



ARRÊTÉ MINISTÉRIEL

MINISTERIEEL BESLUIT

2024-143208
-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 29 décembre 2023, entrée au Service public régional de Bruxelles le 5 janvier 2024, par laquelle le collège des bourgmestre et échevins de la commune de Watermael-Boitsfort attribue le marché public de travaux relatif à l'aménagement d'un site de padel au parc sportif des 3 Tilleuls, au montant total de 579.523,48 euros TVAC ;

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 susvisée a été prorogé de 15 jours, en application de l'article 9, dernier alinéa, de l'ordonnance du 14 mai 1998 précitée ;

Considérant que, en date du 18 octobre 2022, le conseil communal a choisi la procédure de passation et fixé les conditions et l'estimation du marché public précité ; que la procédure de passation choisie est la procédure négociée directe avec publication préalable ;

Considérant qu'il est précisé dans la décision d'attribution susvisée qu'un avis de marché a été publié au niveau belge le 25 octobre 2022, que

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

Gelet op de beslissing van 29 december 2023, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 5 januari 2024, waarbij het college van burgemeester en schepenen van Watermaal-Bosvoorde de overheidsopdracht voor de uitvoering van werken betreffende de aanleg van een padelsterrein op de sportwarande van de 3 Linden, voor een totaalbedrag van 579.523,48 euro incl. BTW, gunt;

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, in toepassing van artikel 9, laatste lid, van de voormelde ordonnantie van 14 mei 1998;

Overwegende dat de gemeenteraad op 18 oktober 2022 de plaatsingsprocedure heeft gekozen en de voorwaarden heeft vastgesteld voor bovengenoemde overheidsopdracht; dat de gekozen plaatsingsprocedure de vereenvoudigde onderhandelingsprocedure met voorafgaande bekendmaking is;

Overwegende dat in bovengenoemde gunningsbeslissing is vermeld dat op 25 oktober 2022 een aankondiging van opdracht op Belgisch niveau is

l'ouverture de trois offres a eu lieu le 29 mai 2023, que, sur base de remarques émises par les soumissionnaires, le cahier spécial des charges a été modifié et que l'ouverture des offres finales a eu lieu le 16 octobre 2023 ; qu'il appert toutefois du dossier transmis à l'Administration régionale que le pouvoir adjudicateur a procédé à l'ouverture de trois offres le 1^{er} décembre 2022 (cet élément de la procédure de passation n'est pas mentionné dans la décision d'attribution susvisée) ; que le rapport d'examen des offres mentionne par ailleurs que la date limite de l'introduction des offres était fixée au 30 novembre 2022 ;

Considérant qu'il n'apparaît pas à la lecture de la décision d'attribution susvisée qui a pris la décision formelle relative à la modification du cahier spécial des charges et du métré au cours de la procédure de passation ni quand et sur base de quelle disposition légale cette décision a été prise ; qu'il est seulement mentionné au début du rapport d'examen des offres la date de deux décisions relatives à l'approbation des conditions modifiées ; que la première, prise par le collège des bourgmestre et échevins le 31 juillet 2023, n'a pas été transmise à l'Administration régionale en vue de l'exercice de la tutelle administrative, en contradiction avec les dispositions de l'article 1^{er}, 17^o, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 16 juillet 1998 relatif à la transmission au Gouvernement des actes des autorités communales ; qu'il en résulte que son contenu n'a pu être contrôlé ; que l'objet de la seconde décision modificative mentionnée dans le rapport d'examen des offres (réf. 017/19.09.2023/A/0034) concerne en réalité les engagements du pouvoir local relatifs à l'octroi de subsides pour le Plan triennal d'investissement sportif (PTIS) 2021-2023 et non l'approbation des conditions modifiées ;

Considérant qu'il n'apparaît pas non plus de manière explicite dans la décision d'attribution et ses annexes si cette modification du cahier spécial des charges est intervenue dans le cadre d'une phase de négociation ;

Considérant dès lors que la procédure de passation au cours de laquelle la décision d'attribution susvisée a été prise, manque de transparence, en contradiction avec les dispositions de l'article 4 de la loi du 17 juin 2016 susmentionnée ;

Considérant que l'estimation (450.000 euros TVAC) et le cadre budgétaire de la dépense (financer cette dépense par le crédit inscrit au budget extraordinaire de l'exercice 2022, article 764/725-60) relative au marché public susmentionné ont initialement été fixées par le conseil communal dans la décision du 18 octobre 2022 précitée ; que ces deux éléments font partie des conditions du marché public précité ; que, dans la partie décisionnelle de la décision d'attribution susvisée, le collège des bourgmestre et échevins décide

- d' « approuver l'ajustement du montant estimé à 637.475,82 euros »,
- d' « attribuer le marché (...) pour le

bekendgemaakt, dat op 29 mei 2023 drie offertes zijn geopend, dat op basis van opmerkingen van de inschrijvers het bestek is gewijzigd en dat op 16 oktober 2023 de definitieve offertes zijn geopend; dat echter uit het aan de Gewestelijke Administratie toegezonden dossier blijkt dat de aanbestedende overheid drie offertes heeft geopend op 1 december 2022 (dit element van de plaatsingsprocedure wordt niet vermeld in voornoemde gunningsbeslissing); dat in het verslag over het onderzoek van de offertes bovendien wordt vermeld dat de uiterste datum voor de indiening van de offertes 30 november 2022 was;

Overwegende dat uit bovengenoemde gunningsbeslissing niet blijkt wie de formele beslissing tot wijziging van het bestek en de meetstaat tijdens de plaatsingsprocedure heeft genomen, noch wanneer en op grond van welke wettelijke bepaling deze beslissing is genomen; dat in het begin van het verslag over het onderzoek van de offertes enkel de datum wordt vermeld van twee beslissingen met betrekking tot de goedkeuring van de gewijzigde voorwaarden; dat de eerste, genomen door het college van burgemeester en schepenen op 31 juli 2023, niet werd overgemaakt aan de Gewestelijke Administratie met het oog op de uitoefening van het administratief toezicht, in strijd met de bepalingen van artikel 1, 17^o, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 16 juli 1998 betreffende de overlegging aan de Regering van de akten van de gemeenteoverheden; dat de inhoud ervan bijgevolg niet kon worden gecontroleerd; dat het voorwerp van de tweede wijzigingsbeslissing die in het verslag van het onderzoek van de offertes wordt vermeld (ref. 017/19.09.2023/A/0034), in werkelijkheid betrekking heeft op de verbintenissen van het plaatselijke bestuur met betrekking tot de toekenning van subsidies voor het driejarig plan voor sportinvesteringen (PTIS) 2021-2023 en niet op de goedkeuring van de gewijzigde voorwaarden;

Overwegende dat in de gunningsbeslissing en zijn bijlagen niet expliciet wordt vermeld of deze wijziging van de bijzondere specificaties in het kader van een onderhandelingsfase heeft plaatsgevonden;

Overwegende derhalve dat de plaatsingsprocedure tijdens welke voornoemde gunningsbeslissing is genomen, in strijd met de bepalingen van artikel 4 van de voormelde wet van 17 juni 2016, niet transparant is;

Overwegende dat de raming (450.000 euro inclusief btw) en het budgettaire kader voor de uitgaven (deze uitgaven te financieren uit het krediet opgenomen in de buitengewone begroting voor het begrotingsjaar 2022, artikel 764/725-60) met betrekking tot voornoemde overheidsopdracht initieel door de gemeenteraad werden vastgelegd in voornoemd beslissing van 18 oktober 2022; dat deze twee elementen deel uitmaken van de voorwaarden van voornoemde overheidsopdracht; dat het college van burgemeester en schepenen in het besluitvormend gedeelte van voornoemd gunningsbeslissing beslist om

- om "de aanpassing van het geraamde bedrag tot 637.475,82 euro goed te keuren",

- montant d'offre contrôlé et corrigé de 478.945,02 euros HTVA ou 579.523,48 euros, 21% TVAC. »,
- de « financer la dépense (...) sur le crédit inscrit au budget extraordinaire de l'exercice 2023, article 764/725-60 sur lequel un montant de 637.475,82 euros (57.952,34 euros de marge inclus) est à engager. » ;

qu'en l'absence d'une nouvelle décision du conseil communal relative au changement d'exercice budgétaire et à l'augmentation du montant de la dépense, le collège des bourgmestre et échevins ne respecte pas les limites budgétaires fixées par le conseil communal pour ce marché, sans pour autant les modifier explicitement ni décider d'en informer le conseil communal lors de sa prochaine séance ;

Considérant que le pouvoir adjudicateur a l'obligation de procéder à la vérification des prix après la correction des éventuelles erreurs dans les opérations arithmétiques et/ou purement matérielles, en application des articles 33 et 35 de l'arrêté royal du 18 avril 2017 susmentionné ; qu'une telle vérification doit lui permettre de s'assurer de ce que le prix proposé peut garantir une exécution du marché conforme aux exigences édictées par les documents du marché et aux prestations proposées par les soumissionnaires ; qu'il n'apparaît toutefois pas des éléments du dossier que le pouvoir adjudicateur a procédé à cette vérification ;

ARRETE :

Article 1er. L'exécution de la décision du 29 décembre 2023 par laquelle le collège des bourgmestre et échevins de la commune de Watermael-Boitsfort attribue le marché public de travaux relatif à l'aménagement d'un site de padel au parc sportif des 3 Tilleuls, est suspendue.

Art. 2. Le présent arrêté est notifié au collège des bourgmestre et échevins. Celui-ci 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

19 FEV. 2023

Bernard CLERFAYT

- om "de opdracht (...) te gunnen voor het bedrag van de gecontroleerde en gecorrigeerde offerte van 478.945,02 euro exclusief btw of 579.523,48 euro, 21% inclusief btw",
- om "de uitgaven (...) te financieren uit het krediet dat is opgenomen in de speciale begroting voor het begrotingsjaar 2023, post 764/725-60, waaruit een bedrag van 637.475,82 euro (inclusief 57 952,34 euro marge) moet worden vastgelegd";

dat het college van burgemeester en schepenen, bij gebreke van een nieuw beslissing van de gemeenteraad betreffende de wijziging van het begrotingsjaar en de verhoging van het bedrag van de uitgaven, zich niet houdt aan de begrotingslimieten die de gemeenteraad voor deze overheidsopdracht heeft vastgesteld, zonder deze expliciet te wijzigen of te besluiten de gemeenteraad tijdens zijn volgende vergadering te informeren;

Overwegende dat de aanbestedende overheid krachtens de artikelen 33 en 35 van voornoemd koninklijk besluit van 18 april 2017 verplicht is de prijzen te controleren na correctie van eventuele rekenfouten en/of zuiver materiële fouten; dat deze controle hem in staat moet stellen zich ervan te vergewissen dat de voorgestelde prijs de uitvoering van de opdracht kan garanderen overeenkomstig de in het bestek vastgestelde eisen en de door de inschrijvers voorgestelde prestaties; dat uit de bewijsstukken in het dossier echter niet blijkt dat de aanbestedende overheid een dergelijke controle heeft uitgevoerd;

BESLUIT :

Artikel 1. De uitvoering van de beslissing van 29 december 2023 waarbij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Watermaal-Bosvoorde de overheidsopdracht voor werken met betrekking tot de aanleg van een padelterrein op de sportwande van de 3 Linden goedgekeurd, wordt geschorst.

Art. 2. Van dit besluit wordt kennis gegeven aan het college van burgemeester en schepenen. Het college 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,

19 FEV. 2023