

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

5 mai 2011

PROPOSITION DE LOI

**modifiant la loi du 15 juin 2006
relative aux marchés publics et à certains
marchés de travaux, de fournitures et de
services en ce qui concerne les habilitations
accordées au Roi par cette loi**

(déposée par MM. Raf Terwingen et
Herman De Croo, Mme Catherine Fonck,
M. André Frédéric, Mme Kattrin Jadin
et M. Karel Uyttensprot)

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

5 mei 2011

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van de wet van 15 juni 2006
overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten
voor werken, leveringen en diensten
wat de machtigingen
aan de Koning betreft**

(ingediend door de heren Raf Terwingen en
Herman De Croo, mevrouw Catherine Fonck,
de heer André Frédéric, mevrouw Kattrin Jadin
en de heer Karel Uyttensprot)

RÉSUMÉ

Les habilitations au Roi en matière de marchés publics se révèlent inadaptées au contexte politique et juridique actuel.

Cette proposition de loi vise à clarifier et à étendre ces habilitations afin d'assurer une meilleure sécurité juridique et une possibilité de réponse appropriée de la Belgique aux exigences posées au niveau international.

SAMENVATTING

De aan de Koning verleende machtigingen inzake overheidsopdrachten blijken niet aangepast te zijn aan de huidige politieke en juridische context.

Dit wetsvoorstel heeft tot doel deze machtigingen te verduidelijken en uit te breiden zodat een grotere rechtszekerheid wordt geboden en België gepast kan tegemoetkomen aan de op internationaal niveau gestelde eisen.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie	
PS	:	Parti Socialiste	
MR	:	Mouvement Réformateur	
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams	
sp.a	:	socialistische partij anders	
Ecolo-Groen!	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales — Groen	
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten	
VB	:	Vlaams Belang	
cdH	:	centre démocrate Humaniste	
LDD	:	Lijst Dedecker	
INDEP-ONAFH	:	Indépendant - Onafhankelijk	

Abréviations dans la numérotation des publications:		Afkortingen bij de nummering van de publicaties:	
DOC 53 0000/000:	Document parlementaire de la 53 ^{ème} législature, suivi du n° de base et du n° consécutif	DOC 53 0000/000:	Parlementair document van de 53 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Questions et Réponses écrites	QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)	CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)
CRABV:	Compte Rendu Analytique (couverture bleue)	CRABV:	Beknopt Verslag (blauwe kaft)
CRIV:	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)	CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)
PLEN:	Séance plénière	PLEN:	Plenum
COM:	Réunion de commission	COM:	Commissievergadering
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

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

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

L'article 75 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services permet au Roi de prendre les mesures nécessaires, y compris l'abrogation, l'ajout, la modification ou le remplacement de dispositions légales, pour assurer la transposition des dispositions obligatoires résultant du Traité instituant la Communauté européenne et des actes internationaux pris en vertu de celui-ci et concernant les marchés publics et les marchés de travaux, de fournitures et de services visés par cette loi. Il est également prévu que ces mesures font l'objet d'un rapport soumis à la Chambre des représentants.

L'objectif de cette disposition est de conférer certains pouvoirs au Roi afin d'éviter à bref délai que la Belgique soit condamnée pour absence de transposition ou transposition tardive, en particulier de directives européennes. En cas de condamnation de la Belgique ou d'imminence d'une procédure contentieuse, l'adoption des mesures législatives, réglementaires et administratives nécessaires pour se conformer aux exigences internationales et européennes doit avoir lieu à brève échéance et ne peut souffrir un retard préjudiciable résultant du processus décisionnel habituel.

Le problème rencontré est que la formule d'habilitation prévue à l'article 75 de la loi du 15 juin 2006 précitée se révèle en pratique trop restrictive. En effet, les textes internationaux et européens forment généralement un tout et la présence de dispositions dites "facultatives" résulte bien souvent de compromis politiques ne répondant pas toujours à la logique globale de la réglementation. Ainsi, par exemple, la procédure du dialogue compétitif prévue à l'article 29 de la directive 2004/18/CE est une procédure dont la transposition est facultative. Cependant, à défaut de disposition permettant au Roi de faire entrer en vigueur de manière anticipée une telle disposition, cette procédure ne peut être mise en œuvre actuellement en Belgique. Or, la Commission européenne manifeste une certaine inquiétude résultant de cette situation. La mise en œuvre de cette procédure permettrait en effet de réduire le nombre de cas où il est fait appel, parfois abusivement aux yeux de la Commission, à la procédure négociée avec publicité, et plus particulièrement au cas mentionné à l'article 17, § 3, 2°, de la loi actuelle du 24 décembre 1993 (art. 26, § 2, 1°, b, de la loi du 15 juin 2006 précitée). Il ressort ainsi

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Volgens artikel 75 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 kan de Koning de nodige maatregelen nemen, met inbegrip van de opheffing, toevoeging, wijziging of vervanging van wettelijke bepalingen, om te voorzien in de omzetting van de verplichte bepalingen die voortvloeien uit het Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap en de internationale akten die genomen werden krachtens dit Verdrag en die betrekking hebben op de overheidsopdrachten en de opdrachten voor werken, leveringen en diensten bedoeld in deze wet. Verder wordt bepaald dat deze maatregelen het voorwerp uitmaken van een verslag dat aan de Kamer van volksvertegenwoordigers wordt voorgelegd.

Deze bepaling heeft tot doel de Koning bepaalde machtigingen te verlenen om op korte termijn te voorkomen dat België zou worden veroordeeld wegens niet-omzetting of niet-tijdige omzetting, in het bijzonder van Europese richtlijnen. In geval van een veroordeling van België of van een nakende geschilprocedure moeten op korte termijn de nodige wettelijke, reglementaire en administratieve maatregelen worden genomen om te voldoen aan de internationale en Europese voorschriften. Hierbij moet worden vermeden dat een nadelige vertraging wordt opgelopen ingevolge het gebruikelijke beslissingsproces.

De machtigingsformule vermeld in artikel 75 van voormelde wet van 15 juni 2006 zorgt voor problemen omdat die in de praktijk te beperkt blijkt te zijn. De internationale en Europese teksten vormen immers doorgaans een geheel en de aanwezigheid van zogenaamde "facultatieve" bepalingen vloeit vaak voort uit politieke compromissen die niet altijd de globale logica van de reglementering volgen. Zo is de in artikel 29 van richtlijn 2004/18/EG bedoelde procedure van de concurrentiedialoog bijvoorbeeld een procedure waarvan de omzetting facultatief is. In België kan deze procedure momenteel echter niet worden toegepast bij gebrek aan een bepaling die de Koning machtigt om deze bepaling vervroegd in werking te laten treden. De Europese Commissie maakt zich enigszins zorgen over deze situatie. Het gebruik van deze procedure zou immers het aantal gevallen doen dalen waarin, volgens de Commissie soms op onrechtmatige wijze, voor de onderhandelingsprocedure met bekendmaking wordt gekozen, en meer bepaald voor het geval vermeld in artikel 17, § 3, 2°, van de huidige wet van 24 december 1993 (artikel 26, § 2, 1°, b, van voormelde wet van 15 juni 2006). Zoals blijkt uit een

d'un récent dossier relatif à des constructions scolaires qu'en l'absence d'une entrée en vigueur anticipée du dialogue compétitif, des risques existent que ce dossier mais également nombre de dossiers importants pour lesquels le soutien financier de la Banque européenne d'investissements est parfois requis fassent l'objet d'un recours en manquement de la part de la Commission européenne devant la Cour de Justice de l'Union européenne, ce qui pourrait mettre ces projets dans de grandes difficultés.

La présente proposition de loi vise dès lors à permettre au Roi d'apporter une réponse rapide et appropriée à de telles difficultés.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Art. 2

Outre une modification purement formelle, cet article complète l'article 75, § 1^{er}, de la loi par deux nouvelles dispositions.

Celles-ci prévoient que le Roi peut également prendre les mesures nécessaires pour assurer la transposition de dispositions non obligatoires résultant du Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne et d'actes internationaux pris en vertu de celui-ci. Ces mesures devront cependant faire ensuite l'objet d'une confirmation législative.

Il peut être renvoyé à ce propos au commentaire de l'article 3 de la proposition, concernant la procédure du dialogue compétitif, laquelle est une procédure dont la transposition est facultative pour les États membres. L'habilitation donnée actuellement au Roi par l'article 75, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, ne vise que les dispositions obligatoires et ne permet dès lors pas d'envisager une entrée en vigueur anticipée de la procédure du dialogue compétitif.

Art. 3

Cet article modifie tout d'abord l'alinéa 1^{er} de l'article 80 de la loi, traitant de la date d'entrée en vigueur de ses dispositions. La modification apportée tend à permettre au Roi de fixer cette date pour chacune des dispositions de la loi du 15 juin 2006 et en fonction des modes de passation qu'il désigne, plutôt que de prévoir une entrée en vigueur par titre.

Cette adaptation est essentiellement technique et vise à permettre l'entrée en vigueur anticipée de la nouvelle procédure du dialogue compétitif comme le souhaite la Commission européenne, afin d'assurer

recent dossier inzake scholenbouw bestaat het risico dat de Europese Commissie, zonder de vervroegde inwerkingtreding van de concurrentiedialoog een beroep wegens niet-nakoming zou instellen voor het Hof van Justitie van de Europese Unie. Dit geldt echter ook voor tal van andere belangrijke dossiers waarvoor al dan niet wordt gerekend op de financiële steun van de Europese Investeringsbank. Daardoor zouden deze projecten in grote moeilijkheden kunnen komen.

Bijgevolg moet dit wetsvoorstel ervoor zorgen dat de Koning vlug en gepast op deze moeilijkheden kan reageren.

ARTIKELSGEWIJZE TOELICHTING

Art. 2

Dit artikel brengt niet alleen een loutere tekstverbetering aan, maar vervolledigt ook artikel 75, § 1, van de wet met twee nieuwe bepalingen.

Deze verduidelijken dat de Koning ook de nodige maatregelen kan nemen om te voorzien in de omzetting van niet-verplichte bepalingen die voortvloeien uit het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie en de internationale akten die genomen werden krachtens dit Verdrag. Deze maatregelen moeten nadien wel het voorwerp uitmaken van een wettelijke bekrachtiging.

In dit verband wordt inzonderheid verwezen naar de commentaar bij artikel 3 van het voorstel, betreffende de concurrentiedialoog, een procedure waarvan de omzetting facultatief is voor de lidstaten. De machtiging die de Koning momenteel wordt verleend bij artikel 75, § 1, eerste lid, heeft enkel betrekking op de verplichte bepalingen waardoor een vervroegde inwerkingtreding van de concurrentiedialoog niet mogelijk is.

Art. 3

Dit artikel wijzigt vooreerst het eerste lid van artikel 80 van de wet, betreffende de datum van inwerkingtreding van de bepalingen ervan. De wijziging machtigt de Koning om deze datum vast te stellen voor elke bepaling van de wet van 15 juni 2006 en eveneens in functie van de gunningswijzen die Hij aanwijst, eerder dan een inwerkingtreding per titel.

Deze hoofdzakelijk technische aanpassing werd aangebracht om de vervroegde inwerkingtreding van de nieuwe procedure van de concurrentiedialoog mogelijk te maken, conform de wens van de Europese

une base juridique plus opérationnelle pour la passation de projets complexes envisagés par certains pouvoirs adjudicateurs.

Cet article insère un alinéa à la fin de l'article 80 de la loi, relatif aux mesures abrogatoires. Cette adaptation tend à éviter qu'un vide juridique soit créé dans l'hypothèse où la loi du 24 décembre 1993 serait abrogée à un moment où les nouvelles dispositions légales en matière de recours, s'appliquant tant à la loi du 15 juin 2006 qu'à la future loi dans les domaines de la défense et de la sécurité, n'auraient pas été adoptées. La dernière loi en projet doit en effet entrer impérativement en vigueur le 20 août 2011, date ultime de transposition de la directive 2009/81/CE. Celle-ci comprend un volet recours qui doit dès lors s'appliquer à cette date. Si besoin est, le livre IIbis de la loi du 24 décembre 1993 pourrait offrir une solution transitoire.

Commissie. Daardoor krijgt de gunning van ingewikkelde projecten die sommige aanbestedende overheden voor ogen hebben een meer operationele juridische basis.

Dit artikel vult ook artikel 80 van de wet aan met een lid betreffende de opheffingsmaatregelen. Deze aanpassing dient om een juridisch vacuüm te voorkomen in de veronderstelling dat de wet van 24 december 1993 zou worden opgeheven op een ogenblik dat de nieuwe wettelijke bepalingen inzake verhaalprocedures, die zowel van toepassing zijn op de wet van 15 juni 2006 als op de toekomstige wet op defensie- en veiligheidsgebied, niet zouden zijn goedgekeurd. Laatstgenoemd wetsontwerp moet immers verplicht in werking treden op 20 augustus 2011, de uiterste omzettingsdatum van richtlijn 2009/81/EG. Het omvat een luik verhaalprocedures dat bijgevolg van toepassing moet zijn op die datum. Indien nodig zou boek IIbis van de wet van 24 december 1993 een overgangsoptlossing kunnen bieden.

Raf TERWINGEN (CD&V)
Herman DE CROO (Open Vld)
Catherine FONCK (cdH)
André FRÉDÉRIC (PS)
Kattrin JADIN (MR)
Karel UYTTERSROT (N-VA)

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

À l'article 75 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, les modifications suivantes sont apportées:

1° dans le § 1^{er}, alinéa 1^{er}, les mots "Traité instituant la Communauté européenne" sont remplacés par les mots "Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne";

2° il est inséré un § 1^{er}/1 rédigé comme suit:

§ 1^{er}/1. "Le Roi peut prendre les mesures nécessaires pour assurer la transposition de dispositions non obligatoires résultant du Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne et des actes internationaux pris en vertu de celui-ci et concernant les marchés publics et les marchés de travaux, de fournitures et de services visés par la présente loi.

Les mesures prévues à l'alinéa précédent font l'objet d'une confirmation législative."

Art. 3

Dans l'article 80 de la même loi, modifié par la loi du 12 janvier 2007, les modifications suivantes sont apportées:

1° l'alinéa 1^{er} est remplacé par ce qui suit:

"Le Roi fixe la date de l'entrée en vigueur de chacune des dispositions de la présente loi. Il peut également rendre certaines dispositions de la présente loi applicables aux modes de passation qu'il désigne.";

2° l'article est complété par un alinéa rédigé comme suit:

"Le Roi peut toutefois, dans l'attente de la transposition du titre IV de la directive 2009/81/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 relative à la coordination des procédures de passation de certains

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In artikel 75 van de wet van 15 juni 2006 overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in § 1^{er} eerste lid worden de woorden "Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap" vervangen door de woorden "Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie";

2° er wordt een § 1/1 ingevoegd, luidende:

§ 1/1. "De Koning kan de nodige maatregelen nemen om te voorzien in de omzetting van niet-verplichte bepalingen die voortvloeien uit het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie en de internationale akten die genomen werden krachtens dit Verdrag en die betrekking hebben op de overheidsopdrachten en de opdrachten voor werken, leveringen en diensten bedoeld in deze wet.

De in het vorige lid vermelde maatregelen maken het voorwerp uit van een wettelijke bekrachtiging."

Art. 3

In artikel 80 van dezelfde wet, gewijzigd bij de wet van 12 januari 2007, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° het eerste lid wordt vervangen als volgt:

"De Koning bepaalt de datum van inwerkingtreding van elk van de bepalingen van deze wet. Hij kan tevens sommige bepalingen van deze wet toepasselijk maken op de gunningswijzen die hij aanduidt.";

2° het artikel wordt aangevuld met een lid, luidende:

"Evenwel kan de Koning in afwachting, enerzijds, van de omzetting van titel IV van richtlijn 2009/81/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 betreffende de coördinatie van de procedures voor het

marchés de travaux, de fournitures et de services par des pouvoirs adjudicateurs ou des entités adjudicatrices dans les domaines de la défense et de la sécurité, et modifiant les directives 2004/17/CE et 2004/18/CE et de l'adoption des dispositions en matière de motivation, d'information et de voies de recours relatives aux décisions prises en vertu de la présente loi, maintenir en vigueur et le cas échéant adapter les dispositions du livre IIbis de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services.”.

Art. 4

La présente loi entre en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*.

14 avril 2011

plaatsen door aanbestedende diensten van bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, en tot wijziging van richtlijnen 2004/17/EG en 2004/18/EG, en, anderzijds, van de goedkeuring van de bepalingen inzake de motivering, informatie en rechtsmiddelen betreffende de krachtens deze wet genomen beslissingen, de bepalingen van boek IIbis van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, in werking houden en eventueel aanpassen.”.

Art. 4

Deze wet treedt in werking de dag waarop ze in het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt.

14 april 2011

Raf TERWINGEN (CD&V)
Herman DE CROO (Open Vld)
Catherine FONCK (cdH)
André FRÉDÉRIC (PS)
Kattrin JADIN (MR)
Karel UYTTERSROT (N-VA)