

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

8 mei 2002

VOORSTEL VAN RESOLUTIE

**betreffende de inachtneming van sociale,
ethische en milieucriteria bij overheidsop-
drachten in België**

(ingediend door mevrouw Muriel Gerkens
c.s.)

INHOUD

- | | |
|---------------------------------|----|
| 1. Toelichting | 3 |
| 2. Voorstel van resolutie | 14 |

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

8 mai 2002

PROPOSITION DE RÉSOLUTION

**relative à l'introduction de critères sociaux,
éthiques, et environnementaux dans les
marchés publics en Belgique**

(déposée par Mme Muriel Gerkens
et consorts)

SOMMAIRE

- | | |
|------------------------------------|----|
| 1. Développements | 3 |
| 2. Proposition de résolution | 14 |

AGALEV-ECOLO	:	Anders gaan leven / Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams
FN	:	Front National
MR	:	Mouvement Réformateur
PS	:	Parti socialiste
PSC	:	Parti social-chrétien
SPA	:	Socialistische Partij Anders
VLAAMS BLOK	:	Vlaams Blok
VLD	:	Vlaamse Liberalen en Democraten
VU&ID	:	Volksunie&ID21

<i>Afkortingen bij de nummering van de publicaties :</i>		<i>Abréviations dans la numérotation des publications :</i>	
DOC 50 0000/000 :	Parlementair document van de 50e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer	DOC 50 0000/000 :	Document parlementaire de la 50e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA :	Schriftelijke Vragen en Antwoorden	QRVA :	Questions et Réponses écrites
CRIV :	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (op wit papier, bevat ook de bijlagen)	CRIV :	Compte Rendu Intégral, avec à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (sur papier blanc, avec les annexes)
CRIV :	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (op groen papier)	CRIV :	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (sur papier vert)
CRABV :	Beknopt Verslag (op blauw papier)	CRABV :	Compte Rendu Analytique (sur papier bleu)
PLEN :	Plenum (witte kaft)	PLEN :	Séance plénière (couverture blanche)
COM :	Commissievergadering (beige kaft)	COM :	Réunion de commission (couverture beige)

<i>Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers</i>		<i>Publications officielles éditées par la Chambre des représentants</i>	
<i>Bestellingen :</i>		<i>Commandes :</i>	
Natieplein 2		Place de la Nation 2	
1008 Brussel		1008 Bruxelles	
Tel. : 02/ 549 81 60		Tél. : 02/ 549 81 60	
Fax : 02/549 82 74		Fax : 02/549 82 74	
www.deKamer.be		www.laChambre.be	
e-mail : publicaties@deKamer.be		e-mail : publications@laChambre.be	

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

In verband met de regelgeving op het stuk van de overheidsopdrachten in België maar ook in de andere EU-lidstaten, kunnen we ongetwijfeld niet anders dan de volgende stelling bij te vallen van mevrouw Lawrence DURVIAUX: «*[l'influence du droit européen des commandes publiques sur toutes les législations nationales s'est traduite, depuis le début des années septante par une approche économique, au sens très étroit et très commun du terme, des marchés publics]*»¹.

Het is namelijk zo dat de Europese Richtlijnen en, in het kielzog daarvan, de Belgische wetgeving terzake momenteel voorschrijven de economisch meest voorkeuzelijke keuze te maken.

In België beïnvloeden sociale overwegingen soms de regelgeving inzake de overheidsopdrachten. Die invloed komt op diverse manieren tot uiting: via de controle op de effectieve betaling van de sociale bijdragen voor de deelnemers, via de verplichte naleving van de sociale wetgeving door de inschrijvers en via de verplichte registratie.

Het Waals Gewest hanteert daarentegen sociale clausules bij de toepassing op gewestniveau van de Belgische regelgeving inzake overheidsopdrachten. In dat geval hebben die sociale clausules de waarde van zowel sociale als economische beleidsinstrumenten. Ofwel zijn die clausules bevorderlijk voor inschrijvers van wie geweten is dat zij oog hebben voor opleiding of voor integratie via arbeid; ofwel hebben zij rechtstreeks betrekking op een specifiek doelpubliek waarvoor bij de uitvoering van de overheidsopdracht in opleidings- en integratie-initiatieven wordt voorzien.

Volgens Ann-Lawrence DURVIAUX en Françoise NAVEZ bestaat er tegen dergelijke clausules geen bezwaar: «*[la clause sociale] doit être représentée comme une obligation contractuelle, clause du marché public, relative à l'exécution de celui-ci. L'introduction d'une clause sociale dans un marché public ne nécessite donc pas de modification de la réglementation pour mettre le système en place. En effet, les pouvoirs adjudicateurs disposent du pouvoir d'insérer une clause sociale dans le cahier spécial des charges au même titre que toute autre stipulation pour autant qu'ils*

¹ Ann-Lawrence DURVIAUX, «*Marchés publics et économie sociale: l'union impossible?*», in: Actualités du Droit, Kluwer, 2000, blz. 651.

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

En matière de réglementation des marchés publics en Belgique ainsi qu'au niveau des autres pays membres de l'Union européenne, l'on peut sans hésiter affirmer à la suite de Mme Ann-Lawrence DURVIAUX, que «*(l'influence du droit européen des commandes publiques sur toutes les législations nationales s'est traduite, depuis le début des années septante par une approche économique, au sens très étroit et très commun du terme, des marchés publics.)*»¹.

En effet, les directives européennes et, à leur suite, le législateur interne belge, imposent actuellement la méthode dite «*du meilleur choix économique*».

Des considérations sociales interviennent parfois dans la réglementation des marchés publics en Belgique, de diverses façons : par le mécanisme de vérification du paiement des cotisations sociales pour les participants, par l'obligation de respecter la législation sociale imposée aux soumissionnaires et par la nécessité d'être enregistré.

Par contre en Région wallonne, les clauses sociales existent dans l'application en droit belge des marchés publics par les entités fédérées. Dans ce cas les clauses sociales sont à la fois des instruments de politique sociale et de politique économique. Ces clauses, soit favorisent les acteurs identifiés comme soucieux de favoriser la formation ou l'insertion par le travail, soit visent directement un public ciblé qui bénéficiera d'actions de formation et d'insertion par le travail lors de la réalisation du marché public.

La clause sociale «*doit être présentée comme une obligation contractuelle, clause du marché public, relative à l'exécution de celui-ci. L'introduction d'une clause sociale dans un marché public ne nécessite donc pas de modification de la réglementation pour mettre le système en place. En effet, les pouvoirs adjudicateurs disposent du pouvoir d'insérer une clause sociale dans le cahier spécial des charges au même titre que toute autre stipulation pour autant qu'ils respectent la législation en vigueur. En outre, un pouvoir de tutelle ou subsidiant peut imposer ou susciter une clause so-*

¹ Ann-Lawrence DURVIAUX, «*Marchés publics et économie sociale: l'union impossible ?*», Actualités du Droit, p. 651, 2000, Ed. Kluwer.

respectent la législation en vigueur. En outre, un pouvoir de tutelle ou subsidiant peut imposer ou susciter une clause sociale dans les marchés des administrations, technique qui a été utilisée dans les trois Régions»².

In het heersende klimaat van ongebreidelde internationale concurrentie werd het hanteren van sociale clausules in overheidsopdrachten evenwel op de korrel genomen door de Europese Commissie, met name in het raam van een klacht tegen Frankrijk voor het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen (zaak C-225/98, Commissie *tegen* Frankrijk)³. Opvallend is echter dat dit arrest wel erkent dat sociale, milieu- en ethische clausules mogelijk zijn, maar dan wel als bijkomende gunningscriteria in plaats van als uitvoeringscriteria. Die veelbetekende evolutie is dan weer zeer positief.

Net als de sociale clausules zijn de ethische en milieucriteria aspecten die waarborgen bieden voor een duurzame en evenwichtige ontwikkeling en die, wat de overheidsopdrachten betreft, bijgevolg ook zouden moeten worden opgenomen in de Europese en de Belgische rechtsorde. Momenteel wordt hieraan op Europees vlak gewerkt (Commissie, Parlement, Ministeraad «Interne Markt»), wat ontegenzeggelijk aantoont dat het hier een bijzonder actueel en prangend vraagstuk betreft.

Hieronder volgt een stand van zaken van die werkzaamheden en van de krachtsverhoudingen:

I. Bij de Europese Commissie en het Europees Parlement

Aan het Europees Parlement werden twee voorstellen voor een richtlijn voorgelegd (medebeslissingsprocedure), die er oorspronkelijk toe strekten minder sociale en milieubeschouwingen in aanmerking te nemen dan in de huidige stand van de wetgeving.

Zo bepaalde een van die voorstellen voor een richtlijn dat de aanbestedende dienst alleen maar de milieukenmerken van het eindproduct in aanmerking mocht nemen, dat wil zeggen fysieke of chemische kenmerken die echter niets te maken hebben met de impact van de consumptie van het product noch, *a fortiori*, met de productieprocessen en -methoden die hoege-

ciale dans les marchés des administrations, technique qui a été utilisée dans les trois Régions.»²

L'introduction de clauses sociales dans les marchés publics, dans un contexte international de concurrence débridée, fut toutefois malmenée par la Commission européenne dans le cadre du dépôt d'une plainte contre la France devant la Cour de justice des Communautés européennes (affaire C-225/98, *Commission c. France*)³. Il est remarquable que cet arrêt reconnaisse toutefois que des clauses sociales, environnementales et éthiques, puissent être introduites comme critères non plus «d'exécution», mais «d'attribution» accessoire. Cette évolution significative est aussi très positive.

A l'instar des clauses sociales, les critères éthiques et environnementaux sont des éléments constitutifs d'un développement durable et équilibré qui mériteraient eux aussi d'être intégrés dans l'ordre juridique communautaire et belge, en matière de marchés publics.

Les travaux en cours au niveau européen (Commission, Parlement, Conseils des ministres «Marché intérieur») prouvent si besoin est l'actualité et l'acuité de ce débat.

L'état des travaux et des rapports de force est actuellement le suivant :

I. Au sein de la Commission et du Parlement européen :

Deux propositions de directive ont été rédigées et soumises au Parlement (procédure de co-décision), elles proposent un recul par rapport à la législation actuelle quant à l'intégration de caractéristiques sociales et environnementales.

Ainsi, l'une de ces propositions de directive n'autorisait l'autorité adjudicatrice à considérer que les «caractéristiques environnementales» du produit fini, c'est-à-dire celles d'ordre physique ou chimique, mais pas l'impact de la consommation du produit, ni *a fortiori* les processus et les méthodes de production dits non-liés au produit, c'est-à-dire n'y laissant pas de trace chimi-

² Ann-Lawrence DURVIAUX, Françoise NAVEZ, «*Marchés publics et économie sociale: l'union impossible?*», in: *Actualités du Droit*, Kluwer, 2001, blz. 262 tot 263.

³ Zie in verband met dat sleutelarrest en met de lering die eruit moet worden getrokken, het artikel van Pascal LEFÈVRE, *Les considérations sociales et environnementales dans les marchés publics européens*, JTDE, 2000, blz. 245 tot 247.

² Ann-Lawrence DURVIAUX, Françoise NAVEZ, «*Marchés publics et économie sociale : l'union impossible ?*», *Actualités du Droit*, pp. 262 à 263, 2001, Ed. Kluwer.

³ Voir à propos de cet arrêt majeur ainsi que des enseignements qui en découlent l'article de M. Pascal LEFÈVRE, «*Les considérations sociales et environnementales dans les marchés publics européens*», JTDE, pp. 245 à 247, 2000.

naamd los staan van het product omdat zij geen chemisch of fysiek spoor achterlaten. Op dat vlak was het voorstel van de Europese Commissie stringenter dan de thans geldende wetgeving, aangezien die beperkingen evenmin werden opgelegd in het akkoord over de overheidsopdrachten dat in het kader van de Wereldhandelsorganisatie werd gesloten.

Het Europees Parlement heeft beide voorstellen voor een richtlijn geamendeerd. De tekst is wellicht niet perfect, maar legt nu wel meer sociale en milieuclausules op voor Europese overheidsopdrachten.

Tot slot wijzen we erop dat de twee verslagen- »Zappala« op 17 januari 2002 na een eerste lezing zijn goedgekeurd. Het eerste verslag behelst de coördinatie van de procedures voor het plaatsen en bekendmaken van overheidsopdrachten voor leveringen, diensten en werken; het tweede rapport heeft betrekking op de overheidsopdrachten in de sectoren water, energie en transport.

II. Bij het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen :

Een heuglijk feit in milieuaangelegenheden waren de conclusies van de advocaat-generaal van het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen, de heer Jean MISCHO, in zaak nr. C-513/99 (*Concordia Bus Finland Oy Ab* (voorheen *Stagecoach Finland*) tegen *Helsingin Kaupunki* et *HKL-Bussiliikenne*).

De verwijzende rechtbank had het Hof drie vragen gesteld in verband met de lezing van twee richtlijnen (92/50/EEG en 93/38/EEG) die de Europese overheidsopdrachten regelen.

Het is niet de bedoeling die conclusies hier in detail te bepreken⁴, maar de lezer behoort wel te weten dat de oorspronkelijke betwisting betrekking had op het feit dat twee Finse ondernemingen (*HKL-Bussiliikenne* en *Concordia Bus Finland Oy Ab*) met elkaar in concurrentie traden na de bekendmaking van een overheidsopdracht in het Publicatieblad van 4 september 1997; die overheidsopdracht behelsde het beheer van het stedelijke autobusnet van Helsinki, volgens reizen en uurregelingen die nader werden toegelicht in een document dat bestond uit zeven onderdelen.

⁴ Voor meer details kan de lezer terecht op de webstek van het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen: <http://curia.eu.int>.

que ou physique. La proposition de la Commission européenne était à cet égard plus restrictive que la législation en vigueur, ces restrictions n'étant pas non plus imposées par l'Accord sur les marchés publics conclu à l'OMC.

Ces deux propositions de directive furent amendées au Parlement européen. Le texte, s'il n'est pas parfait, est actuellement plus généreux que le texte initial en ce qui concerne les clauses sociales et environnementales dans les marchés publics européens.

Enfin, il faut signaler l'approbation en première lecture, le 17 janvier 2002, des deux rapports Zappala : un rapport sur la coordination des procédures de passation des marchés publics de fournitures, services et travaux et un rapport sur la coordination des procédures de passation des marchés publics dans les secteurs de l'eau, de l'énergie et des transports.

II. Au niveau de la Cour de justice des Communautés européennes :

Dans les matières environnementales, il faut se féliciter des conclusions de l'Avocat général de la Cour de justice des Communautés européennes, monsieur Jean MISCHO, rendues dans l'affaire C-513/99 (*Concordia Bus Finland Oy Ab* (anciennement *Stagecoach Finland*) c. *Helsingin kaupunki* et *HKL-Bussiliikenne*).

La juridiction de renvoi posait à la Cour trois questions d'interprétation des deux directives (92/50/CEE et 93/38/CEE) qui règlent les marchés publics européens.

Sans entrer d'une façon approfondie dans ces conclusions⁴, qu'il soit cependant apporté à la connaissance du lecteur que le litige au principal portait sur le fait que deux compagnies finlandaises (*HKL-Bussiliikenne* et *Concordia Bus Finland Oy Ab*) entrèrent en concurrence, suite à un avis publié dans la partie «marchés publics» du journal officiel du 4 septembre 1997, pour la gestion du réseau d'autobus urbain de la ville d'Helsinki, selon des itinéraires et des horaires précisés dans un document comportant sept lots.

⁴ Le lecteur pourra utilement en prendre connaissance sur le site Internet de la CJCE : <http://curia.eu.int>

Uit het dossier blijkt dat de overheidsopdracht zou worden gegund aan de onderneming die de gemeente het voordeligste aanbod kon doen uit een algemeen economisch oogpunt. Daartoe moest met drie categorieën van criteria rekening worden gehouden, waaronder de kwaliteit van het materieel, de kwaliteit van het aanbod en het leefmilieu.

Er werd een puntensysteem gehanteerd. Het was mogelijk extra punten te behalen door te voorzien in een geheel van gecertificeerde kwaliteitscriteria en een – eveneens gecertificeerd – milieuprogramma.

HKL-Bussiliikenne (hierna HKL) en Concorida Bus Finland Oy Ab (hierna Concordia) deden voorstellen in verband met het zesde onderdeel van de overheidsopdracht.

Bij de gunning haalde HKL het op zijn concurrent, dankzij een betere kwaliteit van zijn materieel (uitstoot van stikstofmonoxide lager dan 2g/KWh. en geluidsniveau lager dan 77dB.) Concordia betwistte onmiddellijk de gunning van de overheidsopdracht aan HKL en diende daartoe een vordering tot nietigverklaring in.

De zaak kwam dus bij het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen terecht. Van de drie prejudiciële vragen die het Hof voorgelegd kreeg, behandelen we hier alleen de vragen 2 en 3, omdat die verband houden met het thema van deze resolutie.

In prejudiciële vraag nr. 2 vraagt de Finse verwijzende rechtbank of de in de Richtlijnen 92/50 en 93/38 opgenomen bepalingen het mogelijk maken criteria inzake milieubescherming in aanmerking te nemen ter vaststelling van de economisch voordeligste offerte. Met andere woorden *«[est-il possible d'intégrer,] parmi les critères du marché à conclure sur la base de l'offre économiquement la plus avantageuse, outre le prix proposé, la gestion écologique et qualitative de l'exploitant ou plusieurs autres caractéristiques du matériel, également la réduction des émissions d'oxyde azotique ou du niveau sonore, selon les modalités figurant dans l'appel d'offres, de sorte que, si les émissions d'oxyde azotique ou le niveau sonore de certains véhicules sont inférieurs à un certain plafond, des points supplémentaires peuvent être attribués aux fins de la comparaison des offres?»*.

In punt 92 van zijn conclusies stelt de advocaat-generaal dat de milieubescherming onbetwistbaar ook een criterium is dat het algemeen belang dient, al geeft hij in punt 94 van het arrest toe dat er grenzen zijn aan

Selon le dossier, il ressort que l'adjudicataire serait l'entreprise qui ferait l'offre la plus avantageuse pour la municipalité sur le plan économique global. Cette appréciation devait tenir compte de trois catégories de critères, dont la qualité du matériel et un critère de gestion par l'entrepreneur de la qualité et de l'environnement.

Un système de points fut établi. Des points supplémentaires pouvaient être accordés pour un ensemble de critères qualitatifs attestés par une certification et pour un programme d'environnement également attesté par certification.

HKL-Bussiliikenne (que nous appellerons HKL) et Concordia Bus Finland Oy Ab (que nous appellerons Concordia) firent une offre pour le lot n° 6.

Au final, HKL l'emporta sur son concurrent parce que la qualité de son matériel (émission d'oxyde azotique inférieure à 2g/KWh et niveau sonore extérieur inférieur à 77dB) était supérieure à celle de Concordia, qui contesta immédiatement par un recours en annulation le fait que le marché public revienne à HKL.

Cette affaire arriva donc devant la Cour de justice des communautés européennes. Des trois questions préjudicielles qui furent posées, nous ne retiendrons que celles directement liées au sujet qui nous préoccupe ici, à savoir les questions 2 et 3.

Dans la question préjudicielle 2, la juridiction finlandaise de renvoi demande si des articles des directives 92/50 et 93/38 permettent d'intégrer, *«parmi les critères du marché à conclure sur la base de l'offre économiquement la plus avantageuse, outre le prix proposé, la gestion écologique et qualitative de l'exploitant ou plusieurs autres caractéristiques du matériel, également la réduction des émissions d'oxyde azotique ou du niveau sonore, selon les modalités figurant dans l'appel d'offres, de sorte que, si les émissions d'oxyde azotique ou le niveau sonore de certains véhicules sont inférieurs à un certain plafond, des points supplémentaires peuvent être attribués aux fins de la comparaison des offres?»*

L'avocat général, dans le point 92 de ses conclusions affirme qu'*«il est incontestable que la protection de l'environnement est également un critère servant l'intérêt général»* tout en concédant, dans le point 94

de mogelijkheid om criteria van algemeen belang, zoals ecologische criteria, op te nemen in de criteria voor de gunning van een overheidsopdracht.

Uit het arrest blijkt dat de advocaat-generaal bij het HJEG terzake beperkingen ziet van tweeërlei aard:

1. het criterium moet in overeenstemming zijn met alle fundamentele beginselen van het Europees recht, inzonderheid met het non-discriminatiebeginsel zoals dat voortvloeit uit de verdragbepalingen inzake het recht van vestiging en het vrij verrichten van diensten;
2. het gunningscriterium moet uitdrukkelijk in de bekendmaking van de overheidsopdracht worden vermeld, zodat de ondernemers op de hoogte kunnen zijn van het bestaan van een dergelijke voorwaarde.

Wat die twee restricties betreft, is de advocaat-generaal zeer duidelijk. Voor hem gelden ze allebei als het erop aankomt ecologische criteria op te nemen in de voorwaarden voor de gunning van een dergelijke opdracht. Wel staat niets het hanteren van een criterium van algemeen belang, zoals een criterium van ecologische strekking, in de weg (zie punt 98 van de conclusies).

De advocaat-generaal verwoordt een en ander als volgt: *«une municipalité qui organise, en tant qu'entité adjudicatrice, un appel d'offres portant sur l'exploitation d'un service d'autobus urbains, peut intégrer, parmi les critères du marché à conclure sur la base de l'offre économiquement la plus avantageuse, un critère, tel que celui de l'espèce, relatif à la limitation des émissions d'oxyde azotique ou du niveau sonore. Ce critère doit être appliqué dans le respect des principes fondamentaux du droit communautaire, notamment du principe de non-discrimination et des quatre libertés, ainsi que dans le respect de toutes les normes procédurales de la directive applicable, et notamment des règles de publicité qu'elle contient»* (punt 123).

In prejudiciële vraag 3 vraagt de Finse verwijzende rechtbank aan het Hof of het criterium in verband met de milieubescherming toch niet verboden is als van bij aanvang blijkt dat het transportbedrijf dat behoort tot de stad die de overheidsopdracht uitschrijft en dat in die stad het autobusnet exploiteert, bij machte is materieel aan te bieden dat voldoet aan de opgelegde voorwaarden waaraan overigens, gelet op de omstandigheden, slechts weinig bedrijven uit de sector kunnen voldoen (punt 30 van de conclusies).

De advocaat-generaal concludeert dat een en ander niet verboden is, behalve indien wordt bewezen dat het

de l'arrêt, qu'*«il existe des limites à la possibilité d'intégrer un critère d'intérêt général, tel qu'un critère d'ordre écologique, parmi les critères d'attribution d'un marché.»*

Ces limites, reprises dans l'arrêt, sont, pour l'avocat général près la CJCE, de deux ordres :

1. Le critère doit respecter tous les principes fondamentaux du droit communautaire, et notamment le principe de non-discrimination, tel qu'il découle des dispositions du traité en matière de droit d'établissement et de libre prestation des services.
2. Le critère d'attribution doit être expressément mentionné dans l'avis de marché, afin que les entrepreneurs soient mis en mesure d'avoir connaissance de l'existence d'une telle condition.

L'avocat général, est clair quant à ces deux restrictions. Pour lui, en effet, ces deux restrictions sont valables pour l'intégration d'un critère d'ordre écologique parmi les critères d'attribution d'un tel marché. Rien (voir le point 98 des conclusions), ne s'oppose à la prise en compte d'un critère servant l'intérêt général, tel qu'un critère d'ordre écologique.

Pour l'avocat général, *«(...) une municipalité qui organise, en tant qu'entité adjudicatrice, un appel d'offres portant sur l'exploitation d'un service d'autobus urbains, peut intégrer, parmi les critères du marché à conclure sur la base de l'offre économiquement la plus avantageuse, un critère, tel que celui de l'espèce, relatif à la limitation des émissions d'oxyde azotique ou du niveau sonore. Ce critère doit être appliqué dans le respect des principes fondamentaux du droit communautaire, notamment du principe de non-discrimination et des quatre libertés, ainsi que dans le respect de toutes les normes procédurales de la directive applicable, et notamment des règles de publicité qu'elle contient»*. (point 123)

Dans la question préjudicielle 3, la juridiction finlandaise de renvoi demande à la Cour si le critère lié à la protection de l'environnement est néanmoins interdit *«dès lors qu'il apparaît d'emblée que la propre entreprise de transports de la ville organisatrice de l'appel d'offres, qui gère le réseau de bus, a la possibilité de proposer un matériel qui satisfasse les conditions imposées, possibilité que, en raison des circonstances, seules de rares entreprises du secteur ont par ailleurs?»* (point 30 des conclusions)

L'avocat général conclut, dans le point 164 de ses conclusions : *«Le droit pour une entité adjudicatrice,*

de bedoeling was het eigen transportbedrijf te bevoor- delen: «[I]e droit pour une entité adjudicatrice, d'introduire dans un appel d'offres, parmi les critères d'attribution d'un marché portant sur l'exploitation d'un service d'autobus urbains, des caractéristiques en matière d'émissions d'oxyde azotique et de niveau so- nore du matériel utilisé, telles que celles en cause dans le litige au principal, n'est pas remis en cause par la constatation que la propre entreprise de transports de cette entité a la possibilité, que n'ont que de rares entreprises du secteur, de proposer un matériel satisfaisant aux conditions imposées, à moins qu'il ne soit établi que ce critère n'a été introduit que dans le but de favoriser ladite entreprise».

Die conclusies zijn dus van groot belang, want ze impliceren dat ecologische overwegingen wettelijke beperkingen kunnen zijn bij de gunning van overheid- sopdrachten, op voorwaarde dat de aanbestedende dienst een aantal voorschriften naleeft. Al even belang- rijk is dat die conclusies in zekere zin ongelijk geven aan de – vijf maanden eerder uitgebrachte – medede- ling van de Europese Commissie⁵, die heel wat minder ver gaat dan de bepalingen uit het positief recht.

Niets blijkt zowel de federale regering als de Bel- gische regionale, gemeenschaps- en gemeentelijke in- stanties te verbieden dergelijke milieuclausules in te voeren in de criteria voor de gunning van de overheids- opdrachten.

III. Wat de conclusies van de Europese Raden betreft :

Zes maanden voor de conclusies van advocaat-ge- neraal Mischo bij het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen legden de conclusies van de Euro- pese Raad van Göteborg (15 en 16 juni 2001) al in ruime mate de nadruk op het concept duurzame ont- wikkeling, dat beschouwd werd als een «fundamentele doelstelling van de verdragen. Dat betekent dat econo- misch, sociaal en milieubeleid elkaar moeten verster- ken.»⁶.

Er wordt duidelijk in onderstreept: «Wanneer men er niet in slaagt de tendensen die de toekomstige kwali- teit van het leven bedreigen om te keren, nemen de maatschappelijke kosten sterk toe of worden die ten- densen onomkeerbaar.»⁷ Als we niet op onze tellen

⁵ Interpretatieve mededeling van de Commissie betreffende het Gemeenschapsrecht van toepassing op overheidsopdrachten en de mogelijkheden om sociale aspecten hierin te integreren (COM (2001) 566 final).

⁶ Punt 19 van de conclusies van het Zweedse Voorzitterschap (www.europarl.eu.int).

⁷ Ibidem.

d'introduire dans un appel d'offres, parmi les critères d'attribution d'un marché portant sur l'exploitation d'un service d'autobus urbains, des caractéristiques en matière d'émissions d'oxyde azotique et de niveau so- nore du matériel utilisé, telles que celles en cause dans le litige au principal, n'est pas remis en cause par la constatation que la propre entreprise de transports de cette entité a la possibilité, que n'ont que de rares en- treprises du secteur, de proposer un matériel satisfai- sant aux conditions imposées, à moins qu'il ne soit établi que ce critère n'a été introduit que dans le but de favoriser ladite entreprise.»

Ces conclusions sont donc importantes en ce que des considérations écologiques, pour autant que cer- taines règles soient respectées par une autorité adju- dicatrice, peuvent constituer des exigences légales dans le cadre d'appels d'offres dans des marchés pu- blics et en ce qu'elles donnent, en quelque sorte, tort à la Communication de la Commission⁵ (parue 5 mois plus tôt) qui est fort en deçà par rapport aux disposi- tions du droit positif.

Rien donc, ne semble interdire, tant au gouverne- ment fédéral qu'aux acteurs régionaux, communautai- res et communaux belges, d'introduire de telles clau- ses environnementales dans les critères d'attribution des marchés publics.

III. Au niveau des conclusions des Conseils euro- péens :

Six mois avant ces conclusions de l'avocat général Mischo près la Cour de justice des Communautés euro- péennes, les conclusions du Conseil européen de Gö- teborg (15 et 16 juin 2001) insistèrent déjà largement sur le concept de développement durable, considéré comme un objectif fondamental assigné par les traités et «qui implique que les politiques économiques, so- ciales et environnementales soient abordées dans un esprit de synergie.»⁶

Il y est clairement souligné que «Les tendances qui menacent la qualité de vie future, si elles ne sont pas inversées, entraîneront une très forte augmentation des coûts à charge de la société ou deviendront irréversi- bles»⁷. Ce sont donc les générations à venir qui auront

⁵ Communication interprétative de la Commission sur le droit com- munitaire applicable aux marchés publics et les possibilités d'intégrer des aspects sociaux dans lesdits marchés, COM (2001) 566 final.

⁶ Point 19 des conclusions de la Présidence suédoise (http://ue.eu.int).

⁷ Ibidem

passen, zijn het dus de toekomstige generaties die de gevolgen van onze huidige tekortkomingen zullen moeten dragen.

Ook de conclusies van het Belgische voorzitterschap op de Top van Laken (14 en 15 december 2001) geven blijk van een zekere bezorgdheid voor duurzame ontwikkeling en de kwaliteit van het leven.

De conclusies van de Top van Barcelona (15 en 16 maart 2002) brengen in het deel dat aan duurzame ontwikkeling is gewijd, het volgende in herinnering: «De groei van nu mag in geen geval de groeimogelijkheden van toekomstige generaties in gevaar brengen. De strategie voor duurzame ontwikkeling houdt in dat het beleid op de verschillende gebieden moet stroken met de doelstellingen van de Unie op de lange termijn. Economische, sociale en milieuoverwegingen dienen gelijkelijk aandacht te krijgen bij de beleidsvorming en het besluitvormingsproces.»⁸.

De beperking van de risico's voor de volksgezondheid, met name die welke te wijten zijn aan luchtvervuiling en aan het verkeer, maakt voor de indieners integraal deel uit van duurzame ontwikkeling. Het Federaal plan voor duurzame ontwikkeling 2000-2004 is op dat punt bijzonder expliciet.

IV. Wat de verdragen en dus het Europees recht betreft :

Duurzame ontwikkeling wordt bekrachtigd in het Verdrag betreffende de Europese Unie, zoals dat is gewijzigd door het Verdrag van Amsterdam. Het bepaalt in artikel 2:

«De Unie stelt zich ten doel:

— bevordering van economische en sociale vooruitgang alsmede een hoog werkgelegenheidsniveau en totstandbrenging van evenwichtige en duurzame ontwikkeling, met name door de totstandbrenging van een ruimte zonder binnengrenzen, door de versterking van de economische en sociale samenhang en door de oprichting van een economische en monetaire unie die uiteindelijk een gemeenschappelijke munt inhoudt, overeenkomstig de bepalingen van dit Verdrag; (...).».

Moet er nog aan herinnerd worden dat deze bepaling deel uitmaakt van het primair Gemeenschapsrecht dat in het systeem van rechtsbronnen van de Europese Gemeenschappen een vooraanstaande plaats inneemt.

⁸ Punt 9 van de conclusies van de Top van Barcelona (www.europarl.eu.int).

à subir, si l'on n'y prend garde, les conséquences de nos errements actuels.

Les conclusions de la Présidence belge lors du Sommet de Laeken (14 et 15 décembre 2001) expriment elles aussi une préoccupation certaine pour le développement durable et la qualité de la vie.

Les conclusions du sommet de Barcelone (15 et 16 mars 2002), dans la partie de celles-ci consacrée au développement durable, rappellent que : «(l)a croissance aujourd'hui ne doit en aucun cas compromettre les possibilités de croissance pour les générations futures. La Stratégie de développement durable implique d'assurer la cohérence entre les différentes politiques et les objectifs à long terme de l'Union. Dans les processus d'élaboration des politiques et de prise de décisions, une même attention doit être apportée aux considérations d'ordre économique, social et environnemental...»⁸.

La limitation des risques pour la santé publique, notamment ceux dus à la pollution atmosphérique et aux transports est, pour les auteurs, partie intégrante du développement durable. Le Plan fédéral de développement durable 2000-2004 est particulièrement explicite à cet égard.

IV. Au niveau des traités et donc du droit européen :

Le développement durable est consacré dans le traité sur l'Union européenne, tel que modifié par le traité d'Amsterdam, qui prévoit en son article 2 que :

«L'Union se donne pour objectifs:

— de promouvoir le progrès économique et social ainsi qu'un niveau d'emploi élevé, et de parvenir à un développement équilibré et durable, notamment par la création d'un espace sans frontières intérieures, par le renforcement de la cohésion économique et sociale et par l'établissement d'une union économique et monétaire comportant, à terme, une monnaie unique, conformément aux dispositions du présent traité; (...).»

Cette disposition, relève, faut-il le rappeler, du droit communautaire primaire qui occupe une place prééminente dans le système des sources du droit des Communautés européennes.

⁸ Point 9 des conclusions du Sommet de Barcelone (<http://ue.eu.int>).

De verdragen die behoren tot het primair Gemeenschapsrecht «prévalent sur tous les actes du droit communautaire dérivé. Diverses voies de droit permettent d'ailleurs de mettre en cause les actes qui méconnaîtraient cette primauté».⁹

Die oprichtingsverdragen «occupent une place prééminente dans l'ordre juridique communautaire. Ils s'imposent à l'ensemble des sujets du droit communautaire et ne sauraient faire l'objet d'aucun contrôle contentieux ni d'aucune dérogation non-autorisée par eux.»¹⁰

Een richtlijn die een handeling is van afgeleid Gemeenschapsrecht, mag dus niet ingaan tegen het primair Gemeenschapsrecht.

De indieners vinden daarom dat zowel de Staat als de deelgebieden de mogelijkheid moeten behouden om, in de mate dat zulks het geldende Gemeenschapsrecht niet schendt, milieucriteria in de overheidsopdrachten in te voeren.

Die mogelijkheid om milieucriteria in offerteaanvragen op te nemen zou niet alleen passen in ons streven om onze handelwijze in overeenstemming te brengen met de conclusies van de verschillende Europese Raden, maar ook in het kader van de verplichting van de Staat en de overheid om het algemeen belang van hun burgers en van de burgers in de wereld te bevorderen.

In het kader van de lopende onderhandelingen omtrent nieuwe Europese richtlijnen die weldra de openbare aanbestedingen op Europees vlak zullen regelen, zal het ook nuttig zijn er hier de regering en haar onderhandelingspartners, alsook de andere lidstaten van de Europese Unie, aan te herinneren dat duurzame ontwikkeling integraal deel uitmaakt van het Europees recht.

Hoewel voortaan ruim wordt erkend dat duurzame ontwikkeling ook de ecologie en de bescherming van het milieu omvat, spreekt het in de geest van de indieners voor zich dat eerbiediging van de sociale rechten en van de mensenrechten ook bestanddelen zijn van duurzame ontwikkeling. Het lijkt juridisch ondenkbaar dat een richtlijn kan verbieden dat bij de gunning van overheidsopdrachten niet alleen milieucriteria maar ook ethische criteria worden ingevoerd.

⁹ Joël RIDEAU, *Droit institutionnel de l'Union et des Communautés européennes*, 3e uitgave, L.G.D.J., 1999, blz. 108.

¹⁰ Georges VANDERSANDEN, *Droit des Communautés européennes*, deel 2, 6e uitgave 2001.02/1, PUB, blz. 9.

Les traités qui appartiennent au droit communautaire primaire, «prévalent sur tous les actes du droit communautaire dérivé. Diverses voies de droit permettent d'ailleurs de mettre en cause les actes qui méconnaîtraient cette primauté.»⁹

Ces traités constitutifs «occupent une place prééminente dans l'ordre juridique communautaire. Ils s'imposent à l'ensemble des sujets du droit communautaire et ne sauraient faire l'objet d'aucun contrôle contentieux ni d'aucune dérogation non-autorisée par eux.»¹⁰

Une directive, qui est un acte de droit communautaire dérivé, ne peut donc aller à l'encontre du droit communautaire primaire.

Les auteurs considèrent donc qu'il revient à l'Etat ainsi qu'aux entités fédérées de se laisser la possibilité, pour autant que cela ne nuise pas au droit communautaire en vigueur, d'introduire des critères environnementaux dans les marchés publics.

Cette possibilité d'introduction de critères environnementaux dans des appels d'offres pour des marchés publics s'inscrirait non seulement dans un souci de cohérence de nos comportements avec les conclusions de différents Conseils européens, mais aussi dans le cadre du devoir de l'Etat et des autorités publiques de promouvoir l'intérêt général de leurs citoyens et des citoyens du monde.

Dans le cadre des négociations actuellement en cours à propos de nouvelles directives européennes qui régiront bientôt les règles des marchés publics au niveau européen, il sera aussi utile de rappeler ici au gouvernement et à ses négociateurs, ainsi qu'aux autres Etats membres de l'Union européenne, que le développement durable fait partie intégrante du droit européen.

S'il est désormais largement admis que le développement durable inclut l'écologie et la protection de l'environnement, il va de soi également dans l'esprit des auteurs que le respect des droits sociaux et des droits de l'homme sont aussi des éléments constitutifs du développement durable. Il paraît juridiquement inconcevable qu'une directive puisse interdire l'introduction dans les critères d'attribution des marchés publics non seulement de critères environnementaux mais aussi de critères éthiques.

⁹ Joël RIDEAU, «Droit institutionnel de l'Union et des Communautés européennes», 3^e édition, L.G.D.J., 1999, p.108.

¹⁰ Georges VANDERSANDEN, «Droit des Communautés européennes», Volume 2, 6^e édition 2001.02/1, PUB, p. 9.

Hoewel de Belgische regering heeft te kennen gegeven dat ze in de overheidsopdrachten in verband met de brandstofcontracten ethische clausules wil invoeren, zal de verwezenlijking van dat voornemen afhankelijk zijn van wat voorts op Europees vlak wordt beslist.

De term *ethisch* moet onzes inziens hier worden begrepen in de zin van eerbiediging door de inschrijvers op een overheidsopdracht (offerteaanvraag, mededinging, onderhandelingsprocedure) van de belangrijkste internationale verdragen met betrekking tot de bescherming van de mensenrechten en de basisnormen van de Internationale Arbeidsorganisatie (IAO).

Jacques Noël heeft het als volgt aan de pers verwoord: het gaat erom regels in te voeren zodat de ondernemingen waarvan een bepaald gedrag tegen de mensenrechten indruist, geen toegang krijgen tot de overheidsopdrachten. Het gaat voor de ondernemingen met andere woorden over voorafgaande selectiecriteria¹¹.

Precies in het licht van de internationale actualiteit blijkt duidelijk dat vaak grote marktpartijen (uit sectoren zoals die van de olie, de bouw, de textiel enzovoort), niet altijd en in tegenstelling tot hun eigen gedragscode — waarvan men zich kan afvragen of ze ook maar in de geringste mate de basisnormen van de IAO in acht neemt en waarvan de effectieve toepassing zelf moeilijk te controleren valt —, voldoende respect aan de dag leggen voor de fundamentele normen die de betrokken regeringen geacht worden na te leven.

Dat is bijvoorbeeld het geval voor het verbod op dwangarbeid en slavernij, op een fysiek en psychologisch slechte behandeling van de werknemers, op arbeid door minderjarigen, op gedwongen onteigening van de bevolking enzovoort.

Evenzo moet de steun van politiek-economische netwerken aan regeringen die op ernstige, massale en/of systematische wijze de mensenrechten schenden, niet langer worden aangetoond. Dat geldt voor Total/Fina/Elf, de laatste marktpartij die na het vertrek van de onderneming Triumph in Birma¹² is gebleven. Dat geldt ook voor de betrekkingen die oude koloniale mogendheden via bepaalde multinationals hebben onderhouden of nog onderhouden met de ontwikkelingslanden¹³.

¹¹ Interview met Jacques NOËL in *Le Soir* van 9 januari 2002.

¹² Wij herinneren hier aan de resolutie van de Kamer van volksvertegenwoordigers ((DOC 50 0514/005) en van de Senaat (2-130/5) over Birma en de catastrofale toestand van de mensenrechten in dat land.

¹³ Zie hiervoor François-Xavier VERSCHAVE, «La Françafrique : le plus long scandale de la République», Stock, 1999.

Ainsi, même si le gouvernement belge a manifesté son intention d'introduire des clauses éthiques dans les marchés publics concernant les contrats de carburant, la concrétisation de cette intention est tributaire des prochaines décisions au niveau européen.

Le terme «éthique» doit être compris ici, pensons-nous, dans le sens du respect, par les acteurs économiques répondant à toute procédure de marché public (appel d'offres, concours, procédure négociée) des principaux instruments internationaux relatifs à la protection des droits de l'homme et des normes de base de l'Organisation internationale du travail (OIT).

Pour reprendre les termes de M. Jacques NOËL, parus dans la presse, l'idée «est de poser des règles telles que les entreprises qui ont un comportement déterminé opposé aux droits de l'homme ne puissent accéder aux marchés publics. Cela concerne donc les critères de sélection *a priori* des entreprises.»¹¹

Au regard notamment de l'actualité internationale, il apparaît clairement que des acteurs économiques parfois majeurs (du secteur pétrolier, de la construction, la confection textile,...) ne respectent pas toujours, et malgré leurs propres codes de conduite (dont on peut se demander s'ils respectent ne serait-ce qu'un minimum les normes de base de l'OIT, et dont l'application effective elle-même reste difficile à vérifier), des normes fondamentales que les acteurs gouvernementaux sont, quant eux, tenus de respecter.

Il en est ainsi, par exemple, de l'interdiction du travail forcé et de l'esclavagisme, des mauvais traitements, physiques et psychologiques, infligés aux travailleurs, de l'interdiction de faire travailler des mineurs, de l'expropriation forcée de populations,...

De même, le soutien de réseaux politico-économiques à des gouvernements qui violent de manière grave, massive et/ou systématique les droits de l'homme n'est plus à démontrer. Ainsi en est-il de Total/Fina/Elf, dernier opérateur économique à rester en Birmanie¹² après le départ de la firme Triumph. Ainsi en est-il aussi des relations que d'anciennes puissances coloniales ont entretenu ou entretiennent encore, via certaines multinationales, avec les pays en voie de développement¹³.

¹¹ Interview de monsieur Jacques NOËL dans le journal «Le Soir» du 9 janvier 2002.

¹² Rappelons les résolutions de la Chambre des Représentants (50-514/005) et du Sénat (2-130/5) relatives à la Birmanie et à la situation catastrophique des droits de l'homme dans ce pays.

¹³ Voir à cet égard : François-Xavier VERSCHAVE, «La Françafrique : le plus long scandale de la République», Stock, 1999.

Het gaat erom de marktpartijen te responsabiliseren niet met het oog op echte marketingdoeleinden, maar om de onderschikking van de sociale en milieunormen aan de handelsnormen om te keren.

De mondialisering kan in geen geval rechtvaardigen dat de exploitatie van de medemens tot systeem wordt verheven.

Het nastreven van winst en de eruit voortvloeiende eisen van de aandeelhouders inzake rendement, mogen geen rechtvaardigingsgrond vormen voor onoorbare praktijken.

Integendeel, ten aanzien van een ongebreidelde mondialisering, de hegemonie van de financiële partijen en een almaar toenemende kloof tussen rijk en arm, tussen Noord en Zuid, moeten de politici opnieuw het initiatief in handen nemen en voor een openbare controle zorgen die al te lang is verwaarloosd ten voordele van de loutere marktwerking.

De Belgische Staat moet zich derhalve niet alleen consequent houden aan het Federaal plan voor duurzame ontwikkeling, maar ook aan de humanistische principes die hij op internationaal vlak verdedigt en hij moet de economische actoren die op het federaal grondgebied actief zijn voor hun verantwoordelijkheid plaatsen. De gunning van overheidsopdrachten op basis van een ethisch criterium zoals hierboven gedefinieerd zou ongetwijfeld een uitstekend instrument kunnen zijn voor de responsabilisering van de particuliere ondernemers.

Momenteel richt de Europese Commissie zich in haar plannen voor de herziening van de richtlijnen inzake overheidsopdrachten kennelijk op het verbod van de opneming van ethische normen in de aanbestedingsregels.

De Commissie blijkt terughoudend te reageren op het opnemen in de procedure voor overheidsopdrachten van vereisten die geen directe band hebben met het instrumentele aspect, anders gezegd het economische facet van die opdrachten, namelijk het verlenen van een dienst of het leveren van een goed tegen een bepaalde prijs (vertaling)¹⁴.

De Commissie argumenteert dat de «zogenaamde» ethische criteria voor protectionistische doeleinden werden gebruikt.

Il s'agit de responsabiliser les acteurs économiques non pas à des fins de marketing propre mais dans le but d'inverser la subordination des normes sociales et environnementales à la norme marchande.

La mondialisation ne peut en aucun cas justifier que l'exploitation de l'homme par l'homme soit érigée en système.

La recherche du profit et son corollaire les exigences des actionnaires en matière de rendement ne peuvent justifier l'innommable.

Au contraire, confrontés à une mondialisation débridée, à l'hégémonie des acteurs financiers et à un accroissement persistant de la fracture entre riches et pauvres, du Nord comme du Sud, les acteurs politiques doivent reprendre l'initiative et réinstaurer un contrôle public trop longtemps négligé au profit des forces du marché.

Il faut donc que l'Etat belge soit cohérent non seulement avec le plan fédéral de développement durable mais aussi avec les principes humanistes qu'il défend sur la scène internationale et qu'il responsabilise les acteurs économiques qui agissent sur le territoire fédéral. L'octroi de marchés publics sur la base d'un critère éthique tel que défini plus haut pourrait sans aucun doute constituer un excellent instrument de responsabilisation des acteurs privés.

Actuellement, il semblerait que la Commission européenne s'oriente, dans ses projets de révision des directives en matière de marchés publics, vers l'interdiction de l'inclusion de normes éthiques dans les règles d'adjudication.

La Commission «semble être réticente face à l'introduction dans le processus des marchés publics d'exigences qui n'ont pas un lien direct avec l'aspect instrumental, autrement dit le côté économique de ces marchés : la prestation de tel service ou la livraison de tel bien à tel prix.»¹⁴

La Commission avance l'argument que les critères «soi-disant» éthiques ont été utilisés à des fins protectionnistes.

¹⁴ Jacques Noël in «Le Soir» van 9 januari 2002.

¹⁴ M. Jacques Noël, «Le Soir» du 9 janvier 2002.

Toch bestaan er oplossingen.

Op technisch vlak denken wij meer bepaald aan een betere toepassing van artikel 17, 3° en 4°, van het koninklijk besluit van 8 januari 1996 dat inzake werken de uitsluiting mogelijk maakt van een inschrijver die werd veroordeeld of zich schuldig heeft gemaakt aan een ernstige tekortkoming die naar behoren werd vastgesteld.

Op Europees niveau kan de invloed van de Belgische regering doorwegen in de momenteel lopende onderhandelingen voor de Raad «Interne Markt» van 21 mei 2002.

Op federaal niveau strekt dit voorstel van resolutie ertoe duidelijke verzoeken bij de regering te formuleren opdat zij een ondubbelzinnig en positief standpunt inneemt en handhaaft tijdens deze Europese onderhandelingen voor de invoering op Europees niveau van ethische en milieucriteria in de criteria voor de gunning van overheidsopdrachten door de aanbestedende autoriteiten.

De regering wordt in dit voorstel van resolutie ook gevraagd de nodige maatregelen te treffen zodat dergelijke criteria, ten alle tijde en met inachtneming van de communautaire vrijheden, kunnen worden opgenomen in bepaalde overheidsopdrachten.

Or, des solutions existent.

Techniquement, nous pensons en particulier à une meilleure utilisation de l'article 17, 3° et 4°, de l'arrêté royal du 8 janvier 1996 qui en matière de travaux, permet d'exclure un soumissionnaire qui a fait l'objet d'une condamnation ou d'un manquement grave dûment constaté.

Au niveau européen, le gouvernement belge peut peser dans les négociations qui sont actuellement en cours pour le Conseil «Marché Intérieur» du 21 mai 2002.

Au niveau fédéral, cette proposition de résolution vise à formuler des demandes claires au gouvernement pour que celui-ci adopte et maintienne au cours de ces négociations européennes une position claire et favorable à l'introduction au niveau européen de critères environnementaux et éthiques dans les critères d'attribution des marchés publics par les autorités adjudicatrices.

Cette proposition de résolution demande aussi au gouvernement de prendre toutes les dispositions utiles pour que de tels critères puissent être, en tout état de cause et dans le respect des libertés communautaires, intégrées dans certains marchés publics.

Muriel GERKENS (AGALEV-ECOLO)
Jef TAVERNIER (AGALEV-ECOLO)
Leen LAENENS (AGALEV-ECOLO)
Claudine DRION (AGALEV-ECOLO)

VOORSTEL VAN RESOLUTIE

DE KAMER VAN VOLKSVERTEGENWOORDIGERS,

A. Gelet op artikel 2 van het Verdrag betreffende de Europese Unie en op de voorrang van het primair Gemeenschapsrecht op het secundair Gemeenschapsrecht;

B. Gelet op de verschillende conclusies van de Europese toppen en meer bepaald van de Europese Top van Göteborg, die het fundamenteel belang van de duurzame ontwikkeling bekrachtigen;

C. Gelet op arrest C-225/98 van het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen in de zaak Commissie tegen Frankrijk, dat de mogelijkheid biedt niet alleen in de uitvoeringscriteria maar ook in de gunningscriteria van de overheidsopdrachten sociale, ethische en milieuclausules in te voegen;

D. Gelet op de conclusies die de advocaat-generaal bij het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen, de heer Jean Mischo, in het kader van de zaak C-513/99 Concordia Bus Finland Oy Ab (vroeger Stagecoach Finland) tegen Helsingin kaupunki en HKL-Bussiliikenne op 13 december 2001 heeft neergelegd, en meer bepaald de punten 92, 98, 123, 163 en 164 daarvan;

E. Overwegende dat uit de voorgaande punten ongetwijfeld naar voren komt dat een Europees streven uitgaand van de regeringen en een Europese positieve rechtspraak (hoewel het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen nog geen arrest heeft gewezen in de zaak C-513/99) ertoe strekken van de duurzame ontwikkeling een prioritaire doelstelling te maken voor Europa;

F. Gelet op de wet van 27 februari 2002 ter bevordering van sociaal verantwoorde productie;

G. Overwegende dat de duurzame ontwikkeling gericht is op het algemeen belang, onder meer de gezondheid van de Europeanen;

H. Gelet op de aanbevelingen van het Federaal plan inzake duurzame ontwikkeling 2002-2004;

I. Overwegende dat de Belgische en Europese overheden het algemeen belang moeten vrijwaren, waarvan de gezondheid deel uitmaakt;

PROPOSITION DE RESOLUTION

LA CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS,

A. Considérant l'article 2 du Traité sur l'Union européenne et la prééminence du droit communautaire primaire sur le droit communautaire dérivé ;

B. Considérant les différentes conclusions de sommets européens et plus particulièrement les conclusions du Conseil européen de Göteborg, qui consacrent l'importance fondamentale du développement durable ;

C. Considérant l'arrêt C-225/98 rendu par la Cour de Justice des Communautés européennes CJCE dans l'affaire Commission c. France, qui permet l'introduction de clauses sociales, environnementales et éthiques dans les critères d'attribution, et non plus seulement d'exécution, des marchés publics ;

D. Considérant les conclusions de l'avocat général près la Cour de Justice des Communautés européennes, M. Jean MISCHO, dans le cadre de l'affaire C-513/99 Concordia Bus Finland Oy Ab (anciennement Stagecoach Finland) c. Helsingin kaupunki et HKL-Bussiliikenne présentées le 13 décembre 2001, notamment les points 92, 98, 123, 163 et 164 de ces conclusions ;

E. Considérant qu'il ressort certainement des points précédents qu'une volonté européenne émanant des gouvernements, ainsi qu'une jurisprudence européenne (bien que dans le cadre de l'affaire C-513/99 l'arrêt de la CJCE n'ait pas encore été rendu) positive, visent à faire du développement durable un objectif prioritaire pour l'Europe ;

F. Considérant la loi du 27 février 2002 visant à promouvoir la production socialement responsable

G. Considérant que le développement durable vise à garantir l'intérêt général, notamment la santé des européens ;

H. Considérant les recommandations du Plan fédéral de développement durable 2000-2004 ;

I. Considérant que les autorités publiques, belges et européennes, doivent garantir l'intérêt général dont la santé fait partie ;

J. Overwegende dat de invoering door de Europese en Belgische overheden van sociale, ethische en milieu-criteria in de criteria voor de gunning van overheidsopdrachten niet alleen het algemeen belang dient en bevordert, maar ook de uitstraling van de Europese Unie door de waarden die ze voorstaat;

K. Gelet op het voorstel van resolutie nr. 1149/001 met betrekking tot de uitvoering van het Federaal plan inzake duurzame ontwikkeling wat de mobiliteit betreft die de Kamer van volksvertegenwoordigers op 23 mei 2001 heeft aangenomen;

VRAAGT DE REGERING

Tijdens de toekomstige Raden «Interne Markt» waarop de richtlijnen houdende coördinatie van de procedures voor de gunning van overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, zowel in de traditionele als in de bijzondere sectoren :

1. op te komen voor het behoud en de verbetering van het recht voor een aanbestedende overheid om sociale criteria in te voegen als criterium voor de gunning van de overheidsopdrachten, niet alleen zoals thans het geval is als bijkomend gunningscriterium, maar ook als volwaardig criterium;
2. de uitbreiding van dat recht tot de ethische en milieucriteria te bepleiten;
3. het begrip «economisch voordeligste inschrijving» te verruimen teneinde rekening te kunnen houden met de ethische, sociale of milieuaspecten die onder meer gepaard gaan met de wijzen van productie of totstandkoming en met het gebruik van de werken, leveringen of diensten;
4. de optie te verdedigen die erin bestaat die criteria in acht te doen nemen in de fase van de gronden van uitsluiting van de kwalitatieve selectie;

J. Considérant que l'introduction par les pouvoirs publics européens et belges de critères écologiques (environnementaux), sociaux, et éthiques, dans les critères d'attribution de marchés publics servent et favorisent non seulement l'intérêt général, mais aussi le rayonnement de l'Union européenne par les valeurs qu'elle promeut ;

K. Considérant la résolution 1149/003 relative à l'application du Plan fédéral de développement durable en ce qui concerne la mobilité qu'elle a adoptée le 23 mai 2001 ;

DEMANDE AU GOUVERNEMENT :

Lors des futurs Conseils «Marché intérieur» qui traiteront des directives portant coordination des procédures de passation des marchés publics de travaux, de fournitures et de services, tant dans les secteurs classiques que dans les secteurs spéciaux :

1. De défendre le maintien et l'amélioration du droit pour une entité adjudicatrice d'introduire des critères sociaux comme critère d'attribution des marchés, non seulement comme c'est le cas à présent en tant que critère additionnel d'attribution mais aussi en tant que critère à part entière ;
2. De défendre l'élargissement de ce droit aux critères environnementaux et éthiques ;
3. D'étendre la notion «d'offre économiquement la plus avantageuse» de manière à pouvoir prendre en compte les aspects environnementaux, éthiques ou sociaux liés notamment aux modes de production ou de réalisation et à l'utilisation des travaux, fournitures ou services ;
4. De défendre l'option qui consiste à développer le respect de ces critères au stade des causes d'exclusion de la sélection qualitative ;

5. een Waarnemingscentrum op te richten dat zou belast zijn met enerzijds de invoeging van de sociale, ethische en milieucriteria in de overheidsopdrachten en anderzijds de invoering van een certificeringsregeling die de mogelijkheid biedt te voldoen aan de «aangescherpte» voorwaarden voor kwalitatieve selectie.

25 april 2002

5. De mettre en place un Observatoire chargé d'une part de mesurer l'insertion des critères environnementaux, sociaux et éthiques dans les marchés publics et, d'autre part, d'instaurer d'un mécanisme de certification permettant de satisfaire aux conditions «renforcées» de sélection qualitative.

25 avril 2002

Muriel GERKENS (ECOLO)
Jef TAVERNIER (AGALEV)
Leen LAENENS (AGALEV)
Claudine DRION (ECOLO)