

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

12 mei 2016

WETSONTWERP
inzake overheidsopdrachten

AMENDEMENTEN

ingediend in plenaire vergadering

Zie:

Doc 54 1541/ (2015/2016):

001: Wetsontwerp.
002 tot 010: Amendementen.
011: Verslag.
012: Tekst aangenomen door de commissie.
013 en 014: Amendementen.
015: Bijlage.

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

12 mai 2016

PROJET DE LOI
relatif aux marchés publics

AMENDEMENTS

déposés en séance plénière

Voir:

Doc 54 1541/ (2015/2016):

001: Projet de loi.
002 à 010: Amendements.
011: Rapport.
012: Texte adopté par la commission.
013 et 014: Amendements.
015: Annexe.

Nr. 96 VAN DE HEER **CALVO** EN MEVROUW **GERKENS**

Art. 58

Dit artikel vervangen door wat volgt:

“Art. 58. § 1. De aanbestedende overheid moet de opdracht in verschillende percelen onderverdelen voor elke afzonderlijke prestatie.

Van deze regel wordt evenwel afgeweken wanneer de onderverdeling in percelen afbreuk doet aan de mededinging en wanneer het voorwerp van de opdracht het niet mogelijk maakt afzonderlijke prestaties te onderscheiden.

De aanbestedende overheid kiest daartoe vrij het aantal percelen, rekening houdend met de technische kenmerken van de gevraagde prestaties, de structuur van de desbetreffende economische sector en, zo nodig, de regels die van toepassing zijn voor bepaalde beroepen.

§ 2. In de aankondiging van opdracht of het verzoek tot bevestiging van belangstelling geeft de aanbestedende overheid aan of het mogelijk is in te schrijven op één perceel, op verschillende percelen of op alle percelen. De aanbestedende overheden kunnen, wanneer het mogelijk is in te schrijven op verschillende percelen of op alle percelen, het aantal percelen beperken dat aan één inschrijver kan worden toegewezen, op voorwaarde dat het maximaal aantal percelen per inschrijver in de aankondiging van opdracht of het verzoek tot bevestiging van belangstelling is opgenomen. De aanbestedende overheden geven in de aanbestedingsdocumenten de objectieve en niet-discriminerende criteria of regels aan die ze van plan zijn toe te passen, om te voorkomen dat aan een inschrijver meer percelen worden toegewezen dan het door de aanbestedende overheden bepaalde maximum aantal. De kandidaturen en de offertes worden perceelsgewijs bestudeerd. De aanbestedende overheid kan evenwel een algemene opdracht gunnen, met of zonder nadere bepaling van afzonderlijke prestaties, als ze van oordeel is dat de onderverdeling in verschillende percelen in die specifieke

N° 96 DE M. **CALVO** ET MME **GERKENS**

Art. 58

Remplacer cet article comme suit:

“Art. 58. § 1. Le pouvoir adjudicateur doit passer le marché en lots séparés pour chaque prestation distincte.

Il est toutefois fait exception à cette règle quand :

— la division en lots porte atteinte à la concurrence;

— l’objet du marché ne permet pas l’identification de prestations distinctes.

A cette fin, le pouvoir adjudicateur choisit librement le nombre de lots, en tenant compte des caractéristiques techniques des prestations demandées, de la structure du secteur économique en cause et, le cas échéant, des règles applicables à certaines professions.

§ 2. Dans l’avis de marché ou dans l’invitation à confirmer l’intérêt, le pouvoir adjudicateur indique s’il est possible de soumettre une offre pour un seul lot, pour plusieurs lots ou pour tous les lots. Les pouvoirs adjudicateurs peuvent, lorsqu’il est possible de soumettre une offre pour plusieurs lots ou tous les lots, limiter le nombre de lots qui peuvent être attribués à un seul soumissionnaire, à condition que le nombre maximal de lots par soumissionnaire soit inscrit dans l’avis de marché ou dans l’invitation à confirmer l’intérêt. Les pouvoirs adjudicateurs indiquent dans les documents de marché les critères ou règles objectifs et non discriminatoires qu’ils entendent appliquer pour éviter l’attribution à un soumissionnaire d’un nombre de lots supérieur au nombre maximal qu’ils déterminent. Les candidatures et les offres sont examinées lot par lot. Le pouvoir adjudicateur peut toutefois passer un marché global, avec ou sans identification de prestations distinctes, s’il estime que la dévolution en lots séparés est de nature, dans le cas particulier, à restreindre la concurrence ou qu’elle risque de rendre techniquement difficile ou financièrement coûteuse l’exécution

situatie de mededinging beknot, de uitvoering van de prestaties technisch moeilijk of duur maakt, of ze niet in staat is de organisatie, de leiding en de coördinatie zelf te waarborgen. De aanbestedende overheid geeft in dat geval de voornaamste redenen op waarom zij beslist heeft de opdracht niet op te splitsen in percelen; die redenen worden in de aanbestedingsdocumenten opgenomen.”.

VERANTWOORDING

Het ter bespreking voorliggende wetsontwerp beperkt de verplichting een opdeling in percelen te overwegen voor de opdrachten inzake leveringen en diensten waarvan de geraamde waarde gelijk is aan of hoger is dan de herzienbare drempel voor de Europese bekendmaking, met name 135 000 euro (taksen niet inbegrepen) voor de opdrachten van de Staat en zijn openbare instellingen, dan wel 209 000 euro (taksen niet inbegrepen) voor de opdrachten van de territoriale gemeenschappen en de openbare gezondheidsinstellingen. Dit amendement strekt er derhalve toe die verplichting te verruimen tot alle offerteaanvragen inzake overheidsopdrachten.

Kristof CALVO (Ecolo-Groen)
Muriel GERKENS (Ecolo-Groen)

des prestations ou encore qu'il n'est pas en mesure d'assurer par lui-même les missions d'organisation, de pilotage et de coordination. Dans ce cas, le pouvoir adjudicateur indique les principaux motifs justifiant la décision qu'il a prise de ne pas subdiviser le marché en lots; lesquels motifs figurent dans les documents de marché.”.

JUSTIFICATION

Le projet du gouvernement tel que présenté limite l'obligation d'envisager un découpage en lots pour les marchés publics de fournitures et de services dont le montant estimé est égal au supérieur au seuil européen révisable pour la publicité européenne soit 135 000 euros pour les marchés de l'État et de ses établissements publics (montants hors taxes) ou 209 000 euros pour les marchés des collectivités territoriales et des établissements publics de santé (montants hors taxes). Le présent amendement vise donc à élargir cette obligation à l'ensemble d'offres de marchés publics.

Nr. 97 VAN DE HEER **CALVO** EN MEVROUW **GERKENS**

Art. 71

Dit artikel aanvullen met het volgende lid:

“In verband met de economische en financiële draagkracht kan de aanbestedende overheid de kandidaten voorwaarden opleggen teneinde te waarborgen dat zij over de vereiste economische en financiële draagkracht beschikken om de te gunnen opdracht uit te voeren. Daartoe kan de aanbestedende overheid meer bepaald eisen dat de kandidaat een welbepaalde jaarlijkse minimumomzet haalt.

De minimumjaaromzet die van de kandidaten kan worden verlangd, bedraagt maximaal twee keer de geraamde waarde van de opdracht, behalve in naar behoren gemotiveerde omstandigheden, bijvoorbeeld in verband met de bijzondere risico's die kleven aan de aard van de werken, diensten of producten. De aanbestedende dienst vermeldt in de aanbestedingsstukken de voornaamste redenen voor het opleggen van een dergelijke eis.

Wanneer een opdracht in percelen wordt verdeeld, is dit artikel van toepassing op elk perceel afzonderlijk.”.

VERANTWOORDING

Richtlijn 2014/24/EU bepaalt dat de vereiste jaaromzet maximaal twee keer de waarde van de opdracht mag bedragen. Het wetsontwerp van de regering bepaalt in dat verband niets, al vermeldt de rechtspraak van de Raad van State de eis van een “redelijk bedrag”, wat *in concreto* wordt weergegeven als “twee keer de waarde van de opdracht”.

Door die rechtspraak in de wet op te nemen streeft dit amendement een tweeledig doel na: primo, het tegengaan van jegens de kmo's discriminerende criteria, zoals een te hoge minimumomzet, en, secundo, de kmo's de kans geven mee te dingen naar overheidsopdrachten en de aanbestedende overheid tegelijkertijd de waarborg geven dat ze in vertrouwen kan samenwerken met een onderneming die een vrij stevige economische knowhow heeft en dus ook een bepaalde omzet haalt.

N° 97 DE M. **CALVO** ET MME **GERKENS**

Art. 71

Compléter cet article par l'alinéa suivant:

“En ce qui concerne la capacité économique et financière, les pouvoirs adjudicateurs peuvent imposer aux candidats des conditions garantissant que ceux-ci possèdent la capacité économique et financière nécessaire pour exécuter le marché. À cette fin, les pouvoirs adjudicateurs peuvent en particulier exiger que les candidats réalisent un chiffre d'affaires annuel minimal donné.

Le chiffre d'affaires annuel minimal que les candidats sont tenus de réaliser ne dépasse pas le double de la valeur estimée du marché, sauf dans des cas dûment justifiés tels que ceux ayant trait aux risques particuliers inhérents à la nature des travaux, services ou fournitures. Le pouvoir adjudicateur indique les principales raisons justifiant une telle exigence dans les documents de marché.

Lorsqu'un marché est divisé en lots, le présent article s'applique à chacun des lots.”.

JUSTIFICATION

La directive 2014/24/UE dispose que le chiffre d'affaires annuel requis ne doit pas être supérieur au double du montant du marché. Le projet du Gouvernement reste muet sur le sujet même si la jurisprudence du Conseil d'État reprend l'exigence d'un “montant raisonnable”, ce qui se traduit dans les faits par le “double du montant du marché”.

L'objectif du présent amendement, en inscrivant cette jurisprudence dans la loi est double: il s'agit, d'une part, de lutter contre l'utilisation de critères discriminatoires, comme le fait d'exiger un chiffre d'affaires trop élevé, à l'encontre des PME et, d'autre part, de permettre à ces dernières de pouvoir prétendre aux marchés publics tout en garantissant au pouvoir adjudicateur de travailler en confiance avec une entreprise ayant une expérience économique assez solide et donc un certain chiffre d'affaires.

Niettemin bepaalt dit amendement dat, met inachtneming van de Europese bepalingen en in terdege gerechtvaardigde omstandigheden, strengere eisen in verband met de minimumomzet kunnen worden toegepast. Dat zou het geval kunnen zijn wanneer met de uitvoering van de overheidsopdracht grote risico's gepaard gaan, of wanneer het zaak is de overheidsopdracht binnen de gestelde termijnen correct uit te voeren, bijvoorbeeld omdat de uitvoering van andere overheidsopdrachten daarvan afhankelijk is.

Kristof CALVO (Ecolo-Groen)
Muriel GERKENS (Ecolo-Groen)

Cet amendement prévoit néanmoins que, dans le respect des dispositions européennes et dans des circonstances dûment justifiées, il soit possible d'appliquer des exigences plus strictes en termes de chiffre d'affaires requis. Cela pourrait être le cas lorsque l'exécution du marché comporte des risques importants ou lorsque la bonne exécution du marché dans les délais est essentielle, par exemple parce qu'elle conditionne l'exécution d'autres marchés.

Nr. 98 VAN DE HEER **CALVO** MEVROUW **GERKENS**

Art. 81

Paragraaf 2, 1° weglaten.

VERANTWOORDING

Het door de regering voorgelegde wetsontwerp bepaalt dat de aanbestedende overheid voor de gunning van overheidsopdrachten uitgaat van de economisch meest voordelige offerte. Volgens artikel 80, § 2, wordt die offerte, naar keuze, vastgesteld op basis van:

- de prijs;
- de kosten, rekening houdend met de kosteneffectiviteit, zoals de levenscycluskosten;
- de beste prijs-kwaliteitverhouding, onder meer via de invoeging van criteria in verband met kwalitatieve, milieu- en/of sociale aspecten.

Zoals geweten is het opnemen van sociale en milieuclausules een van de manieren om sociale dumping doeltreffend te bestrijden, want zo kan de inachtneming van de sociale en ethische normen worden bevorderd en kan worden ingezet op de korte keten (bijvoorbeeld door te kiezen voor producten of diensten met de laagste vervoerskosten wat de uitstoot van CO₂ betreft). Desondanks heeft de Regering beslist het prijscriterium als enig criterium absolute voorrang te geven. Dit zal voor gevolg hebben dat, gelet op de almaar complexer en vernuftiger wordende wetgeving inzake overheidsopdrachten, de kleinere aanbestedende overheden zich gemakshalve uitsluitend zullen toespitsen op het prijscriterium als gunningscriterium. Het lijkt dus belangrijk die mogelijkheid uit te sluiten om ervoor te zorgen dat overheidsopdrachten niet alleen op basis van de prijs worden toegewezen, maar op basis van de totale kosten van het product en de inachtneming van de sociale en milieuclausules. Om de kleinere aanbestedende overheden niet te benadelen, is het bovendien belangrijk dat de gewestinstanties steunpunten ter beschikking stellen.

Kristof CALVO (Ecolo-Groen)
Muriel GERKENS (Ecolo-Groen)

N° 44 DE M. **CALVO** ET MME **GERKENS**

Art. 81

Supprimer le § 2, 1°.

JUSTIFICATION

Le texte du gouvernement prévoit que le pouvoir adjudicateur se fonde pour attribuer le marché sur l'offre économiquement la plus avantageuse. Celle-ci est définie dans l'article 80, § 2, comme étant au choix déterminée par:

- le prix;
- le coût selon une approche fondée sur le rapport coût/efficacité comme le coût lié au cycle de vie;
- le meilleur rapport qualité/prix notamment via l'insertion de critères qualitatifs environnementaux et/ou sociaux.

Nous savons que l'insertion de clauses sociales et environnementales est l'une des façons de lutter efficacement contre le dumping social car elle permet de favoriser le respect des normes sociales et éthiques et de mettre en avant les circuits-courts (favoriser, par exemple, des produits ou des services dont le coût de transport en termes de CO₂ seraient le plus bas, ...). Et malgré cela, le Gouvernement a décidé de laisser la prééminence au seul et unique critère du prix. Il en résultera que, face à l'ingénierie de plus en plus complexe de la législation en matière de marchés publics, les plus petits pouvoirs adjudicateurs, au nom de la simplicité, se concentreront uniquement sur le critère de prix comme critère d'attribution. Il paraît donc important de supprimer cette possibilité afin de garantir que les marchés publics ne soient pas uniquement accordés sur base du prix mais bien sur l'ensemble du coût du produit et le respect des clauses sociales et environnementales. Par ailleurs, afin de ne pas pénaliser les plus petits pouvoirs adjudicateurs, il est important que des cellules de soutien soient mises à disposition par les entités régionales.

Nr. 99 VAN DE HEREN **DAERDEN** EN **CRUSNIÈRE**
EN MEVROUW **TEMMERMAN**

Art. 81

De volgende wijzigingen aanbrengen:

1/ in § 2, eerste lid, inleidende zin:

a) de woorden “,naar keuze,” weglaten;

b) de woorden “vastgesteld: 1° op basis van de prijs; 2° op basis van de kosten;” vervangen door de woorden “op basis van een weging van de volgende criteria: 1° de prijs; 2° de kosten;”

2/ paragraaf 2 aanvullen met het volgende lid:

“Wat de overheidsopdrachten voor werken en diensten betreft, mag het in het eerste lid, 1°, bedoelde prijselement niet zwaarder wegen dan 40 % in het kader van de in het eerste lid bedoelde weging”;

3/ in § 4 de woorden “, behalve wanneer dit uitsluitend op basis van de prijs wordt bepaald” weglaten.

VERANTWOORDING

Artikel 67, 2, c), derde lid, van Richtlijn 2014/24/EU bepaalt: “De lidstaten kunnen bepalen dat de aanbestedende diensten de prijs of de kosten niet als enige gunningscriterium mogen hanteren of de toepassing ervan beperken tot bepaalde categorieën aanbestedende diensten of bepaalde soorten opdrachten.”

Van deze mogelijkheid in de Richtlijn wordt in het wetsontwerp geen gebruik gemaakt. Het zou bijgevolg voor een aanbestedende overheid mogelijk blijven zich voor de gunning van een overheidsopdracht alleen op het prijscriterium te baseren.

Zo kan men sociale dumping niet doeltreffend bestrijden. Integendeel.

De indieners van het amendement pleiten er dan ook voor het onmogelijk te maken dat de aanbestedende overheid zich voor het bepalen van de economisch meest voordelige offerte alleen maar op het prijscriterium baseert.

N° 99 DE MM. **DAERDEN** ET **CRUSNIÈRE** ET
MME **TEMMERMAN**

Art. 81

Apporter les modifications suivantes

1/ au § 2, alinéa 1^{er}, phrase liminaire:

a) supprimer les mots “, au choix,”;

b) insérer les mots “sur base d’une pondération des critères suivants:” après les mots “déterminée”;

2/ compléter le paragraphe 2 par l’alinéa suivant:

“En ce qui concerne les marchés de travaux et services, l’élément du prix visé à l’alinéa 1^{er}, 1°, ne peut excéder 40 % dans la pondération visée à l’alinéa 1^{er}”;

3/ au § 4, supprimer les mots “sauf lorsqu’elle est déterminée sur la seule base du prix”.

JUSTIFICATION

L’article 67 de la directive 2014/24/UE prévoit que: “Les États membres peuvent prévoir que les pouvoirs adjudicateurs ne peuvent pas uniquement utiliser le prix ou le coût comme seul critère d’attribution ou limiter cette utilisation à certaines catégories de pouvoirs adjudicateurs ou certains types de marchés.”

Cette possibilité offerte par la directive n’est pas exploitée dans le projet de loi. En conséquence, il resterait possible pour un pouvoir adjudicateur de se baser sur le seul critère du prix afin d’attribuer un marché public.

Cette situation ne permet notamment pas de lutter efficacement contre le dumping social. Bien au contraire.

Les auteurs de l’amendement plaident, dès lors, pour qu’il ne soit plus possible pour le pouvoir adjudicateur de se baser uniquement sur le seul critère du prix pour déterminer quelle est l’offre économiquement la plus avantageuse.

Dit amendement strekt er daarom toe doeltreffender de strijd tegen oneerlijke concurrentie en sociale dumping aan te kunnen gaan door te bepalen dat de economisch meest voordeligste offerte moet worden gekozen op basis van een weging.

Voor de overheidsopdrachten die binnen het toepassingsgebied van de wet vallen, zal het dus niet langer mogelijk zijn zich uitsluitend op de prijs te baseren.

Wat voorts de opdrachten voor werken en diensten betreft – waar sociale dumping de meeste schade aanricht – wordt bepaald dat het prijscriterium binnen die weging niet zwaarder mag wegen dan 40 %. Zo zal voor die opdrachten de prijs op zich niet langer beslissend zijn.

Le présent amendement a donc but de permettre de lutter plus efficacement contre les situations de concurrence déloyale et de dumping social en prévoyant que l'offre économiquement la plus avantageuse doit être déterminée sur la base d'une pondération.

En ce qui concerne les marchés publics tombant dans le champ d'application de la loi, il ne sera donc plus possible de se baser exclusivement sur le prix.

En outre, en ce qui concerne les marchés de travaux et de services, particulièrement victimes du dumping social, il est prévu que le critère du prix ne peut excéder 40 % de la pondération. Ainsi, pour ces marchés, le prix ne pourra, à lui seul, plus être déterminant.

Frédéric DAERDEN (PS)
Stéphane CRUSNIÈRE (PS)
Karin TEMMERMAN (sp.a)