



2024-143262-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 18 décembre 2023, entrée au service public régional de Bruxelles le 6 janvier 2024, par laquelle le conseil communal de la Ville de Bruxelles choisit la procédure de passation relative au marché public de fournitures ayant pour objet l'acquisition, pour les crèches, des containers utilisés dans le cadre du chantier « complexe Mutsaard », pour un montant estimé à 261.706,92 euros (TVA comprise) ;

Vu l'ordonnance du 14 mai 1998 organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, l'article 9, alinéa 1^{er} ;

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 ;

Considérant que le délai imparti pour statuer sur la délibération susmentionnée a été prorogé de 15 jours par notification du 1^{er} février 2024, en application de l'article 9, alinéa 6, de l'ordonnance du 14 mai 1998 susmentionnée

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

Gelet op de beslissing van 18 december 2023, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 6 januari 2024, waarbij de gemeenteraad van de Stad Brussel de plaatsingsprocedure kiest betreffende de overheidsopdracht voor leveringen met als voorwerp de aankoop van de containers gebruikt op de werf 'complex Mutsaard' voor de creches, voor een bedrag geraamd op 261.706,92 euro (BTW inbegrepen);

Gelet op de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, artikel 9, eerste lid;

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;

Overwegende dat de verplichte termijn om te beslissen met 15 dagen verlengd werd door kennisgeving van 1^{ste} februari 2024, in toepassing van artikel 9, 6^{de} lid, van de voormelde ordonnantie van 14 mei 1998;

Considérant que la commune choisit de recourir à la procédure négociée sans publication préalable sur base de l'article 42, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, d), de la loi du 17 juin 2016 susvisée pour passer le marché public susmentionné; que cette procédure de passation est une procédure d'exception dont les conditions d'application doivent être interprétées strictement et dont l'usage doit être motivé adéquatement en fait et en droit, conformément aux articles 4, 1^o, et 5, 2^o, de la loi du 17 juin 2013 susmentionnée;

Considérant que trois hypothèses (i), (ii), (iii)), permettent le recours à l'article 42 § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, d), précité; que la Ville ne précise pas dans la délibération susvisée laquelle de ces trois hypothèses est invoquée; que la motivation de la décision est incomplète; que, dès lors, le recours à cette procédure de passation n'est pas adéquatement motivé en droit conformément aux articles 4 et 5 susmentionnés;

Considérant qu'il appert de la motivation du conseil communal que « dans le chantier pour la conception et la réalisation d'un complexe scolaire néerlandophone regroupant une crèche de 72 enfants, une école fondamentale de 456 élèves, une école secondaire de 288 élèves et deux salles de sport, avenue Mutsaard 61-69 à 1020 Bruxelles, des conteneurs sont utilisés pour reloger les crèches pour toute la durée du chantier » et que « l'entrepreneur a fait une proposition pour racheter les conteneurs une fois le chantier terminé; que c'est une opportunité pour la Ville d'acquérir des conteneurs « crèches » pour des futurs chantiers; que cette proposition est économiquement très intéressante pour la Ville»; qu'en l'espèce, les raisons invoquées dans la décision susvisée, ne suffisent pas à couvrir une des trois hypothèses permettant le recours à la procédure négociée sans publication préalable sur base de l'article 42, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, d), de la loi du 17 juin 2016 susvisée; qu'il n'appert pas pour quelles raisons artistiques, techniques ou tenant à la protection de droits d'exclusivité, l'opérateur économique BPI REAL ESTATE serait le seul capable d'exécuter le marché public susmentionné; que les conditions d'application de ces hypothèses ne sont pas réunies; que, par conséquent, le recours à la procédure de passation susmentionnée n'a pas été adéquatement motivé dans les faits;

Considérant en outre que si l'utilisation de la procédure négociée sans publication préalable pour les achats d'opportunité était autorisée par le Roi, comme le lui permet l'article 42, § 1^{er}, deuxième alinéa, de la loi du 17 juin 2016 susvisée, la valeur estimée de tels marchés devrait nécessairement être inférieure au seuil correspondant pour la publicité européenne;

Overwegende dat de gemeente de onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking op basis van het artikel 42, § 1, eerste lid, 1^o, d), van voornoemde wet van 17 juni 2016 kiest te gebruiken om de bovenvermelde opdracht te plaatsen; dat deze plaatsingsprocedure een uitzonderingsprocedure is waarvan de toepassingsvoorwaarden strikt moeten worden geïnterpreteerd en waarvan het gebruik afdoende in feite en in rechte moet gemotiveerd worden overeenkomstig de artikelen 4, 1^o, en 5, 2^o, van de bovenvermelde wet van 17 juni 2013;

Overwegende dat drie hypothesen (i), (ii), (iii)) een beroep op bovengenoemd artikel 42, § 1, eerste lid, 1^o, d), mogelijk maken; dat de Stad in bovenvermelde beraadslaging niet preciseert op welke van deze drie gevallen een beroep wordt gedaan; dat de motivering van de beslissing onvolledig is; dat derhalve het beroep op deze plaatsingsprocedure in rechte niet afdoende wordt gemotiveerd overeenkomstig de bovenvermelde artikelen 4 en 5;

Overwegende dat uit de motivering van de gemeenteraad blijkt dat "op de werf voor het ontwerp en de verwezenlijking van het Nederlandstalig schoolcomplex met een crèche voor 72 kinderen, een basisschool voor 456 leerlingen, een secundaire school voor 288 leerlingen en 2 sportzalen, Mutsaardlaan 61-69 te 1020 Brussel, containers worden gebruikt voor het herlogeren van de crèche gedurende de hele duur van de werf" en dat "de ondernemer ons een voorstel heeft gedaan om deze containers over te kopen eens de werf afgelopen is; dat dit een opportuniteit is voor de Stad om containers voor crèches te verwerven voor toekomstige werken; dat dit voorstel economisch zeer interessant is voor de Stad"; dat *in casu*, de ingeroepen redenen in de bovenvermelde beslissing ontoereikend zijn om een van de drie hypothesen te dekken die het beroep op de onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking toelaten; dat niet blijkt van welke artistieke, technische of omwille van exclusiviteitsrecht beschermende redenen de ondernemer BPI REAL ESTATE als enige in staat zou zijn deze opdracht uit te voeren; dat de toepassingsvoorwaarden van deze hypothesen niet vervuld zijn; dat bijgevolg het beroep op bovenvermelde plaatsingsprocedure niet afdoende in feite gemotiveerd werd;

Overwegende bovendien dat, indien het gebruik van de onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking voor gelegenheidsaankopen zou worden toegestaan door de Koning, zoals toegestaan door artikel 42, § 1, tweede lid, van voornoemde wet van 17 juni 2016, de geraamde waarde van dergelijke opdrachten noodzakelijkerwijs lager zou moeten zijn dan de overeenkomstige drempel voor de Europese bekendmaking;

Considérant à titre accessoire que le conseil communal décide d'engager la dépense à l'article 84407/74151 du budget extraordinaire de 2023 (article 5 de la partie décisionnelle de la délibération); que le conseil communal n'est pas compétent en ce qui concerne les engagements budgétaires tels que visés à l'article 57 de l'arrêté royal du 2 août 1990 portant le règlement général de la comptabilité communale; qu'il existe par ailleurs une discordance entre les versions française et néerlandaise de cet article 5 (seule la version néerlandaise prévoit une réserve),

ARRETE :

Article 1er. L'exécution de la décision du 18 décembre 2023 par laquelle le conseil communal de la Ville de Bruxelles choisit la procédure de passation relative au marché public de fournitures ayant pour objet l'acquisition, pour les crèches, des containers utilisés dans le cadre du chantier « complexe Mutsaard », est suspendue.

Art. 2.- Le présent arrêté est notifié au collège des bourgmestre et échevins chargé de le communiquer au conseil communal lors de la prochaine séance. Le conseil communal justifie ou retire l'acte suspendu. Sous peine de nullité de l'acte suspendu, la décision par laquelle il justifie ou retire l'acte suspendu doit être transmise au Gouvernement dans un délai de quarante jours à dater de la réception du présent arrêté.

Bruxelles, le

14 FEV. 2024

Overwegende ten bijkomstige titel dat de gemeenteraad beslist de uitgave vast te leggen op artikel 84407/74151 van de buitengewone begroting 2023 (artikel 5 van het beslissingsgedeelte van de beraadslaging); dat de gemeenteraad echter niet bevoegd is betreffende de budgettaire vastleggingen zoals bedoeld in artikel 57 van het koninklijk besluit van 2 augustus 1990 tot vaststelling van het algemeen reglement van de gemeentelijke boekhouding; dat er bovendien een verschil is tussen de Frans- en de Nederlandstalige versies van dit artikel 5 (de Nederlandstalige versie is de enige die een voorbehoud voorziet);

BESLUIT :

Artikel 1. De uitvoering van de beslissing van 18 december 2023 waarbij de gemeenteraad van de Stad Brussel de plaatsingsprocedure kiest betreffende de overheidsopdracht voor leveringen met als voorwerp de aankoop van de containers gebruikt op de werf 'complex Mutsaard' voor de crèches, wordt geschorst.

Art. 2.- Van dit besluit wordt kennis gegeven aan het college van burgemeester en schepenen. Het college is ermee belast de gemeenteraad hiervan tijdens de volgende vergadering in kennis te stellen. De gemeenteraad rechtvaardigt of trekt de geschorste akte in. De beslissing houdende rechtvaardiging of intrekking wordt op straffe van nietigheid van de geschorste akte aan de Regering gezonden binnen een termijn van veertig dagen vanaf de ontvangst van dit besluit.

Brussel,

14 FEV. 2024


Bernard CLERFAYT