

WETTEN, DECRETEN, ORDONNANTIES EN VERORDENINGEN LOIS, DECRETS, ORDONNANCES ET REGLEMENTS

FEDERALE OVERHEIDSDIENST
KANSELARIJ VAN DE EERSTE MINISTER

N. 2008 — 2730

[C — 2008/21079]

31 JULI 2008. — Koninklijk besluit tot wijziging van sommige koninklijke besluiten tot uitvoering van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten

VERSLAG AAN DE KONING

Sire,

De artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II) hebben wijzigingen aangebracht in de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten. Met name zijn daardoor de in artikel 21bis van de wet vermelde voorschriften betreffende de wachttermijn aangepast en vergelijkbare bepalingen ingevoegd voor de speciale sectoren via de artikelen 41sexies en 62bis.

Dit ontwerp van koninklijk besluit heeft hoofdzakelijk tot doel de bepalingen betreffende de informatie en de motivering, die vervat zijn in de uitvoeringsbesluiten van de wet van 24 december 1993, af te stemmen op de gewijzigde wetsbepalingen. Ook brengt het enkele verbeteringen en verduidelijkingen aan die noodzakelijk blijken in het licht van het Gemeenschapsrecht en ingevolge de wijzigingen die met ingang van 1 januari 2008 zijn aangebracht aan de wetgeving betreffende de registratie van aannemers. In dat verband kan overigens nuttig worden verwezen naar het officieel advies van de Commissie voor de overheidsopdrachten van 30 juni 2008 (B.S. van 1 augustus 2008) dat een toelichting bevat omtrent de strekking van de wijzigingen aan de bedoelde wetgeving, alsook de gevolgtrekkingen op het vlak van de overheidsopdrachten.

Artikel 1. Dit artikel verwijst naar de Richtlijnen 2004/17/EG en 2004/18/EG van 31 maart 2004. Het ontwerp zorgt voor de gedeeltelijke omzetting van hun respectievelijke artikelen 49 en 41.

Art. 2. Dit artikel brengt een formele wijziging aan in artikel 20, § 3, van het koninklijk besluit van 8 januari 1996.

Art. 3. Dit artikel wijzigt artikel 22 van hetzelfde besluit van 8 januari 1996, betreffende de kwalitatieve selectie-eisen waaraan moet worden voldaan door de promotor, ongeacht of hij al dan niet zelf de werken uitvoert.

De eerste wijziging, in § 1, beoogt de vervollediging van de artikelen inzake kwalitatieve selectie die toepassing kunnen vinden in het kader van een promotieopdracht van werken.

De tweede wijziging schrapt in hetzelfde artikel de verwijzing naar de bepalingen betreffende de registratie van aannemers. De programwet van 27 april 2007 heeft immers wijzigingen aangebracht aan de artikelen 400 tot 408 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, alsook aan artikel 30bis van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende maatschappelijke zekerheid der arbeiders. Deze artikelen betreffen de registratie van aannemers. Voortaan is het niet langer het feit van te contracteren met een aannemer die niet geregistreerd is op het ogenblik van de gunning van de opdracht, dat de hoofdelijke aansprakelijkheid van de opdrachtgever meebrengt, maar wel het feit van te contracteren met een aannemer, geregistreerd of niet, die op het ogenblik van de gunning van de opdracht daadwerkelijk sociale of fiscale schulden heeft. Hieruit vloeit voort dat de registratie op het ogenblik van de gunning, de aanbestedende overheid niet langer beschermt tegen de hoofdelijke aansprakelijkheid. De verwijzing naar de registratie van aannemers in het kader van de reglementering overheidsopdrachten heeft dan ook nog maar weinig zin, en is zelfs inopportuun.

De derde wijziging betreft de opheffing van § 2 van hetzelfde artikel. Deze paragraaf is overbodig geworden doordat de promotor moet voldoen aan de eisen inzake kwalitatieve selectie, zowel op financieel-economisch als op technisch vlak. Deze eisen omvatten zowel de garanties inzake financiering, als de plicht tot het naleven van de wetgeving op de erkenning van aannemers. Daartoe kan de promotor desgevallend een beroep doen op de draagkracht van andere entiteiten zoals bedoeld in artikel 18, tweede en derde lid, en 19, tweede en derde lid van hetzelfde besluit van 8 januari 1996.

SERVICE PUBLIC FEDERAL
CHANCELLERIE DU PREMIER MINISTRE

F. 2008 — 2730

[C — 2008/21079]

31 JUILLET 2008. — Arrêté royal modifiant certains arrêtés royaux pris en exécution de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services

RAPPORT AU ROI

Sire,

Des modifications ont été apportées à la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services par les articles 2 à 6 de la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II). Celles-ci ont notamment adapté les règles en matière de délai d'attente fixées à l'article 21bis de la loi et ont inséré des dispositions similaires dans les secteurs spéciaux par le biais des articles 41sexies et 62bis.

Ce projet d'arrêté royal a principalement pour objet d'assurer une cohérence entre les dispositions en matière d'information et de motivation des arrêtés d'exécution de la loi du 24 décembre 1993 et les dispositions légales ainsi modifiées. Il introduit également quelques corrections et précisions qui se révèlent nécessaires au regard du droit communautaire et des modifications apportées à la législation relative à l'enregistrement des entrepreneurs, entrées en vigueur le 1^{er} janvier 2008. Il peut à ce propos être utilement renvoyé à l'avis officiel de la Commission des marchés publics du 30 juin 2008 (M.B. du 1^{er} août 2008) contenant une explication des modifications apportées à la législation dont question, ainsi que les conséquences en résultant dans le cadre des marchés publics.

Article 1^{er}. Cet article renvoie aux Directives 2004/17/CE et 2004/18/CE du 31 mars 2004, le projet transposant pour partie leurs articles 49 et 41 respectifs.

Art. 2. Cet article apporte une modification formelle à l'article 20, § 3, de l'arrêté royal du 8 janvier 1996.

Art. 3. Cet article modifie l'article 22 du même arrêté, traitant des exigences devant être rencontrées en matière de sélection qualitative par le promoteur qui exécute lui-même les travaux et par les tiers auxquels il entend recourir

La première modification complète, au § 1^{er}, l'énumération des articles en matière de sélection qualitative susceptibles d'être appliqués dans le cadre d'un marché de promotion de travaux.

La deuxième modification supprime dans cet article la référence aux dispositions de la législation relative à l'enregistrement des entrepreneurs. En effet, la loi-programme du 27 avril 2007 a réformé les articles 400 à 408 du Code des impôts sur les revenus 1992 ainsi que l'article 30bis de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs. Ces articles concernent l'enregistrement des entrepreneurs. Désormais, ce n'est plus le fait de contracter avec un entrepreneur non enregistré au moment de la conclusion du marché qui entraîne la responsabilité solidaire du commettant pour les dettes sociales et fiscales de son cocontractant mais le fait de contracter avec un entrepreneur, enregistré ou non, qui, au moment de la conclusion du marché, a effectivement des dettes sociales ou fiscales. Il en résulte que l'enregistrement au moment de l'attribution du marché ne prémunit plus le pouvoir adjudicateur contre la responsabilité solidaire. Dès lors, la référence à l'enregistrement des entrepreneurs dans le cadre de la réglementation relative aux marchés publics est devenue sans portée, voire inopportune.

La troisième modification porte sur la suppression du § 2 du même article. Ce paragraphe est devenu superflu car le promoteur doit satisfaire aux exigences en matière de sélection qualitative, tant au plan financier et économique que technique. Ces exigences couvrent tant les garanties en matière de financement que le respect de la législation relative à l'agrément des entrepreneurs. A ce propos, le promoteur peut, le cas échéant, faire valoir la capacité d'autres entités comme prévu à l'article 18, alinéas 2 et 3, et 19, alinéas 2 et 3 du même arrêté du 8 janvier 1996.

Art. 4. Dit artikel wijzigt artikel 25 van het koninklijk besluit van 8 januari 1996 op de volgende punten :

1° paragraaf 1 betreffende de procedures die formeel in twee fases verlopen, wordt vervangen door een nieuwe bepaling die rekening houdt met een wijziging op het vlak van de wachttermijn die is aangebracht in artikel 21*bis* van de wet. Voortaan moet in de selectiefase namelijk geen wachttermijn meer worden gerespecteerd ten aanzien van de niet-geselecteerde kandidaten voor de opdrachten die verplicht onderworpen zijn aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van een beperkte procedure of een onderhandelingsprocedure met bekendmaking. Bijgevolg maakt deze paragraaf een onderscheid op het vlak van de informatie naargelang de opdracht al dan niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking.

Wanneer de opdracht onderworpen is aan deze bekendmaking, moet de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten niet enkel informeren, maar ook de motieven voor hun niet-selectie bij deze informatie voegen. Deze maatregel biedt de niet-geselecteerde kandidaten de mogelijkheid om de ingeroepen motieven te beoordelen en eventueel beroep aan te tekenen indien zij zich benadeeld achten. Verder is het de bedoeling te vermijden dat de niet-geselecteerde kandidaten die niet zouden zijn ingelicht over de motieven voor hun niet-selectie, betrokken blijven bij de procedure bij toepassing van de wachttermijn in het stadium van de gunning van de opdracht.

Wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, blijft de regel behouden die momenteel van toepassing is op deze opdrachten. Deze regel maakt een onderscheid tussen, enerzijds, de mededeling van de beslissing tot niet-selectie en, anderzijds, de mededeling op verzoek van de motieven van deze niet-selectie. Indien de aanbestedende overheid dit wenselijk acht, kan zij de motieven evenwel op eigen initiatief bij de informatie voegen die zij overmaakt aan de betrokkenen;

2° paragraaf 2 die betrekking heeft op alle procedures met uitzondering van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking, wordt vervangen door een aangepaste bepaling die rekening houdt met de in artikel 21*bis* van de wet aangebrachte wijzigingen. Deze nieuwe § 2 is van toepassing op de opdrachten die niet verplicht onderworpen zijn aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure. De wet bevat immers reeds de voorschriften die van toepassing zijn op de opdrachten die onderworpen zijn aan de Europese bekendmaking.

Net zoals voor § 1, derde lid, blijft de huidige regel behouden die een onderscheid maakt tussen, enerzijds, de mededeling van de beslissing tot niet-selectie en, anderzijds, de mededeling op verzoek van de motieven van deze niet-selectie.

In punt 1° wordt de situatie van de niet-geselecteerde inschrijvers beoogd en niet langer deze van de niet-geselecteerde kandidaten, vermits § 1 deze kwestie voortaan regelt voor de procedures die formeel in twee fases verlopen. De inschrijvers waarvan sprake in punt 1° zijn niet enkel deze die een offerte hebben ingediend in het kader van een open procedure, maar eveneens op geselecteerde kandidaten in de eerste fase van een procedure die in twee fases verloopt en die, na een offerte te hebben ingediend, hun toestand zouden zien verslechteren op het vlak van de kwalitatieve selectie-eisen;

3° wat de aannemer betreft, bepaalt § 2*bis* dat de gunningsbeslissing hem wordt overgemaakt op zijn verzoek;

4° paragraaf 4 betreffende de beperkingen op de openbaarmaking van bepaalde gegevens, wordt opgeheven omdat deze regels door de programmawet van 9 juli 2004 reeds opgenomen zijn in artikel 21*bis*, § 3, van de wet.

Art. 5. Dit artikel brengt een formele aanpassing aan in artikel 46, § 3, van hetzelfde besluit.

Art. 6. Dit artikel wijzigt artikel 51 van hetzelfde besluit en bevat een bepaling die vergelijkbaar is met die vervat in artikel 4 van dit ontwerp.

Art. 7. Dit artikel brengt in artikel 54 van hetzelfde besluit een verduidelijking aan wat betreft de toepasselijke regels wanneer de opdracht diensten en, ten opzichte van het hoofdvoorwerp van de opdracht, slechts bijkomstig werken omvat. Het juridische stelsel dat van toepassing is op dergelijke gemengde opdrachten hangt af van het hoofdvoorwerp van de opdracht.

Art. 8. Dit artikel brengt een formele aanpassing aan in artikel 72, § 4, van hetzelfde besluit.

Art. 9. Dit artikel verduidelijkt artikel 73, eerste lid, van hetzelfde besluit, betreffende de naleving van bepaalde normen inzake kwaliteitsbewaking. Dit artikel is enkel van toepassing op de opdrachten die de Europese drempel niet bereiken, terwijl artikel 73*bis* dezelfde materie behandelt voor de opdrachten die deze drempel bereiken.

Art. 10. Dit artikel wijzigt artikel 80 van hetzelfde besluit en bevat een bepaling die overeenstemt met die vervat in artikel 2 van dit ontwerp.

Art. 4. Cet article modifie l'article 25 de l'arrêté royal du 8 janvier 1996 sur les points suivants :

1° le § 1^{er} relatif aux procédures se déroulant en deux phases formalisées est remplacé par une disposition nouvelle tenant compte d'une modification apportée en matière de délai d'attente à l'article 21*bis* de la loi. Au stade de la sélection, un délai d'attente ne doit désormais plus être respecté à l'égard des candidats non sélectionnés pour les marchés publiés obligatoirement au niveau européen lors du lancement d'une procédure restreinte ou négociée avec publicité. Dès lors, le présent paragraphe établit une distinction en matière d'information selon que le marché est soumis ou non à une publicité obligatoire au niveau européen.

Lorsque le marché est soumis à une telle publicité, le pouvoir adjudicateur doit, immédiatement après la décision de sélection, non seulement informer les candidats non sélectionnés mais également joindre à cette information les motifs de leur non-sélection. Cette mesure doit permettre aux candidats non sélectionnés d'apprécier les motifs invoqués et d'introduire éventuellement un recours s'ils s'estiment lésés. Elle vise également à éviter que des candidats non sélectionnés et qui n'auraient pas été informés des motifs de leur non-sélection, restent concernés par la procédure lors de l'application du délai d'attente au stade de l'attribution du marché.

Lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, la règle applicable jusqu'à présent pour de tels marchés est maintenue. Elle distingue d'une part, la communication de la décision de non-sélection et, d'autre part, la communication sur demande des motifs de cette non-sélection. Un pouvoir adjudicateur peut cependant, s'il l'estime opportun, joindre d'initiative les motifs à l'information qu'il transmet aux intéressés;

2° le § 2 relatif à toutes les procédures à l'exception de la procédure négociée sans publicité, est remplacé par une disposition adaptée afin de tenir compte des modifications apportées à l'article 21*bis* de la loi. Ce § 2 nouveau s'applique aux marchés non soumis obligatoirement à une publicité européenne lors du lancement de la procédure. En effet, les règles applicables aux marchés soumis à une publicité européenne sont déjà prévues dans la loi.

Tout comme au § 1^{er}, alinéa 3, la règle applicable jusqu'à présent est maintenue, laquelle distingue d'une part, la communication de la décision de non-sélection et, d'autre part, la communication sur demande des motifs de cette non-sélection.

Au 1°, est visée la situation des soumissionnaires non sélectionnés et non plus celle des candidats non-sélectionnés, puisque le § 1^{er} traite désormais de cette question pour les procédures se déroulant en deux phases formalisées. Cependant, les soumissionnaires dont il est question au 1° sont non seulement ceux ayant remis offre dans le cadre d'une procédure ouverte mais également les candidats sélectionnés lors de la première phase d'une procédure se déroulant en deux phases et qui, après avoir remis offre, verraient leur situation se détériorer au niveau des exigences en matière de sélection;

3° quant à l'adjudicataire, le § 2*bis*, prévoit que la communication de la décision d'attribution lui est envoyée s'il la demande;

4° le § 4, traitant des restrictions à la divulgation de certains renseignements, est abrogé, ces règles ayant été introduites dans l'article 21*bis*, § 3, de la loi par la loi-programme du 9 juillet 2004.

Art. 5. Cet article apporte une modification formelle à l'article 46, § 3, du même arrêté.

Art. 6. Cet article modifie l'article 51 du même arrêté et contient une disposition similaire à celle de l'article 4 du présent projet.

Art. 7. Cet article apporte dans l'article 54 du même arrêté une précision quant aux règles applicables lorsque le marché a pour objet des services et ne comporte que des travaux à titre accessoire par rapport à l'objet principal du marché. Le régime juridique applicable à de tels marchés mixtes dépend de l'objet principal du marché.

Art. 8. Cet article apporte une modification formelle à l'article 72, § 4, du même arrêté.

Art. 9. Cet article introduit une précision dans l'article 73, alinéa 1^{er}, du même arrêté, traitant du respect de certaines normes de garantie de la qualité. Cet article ne s'applique que pour les marchés n'atteignant pas le seuil européen, l'article 73*bis* traitant de la même matière pour les marchés atteignant ce seuil.

Art. 10. Cet article modifie l'article 80 du même arrêté et contient une disposition identique à celle de l'article 2 du présent projet.

Art. 11. Dit artikel schrapt in artikel 90 van hetzelfde besluit de verwijzing naar de wetgeving betreffende de registratie van aannemers, aangezien de registratie niet langer een voorwaarde vormt voor de regelmatigheid van de offerte. Dit leidt tot de opheffing van § 5. Er wordt verwezen naar de commentaar bij een van de wijzigingen aan artikel 22 van het besluit.

Art. 12. Dit artikel voorziet erin dat in artikel 116 van hetzelfde besluit de gestanddoeningstermijn van rechtswege wordt verlengd met de duur van de wachttermijn, teneinde te vermijden dat deze laatste termijn en een eventueel beroep de gunning van de opdracht onmogelijk maken louter door het verstrijken van de gestanddoeningstermijn.

Art. 13. Dit artikel voegt in hetzelfde besluit een artikel 127bis in tot bepaling van de termijn voor de ontvangst van de offertes in geval van een concessie voor openbare werken.

Art. 14. Dit artikel vult artikel 128 van hetzelfde besluit aan met een bepaling dat de minimumtermijn voor de indiening van de offertes in bepaalde omstandigheden dienovereenkomstig moet worden verlengd. Deze verlenging moet de inschrijvers toelaten hun offerte op een behoorlijke manier op te stellen, zoals uiteengezet in artikel 38, § 7, van Richtlijn 2004/18/EG.

Art. 15. Dit artikel zorgt voor de invoeging van een artikel 128bis in hetzelfde besluit, betreffende de termijn waarin de documenten van de concessie en de aanvullende inlichtingen worden verstrekt en de eventuele verlenging van die termijn, zoals eveneens uiteengezet in artikel 38, § 7, van de bovengenoemde richtlijn.

Art. 16. Dit artikel brengt een verduidelijking aan in artikel 133, § 2, van hetzelfde besluit die vergelijkbaar is met die bedoeld in artikel 7 van het ontwerp.

Art. 17. Dit artikel zorgt voor de invoeging van een hoofdstuk IV in titel VIII van hetzelfde besluit, dat de artikelen 136 en 136bis bevat, betreffende de mededeling van de informatie aan de kandidaten en inschrijvers in geval van een concessie voor openbare werken.

De bepalingen van artikel 136 zijn vergelijkbaar met die vervat in artikel 2 van hetzelfde besluit.

Artikel 136bis heeft betrekking op de informatie en de mededeling van de motieven indien de aanbestedende overheid afziet van de gunning van de concessie voor openbare werken of beslist de procedure te herbeginnen. Deze bepaling is uitdrukkelijk opgenomen in artikel 26 van het koninklijk besluit van 8 januari 1996 wat de overheidsopdrachten voor werken betreft, maar verwijst niet naar de concessie voor openbare werken. Bijgevolg is het aangewezen dezelfde verduidelijking aan te brengen in de titel van het besluit die aan deze concessies is gewijd.

Art. 18. Dit artikel wijzigt artikel 19 van het koninklijk besluit van 10 januari 1996, om dezelfde redenen als deze uiteengezet in artikel 3 van dit ontwerp tot wijziging van artikel 22 van het koninklijk besluit van 8 januari 1996.

Art. 19. Dit artikel brengt een verduidelijking in artikel 44 van hetzelfde besluit aan wat betreft de toepasselijke regels wanneer de opdracht hetzij leveringen en diensten, hetzij diensten en, ten opzichte van het hoofdoorwerp van de opdracht slechts bijkomstig werken omvat.

Art. 20. Dit artikel wijzigt artikel 78 van het koninklijk besluit van 10 januari 1996 door hierin de verwijzing naar de wetgeving betreffende de registratie van aannemers van werken te schrappen.

Er wordt verwezen naar de commentaar bij de artikelen 3 en 11 van dit ontwerp.

Art. 21. Dit artikel wijzigt artikel 96 van hetzelfde besluit. Er wordt verwezen naar de commentaar bij artikel 12 van dit ontwerp.

Art. 22. Dit artikel van het ontwerp wijzigt artikel 111 van het koninklijk besluit van 10 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten. Deze wijziging is vergelijkbaar met die aangebracht in de overeenkomstige artikelen van het koninklijk besluit van 8 januari 1996. Bijgevolg wordt verwezen naar de commentaar van deze artikelen.

Art. 23. Aangaande artikel 23 wordt verwezen naar de commentaar van artikel 16.

Art. 24. Dit artikel brengt de nodige wijzigingen aan in artikel 33 van het koninklijk besluit van 18 juni 1996 betreffende de mededinging in het raam van de Europese Gemeenschap van sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten. Deze wijzigingen hebben betrekking op de bepalingen over de informatie en de mededeling van de motieven, ook in geval de aanbestedende dienst afziet van de procedure of beslist de opdracht te herbeginnen. Deze wijzigingen zijn vergelijkbaar met die aangebracht in de koninklijke besluiten van 8 en 10 januari 1996. De bewoordingen ervan zijn in het algemeen evenwel beknopter aangezien dit besluit enkel van toepassing is op de opdrachten die de Europese drempel bereiken.

Art. 11. Cet article supprime dans l'article 90 du même arrêté, la référence à la législation relative à l'enregistrement des entrepreneurs, celle-ci ne constituant plus une condition de régularité de l'offre. Il en résulte que le § 5 est abrogé. Il est renvoyé au commentaire d'une des modifications apportées à l'article 22 de l'arrêté

Art. 12. Cet article prévoit dans l'article 116 du même arrêté que le délai d'engagement est prolongé de plein droit de la durée de délai d'attente, afin d'éviter que ce dernier délai et un recours éventuel rendent impossible la conclusion du marché du fait de l'expiration du délai d'engagement.

Art. 13. Cet article insère un article 127bis dans le même arrêté, qui est relatif au délai de réception des offres dans le cas d'une concession de travaux publics.

Art. 14. Cet article complète l'article 128 du même arrêté avec une disposition imposant la prolongation de façon adéquate du délai minimum prévu pour la présentation des offres dans certaines circonstances. Cette prolongation doit permettre aux soumissionnaires d'établir dûment leur offre, comme le prévoit l'article 38, § 7, de la Directive 2004/18/CE.

Art. 15. Cet article insère un article 128bis dans le même arrêté, traitant du délai de communication des documents de la concession et des renseignements complémentaires et de la prolongation éventuelle du délai, comme le prévoit également l'article 38, § 7, de la directive précitée.

Art. 16. Cet article apporte dans l'article 133, § 2, du même arrêté une précision similaire à celle prévue ci-avant à l'article 7 du projet.

Art. 17. Cet article introduit un chapitre IV dans le titre VIII du même arrêté, comprenant les articles 136 et 136bis, relatif à l'information des candidats et des soumissionnaires dans le cas d'une concession de travaux publics.

Les dispositions de l'article 136 sont similaires à celle prévues à l'article 2 du présent projet.

Quant à l'article 136bis, il traite de l'information et de la communication des motifs dans l'hypothèse où le pouvoir adjudicateur renonce à attribuer la concession de travaux publics ou décide de recommencer la procédure. Une telle disposition est prévue expressément pour les marchés publics de travaux à l'article 26 de l'arrêté royal du 8 janvier 1996, mais ne mentionne pas la concession de travaux publics. Il a dès lors été jugé préférable d'apporter la même précision dans le titre de l'arrête consacré à ces concessions.

Art. 18. Cet article modifie l'article 19 de l'arrêté royal du 10 janvier 1996 pour les mêmes raisons que celles exposées à l'article 3 du présent projet, modifiant l'article 22 de l'arrêté royal du 8 janvier 1996.

Art. 19. Cet article du projet apporte dans l'article 44 du même arrêté des précisions à propos de la nature du marché lorsque celui-ci a pour objet soit des fournitures et des services, soit des services et des travaux à titre accessoire par rapport à l'objet principal du marché.

Art. 20. Cet article modifie l'article 78 de l'arrêté royal du 10 janvier 1996 en supprimant la référence à la législation relative à l'enregistrement des entrepreneurs.

Il est renvoyé au commentaire des articles 3 et 11 du présent projet.

Art. 21. Cet article modifie l'article 96 du même arrêté. Il est renvoyé au commentaire de l'article 12 du projet.

Art. 22. Cet article du projet adapte l'article 111 de l'arrêté royal du 10 janvier 1996, relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux, de manière similaire à celle apportée aux articles correspondants de l'arrêté royal du 8 janvier 1996. Il est dès lors renvoyé au commentaire de ces articles.

Art. 23. En ce qui concerne l'article 23 du projet, il est renvoyé au commentaire de l'article 16.

Art. 24. Cet article apporte les modifications nécessaires dans l'article 33 de l'arrêté royal du 18 juin 1996 relatif à la mise en concurrence dans le cadre de la Communauté européenne de certains marchés de travaux, de fournitures et de services, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux. Celles-ci concernent les dispositions en matière d'information et de communication des motifs, y compris dans le cas où l'entité adjudicatrice décide de renoncer à la procédure ou de recommencer le marché. Ces modifications sont similaires aux modifications apportées en la matière dans les arrêtés royaux des 8 et 10 janvier 1996. Leur libellé est dans l'ensemble plus concis puisque cet arrêté ne s'applique qu'aux marchés atteignant le seuil européen.

Art. 25 tot 27. Deze artikelen schrappen in de artikelen 22 en 34 van het koninklijk besluit van 26 september 1996, respectievelijk in artikel 21 van de algemene aannemingsvoorwaarden die de bijlage van dat besluit vormen, de verwijzingen naar de registratie van aannemers.

Er wordt verwezen naar een gedeelte van de commentaar bij artikel 3 van dit ontwerp.

Art. 28. Dit artikel bepaalt de datum van inwerkingtreding van de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II) en van dit besluit.

Art. 29. Dit artikel bepaalt de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van dit besluit.

Art. 30. Dit artikel bevat de bepaling die de Eerste Minister belast met de uitvoering van dit ontwerp.

Er werd rekening gehouden met de opmerkingen gegeven door de Raad van State in zijn advies.

Ik heb de eer te zijn,

Sire,
van Uwe Majesteit,
de zeer eerbiedige
en zeer getrouwe dienaar,
De Eerste Minister,
Y. LETERME

ADVIES 44.929/1/V AN 22 JULI 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING VAN DE RAAD VAN STATE

De Raad van State, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 16 juli 2008 door de Eerste Minister verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit « tot wijziging van sommige koninklijke besluiten tot uitvoering van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten », heeft het volgende advies gegeven :

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd

« door het feit dat de Europese Commissie op 31 januari 2008 een ingebrekestelling heeft gestuurd, herhaald in een aanvullend met redenen omkleed advies van 26 juni 2008 (bijlage 2). Die handelt over de noodzaak om de bepalingen betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers in de wetgeving overheidsopdrachten op korte termijn te verbeteren en aan te vullen. Dit noopt tot een dringende aanpassing van een aantal bepalingen in de uitvoeringsbesluiten van de wet van 24 december 1993 om op die manier de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen II uit te voeren.

Tevens worden enkele bepalingen van de uitvoeringsbesluiten aangepast om rekening te houden met de recente wijzigingen aangebracht in de reglementering betreffende de registratie van aannemers alsook om een betere coherentie tussen verschillende bepalingen te verzekeren » (1).

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

Strekking en rechtsgrond van het ontwerp

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe een aantal koninklijke besluiten te wijzigen die genomen zijn ter uitvoering van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten (2)

Zoals in het verslag aan de Koning wordt uiteengezet, heeft het ontwerpbesluit « hoofdzakelijk tot doel de bepalingen betreffende de informatie en de motivering, die vervat zijn in de uitvoeringsbesluiten van de [voormelde] wet van 24 december 1993, af te stemmen op de gewijzigde [bepalingen van die wet bij de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen], alsmede « enkele verbeteringen en verduidelijkingen aan [te brengen] die noodzakelijk blijken in het licht van het Gemeenschapsrecht (3) en ingevolge de wijzigingen die met ingang van 1 januari 2008 zijn aangebracht aan de wetgeving betreffende de registratie van aannemers ».

Art. 25 à 27. Ces articles suppriment respectivement dans les articles 22 et 34 de l'arrêté royal du 26 septembre 1996 et dans l'article 21 du cahier général des charges qui en forme l'annexe, les références à l'enregistrement des entrepreneurs.

Il est renvoyé à une partie du commentaire de l'article 3 du présent projet.

Art. 28. Cet article fixe la date d'entrée en vigueur des articles 2 à 6 de la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II) et du présent arrêté.

Art. 29. Cet article fixe la date d'entrée en vigueur des dispositions du présent arrêté.

Art. 30. Cet article contient la disposition chargeant le Premier Ministre de l'exécution du présent projet.

Il a été tenu compte des remarques formulées dans son avis par le Conseil d'Etat.

J'ai l'honneur d'être,

Sire,
de Votre Majesté,
le très respectueux
et très fidèle serviteur,
Le Premier Ministre,
Y. LETERME

AVIS 44.929/1/V DU 22 JUILLET 2008

DE LA SECTION DE LEGISLATION DU CONSEIL D'ETAT

Le Conseil d'Etat, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Premier Ministre, le 16 juillet 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal « modifiant certains arrêtés royaux pris en exécution de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services », a donné l'avis suivant :

Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée comme suit :

« door het feit dat de Europese Commissie op 31 januari 2008 een ingebrekestelling heeft gestuurd, herhaald in een aanvullend met redenen omkleed advies van 26 juni 2008 (bijlage 2). Die handelt over de noodzaak om de bepalingen betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers in de wetgeving overheidsopdrachten op korte termijn te verbeteren en aan te vullen. Dit noopt tot een dringende aanpassing van een aantal bepalingen in de uitvoeringsbesluiten van de wet van 24 december 1993 om op die manier de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen II uit te voeren.

Tevens worden enkele bepalingen van de uitvoeringsbesluiten aangepast om rekening te houden met de recente wijzigingen aangebracht in de reglementering betreffende de registratie van aannemers alsook om een betere coherentie tussen verschillende bepalingen te verzekeren » (1).

2. Conformément à l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

Portée et fondement juridique du projet

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de modifier plusieurs arrêtés royaux pris en exécution de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fourniture et de services (2).

Comme l'expose le rapport au Roi, le projet d'arrêté a « principalement pour objet d'assurer une cohérence entre les dispositions en matière d'information et de motivation des arrêtés d'exécution de la loi [précitée] du 24 décembre 1993 et les dispositions [de cette loi qui ont été modifiées par la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses] » et « [d'introduire] quelques corrections et précisions qui se révèlent nécessaires au regard du droit communautaire (3) et des modifications apportées à la législation relative à l'enregistrement des entrepreneurs entrées en vigueur le 1^{er} janvier 2008 ».

4. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de artikelen 1, § 1, 2, 9, 21bis, 24, 25, 41sexies, 47, 59, § 1, en 62bis van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten. Wat betreft de inwerkingtreding van de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II), wordt rechtsgrond geboden door artikel 7, eerste lid, van die wet.

Onderzoek van de tekst

Aanhef 5.

Overeenkomstig hetgeen in verband met de rechtsgrond van het ontworpen besluit is opgemerkt (opmerking 4), dient in het eerste lid van de aanhef te worden verwezen naar de artikelen 1, § 1, 2, 9, 21bis, 24, 25, 41sexies, 47, 59, § 1, en 62bis van de aldaar vermelde wet van 24 december 1993, en dient de verwijzing naar de artikelen 43, § 1, eerste lid, en 65, eerste lid, van diezelfde wet te worden weggelaten, aangezien die artikelen immers geen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit.

In een in te voegen tweede lid van de aanhef moet bovendien worden verwezen naar artikel 7 van de wet van 8 juni 2008.

Artikel 15

6. In het ontworpen artikel 128bis van het voornoemde koninklijk besluit van 8 januari 1996 wordt gewag gemaakt van « de termijnen bepaald in het eerste lid ».

Er wordt op gewezen dat het ontworpen artikel 128bis slechts uit één lid bestaat, heeft de gemachtigde geantwoord dat beoogd wordt te verwijzen naar de termijn bepaald in het eerste lid van artikel 128 van hetzelfde koninklijk besluit.

Het ontworpen artikel 128bis moet dan ook in die zin worden aangepast.

(1) In strijd met het voorschrift van artikel 84, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, bevat de aanhef een anders geformuleerde motivering van de spoedeisendheid. Het is de in de adviesaanvraag voorkomende motivering die in de aanhef moet worden overgenomen.

(2) Het betreft namelijk de volgende koninklijke besluiten :

- koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en de concessies voor openbare werken;

- koninklijk besluit van 10 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten;

- koninklijk besluit van 18 juni 1996 betreffende de mededinging in het raam van de Europese Gemeenschap van sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten, en,

- koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsre Pels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken.

(3) Wat dit punt betreft, wordt beoogd tegemoet te komen aan de ingebrekestelling van de Europese Commissie van 31 januari 2008, herhaald in een aanvullend met reden omkleed advies van 26 juni 2008, betreffende de niet correcte omzetting van sommige bepalingen van Richtlijn 2004/17/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 houdende coördinatie van de procedures voor het plaatsen van opdrachten in de sectoren water- en energievoorziening, vervoer en postdiensten en van Richtlijn 2004/18/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor werken, leveringen en diensten, meer bepaald betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers van overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten.

De kamer was samengesteld uit :

de heren :

D. Moons, staatsraad, voorzitter;

B. Seutin, J. Van Nieuwenhove, staatsraden;

Mevr. B. Vigneron, griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. K. Bams, auditeur.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de heer D. Moons.

De griffier,

B. Vigneron.

De voorzitter,

D. Moons.

4. Le fondement juridique de l'arrêté en projet se trouve aux articles 1^{er}, § 1^o. 2, 9, 21bis, 24, 25, 41sexies, 47, 59, § 1^{er}, et 62bis de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fourniture et de services. L'entrée en vigueur des articles 2 à 6 de la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II) trouve un fondement juridique à l'article 7, alinéa 1^{er}, de cette loi.

Examen du texte

Préambule

5. Pour se conformer à l'observation relative au fondement juridique de l'arrêté en projet (observation 4), le premier alinéa du préambule doit faire référence aux articles 1^{er}, § 1^{er}, 2, 9, 21bis, 24, 25, 41sexies, 47, 59, § 1^{er}, et 62bis de la loi du 24 décembre 1993 qui y est mentionnée et, dès lors que les articles 43, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, et 65, alinéa 1^{er}, de cette même loi ne procurent pas de fondement juridique à l'arrêté en projet, la référence qui y est faite doit être omise.

Il faut par ailleurs insérer dans le préambule un deuxième alinéa comportant une référence à l'article 7 de la loi du 8 juin 1998.

Article 15

6. L'article 128bis en projet de l'arrêté royal du 8 janvier 1996 précité fait état des « délais fixés à l'alinéa 1^{er} ».

Son attention ayant été attirée sur le fait que l'article 128bis en projet ne comportait qu'un seul alinéa, le délégué a répondu qu'on entendait faire référence au délai visé à l'alinéa 1^{er} de l'article 128 du même arrêté royal.

L'article 128bis en projet doit dès lors être adapté en ce sens.

(1) En méconnaissance de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 2, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, l'urgence est autrement motivée dans le préambule. Celui-ci doit reproduire la motivation qui figure dans la demande d'avis.

(2) Il s'agit en l'occurrence des arrêtés royaux suivants :

- arrêté royal du 8 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services et aux concessions de travaux publics;

- arrêté royal du 10 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux;

- arrêté royal du 18 juin 1996 relatif à la mise en concurrence dans le cadre de la Communauté européenne de certains marchés de travaux, de fournitures et de services, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux;

- arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics.

(3) A cet égard, on entend donner suite à la mise en demeure de la Commission européenne du 31 janvier 2008, répétée dans un avis motivé complémentaire du 26 juin 2008 relatif à la transposition incorrecte de certaines dispositions de la Directive 2004/17/CE du Parlement européen et du Conseil du 31 mars 2004 portant coordination des procédures de passation des marchés dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux et de la Directive 2004/18/CE du Parlement européen et du Conseil du 31 mars 2004 relative à la coordination des procédures de passation des marchés publics de travaux, de fournitures et de services, notamment en ce qui concerne la protection des droits des candidats et soumissionnaires de marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services.

La chambre était composée de :

M.M. :

D. Moons, conseiller d'Etat, président;

B. Seutin, J. Van Nieuwenhove, conseillers d'Etat;

Mme A. Beckers, greffier.

Le rapport a été présenté par Mme K. Bams, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. D. Moons.

Le greffier,

A. Beckers.

Le président,

D. Moons.

31 JULI 2008. — Koninklijk besluit tot wijziging van sommige koninklijke besluiten tot uitvoering van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten

ALBERT II, Koning der Belgen,
Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, Onze Groet.

Gelet op de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, inzonderheid op de artikelen 1, § 1, 2, 9, 21bis, 24, 25, 41sexies, 47, 59, § 1, et 62bis;

Gelet op de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II), inzonderheid op artikel 7;

Gelet op het koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en de concessies voor openbare werken, inzonderheid op artikel 20, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 25 maart 1999 en 20 juli 2005, de artikelen 22 en 25, gewijzigd door het koninklijk besluit van 25 maart 1999, artikel 46, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 25 maart 1999 en 20 juli 2005, artikel 51, gewijzigd door het koninklijk besluit van 25 maart 1999, artikel 54, gewijzigd door het koninklijk besluit van 25 maart 1999, artikel 72, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 25 maart 1999 en 20 juli 2005, artikel 73, artikel 80, gewijzigd door het koninklijk besluit van 25 maart 1999, artikel 90, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 22 april 2002 en 20 juli 2005, artikel 116, artikel 128 en artikel 133, gewijzigd door het koninklijk besluit van 23 november 2007;

Gelet op het koninklijk besluit van 10 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten, inzonderheid op artikel 19, gewijzigd door het koninklijk besluit van 25 maart 1999, artikel 44, artikel 78, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 22 april 2002 en 20 juli 2005, artikel 104 en artikel 111, gewijzigd door het koninklijk besluit van 25 maart 1999;

Gelet op het koninklijk besluit van 18 juni 1996 betreffende de mededinging in het raam van de Europese Gemeenschap van sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten, inzonderheid op artikel 33, § 4, gewijzigd door de koninklijke besluiten van 17 maart 1999 en 23 november 2007;

Gelet op het koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken, inzonderheid op de artikelen 22 en 34, en zijn bijlage tot vaststelling van de algemene aannemingsvoorwaarden voor aanneming van werken, leveringen en diensten en voor de concessies voor openbare werken, inzonderheid op artikel 21;

Gelet op het advies van de Commissie voor de overheidsopdrachten, gegeven op 23 juni 2008;

Gelet op het advies van de Inspecteur van Financiën, gegeven op 27 juni 2008;

Gelet op het advies nr. 44.929/1/V van de Raad van State, gegeven op 22 juli 2008, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;

Het invoeren van de hoogdringendheid wordt gemotiveerd door het feit dat de Europese commissie op 31 januari 2008 een ingebrekestelling heeft gestuurd, herhaald in een aanvullend met redenen omkleed advies van 26 juni 2008. Die handelt over de noodzaak op de bepalingen betreffende de rechtsbescherming van kandidaten en inschrijvers in de wetgeving overheidsopdrachten op korte termijn te verbeteren en aan te vullen. Dit noopt tot een dringende aanpassing van een aantal bepalingen in de uitvoeringsbesluiten van de wet van 24 december 1993 om op die manier de artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II) uit te voeren.

Op de voordracht van Onze Eerste Minister en op het advies van Onze in Raad vergaderde Ministers,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij :

HOOFDSTUK I. — Algemene bepalingen

Artikel 1. Dit besluit voorziet in de omzetting van sommige bepalingen van de Richtlijn 2004/17/EG van 31 maart 2004 houdende coördinatie van de procedure voor het plaatsen van opdrachten in de sectoren water- en energievoorziening, vervoer en postdiensten en van Richtlijn 2004/18/EG van 31 maart 2004 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor werken, leveringen en diensten.

31 JUILLET 2008. — Arrêté royal modifiant certains arrêtés royaux pris en exécution de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services

ALBERT II, Roi des Belges,
A tous, présents et à venir, Salut.

Vu la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, notamment les articles 1^{er}, § 1^{er}, 2, 9, 21bis, 24, 25, 41sexies, 47, 59, § 1^{er}, et 62bis;

Vu la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II), notamment l'article 7;

Vu l'arrêté royal du 8 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services et aux concessions de travaux publics, notamment l'article 20, modifié par les arrêtés royaux des 25 mars 1999 et 20 juillet 2005, les articles 22 et 25 modifiés par l'arrêté royal du 25 mars 1999, l'article 46, modifié par les arrêtés royaux des 25 mars 1999 et 20 juillet 2005, l'article 51, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 1999, l'article 54, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 1999, l'article 72, modifié par les arrêtés royaux des 25 mars 1999 et 20 juillet 2007, l'article 73, l'article 80, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 1999, l'article 90, modifié par les arrêtés royaux du 22 avril 2002 et du 20 juillet 2005, l'article 116, l'article 128 et l'article 133, modifié par l'arrêté royal du 23 novembre 2007;

Vu l'arrêté royal du 10 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux, notamment l'article 19, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 1999, l'article 44, l'article 78, modifié par les arrêtés royaux des 22 avril 2002 et 20 juillet 2005, l'article 104 et l'article 111, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 1999;

Vu l'arrêté royal du 18 juin 1996 relatif à la mise en concurrence dans le cadre de la Communauté européenne de certains marchés de travaux, de fournitures et de services, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux, notamment l'article 33, § 4, modifié par les arrêtés royaux du 17 mars 1999 et 23 novembre 2007;

Vu l'arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics, notamment les articles 22 et 34, et son annexe fixant le cahier général des charges des marchés publics de travaux, de fournitures et de services et des concessions de travaux publics, notamment l'article 21;

Vu l'avis de la Commission des marchés publics, donné le 23 juin 2008;

Vu l'avis de l'Inspecteur des Finances, donné le 27 juin 2008;

Vu l'avis du Conseil d'Etat n° 44.929/1/V donné le 22 juillet 2008 en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat;

L'invocation de l'urgence est motivée par le fait que la Commission européenne a envoyé le 31 janvier 2008 une mise en demeure qui a été rappelée dans un avis motivé complémentaire du 26 juin 2008. Celle-ci traite de la nécessité d'améliorer et de compléter à court terme les dispositions en matière de protection juridique des candidats et des soumissionnaires. Ceci implique une adaptation urgente d'un certain nombre de dispositions dans les arrêtés d'exécution de la loi du 24 décembre 1993 afin d'exécuter les articles 2 à 6 de la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II).

Sur la proposition de Notre Premier Ministre et de l'avis de Nos Ministres qui en ont délibéré en Conseil,

Nous avons arrêté et arrêtons :

CHAPITRE 1^{er} — Dispositions générales

Article 1^{er}. Le présent arrêté transpose certaines dispositions de la Directive 2004/17/CE du 31 mars 2004 portant coordination des procédures de passation des marchés dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux et de la Directive 2004/18/CE du 31 mars 2004 relative à la coordination des procédures de passation de marchés publics de travaux, de fournitures et de services.

HOOFDSTUK II. — *Wijzigingen aan het koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en de concessies voor openbare werken*

Art. 2. In artikel 20, § 3, van het koninklijk besluit van 8 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en de concessies voor openbare werken worden de woorden « van de artikelen 17 tot 19 en van §§ 1 en 2 van dit artikel » vervangen door de woorden « van de artikelen 17 tot 20ter ».

Art. 3. Artikel 22 van hetzelfde besluit wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 22. Overeenkomstig artikel 16 moet de promotor voldoen aan de eisen inzake kwalitatieve selectie bepaald door de aanbestedende overheid op grond van de artikelen 17 tot 20ter. »

Art. 4. In artikel 25 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° paragraaf 1 wordt vervangen als volgt :

« § 1. Deze paragraaf is toepasselijk op de beperkte procedures en de onderhandelingsprocedure met bekendmaking.

Wanneer de opdracht verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie en voegt er de motieven voor hun niet-selectie aan toe.

Wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie. De niet-geselecteerde kandidaten kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van hun niet-selectie. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

2° paragraaf 2 wordt vervangen als volgt :

« § 2. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure. Hij is niet van toepassing op de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aanbestedende overheid licht onmiddellijk na de toewijzingsbeslissing :

1° de niet-geselecteerde inschrijvers in over hun niet-selectie;

2° de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard in over de wering van hun offerte;

3° de inschrijvers wiens offerte niet gekozen is in over dit feit.

De niet-geselecteerde inschrijvers, de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard en de inschrijvers wiens offerte niet is gekozen, kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van de beslissing die op hen betrekking heeft. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

3° er wordt een paragraaf *2bis* ingevoegd, luidende :

« § 2bis. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures, met uitzondering van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aannemer kan na de gunning van de opdracht de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om mededeling van de toewijzingsbeslissing. De aanbestedende overheid deelt deze mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

4° paragraaf 4 wordt opgeheven.

Art. 5. In artikel 46, § 3, van hetzelfde besluit, worden de woorden «van de artikelen 43 tot 45 en van § 1 en 2 van dit artikel » vervangen door de woorden « van de artikelen 43 tot 46bis ».

Art. 6. In artikel 51 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° paragraaf 1 wordt vervangen als volgt :

« § 1. Deze paragraaf is toepasselijk op de beperkte procedures en de onderhandelingsprocedure met bekendmaking.

Wanneer de opdracht verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie en voegt er de motieven voor hun niet-selectie aan toe.

CHAPITRE II. — *Modifications à l'arrêté royal du 8 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services et aux concessions de travaux publics*

Art. 2. Dans l'article 20, § 3, de l'arrêté royal du 8 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services et aux concessions de travaux publics, les mots « des articles 17 à 19 et des §§ 1^{er} et 2 du présent article » sont remplacés par les mots « des articles 17 à 20 *ter* ».

Art. 3. L'article 22 du même arrêté est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 22. Le promoteur doit satisfaire aux exigences en matière de sélection qualitative déterminées par le pouvoir adjudicateur en vertu des articles 17 à 20ter, conformément à l'article 16. »

Art. 4. A l'article 25 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° le paragraphe 1^{er} est remplacé par la disposition suivante :

« § 1^{er}. Le présent paragraphe s'applique aux procédures restreintes et à la procédure négociée avec publicité.

Lorsque le marché est soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés de leur non-sélection et il joint les motifs de leur non-sélection.

Lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés. Les candidats non-sélectionnés peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de leur non-sélection. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

2° le paragraphe 2 est remplacé par la disposition suivante :

« § 2. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure. Il ne s'applique pas à la procédure négociée sans publicité.

Le pouvoir adjudicateur informe immédiatement après la décision d'attribution :

1° les soumissionnaires non-sélectionnés de leur non-sélection;

2° les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière, du rejet de leur offre;

3° les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie de ce fait.

Les soumissionnaires non-sélectionnés, les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière et les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de la décision les concernant. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

3° il est inséré un paragraphe *2bis*, rédigé comme suit :

« § 2bis. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation, à l'exception de la procédure négociée sans publicité.

L'adjudicataire peut, après l'attribution du marché, demander par écrit au pouvoir adjudicateur de lui communiquer la décision d'attribution. Le pouvoir adjudicateur communique celle-ci dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

4° le paragraphe 4 est abrogé.

Art. 5. Dans l'article 46, § 3, du même arrêté, les mots « des articles 43 à 45 et des § 1^{er} et 2 du présent article » sont remplacés par les mots « des articles 43 à 46bis ».

Art. 6. A l'article 51 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° le paragraphe 1^{er} est remplacé par la disposition suivante :

« § 1^{er}. Le présent paragraphe s'applique aux procédures restreintes et à la procédure négociée avec publicité.

Lorsque le marché est soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés de leur non-sélection et il joint les motifs de leur non-sélection.

Wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie. De niet-geselecteerde kandidaten kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van hun niet-selectie. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

2° paragraaf 2 wordt vervangen als volgt :

« § 2. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure. Hij is niet van toepassing op de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aanbestedende overheid licht onmiddellijk na de toewijzingsbeslissing :

1° de niet-geselecteerde inschrijvers in over hun niet-selectie;

2° de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard in over de wering van hun offerte;

3° de inschrijvers wiens offerte niet gekozen is in over dit feit.

De niet-geselecteerde inschrijvers, de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard en de inschrijvers wiens offerte niet is gekozen, kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van de beslissing die op hen betrekking heeft. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

3° er wordt een paragraaf *2bis* ingevoegd, luidende :

« § *2bis*. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures, met uitzondering van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aannemer kan na de gunning van de opdracht de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om mededeling van de toewijzingsbeslissing. De aanbestedende overheid deelt deze mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

4° paragraaf 4 wordt opgeheven.

Art. 7. In artikel 54 van hetzelfde besluit wordt vóór het laatste lid een lid toegevoegd, luidende :

« Wanneer een opdracht diensten en, ten opzichte van het hoofdvoorwerp van de opdracht, slechts toekomstig werken omvat, moet zij gegund worden overeenkomstig deze titel. »

Art. 8. In artikel 72, § 4, van hetzelfde besluit, worden de woorden »van de artikelen 69 tot 73« vervangen door de woorden «van de artikelen 69 tot 73ter».

Art. 9. In artikel 73, eerste lid, van hetzelfde besluit, worden de woorden «Indien de aanbestedende overheid» vervangen door de woorden «Indien het geraamde bedrag van de opdracht het in artikel 53, § 3, bedoelde bedrag niet bereikt en de aanbestedende overheid».

Art. 10. In artikel 80 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° paragraaf 1 wordt vervangen als volgt :

« § 1. Deze paragraaf is toepasselijk op de beperkte procedures en de onderhandelingsprocedure met bekendmaking.

Wanneer de opdracht verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie en voegt er de motieven voor hun niet-selectie aan toe.

Wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie. De niet-geselecteerde kandidaten kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van hun niet-selectie. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

2° paragraaf 2 wordt vervangen als volgt :

« § 2. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure. Hij is niet van toepassing op de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

Lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés. Les candidats non sélectionnés peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de leur non-sélection. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

2° le paragraphe 2 est remplacé par la disposition suivante :

« § 2. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure. Il ne s'applique pas à la procédure négociée sans publicité.

Le pouvoir adjudicateur informe immédiatement après la décision d'attribution :

1° les soumissionnaires non-sélectionnés de leur non-sélection;

2° les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière, du rejet de leur offre;

3° les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie, de ce fait.

Les soumissionnaires non-sélectionnés, les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière et les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de la décision les concernant. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

3° il est inséré un paragraphe *2bis*, rédigé comme suit :

« § *2bis*. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation, à l'exception de la procédure négociée sans publicité.

L'adjudicataire peut, après l'attribution du marché, demander par écrit au pouvoir adjudicateur de lui communiquer la décision d'attribution. Le pouvoir adjudicateur communique celle-ci dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

4° le paragraphe 4 est abrogé.

Art. 7. Dans l'article 54 du même arrêté, un alinéa rédigé comme suit est inséré avant le dernier alinéa :

« Lorsqu'un marché a pour objet des services et ne comporte des travaux qu'à titre accessoire par rapport à l'objet principal du marché, il est passé conformément au présent titre. »

Art. 8. Dans l'article 72, § 4, du même arrêté, les mots « des articles 69 à 73 » sont remplacés par les mots « des articles 69 à 73ter ».

Art. 9. Dans l'article 73, alinéa 1^{er}, du même arrêté, les mots « Si le pouvoir adjudicateur » sont remplacés par les mots « Lorsque le montant estimé du marché n'atteint pas le montant prévu à l'article 53, § 3 et que le pouvoir adjudicateur ».

Art. 10. A l'article 80 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° le paragraphe 1^{er} est remplacé par la disposition suivante :

« § 1^{er}. Le présent paragraphe s'applique aux procédures restreintes et à la procédure négociée avec publicité.

Lorsque le marché est soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision, de sélection les candidats non sélectionnés de leur non-sélection et il joint les motifs de leur non-sélection.

Lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés. Les candidats non-sélectionnés peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de leur non-sélection. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

2° le paragraphe 2 est remplacé par la disposition suivante :

« § 2. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure. Il ne s'applique pas à la procédure négociée sans publicité.

De aanbestedende overheid licht onmiddellijk na de toewijzingsbeslissing :

- 1° de niet-geselecteerde inschrijvers in over hun niet-selectie;
- 2° de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard in over de wering van hun offerte;
- 3° de inschrijvers wiens offerte niet gekozen is in over dit feit.

De niet-geselecteerde inschrijvers, de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard en de inschrijvers wiens offerte niet is gekozen, kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van de beslissing die op hen betrekking heeft. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

3° er wordt een paragraaf *2bis* ingevoegd, luidende :

« § *2bis*. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures, met uitzondering van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aannemer kan na de gunning van de opdracht de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om mededeling van de toewijzingsbeslissing. De aanbestedende overheid deelt deze mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

4° paragraaf 4 wordt opgeheven.

Art. 11. In artikel 90 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

- 1° § 5 wordt opgeheven;
- 2° in § 6, die § 5 wordt, worden de woorden « van § 3 en 5 » vervangen door de woorden « § 3 »

Art. 12. Artikel 116 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met een lid, luidende :

« De gestanddoeningstermijn wordt van rechtswege verlengd met de duur van de wachttermijn bedoeld in artikel *21bis*, § 2, van de wet. »

Art. 13. In hetzelfde besluit wordt een artikel *127bis* ingevoegd, luidende :

« Voor zover daarom tijdig is verzocht, dienen de documenten van de concessie en de aanvullende inlichtingen door de aanbestedende overheid te worden verstrekt binnen zes dagen na ontvangst van het verzoek en dienen de nadere inlichtingen over het bestek te worden verstrekt uiterlijk zes dagen vóór het verstrijken van de termijn vastgesteld voor de ontvangst van de offertes. »

Art. 14. Artikel 128 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met het volgende lid :

« Indien de offertes slechts na raadpleging van een omvangrijke documentatie of na een plaatsbezoek, of na inzage ter plaatse van de bij het bestek behorende documenten kunnen worden opgemaakt, dient de termijn bepaald in het eerste lid dienovereenkomstig te worden verlengd. »

Art. 15. In hetzelfde besluit wordt een artikel *128bis* ingevoegd, luidende :

« Indien de documenten van de concessie of de aanvullende inlichtingen tijdig zijn aangevraagd, maar om enigerlei reden niet binnen de termijnen bepaald in het eerste lid van artikel 128 zijn verstrekt of indien de offertes slechts na raadpleging van een omvangrijke documentatie, plaatsbezoek, of inzage ter plaatse van bepaalde opdrachtdocumenten kunnen worden opgemaakt, worden de termijnen dienovereenkomstig verlengd. »

Art. 16. In artikel 133, § 2, van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° een tweede lid wordt toegevoegd, luidende :

« Voor zover daarom tijdig is verzocht, dienen de documenten van de concessie en de aanvullende inlichtingen door de aanbestedende overheid te worden verstrekt binnen zes dagen na ontvangst van het verzoek en dienen de nadere inlichtingen over het bestek te worden verstrekt uiterlijk zes dagen vóór het verstrijken van de termijn vastgesteld voor de ontvangst van de offertes. »;

2° in het laatste lid worden de woorden « het eerste lid » vervangen door de woorden « het tweede lid »

Le pouvoir adjudicateur informe immédiatement après la décision d'attribution :

- 1° les soumissionnaires non-sélectionnés de leur non-sélection;
- 2° les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière, du rejet de leur offre;
- 3° les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie, de ce fait.

Les soumissionnaires non-sélectionnés, les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière et les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de la décision les concernant. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

3° il est inséré un paragraphe *2bis*, rédigé comme suit :

« § *2bis*. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation, à l'exception de la procédure négociée sans publicité.

L'adjudicataire peut, après l'attribution du marché, demander par écrit au pouvoir adjudicateur de lui communiquer la décision d'attribution. Le pouvoir adjudicateur communique celle-ci dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

4° le paragraphe 4 est abrogé.

Art. 11. A l'article 90 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

- 1° le § 5 est abrogé;
- 2° dans le § 6, qui devient le § 5, les mots « aux § 3 et 5 » sont remplacés par les mots « au § 3 »

Art. 12. L'article 116 du même arrêté est complété par un alinéa, rédigé comme suit :

« Le délai d'engagement est prolongé de plein droit de la durée du délai d'attente visé à l'article *21bis*, § 2, de la loi. »

Art. 13. Il est inséré un article *127bis* dans le même arrêté, rédigé comme suit :

« Pour autant qu'ils aient été demandés en temps utile, les documents de la concession et les renseignements complémentaires doivent être communiqués par le pouvoir adjudicateur dans les six jours suivant la réception de la demande et les renseignements complémentaires sur le cahier spécial des charges doivent être communiqués six jours au plus tard avant la date limite fixée pour la réception des offres. »

Art. 14. L'article 128 du même arrêté est complété par l'alinéa suivant :

« Lorsque les offres ne peuvent être établies qu'après examen d'une documentation volumineuse, ou à la suite d'une visite des lieux, ou après consultation sur place de documents annexés au cahier spécial des charges, le délai prévu à l'alinéa 1^{er} doit être prolongé de façon adéquate. »

Art. 15. Il est inséré un article *128bis* dans le même arrêté, rédigé comme suit :

« Lorsque, pour quelque raison que ce soit, les documents de la concession ou les renseignements complémentaires, bien que demandés en temps utile, n'ont pas été fournis dans les délais fixés à l'alinéa 1^{er}, de l'article 128 ou lorsque les offres ne peuvent être établies qu'après examen d'une documentation volumineuse, ou à la suite d'une visite des lieux, ou après consultation sur place de certains documents du marché, les délais sont prolongés de façon adéquate. »

Art. 16. A l'article 133, § 2, du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° il est inséré un alinéa 2, rédigé comme suit :

« Pour autant qu'ils aient été demandés en temps utile, les documents de la concession et les renseignements complémentaires doivent être communiqués par le pouvoir adjudicateur dans les six jours suivant la réception de la demande et les renseignements complémentaires sur le cahier spécial des charges doivent être communiqués six jours au plus tard avant la date limite fixée pour la réception des offres. »;

2° dans le dernier alinéa, les mots « l'alinéa 1^{er} » sont remplacés par les mots « l'alinéa 2 ».

Art. 17. In titel VIII van hetzelfde besluit wordt een hoofdstuk IV ingevoegd, luidende :

« HOOFDSTUK IV. — *De informatie*

Art. 136. § 1. Wanneer de concessie verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie en voegt er de motieven voor hun niet-selectie aan toe.

Wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie. De niet-geselecteerde kandidaten kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van hun niet-selectie. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek.

§ 2. Wanneer de concessie niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid onmiddellijk na de toewijzingsbeslissing :

1° de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard in over de wering van hun offerte;

2° de inschrijvers wiens offerte niet gekozen is in over dit feit.

De inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard en de inschrijvers wiens offerte niet is gekozen, kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van de beslissing die op hen betrekking heeft. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek.

§ 3. De concessiehouder kan, na de gunning van de concessie, de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om mededeling van de toewijzingsbeslissing. De aanbestedende overheid deelt deze mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek.

Art. 136bis. De aanbestedende overheid brengt onverwijld de kandidaten of de inschrijvers, en voor de concessie onderworpen aan de Europese bekendmaking, het Bureau voor Officiële Publicaties van de Europese Gemeenschappen, ervan op de hoogte dat zij beslist heeft af te zien van de gunning van de concessie of de procedure te herbeginnen. Zij deelt de motieven mee binnen vijftien dagen na de ontvangst van het schriftelijk verzoek van de kandidaten of inschrijvers. »

HOOFDSTUK III. — *Wijzigingen aan het koninklijk besluit van 10 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten*

Art. 18. Artikel 19 van het koninklijk besluit van 10 januari 1996 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 19. § 1. Overeenkomstig artikel 16 moet de promotor voldoen aan de eisen inzake kwalitatieve selectie bepaald door de aanbestedende overheid op grond van de artikelen 17 tot 17sexies. »

Art. 19. Artikel 44 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met de volgende leden :

« Wanneer een opdracht leveringen en diensten betreft, moet zij gegund worden overeenkomstig deze titel wanneer de waarde van de diensten die van de leveringen overschrijdt.

Wanneer een opdracht diensten en, ten opzichte van het hoofdvoerpwerp van de opdracht, slechts bijkomstig werken omvat, moet zij gegund worden overeenkomstig deze titel. »

Art. 20. In artikel 78 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° § 5 wordt opgeheven;

2° in § 6, die § 5 wordt, worden de woorden « van § 3 en 5 » vervangen door de woorden « van § 3 »

Art. 21. Artikel 96 van hetzelfde besluit wordt aangevuld met een lid, luidende :

« De gestanddoeningstermijn wordt van rechtswege verlengd met de duur van de wachttermijn bedoeld in artikel 41sexies, § 2, van de wet. »

Art. 17. Il est inséré dans le titre VIII du même arrêté un chapitre IV rédigé comme suit :

« CHAPITRE IV. — *De l'information*

Art. 136. § 1^{er}. Lorsque la concession est soumise à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés de leur non-sélection et il joint les motifs de leur non-sélection.

Lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision, de sélection les candidats non sélectionnés. Les candidats non-sélectionnés peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de leur non-sélection. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande.

§ 2. Lorsque la concession n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe immédiatement après la décision d'attribution :

1° les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière, du rejet de leur offre;

2° les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie, de ce fait.

Les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière et les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de la décision les concernant. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande.

§ 3. Le concessionnaire peut, après l'attribution de la concession, demander par écrit au pouvoir adjudicateur de lui communiquer la décision d'attribution. Le pouvoir adjudicateur communique celle-ci dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande.

Art. 136bis. Le pouvoir adjudicateur informe dans les moindres délais les candidats ou soumissionnaires et, s'il s'agit d'une concession soumise à la publicité européenne, l'Office des publications officielles des Communautés européennes, s'il décide de renoncer à attribuer la concession ou de recommencer la procédure. Il en communique les motifs dans les quinze jours de la réception de la demande écrite des candidats ou des soumissionnaires. »

CHAPITRE III. — *Modifications à l'arrêté royal du 10 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux.*

Art. 18. L'article 19 de l'arrêté royal du 10 janvier 1996 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 19. § 1^{er}. Le promoteur doit satisfaire aux exigences en matière de sélection qualitative déterminées par le pouvoir adjudicateur en vertu des articles 17 à 17sexies, conformément à l'article 16. »

Art. 19. L'article 44 du même arrêté est complété par les alinéas suivants :

« Lorsqu'un marché a pour objet des fournitures et des services, il est passé conformément au présent titre lorsque la valeur des services dépasse celle des fournitures.

Lorsqu'un marché a pour objet des services et ne comporte des travaux qu'à titre accessoire par rapport à l'objet principal du marché, il est passé conformément au présent titre. »

Art. 20. A l'article 78 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° le § 5 est abrogé;

2° dans le § 6, qui devient le § 5, les mots aux § 3 et 5 » sont remplacés par les mots « au § 3 »

Art. 21. L'article 96 du même arrêté est complété par un alinéa, rédigé comme suit :

« Le délai d'engagement est prolongé de plein droit de la durée du délai d'attente visé à l'article 41sexies, § 2, de la loi. »

Art. 22. In artikel 111 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° paragraaf 1 wordt vervangen als volgt :

« § 1. Deze paragraaf is toepasselijk op de beperkte procedures en de onderhandelingsprocedure met bekendmaking.

Wanneer de opdracht verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie en voegt er de motieven voor hun niet-selectie aan toe.

Wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure, licht de aanbestedende overheid, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in over hun niet-selectie. De niet-geselecteerde kandidaten kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van hun niet-selectie. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

2° paragraaf 2 wordt vervangen als volgt :

« § 2. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures wanneer de opdracht niet verplicht onderworpen is aan de Europese bekendmaking bij de aanvang van de procedure. Hij is niet van toepassing op de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aanbestedende overheid licht onmiddellijk na de toewijzingsbeslissing :

1° de niet-geselecteerde inschrijvers in over hun niet-selectie;

2° de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard in over de wering van hun offerte;

3° de inschrijvers wiens offerte niet gekozen is in over dit feit.

De niet-geselecteerde inschrijvers, de inschrijvers wiens offerte onregelmatig is verklaard en de inschrijvers wiens offerte niet is gekozen, kunnen de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om de motieven van de beslissing die op hen betrekking heeft. De aanbestedende overheid deelt deze motieven mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

3° er wordt een paragraaf *2bis* ingevoegd, luidende :

« § *2bis*. Deze paragraaf is toepasselijk op alle gunningsprocedures, met uitzondering van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking.

De aannemer kan na de gunning van de opdracht de aanbestedende overheid schriftelijk verzoeken om mededeling van de toewijzingsbeslissing. De aanbestedende overheid deelt deze mee binnen vijftien dagen na ontvangst van het verzoek. »;

4° paragraaf 4 wordt opgeheven.

HOOFDSTUK IV. — *Wijzigingen aan het koninklijk besluit van 18 juni 1996 betreffende de mededinging in het raam van de Europese Gemeenschap van sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten*

Art. 23. Artikel 3, § 3, van het koninklijk besluit van 18 juni 1996 betreffende de mededinging in het raam van de Europese Gemeenschap van sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten in de sectoren water, energie, vervoer en postdiensten, wordt aangevuld met de volgende leden :

« Wanneer een opdracht leveringen en diensten betreft, moet zij gegund worden overeenkomstig deze titel wanneer de waarde van de diensten die van de leveringen overschrijdt.

Wanneer een opdracht diensten en, ten opzichte van het hoofdvowerp van de opdracht, slechts bijkomstig werken omvat, moet zij gegund worden overeenkomstig deze titel. »

Art. 24. In artikel 33 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° paragraaf 3 wordt vervangen als volgt :

« § 3. Wanneer de opdracht wordt gegund bij beperkte procedure of onderhandelingsprocedure met bekendmaking licht de aanbestedende dienst, onmiddellijk na de selectiebeslissing, de niet-geselecteerde kandidaten in en voegt er de motieven voor hun niet-selectie aan toe. »;

Art. 22. A l'article 111 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° le paragraphe 1^{er} est remplacé par la disposition suivante :

« § 1^{er}. Le présent paragraphe s'applique aux procédures restreintes et à la procédure négociée avec publicité.

Lorsque le marché est soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés de leur non-sélection et il joint les motifs de leur non-sélection.

Lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure, le pouvoir adjudicateur informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés. Les candidats non-sélectionnés peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de leur non-sélection. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

2° le paragraphe 2 est remplacé par la disposition suivante :

« § 2. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation lorsque le marché n'est pas soumis à une publicité obligatoire au niveau européen lors du lancement de la procédure. Il ne s'applique pas à la procédure négociée sans publicité.

Le pouvoir adjudicateur informe immédiatement après la décision d'attribution :

1° les soumissionnaires non-sélectionnés de leur non-sélection;

2° les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière, du rejet de leur offre;

3° les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie, de ce fait.

Les soumissionnaires non-sélectionnés, les soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière et les soumissionnaires dont l'offre n'a pas été choisie peuvent demander par écrit au pouvoir adjudicateur les motifs de la décision les concernant. Le pouvoir adjudicateur communique ces motifs dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

3° il est inséré un paragraphe *2bis*, rédigé comme suit :

« § *2bis*. Le présent paragraphe s'applique à toutes les procédures de passation, à l'exception de la procédure négociée sans publicité.

L'adjudicataire peut, après l'attribution du marché, demander par écrit au pouvoir adjudicateur de lui communiquer la décision d'attribution. Le pouvoir adjudicateur communique celle-ci dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande. »;

4° le paragraphe 4 est abrogé.

CHAPITRE IV. — *Modifications à l'arrêté royal du 18 juin 1996 relatif à la mise en concurrence dans le cadre de la Communauté européenne de certains marchés de travaux, de fournitures et de services, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux*

Art. 23. L'article 3, § 3, de l'arrêté royal du 18 juin 1996 relatif à la mise en concurrence dans le cadre de la Communauté européenne de certains marchés de travaux, de fournitures et de services, dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux est complété par les alinéas suivants :

« Lorsqu'un marché a pour objet des fournitures et des services, il est passé conformément au présent titre lorsque la valeur des services dépasse celle des fournitures.

Lorsqu'un marché a pour objet des services et ne comporte des travaux qu'à titre accessoire par rapport à l'objet principal du marché, il est passé conformément au présent titre. »

Art. 24. A l'article 33 du même arrêté sont apportées les modifications suivantes :

1° le § 3 est remplacé par la disposition suivante :

« § 3. Lorsque le marché est passé par une procédure restreinte ou négociée avec publicité, l'entité adjudicatrice informe, immédiatement après la décision de sélection, les candidats non sélectionnés et elle joint les motifs de leur non-sélection. »;

2° paragraaf 4 wordt vervangen als volgt :

« § 4. Bij onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking in de zin van artikel 59, § 2, van de wet deelt de aanbestedende dienst aan elke inschrijver wiens offerte niet is gekozen en aan de aannemer de gunningsbeslissing van de opdracht mee binnen een termijn van vijftien dagen na ontvangst van het schriftelijk verzoek. »;

3° een § 5 wordt toegevoegd, luidende :

« De aanbestedende dienst brengt onmiddellijk de kandidaten of de inschrijvers op de hoogte van het feit dat zij besloten heeft af te zien van de gunning van de opdracht of de procedure te herbeginnen. Zij deelt de motieven mee binnen vijftien dagen na de ontvangst van het schriftelijk verzoek van de kandidaten of inschrijvers. »

HOOFDSTUK V. — Wijzigingen aan het koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken

Art. 25. Artikel 22, 3°, van het koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« 3° voor de opdrachten voor aanneming van werken bij wege van een promotieovereenkomst, te voldoen aan de wetgeving inzake de erkenning van aannemers van werken ingeval hij de werken zelf uitvoert, of, indien hij ze niet zelf uitvoert, een beroep te doen op een aannemer die aan de bedoelde wetgeving voldoet. »

Art. 26. Artikel 34 van hetzelfde besluit wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 34. Ongeacht of de concessiehouder de werken zelf uitvoert of niet, worden ze uitgevoerd door een aannemer die aan de wetgeving inzake de erkenning van aannemers van werken voldoet. »

Art. 27. In artikel 21, § 4, van de algemene aannemingsvoorwaarden voor de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten en voor de concessies voor openbare werken, in bijlage bij hetzelfde besluit, wordt het punt 6 geschrapt.

HOOFDSTUK VI. — Slotbepalingen

Art. 28. De artikelen 2 tot 6 van de wet van 8 juni 2008 houdende diverse bepalingen (II) treden in werking de dag waarop dit besluit in het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt.

De overheidsopdrachten en de opdrachten gepubliceerd vóór deze datum of waarvoor bij ontstentenis van een bekendmaking van aankondiging, vóór deze datum uitgenodigd wordt om zich kandidaat te stellen of een offerte in te dienen, blijven onderworpen aan de wettelijke en reglementaire bepalingen die gelden op het ogenblik van de aankondiging of van de uitnodiging.

Art. 29. § 1. De artikelen 1, 2, 4 tot 10, 12 tot 17, 19 en 21 tot 24 van dit besluit treden in werking de dag waarop het in het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt.

De overheidsopdrachten en de opdrachten gepubliceerd vóór deze datum of waarvoor bij ontstentenis van een bekendmaking van aankondiging, vóór deze datum uitgenodigd wordt om zich kandidaat te stellen of een offerte in te dienen, blijven onderworpen aan de wettelijke en reglementaire bepalingen die gelden op het ogenblik van de aankondiging of van de uitnodiging.

§ 2. De artikelen 3, 11, 18, 20, 25, 26 en 27 van dit besluit treden in werking de dag waarop het in het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt.

Art. 30. Onze Eerste Minister is belast met de uitvoering van dit besluit.

Gegeven te Brussel, 31 juli 2008.

ALBERT

Van Koningswege :
De Eerste Minister,
Y. LETERME

2° le § 4 est remplacé par la disposition suivante :

« § 4. En cas de procédure négociée sans publicité au sens de l'article 59, § 2, de la loi, l'entité adjudicatrice communique à tout soumissionnaire dont l'offre n'a pas été choisie et à l'adjudicataire la décision motivée d'attribution du marché dans un délai de quinze jours à compter de la réception de la demande écrite. »;

3° un § 5 est inséré, rédigé comme suit :

« L'entité adjudicatrice informe immédiatement les candidats ou soumissionnaires s'il décide de renoncer à passer le marché ou de recommencer la procédure. Il en communique les motifs dans les quinze jours de la réception de la demande écrite des candidats ou soumissionnaires. »

CHAPITRE V. — Modifications à l'arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics

Art. 25. L'article 22, 3°, de l'arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics, est remplacé par la disposition suivante :

« 3° satisfaire à la législation relative à l'agrégation des entrepreneurs de travaux s'il exécute lui-même les travaux ou, s'il ne les exécute pas lui-même, recourir à un entrepreneur satisfaisant à cette législation. »

Art. 26. L'article 34 du même arrêté est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 34. Que le concessionnaire exécute lui-même ou non les travaux, ceux-ci le sont par un entrepreneur qui satisfait à la législation relative à l'agrégation des entrepreneurs de travaux. »

Art. 27. Dans l'article 21, § 4, du cahier général des charges des marchés publics de travaux, de fournitures et de services et des concessions de travaux publics, formant l'annexe du même arrêté, le point 6 est supprimé.

CHAPITRE VI. — Dispositions finales

Art. 28. Les articles 2 à 6 de la loi du 8 juin 2008 portant des dispositions diverses (II) entrent en vigueur le jour de la publication du présent arrêté au *Moniteur belge*.

Les marchés publics et les marchés publiés avant cette date ou pour lesquels, à défaut de publication d'un avis, l'invitation à présenter une candidature ou à remettre offre est lancée avant cette date, demeurent soumis aux dispositions législatives et réglementaires en vigueur au moment de l'avis ou de l'invitation.

Art. 29. § 1^{er}. Les articles 1^{er}, 2, 4 à 10, 12 à 17, 19 et 21 à 24 du présent arrêté entrent en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*.

Les marchés publics et les marchés publiés avant cette date ou pour lesquels, à défaut de publication d'un avis, l'invitation à présenter une candidature ou à remettre offre est lancée avant cette date, demeurent soumis aux dispositions législatives et réglementaires en vigueur au moment de l'avis ou de l'invitation.

§ 2. Les articles 3, 11, 18, 20, 25, 26 et 27 du présent arrêté entrent en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*.

Art. 30. Notre Premier Ministre est chargé de l'exécution du présent arrêté.

Donné à Bruxelles, le 31 juillet 2008.

ALBERT

Par le Roi :
Le Premier Ministre,
Y. LETERME