

ARRÊTÉ MINISTÉRIEL

MINISTERIEEL BESLUIT

2024-149490-mpu

LE MINISTRE DU GOUVERNEMENT DE LA RÉGION DE BRUXELLES-CAPITALE, CHARGÉ DE L'EMPLOI ET DE LA FORMATION PROFESSIONNELLE, DE LA TRANSITION NUMÉRIQUE ET DES POUVOIRS LOCAUX,

Vu la décision du 19 juin 2024, entrée au Service public régional de Bruxelles le 24 juin 2024, par laquelle le conseil communal de la commune de Saint-Josse-ten-Noode choisit la procédure de passation et approuve les conditions du marché public de services ayant pour objet le versage des décombres trouvés sur le territoire communal et des enlèvements à domicile pour l'année 2025, reconductible tacitement 3 fois, pour un montant total estimé à 448.000 euros hors TVA;

Vu l'ordonnance du 14 mai 1998 organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, l'article 10 ;

Vu la loi du 17 juin 2013 relative à la motivation, à l'information et aux voies de recours en matière de marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services et de concessions ;

Vu la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics ;

Vu l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics ;

Vu l'arrêté royal du 18 avril 2017 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques ;

Vu l'arrêté du gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 18 juillet 2000 portant règlement de son fonctionnement et réglant la signature des actes du Gouvernement, l'article 5 ;

DE MINISTER VAN DE BRUSSELSE HOOFDSTEDELIJKE REGERING, BELAST MET WERK EN BEROEPSOPLEIDING, DIGITALISERING EN DE PLAATSELIJKE BESTUREN,

Gelet op de beslissing van 19 juni 2024, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 24 juni 2024, waarbij de gemeenteraad van de gemeente Sint-Joost-ten-Node de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden vaststelt van de overheidsopdracht voor diensten voor het storten van puinafval gevonden op het gemeentelijk grondgebied en van de ophalingen van afval aan huis voor het jaar 2025; 3 keer stilzwijgend verlengbaar, voor een totaal geraamd bedrag van 448.000 euro exclusief btw;

Gelet op de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, artikel 10;

Gelet op de wet van 17 juni 2013 betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen inzake overheidsopdrachten, bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten en concessies;

Gelet op de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten;

Gelet op het koninklijk besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten;

Gelet op het koninklijk besluit van 18 april 2017 plaatsing overheidsopdrachten in de klassieke sectoren;

Gelet op het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 18 juli 2000 tot regeling van haar werkwijze en tot regeling van de ondertekening van de akten van de Regering, artikel 5;

Considérant que le pouvoir adjudicateur a choisi de passer le marché susmentionné selon les règles de la procédure ouverte ; que l'estimation de ce marché dépasse le seuil de la publicité européenne ; qu'aux points I.10. et I.13 du cahier spécial des charges, le pouvoir adjudicateur prévoit que le marché public susmentionné sera attribué au soumissionnaire présentant l'offre économiquement la plus avantageuse du point de vue du pouvoir adjudicateur, déterminé en se fondant sur le meilleur rapport qualité/prix ; que le pouvoir adjudicateur ne fixe pas de critères d'attribution (assortis de leur pondération relative) permettant d'évaluer les offres sur base du meilleur rapport qualité/prix, en contradiction avec les articles 66, § 1^{er}, et 81, § 2, 3^o, et §§ 3 et 4, de la loi du 17 juin 2016 susmentionné ; qu'il en résulte un manque de transparence de la procédure de passation, en contradiction avec l'article 4 de la loi du 17 juin 2016 précitée ;

Considérant qu'au point I.5. du cahier spécial des charges, le pouvoir adjudicateur fixe un seul critère de sélection qualitative relatif à la capacité économique et financière des soumissionnaires (« le chiffre d'affaires global de l'entreprise et le chiffre d'affaires du domaine d'activités faisant l'objet du marché ») ; qu'il assortit ce critère d'un niveau d'exigence minimal formulé comme suit : « la déclaration porte sur les trois derniers exercices disponibles en fonction de la date de création de l'entreprise ou du début d'activités de l'opérateur économique, dans la mesure où les informations sur ces chiffres d'affaires sont disponibles » ; que, ce faisant, le pouvoir adjudicateur précise la période à couvrir par le document justificatif demandé sur base de ce critère mais il ne fixe pas de niveau d'exigence minimal approprié pour ce critère, en contradiction avec l'article 65, alinéa 2, de l'arrêté royal du 18 avril 2017 susmentionné qui dispose que « Le pouvoir adjudicateur a l'obligation d'assortir chacun des critères de sélection qualitative de caractère économique, financier et/ou technique d'un niveau d'exigence approprié » ; qu'en l'espèce, le pouvoir adjudicateur ne pourrait invoquer l'article 65, alinéa 3, de l'arrêté royal du 18 avril 2017 précité qui prévoit la possibilité, pour le pouvoir adjudicateur, d'utiliser un critère ne se prêtant pas à la fixation d'un niveau d'exigence minimal s'il l'assortit d'un second critère de même type qui se prête à une telle fixation ; qu'en effet, d'une part, le critère précité se prête aisément à la fixation d'un niveau d'exigence minimal et que, d'autre part, le pouvoir adjudicateur n'a prévu qu'un seul critère de sélection qualitative relatif à la capacité économique et financière dans les documents du marché ;

Considérant dès lors que la décision du 19 juin 2024 susvisée viole la loi ;

Overwegende dat de aanbestedende overheid heeft besloten bovengenoemde opdracht te plaatsen volgens de regels van de openbare procedure; dat de raming voor deze opdracht de drempel voor Europese bekendmaking overschrijdt; dat in de punten I.10 en I.13 van het bestek de aanbestedende overheid voornemens is bovengenoemde overheidsopdracht te gunnen aan de inschrijver die de economisch voordeligste offerte indient vanuit het oogpunt van de aanbestedende overheid, vastgesteld op basis van de beste prijs-kwaliteitsverhouding; dat de aanbestedende overheid, in strijd met de artikelen 66, § 1, en 81, § 2, 3^o en §§ 3 en 4, van de voormelde wet van 17 juni 2016 geen gunningscriteria (met hun relatieve gewicht) vaststelt aan de hand waarvan de offertes kunnen worden beoordeeld op basis van de beste prijs-kwaliteitverhouding; dat dit leidt tot een gebrek aan transparantie in de plaatsingsprocedure, in strijd met artikel 4 van voornoemde wet van 17 juni 2016;

Overwegende dat de aanbestedende overheid in punt I.5 van het bestek één enkel kwalitatief selectie criterium vaststelt dat betrekking heeft op de economische en financiële draagkracht van de inschrijvers ("de totale omzet van de onderneming en de omzet op het gebied van de activiteiten waarop de opdracht betrekking heeft"); dat zij aan dit criterium een minimumeis verbindt die als volgt luidt "de verklaring heeft betrekking op de laatste drie beschikbare boekjaren, afhankelijk van de datum waarop de onderneming is opgericht of de ondernemer met zijn activiteiten is begonnen, voor zover informatie over deze omzetcijfers beschikbaar is"; dat de aanbestedende overheid daarbij wel de periode vermeldt waarop het op basis van dit criterium gevraagde bewijsstuk betrekking moet hebben, maar geen gepast minimumniveau voor dit criterium vaststelt, in strijd met artikel 65, tweede lid, van het bovenvermelde koninklijk besluit van 18 april 2017 dat bepaalt: "De aanbestedende overheid is verplicht om elk kwalitatief selectie criterium van economische, financiële en/of technische aard, te verbinden aan een gepast niveau, behalve wanneer één van de gebruikte criteria zich daar niet toe leent."; dat de aanbestedende overheid zich *in casu* niet kon beroepen op artikel 65, lid 3, van voormeld koninklijk besluit van 18 april 2017 dat bepaalt dat de aanbestedende overheid een criterium kan gebruiken dat zich niet leent tot de vaststelling van een gepast niveau indien hij dit criterium vergezeld doet gaan van een tweede criterium van dezelfde aard dat zich daartoe leent; dat enerzijds voornoemd criterium zich gemakkelijk leent voor de vaststelling van een gepast minimumniveau en dat anderzijds de aanbestedende overheid in het bestek slechts één kwalitatief selectie criterium heeft opgenomen dat betrekking heeft op de economische en financiële draagkracht;

Overwegende dat de bovenvermelde beraadslaging van 19 juni 2024 derhalve de wet schendt;

ARRETE :

Article unique. La décision du 19 juin 2024 par laquelle le conseil communal de la commune de Saint-Josse-ten-Noode choisit la procédure de passation et approuve les conditions du marché public de services ayant pour objet le versage des décombres trouvés sur le territoire communal et des enlèvements à domicile, est annulée.

Il doit en être fait mention au registre des délibérations dudit conseil en marge de l'acte annulé.

Bruxelles, le

11 JUIL. 2024

Bernard CLERFAYT

BESLUIT :

Enig artikel. De beslissing van 19 juni 2024 waarbij de gemeenteraad van de gemeente Sint-Joost-ten-Node de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden vaststelt van de overheidsopdracht voor diensten voor het storten van puinafval gevonden op het gemeentelijk grondgebied en van de ophalingen van afval aan huis, wordt vernietigd.

Melding hiervan dient te worden gemaakt in het notulenboek van voornoemde raad in de rand van de vernietigde akte.

Brussel,

11 JUIL. 2024