

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

Inhoud : *I. Overheidsopdrachten van de Europese Commissie – beroepsprocedure*
II. Vrije varianten – Limiet te preciseren in het bijzonder bestek – Geen afwijzing door verwijzing naar een andere wetgeving
III. Groene stroom – Geldigheidsvoorwaarden voor de gunningscriteria – Intrekking van de procedure tot oproeping van kandidaten bij vernietiging van een betwist criterium door de beroepsinstantie
IV. Onregelmatig bestek – Verplichting tot intrekking
V. Beroepsprocedures – Onderzoek door de Europese Commissie
VI. Dematerialisatie van overheidsopdrachten – Waals Ministerie van Uitrusting en Vervoer – Federale Politie – Joint Electronic Procurement

Brand Whitlocklaan 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. OVERHEIDSOPDRACHTEN VAN DE EUROPESE COMMISSIE – BEROEPS-PROCEDURE

De Europese Commissie heeft als gevolg op een vraag van de Europese Ombudsman voor zijn interne diensten een informatieprocedure ingevoerd voor inschrijvers of kandidaten voorafgaand aan de ondertekening van een overeenkomst.

Dit maakt het de afgewezen inschrijvers of kandidaten mogelijk om bijkomende informatie te vragen aan de gunnende overheid over de beweegredenen van de verwerping van hun offerte of hun kandidatuur. Zij kunnen zodoende met kennis van zaken een beroep langs gerechtelijke weg instellen tegen de gunningsbeslissing. Een nieuwe informatieprocedure zal voortaan van toepassing zijn na de toewijzing van de overheidsopdracht, maar voorafgaand aan de effectieve ondertekening van de overeenkomst. Zo vroeg mogelijk na de toewijzingsbeslissing en ten laatste tijdens de daaropvolgende week zal de Europese Commissie aan alle afgewezen inschrijvers of kandidaten een betekening per brief, per fax of via elektronische post doen (de snelste wijze van communicatie moet daarbij verkozen worden) van de afwijzing van hun offerte of kandidatuur. De Europese Commissie zal aan de begunstigde inschrijver of kandidaat haar positieve beslissing betekenen op hetzelfde ogenblik van de betekeningen aan de niet weerhouden inschrijvers en kandidaten. Zij zal daarbij preciseren dat die betekening van de toewijzing geenszins een verbintenis inhoudt van de Europese Commissie. De rekenplichtige kan echter parallel met de betekeningen overgaan tot de financiële verbintenis. Indien bijgevolg nadien zou blijken dat de overeenkomst niet wordt afgesloten of moet afgesloten worden met de begunstigde, dan zal de rekenplichtige moeten overgaan tot de overeenstemmende bevrijding van de verbintenissen.

Deze nieuwe informatieprocedure doet wel geen afbreuk aan de jurisdictionele beroepen die door de inschrijvers of kandidaten werden ingesteld.

Er dient opgemerkt te worden dat het in België mogelijk is om een gelijkaardig mechanisme op te zetten via omzendbrief.

II. VRIJE VARIANTEN – LIMIET TE PRECISEREN IN HET BIJZONDER BESTEK – GEEN AFWIJZING DOOR VERWIJZING NAAR EEN ANDERE WETGEVING

Wanneer de gunnende overheid het gebruik van vrije varianten niet heeft uitgesloten, dan zal zij in het bijzonder bestek toch de minimumvereisten moeten vermelden die in het licht van artikel 16 van de wet van 24 december 1993 moeten gerespecteerd worden.

Het Europees Hof van Justitie (H.v.J., nr. C-24101 van 16 oktober 2003, overwegingen 31 tot en met 34) oordeelde dat enkel de uitdrukkelijke vermelding in het bijzonder bestek toelaat dat de inschrijvers op de hoogte gebracht worden van de minimumvereisten die door de vrije varianten moeten gerespecteerd worden. Enkel op die manier kan de gunnende overheid de vrije varianten met precisie in aanmerking nemen. Het betreft dus een transparantieplichting met het oog op het garanderen van het respect voor het beginsel van de gelijke behandeling van de inschrijvers. Die verplichting moet gerespecteerd worden door elke gunningsprocedure die onderworpen is aan de richtlijn.

De loutere verwijzing naar een bepaling van de nationale regelgeving in het bijzonder bestek voldoet niet aan die verplichting, die voorzien is in artikel 16 van de wet (H.v.J., nr. C-421/01 van 16 oktober 2003, overwegingen 31 tot en met 34). Er wordt niet voldaan aan de vereiste om de minimumvereisten te vermelden die door de gunnende overheid worden gesteld om de varianten in aanmerking te nemen, indien het bestek zich beperkt tot de verwijzing naar een bepaling van de nationale regelgeving volgens dewelke de alternatieve offerte de levering van een prestatie garandeert die kwalitatief equivalent is met de levering die het voorwerp uitmaakt van de oproeping tot het indienen van offertes, en indien het bestek dus geen nadere precisering bevat van de concrete vergelijkende parameters op basis waarvan die gelijkwaardigheid wordt beoordeeld.

**III. GROENE STROOM –
GELDIGHEIDSVORWAARDEN VOOR
DE GUNNINGSCRITERIA – INTREKKING
VAN DE PROCEDURE TOT OPROEPING
VAN KANDIDATEN BIJ VERNIETIGING
VAN EEN BETWIST CRITERIUM DOOR
DE BEROEPSINSTANTIE**

Het Europees Hof van Justitie oordeelde op 4 december 2003 dat de communautaire regels inzake overheidsopdrachten er zich niet tegen verzetten dat een gunnende overheid een gunningscriterium weerhoudt dat vereist dat de levering van elektriciteit voor 45 % afkomstig moet zijn van hernieuwbare energiebronnen. De omstandigheid dat het voormelde criterium in het kader van de beoordeling van de economisch meest voordelige offerte voor de gunning van een overheidsopdracht voor de levering van elektriciteit niet noodzakelijk toelaat dat de beoogde doelstelling wordt bereikt, doet daaraan geen afbreuk.

De Europese regels verzetten zich daarentegen wel tegen zo'n criterium indien dit niet vergezeld gaat van vereisten die toelaten een effectieve controle uit te voeren op de nauwkeurigheid van de informatie in de offertes. Dit is des te meer het geval daar waar de inschrijvers een opgave moeten doen van de hoeveelheid groene stroom zodat de gunnende overheid het maximum gewicht kan toekennen aan diegene die de belangrijkste hoeveelheid heeft aangegeven (H.v.J., nr. C-448/01 van 4 december 2003).

**IV. ONREGELMATIG BESTEK –
VERPLICHTING TOT INTREKKING**

De communautaire regels inzake overheidsopdrachten verplichten de gunnende overheid om een oproep tot het indienen van offertes in te trekken wanneer een beslissing m.b.t. één van de gunningscriteria die zij vaststelde niet wettelijk blijkt te zijn en daarom werden vernietigd door de beroepsinstantie (H.v.J., nr. C-448/01 van 4 december 2003).

**V. BEROEPSPROCEDURES –
ONDERZOEK DOOR DE EUROPESE
COMMISSIE**

De Europese Commissie lanceerde een rondvraag op Internet voor een periode van acht weken omtrent de praktische en juridische problemen die gevoelig liggen bij ondernemingen en advocaten bij het gebruik van de nationale beroepsprocedures om gunningsbeslissingen van de gunnende overheden te betwisten.

Deze rondvraag heeft betrekking op drie onderscheiden vraagstellingen die elk een verschillende doelgroep viseren. De rondvraag evalueert hoe de nationale beroepsmogelijkheden tot op heden functioneren en bepaalt de domeinen waarbinnen verbeteringen nodig zijn in het kader van de herziening van de richtlijnen m.b.t. de beroepsprocedures in 2004.

Het bestaan van duidelijke en efficiënte procedures laat inschrijvers toe rechtsherstel te bekomen wanneer zij oordelen dat de gunning van de overheidsopdracht onrechtmatig gebeurde. Het is immers van primordiaal belang om te garanderen dat overheidsopdrachten effectief worden gegund aan de ondernemingen die de beste offerte hebben ingediend. Momenteel is dit niet steeds het geval. Het is nochtans het enige middel om het vertrouwen van ondernemingen en van het publiek in de onpartijdige behandeling binnen de gunningsprocedures te bewerkstelligen. Deze evolutie is dus van groot belang en werd overigens ook verwacht, gezien de sector van de overheidsopdrachten 16 % van het BBP van de Europese Unie vertegenwoordigt!

http://europa.eu.int/yourvoice/pubproc/index_nl.htm

**VIII. DEMATERIALISATIE VAN
OVERHEIDSDRACHTEN – WAALS
MINISTERIE VAN UITRUSTING EN
VERVOER – FEDERALE POLITIE –
JOINT ELECTRONIC PROCUREMENT**

Wallonië heeft zich in het kader van het project e-governement Wall-On-Line voorzien van een informatica-uitrusting in het domein van de overheidsopdrachten. Eén van de eerste bekommernissen van dit project bestaat uit het veralgemenen van de informatica-toepassingen van alle Waalse administratie voor het raadplegen van de markt en voor de verspreiding van die raadplegingen via een daartoe bestemde website.

Dit project kostte heel wat werk dat werd geleid door en op initiatief van het Directoraat-generaal van het Waals Ministerie van Uitrusting en Vervoer (MET) werd ondernomen.

Het belang van dit project overschrijdt ruimschoots het kader van MET. Het moet gezien worden in de context van het beleid inzake e-governement dat door de Waalse gewestregering werd gelanceerd. Om die reden werd de cel Wall-On-Line belast met het bevorderen van het gebruik van de toepassingen op de website om de raadplegingen van de markt te verspreiden. Op die manier wordt er niet alleen ruimere publiciteit geleverd voor de marktraadplegingen door MET, maar voor de marktraadplegingen van alle Waalse administraties.

De elektronische ontwikkeling van overheidsopdrachten is ook op federaal niveau merkbaar. Daarvoor dient verwezen te worden naar de JEP (Joint Electronic Procurement).

De federale politie stelt zich ook open voor dergelijke initiatieven en beschikt over een goed uitgeruste website die niet alleen toegankelijk is voor de noden van de federale politie, maar zelfs voor de verschillende politiezones die gebruik kunnen maken van de voorbeelden van overeenkomsten die reeds door de federale politie werden afgesloten met het oog op haar aankopen.

Deze voor het publiek toegankelijke websites kunnen geraadpleegd worden via de startpagina 'Avis de marchés' op de website: <http://www.marchespublics.be>.

Mr. Patrick THIEL

Nederlandstalige vertaling door Mr. Sven BOULLART