

2024-151496-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 21 août 2024, entrée au Service public régional de Bruxelles le 4 septembre 2024, par laquelle le collège de police de la zone de police Midi choisit la procédure de passation et fixe les conditions du marché public de services ayant pour objet « Accompagnement de la Zone de Police Midi (5341) au long d'un trajet de déménagement et de changement », pour un montant estimé à 140.495,86 euros HTVA ;

Vu l'ordonnance du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les zones de police pluricommunales 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 ;

Considérant que, conformément à l'article 33, § 2, alinéa 2, de la loi du 7 décembre 1998 organisant un service de police intégré, structuré à deux niveaux, le conseil de police a décidé, en date du 30 novembre 2020, de déléguer au collège de police ses pouvoirs en matière de choix du mode de passation et de fixation des conditions des marchés publics dans la limite des crédits inscrits à cette fin au budget ordinaire ; que cette disposition présente toutefois un caractère restrictif et est de stricte interprétation, rappelé notamment par le Conseil d'Etat dans son arrêt n°255.107 du 24 novembre 2022 ; que ce dernier précise par ailleurs dans ce même arrêt que « Pour que la délégation au collège soit admise, il ne suffit donc pas que le marché relève, par son objet, de la gestion

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

Gelet op de beslissing van 21 augustus 2024, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 4 september 2024, waarbij het politiecollege van de politiezone Zuid de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden van de overheidsopdracht voor diensten met als voorwerp "Begeleiding van de Politiezone Zuid (5341) tijdens een verhuis- en verandertraject", voor een geraamd bedrag van 140.495,86 euro excl. BTW, vastlegt;

Gelet op de ordonnantie van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de meergemeentelijke politiezones 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 en 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 politieraad, overeenkomstig artikel 33, § 2, tweede lid, van de wet van 7 december 1998 betreffende de oprichting van een geïntegreerde politiedienst gestructureerd op twee niveaus, op 30 november 2020 heeft beslist zijn bevoegdheden aan de politiecollege te delegeren inzake keuze van de plaatsingsprocedure en vastlegging van de voorwaarden van de overheidsopdrachten met betrekking tot het dagelijks beheer van de politiezone binnen de grenzen van de hiervoor ingeschreven kredieten van de gewone begroting; dat deze bepaling echter restrictief van aard is en strikt moet worden uitgelegd, zoals de Raad van State in zijn arrest nr. 255.107 van 24 november 2022 heeft verklaard; dat deze laatste ook in ditzelfde arrest specificeert dat "Pour que la délégation au collège

journalière ou du budget ordinaire de la zone de police. Le législateur fédéral n'habilite le conseil à déléguer sa compétence que si le marché public en cause fait déjà l'objet de crédits inscrits au budget ordinaire. » ; que la notion de « service ordinaire du budget » est définie à l'article 1er, 7°, de l'arrêté royal du 5 septembre 2001 portant le règlement général de la comptabilité de la zone de police comme suit : « l'ensemble des recettes et des dépenses qui se produisent une fois au moins au cours de chaque exercice financier et qui assurent à la zone de police des revenus et un fonctionnement réguliers, en ce compris le remboursement périodique de la dette » ; que le marché susvisé a pour objet l'accompagnement de la zone de police dans le cadre d'un processus de déménagement et de changement et, suivant le point III. « Description des exigences techniques », la « zone de police est à la recherche d'un gestionnaire de changement approprié pour la guider dans ce processus de relocalisation et de changement. L'objectif est de préparer les changements physiques et mentaux au moyen d'un plan de changement réalisable, réaliste et pratique, de suivre leur mise en œuvre et d'éliminer les points douloureux qui font obstacle à la réussite des changements physiques et mentaux à court et à moyen terme » ; que l'accompagnateur doit faire passer la zone de police d'une situation "telle qu'elle" est à une situation "à être" » ; que, par ailleurs, le délai d'exécution du marché est de 24 mois ; qu'il peut raisonnablement en être déduit qu'il s'agit de prestations très spécifiques limitées dans le temps (2 ans), qui ne seront plus reproduites une fois le processus de relocalisation et de changement achevé ; que ce type de prestations exceptionnelles ne devraient dès lors pas relever du service ordinaire du budget de la zone de police ;

Considérant que la notion de « gestion journalière », qui n'est plus reprise dans l'article 33, § 2, alinéa 2, précité mais qui est mentionnée par le Conseil d'Etat dans son arrêt n°255.107 du 24 novembre 2022, est désormais définie par l'article 5:79, alinéa 2, du nouveau Code des sociétés et des associations : « La gestion journalière comprend aussi bien les actes et les décisions qui n'excèdent pas les besoins de la vie quotidienne de la société que les actes et les décisions qui, soit en raison de leur intérêt mineur qu'ils représentent soit en raison de leur caractère urgent, ne justifient pas l'intervention de l'organe d'administration. » ; que cette définition confirme la position de la jurisprudence sur ce point ; qu'en effet, avant l'entrée en vigueur de cette disposition, la jurisprudence avait établi une distinction entre trois catégories d'actes qui rentrent dans le cadre de la gestion journalière d'une commune (Cass., 17 septembre 1968 ; Cass., 21 février 2000) :

soit admise, il ne suffit donc pas que le marché relève, par son objet, de la gestion journalière ou du budget ordinaire de la zone de police. Le législateur fédéral n'habilite le conseil à déléguer sa compétence que si le marché public en cause fait déjà l'objet de crédits inscrits au budget ordinaire.” (vrije vertaling: “Opdat delegatie aan het college zou zijn toegestaan, volstaat het dus niet dat het voorwerp van de opdracht onder het dagelijks beheer of de gewone begroting van de politiezone valt. De federale wetgever machtigt de raad enkel om zijn bevoegdheden te delegeren indien de overheidsopdracht in kwestie reeds het voorwerp is van op de gewone begroting ingeschreven kredieten.”); dat het begrip “gewone dienst van de begroting” in het artikel 1, 7°, van het koninklijk besluit van 5 september 2001 houdende het algemeen reglement op de boekhouding van de politiezone als volgt wordt gedefinieerd: “alle ontvangsten en uitgaven die ten minste één maal per financieel dienstjaar voorkomen en die de politiezone regelmatige inkomsten en een regelmatige werking waarborgen, met inbegrip van de periodieke aflossing van de schuld”; dat bovengenoemde overheidsopdracht tot doel om de begeleiding van de politiezone tijdens een verhuis- en verandertraject heeft en, volgens punt III. “Technische bepalingen”, “De politiezone is op zoek naar een geschikte changemanager die ons kan begeleiden bij dit verhuis- en verandertraject. De bedoeling is om via een haalbaar, realistisch en praktisch changeplan zowel de fysieke als de mentale veranderingen voor te bereiden, de implementatie ervan op te volgen en de pijnpunten die een succesvolle fysieke en mentale verandering in de weg staan, op korte en middellange termijn weg te werken.”; dat de begeleider de politiezone van een ‘as is’-situatie naar een ‘to be’ situatie moet brengen; dat, bovendien, de overheidsopdracht een uitvoeringstermijn van 24 maanden heeft; dat, redelijkerwijs kan worden afgeleid dat dit zeer specifieke diensten van beperkte duur (2 jaar) zijn, die niet zullen worden herhaald zodra het verhuis- en verandertraject is voltooid; dat dit soort uitzonderlijke dienstverlening dus niet onder de gewone dienst van de begroting van de politiezone moet vallen;

Overwegende dat het begrip “dagelijks bestuur”, dat niet langer in voormeld artikel 33, § 2, tweede lid, is opgenomen maar dat door de Raad van State wordt vermeld in zijn arrest nr. 255.107 van 24 november 2022, thans wordt gedefinieerd door artikel 5:79, tweede lid, van het nieuwe Wetboek van vennootschappen en verenigingen: “Het dagelijks bestuur omvat zowel de handelingen en de beslissingen die niet verder reiken dan de behoeften van het dagelijks leven van de vennootschap, als de handelingen en de beslissingen die, ofwel om reden van hun minder belang dat ze vertonen ofwel omwille van hun spoedeisend karakter, de tussenkomst van het bestuursorgaan niet rechtvaardigen.”; dat deze definitie het standpunt van de rechtspraak op dit punt bevestigt; dat, voordat deze bepaling van kracht werd, werd in de jurisprudentie een onderscheid gemaakt tussen drie categorieën handelingen die onder het dagelijks bestuur van een gemeente vallen (Cass., 17 september 1968; Cass., 21 februari 2000):

- les actes qui concernent le fonctionnement quotidien de la commune ;
- les actes qui ne font pas partie de la première catégorie mais qui ont une importance moindre ;
- les actes qui ne font pas partie des deux premières catégories mais qui présente un caractère urgent de sorte qu'ils ne peuvent attendre l'intervention du conseil communal ;

que dans son arrêt n° 230.716 du 1^{er} avril 2015, le Conseil d'Etat considérait qu' « à défaut de précision légale, il y a lieu d'entendre ces termes (gestion journalière) dans leur acceptation usuelle, soit l'action de gérer, au quotidien, ce qui se fait chaque jour ou encore ce qui est sujet à changer d'un jour à l'autre. », que « la circonstance que le marché est inscrit au budget ordinaire n'(étant)... pas déterminante pour apprécier s'il relève de la gestion journalière. » et qu' « une telle décision (un marché public) qui engage la gestion à moyen ou long terme de la commune s'oppose par nature à la notion de gestion journalière. » ; que, considérant l'objet du marché et le délai d'exécution de 24 mois, le marché public susvisé ne peut pas non plus être considéré comme étant relatif à l'exécution de la gestion journalière de la zone de police ; qu'il ressort de ce qui précède qu'il n'est pas satisfait aux conditions autorisant la délégation prévue à l'article 33, § 2, alinéa 2, de la loi du 7 décembre 1998 organisant un service de police intégré, structuré à deux niveaux ; que dès lors, la compétence de choisir la procédure de passation et la fixation des conditions du marché public susvisé appartient au conseil de police, en application de l'article 33, § 2, alinéa 1^{er}, de cette loi ; qu'il en résulte une incompétence de l'auteur de l'acte du 21 août 2024 susvisé ;

Considérant dès lors que la décision du 21 août 2024 susvisée viole la loi ;

ARRETE :

- handelingen die betrekking hebben op de dagelijkse werking van de gemeente;
 - handelingen die niet tot de eerste categorie behoren maar van minder belang zijn;
 - handelingen die niet tot de eerste twee categorieën behoren maar zo dringend zijn dat ze niet kunnen wachten tot de gemeenteraad een besluit neemt;
- dat de Raad van State in zijn arrest nr. 230.716 van 1 april 2015 van oordeel was dat “à défaut de précision légale, il y a lieu d'entendre ces termes (gestion journalière) dans leur acceptation usuelle, soit l'action de gérer, au quotidien, ce qui se fait chaque jour ou encore ce qui est sujet à changer d'un jour à l'autre.”, dat “la circonstance que le marché est inscrit au budget ordinaire n'(étant)... pas déterminante pour apprécier s'il relève de la gestion journalière.”, en dat “une telle décision (un marché public) qui engage la gestion à moyen ou long terme de la commune s'oppose par nature à la notion de gestion journalière.” (vrije vertaling: “bij gebrek aan wettelijke precisie moeten deze termen (dagelijks beheer) worden opgevat in hun gebruikelijke betekenis. te weten het dagelijks beheren van wat elke dag wordt gedaan of wat van de ene dag op de andere aan verandering onderhevig is”. dat “het feit dat de overheidsopdracht in de gewone begroting is ingeschreven, niet bepalend is om te beoordelen of die binnen het toepassingsgebied van het dagelijks beheer valt” en dat “een dergelijk beslissing (een overheidsopdracht) dat het beheer van de gemeente op middellange of lange termijn verbindt. van nature tegengesteld is aan het begrip van dagelijks beheer”); gelet op het voorwerp van de opdracht en de uitvoeringstermijn van 24 maanden, dat voornoemde overheidsopdracht evenmin kan worden beschouwd als betrekking hebbend op het dagelijks beheer van de politiezone; dat uit het voorgaande volgt dat niet is voldaan aan de voorwaarden voor het toestaan van de delegatie bedoeld in artikel 33, § 2, tweede lid, van de wet van 7 december 1998 betreffende de oprichting van een geïntegreerde politiedienst gestructureerd op twee niveaus; dat bijgevolg de bevoegdheid om de plaatsingsprocedure te kiezen en de voorwaarden van de voormelde overheidsopdracht vast te stellen, krachtens artikel 33, § 2, eerste lid, van die wet toekomt aan de politieraad; dat daaruit volgt dat de auteur van de voormelde akte van 21 augustus 2024 onbevoegd is;

Overwegende dat de bovenvermelde beslissing van 21 augustus 2024 derhalve de wet schendt;

BESLUIT :

Article unique. La décision du 21 août 2024 par laquelle le collège de police de la zone de police Midi choisit la procédure de passation et fixe les conditions du marché public de services ayant pour objet « Accompagnement de la Zone de Police Midi (5341) au long d'un trajet de déménagement et de changement », est annulée.

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

Bruxelles, le

14 OCT. 2024

Enig artikel. De beslissing van 21 augustus waarbij het politiecollege van de politiezone Zuid de gunningsprocedure heeft gekozen en de voorwaarden heeft vastgelegd van de overheidsopdracht voor diensten met als voorwerp "Begeleiding van de Politiezone Zuid (5341) tijdens een verhuis- en verandertraject", wordt vernietigd.

Melding hiervan dient te worden gemaakt in het notulenboek van voornoemd politiecollege in de rand van de vernietigde akte.

Brussel,

14 OCT. 2024



Bernard CLERFAYT