeft op de speciale sectoren.

Deze nieuwe richtlijnen moeten ten laatste eind 2005 omgezet worden.

Deze richtlijnen zullen verschillende nieuwigheden introduceren, zoals het in beroep gaan bij aankoopcentrales, het aanmoedigen van de dematerialisatie van de toewijzingsprocedures, het introduceren van het begrip competitieve dialoog, het doen evolueren van het begrip kwalitatieve selectie, enz. De nieuwe richtlijnen nemen zelfs sociale en milieucriteria in aanmerking bij het toewijzen van opdrachten en baseren zich daarvoor op de rechtspraak van het Hof van Justitie, waarbij de arresten over deze kwesties reeds werden aangekaart in vorige editie van de *Nieuwsbrief Overheidsopdrachten*.

In de speciale sectoren merken we op dat de telecommunicatie voortaan uitgesloten is van het toepassingsgebied van de richtlijnen van speciale sectoren en dat de postsector in de plaats treedt.

Wij zullen in latere edities de lezers regelmatig informeren over de verschillende maatregelen die aangenomen zullen worden in België in het kader van de omzetting van de richtlijnen.

II. BEROEP – OMZENDBRIEF VAN DE EERSTE MINISTER

In het licht van wat de Europese Commissie heeft gedaan en wij verwijzen daarvoor naar de *Nieuwsbrief Overheidsopdrachten* nr. 9, heeft de Belgische Eerste Minister een omzendbrief uitgevaardigd m.b.t. de jurisdictionele beroepen. Hij beveelt de gunnende overheden aan om een wachtperiode in te bouwen na de toewijzing van de opdracht. Aangezien deze aanbevelingen worden geformuleerd in een omzendbrief, zijn zij juridisch niet verplicht. De omzendbrief biedt echter verschillende voordelen voor zowel de gunnende overheid, als voor de niet gekozen inschrijvers.

U kan de omzendbrief raadplegen op de website, onder de rubriek wetgeving/omzendingbrieven.

Volledigheidshalve dient opgemerkt te worden dat de Raad van State een kritisch oogje op het procédé in het zeil houdt (R.v.St., nr. 127.069 van 13 januari 2004) en dat de Europese Commissie begin januari 2004 een gemotiveerd advies heeft gestuurd naar België, waaruit blijkt dat zij niet tevreden is met het vooropgestelde systeem van rechterlijke controle.

III. EUROPESE BEKENDMAKINGEN - NIEUWE DREMPELBEDRAGEN

De drempelbedragen voor Europese bekendmakingen werden naar beneden toe herzien door een ministerieel besluit van 17 december 2003. Zo werd het drempelbedrag voor de aanneming van werken verlaagd van 6.242.000 euro naar 5.923.000 euro.

De drempelbedragen voor de aanneming van leveringen en diensten wijzigden van respectievelijk 249.600 euro en 162.200 euro naar respectievelijk 236.900 euro en 154.000 euro.

Een vergelijkbare daling is tussengekomen voor de speciale sectoren.

IV. ONDERHANDELINGSPROCEDURE – FORMELE MOTIVERING VAN DE TOEWIJZINGSBESLISSING

In het kader van een onderhandelingsprocedure, is de motivering van de toewijzingsbeslissing afdoende van zodra zij de redenen aangeeft die de overheid hebben geleid en die niet worden tegengesproken door het administratief dossier.

Waar de vrijheid van onderhandelen en toewijzing de regel blijft, is binnen dit kader niet vereist dat de motivering de redenen opgeeft waarom de niet weerhouden andere offertes van de inschrijvers uiteindelijk als minder interessant werden beschouwd. Een dergelijke afbreuk zou immers afbreuk doen aan het doel van de wetgever waaruit blijkt dat de toewijzingsbeslissing het resultaat is van niet

alleen een vergelijking van de offertes, maar ook van latere discussies met een enkele onderneming die oorspronkelijk werd geconsulteerd (R.v.St., nr. 125.482 van 19 november 2003).

**V. BESTEK – KWALITATIEVE SELECTIE –
COMPLEXE RECHTSHANDELING**

De toewijzing van een overheidsopdracht is een complexe rechtshandeling waarbij het aannemen van het bestek slechts een onderdeel uitmaakt. Op zich beschouwd kan deze handeling niet griefhoudend zijn.

Enkel de toewijzingsbeslissing van een overheidsopdracht omvat een juridische machtiging die eventueel griefhoudend is.

Zolang dergelijke toewijzingsbeslissing niet is tussengekomen, is alle verweer aan te merken als verweer tegen voorbereidende handelingen – zoals de kwalitatieve selectie – dat louter hypothetische elementen bevat, omdat de gunnende overheid steeds kan afzien van toewijzingsprocedure en een inschrijver zich de opdracht kan zien toegewezen worden waarvoor hij eerder onwettigheden had ingeroepen. De kandidaten die niet werden ingehouden hebben als enigen een effectief belang om hun rechten en middelen te laten gelden, daaronder begrepen ten overstaan van de voorbereidende handelingen (R.v.St., nr. 108.956 van 8 juli 2002).

VI. BESTEK - AFWEGING CRITERIA

Indien het bestek de criteria in dalende volgorde van belangrijkheid rangschikt, is het niet noodzakelijk vereist om ze meteen af te wegen. De afweging kan plaats hebben na de opening van de offertes voor zover zij de geest van het bestek respecteert en zij zich niet bezondigt aan eender welke tendentieuze manipulatie die de gelijkheid tussen de inschrijvers doorbreukt (R.v.St., nr. 116.294 van 21 februari 2003).

VII. ABNORMALE PRIJZEN – CONTROLE

Indien er minimum vier inschrijvingen werden ingediend en een inschrijvingsprijs minder bedraagt dan 15 % van het gemiddelde van de inschrijvingsprijzen, dan is het bestuur gehouden een onderzoek uit te voeren naar de eventuele abnormaliteit van die lage prijs. Het bestuur is in die hypothese dan ook verplicht een rekenkundige bewerking te maken om die gemiddelde te berekenen.

Wanneer een bestuur een inschrijving wil afwijzen op grond van abnormaal hoge of abnormaal lage prijzen, dan is het verplicht de betrokken inschrijver te verzoeken de noodzakelijke verantwoordingen te verstrekken en om na het onderzoek van de gegeven uitleg de betrokken inschrijver te laten weten welke prijzen nog als abnormaal worden beschouwd (R.v.St., nr. 109.140 van 10 juli 2002).

**VIII. OFFERTE – HANDTEKENING –
SUBSTANTIËLE VORMVEREISTE –
TIJDELIJKE VENNOOTSCHAP**

De vereiste handtekening bij de doorhaling, de overschrijving, aanvulling of wijziging van een eenheidsprijs of totaalprijs is een substantiële formaliteit, waarvan de niet-naleving de nietigheid van de offerte tot gevolg heeft (R.v.St., nr. 109.139 van 10 juli 2002).

Doorhalingen, overschrijvingen, aanvullingen of wijzigingen in een offerte moeten steeds vergezeld gaan van een handtekening, zoniet dient de offerte als onregelmatig beschouwd te worden. Wanneer de offerte door een tijdelijke vereniging wordt ingediend, moeten die doorhalingen, overschrijvingen, aanvullingen of wijzigingen door alle leden van die vereniging worden ondertekend (R.v.St., nr. 102.778 van 22 januari 2002).

**IX. OFFERTEAANVRAAG –
TOEWIJZINGSCRITEIA - SUBJECTIVITEIT**

De regelgeving inzake de overheidsopdrachten schrijft nergens voor dat de gunningscriteria uitsluitend een “objectief” of “objectiveerbaar” in de zin van “meetbaar” karakter mogen vertonen. In heel wat gevallen is de subjectiviteit bij de appreciatie van de gunningscriteria onvermijdelijk. Die subjectiviteit in de beoordeling van het criterium maakt daarom dan ook de keuze en het gebruik van het criterium zelf niet onrechtmatig.

Er bestaat geen wettelijke of reglementaire verplichting om in het bestek cijfermatige wegingen aan te geven die aan de verschillende criteria zullen toegekend worden. Het bestuur beschikt terzake dus over een grote beoordelingsvrijheid (R.v.St., nr. 109.138 van 10 juli 2002).

Mr. Patrick THIEL

Nederlandse vertaling door Mr. Sven BOULLART

De voorafgaande informatie betreft geen adviezen of aanbevelingen.

Indien u bijkomende informatie wenst te bekomen, contacteer dan:

Mr. Patrick THIEL op + 32 (02) 742.12.12.
