

ARRÊTÉ MINISTÉRIEL

MINISTERIEEL BESLUIT

2025-162401-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 23 juin 2025, entrée au Service public régional de Bruxelles le 25 juin 2025, par laquelle le conseil communal de la commune d'Etterbeek choisit la procédure de passation et fixe les conditions du marché public de travaux relatif à la construction d'un pavillon pour les jeunes, pour un montant total estimé à 637.154,35 € 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 qu'en application de l'article 9, alinéa 6, de l'ordonnance du 14 mai 1998 susmentionnée, le délai imparti pour statuer sur la délibération du 23 juin 2025 susmentionnée a été prorogé de 15 jours ;

Considérant que le sous-critère d'attribution 2.3. du marché public susvisé consiste en « La présentation d'au moins une référence de chantier pertinente (...) » ; qu'un tel critère portant sur l'expérience du soumissionnaire correspond au moyen de preuve attestant des capacités techniques d'un opérateur économique mentionné à l'article 68, § 4, 1^o, a), de l'arrêté royal du 18 avril 2017 susvisé ; qu'en outre, ce sous-critère est fort similaire au critère de sélection qualitative portant sur la capacité technique et professionnelle imposé par les documents du

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

Gelet op de beslissing van 23 juni 2025, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 25 juni 2025, waarbij de gemeenteraad van de gemeente Etterbeek de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden van de overheidsopdrachten voor werken met betrekking tot de bouw van een paviljoen voor jongeren, voor een totaal bedrag geraamd op 637.154,35 € inclusief btw, vaststelt;

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 in toepassing van artikel 9, lid 6, van de bovenvermelde ordonnantie van 14 mei 1998, de verplichte termijn om te beslissen over bovenvermelde beraadslaging van 23 juni 2025 met 15 dagen verlengd werd;

Overwegende dat het subcriterium 2.3. van de hierboven vermelde overheidsopdracht bestaat uit „De presentatie van ten minste één relevant referentieproject (...)” ; dat een dergelijk criterium, dat betrekking heeft op de ervaring van de inschrijver, overeenkomt met het bewijsmiddel dat de technische bekwaamheid van een ondernemer aantoon, zoals vermeld in artikel 68, § 4, 1^o, a), van het bovenvermelde koninklijk besluit van 18 april 2017 ; dat bovendien dit subcriterium sterk lijkt op het kwalitatieve selectiecriterium inzake technische en

marché (« Une liste des travaux exécutés au cours des trois dernières années concernant des bâtiments à structure similaire d'une surface minimale de 100 m² (...) » et « une liste des travaux exécutés ces trois dernières années apportant la preuve de la mise en œuvre de matériaux biosourcés »); que compte tenu de la distinction opérée par la réglementation des marchés publics entre les critères de sélection et ceux d'attribution, les mêmes critères ne peuvent pas être utilisés indifféremment à l'un ou l'autre stade de la procédure; qu'en particulier, le critère de sélection mentionné l'article 68, § 4, 1^o, a), de l'arrêté royal du 18 avril 2017 susvisé ne peut être utilisé comme critère d'attribution; que dès lors le sous-critère d'attribution 2.3. n'est pas approprié pour déterminer l'offre économiquement la plus avantageuse en application de l'article 81, § 2, de la loi du 17 juin 2016 susvisée;

Considérant que le sous-critère d'attribution 2.1. consiste en « La motivation de l'entreprise à intégrer des matériaux biosourcés et/ou des techniques de construction sèche dans le projet (...) »; que le terme « motivation » ne revêt pas une signification claire et précise, et peut se prêter à des interprétations différentes; que dès lors en contradiction avec l'article 81, § 3, alinéa 2, de la loi du 17 juin 2016 susvisé, le sous-critère d'attribution 2.1. confère à la commune une liberté inconditionnée de choix lui permettant de valoriser ce que bon lui semble dans les informations qui lui seront transmises par les soumissionnaires;

ARRETE :

Article 1er. L'exécution de la décision du 23 juin 2025 par laquelle le conseil communal de la commune d'Etterbeek choisit la procédure de passation et fixe les conditions du marché public de travaux relatif à la construction d'un pavillon pour les jeunes, 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

08 AOUT 2025

Bernard CLERFAYT

beroepsbekwaamheid dat wordt opgelegd door de opdrachtdocumenten („Een lijst van werken uitgevoerd over de drie laatste jaren betreffende gebouwen met een soortgelijke structuur over een oppervlakte van minimum 100 m² (...)“ en „Een lijst van werkzaamheden die de afgelopen drie jaar zijn uitgevoerd en die het gebruik van biogebaseerde materialen aantonen”); dat gelet op het onderscheid dat de regelgeving inzake overheidsopdrachten maakt tussen selectiecriteria en gunningscriteria, dezelfde criteria niet willekeurig in een van beide fasen van de procedure mogen worden gebruikt; dat in het bijzonder het selectie criterium vermeld in artikel 68, § 4, 1^o, a), van het bovenvermeld koninklijk besluit van 18 april 2017, niet als gunningscriterium mag worden gebruikt; dat bijgevolg het subcriterium 2.3. niet geschikt is om de economisch meest voordelige offerte te bepalen overeenkomstig artikel 81, § 2, van de bovenvermelde wet van 17 juni 2016;

Overwegend dat het subcriterium 2.1. bestaat uit “De motivatie van het bedrijf om biogebaseerde materialen en/of droge bouwtechnieken te integreren in het project (...)”; dat de term “motivatie” geen duidelijke en precieze betekenis heeft en vatbaar kan zijn voor verschillende interpretaties; dat bijgevolg, in strijd met artikel 81, § 3, tweede lid, van bovenvermelde wet van 17 juni 2016, het subcriterium 2.1. de gemeente een onvoorwaardelijke keuzevrijheid geeft, zodat zij de ontvangen offertes naar eigen goeddunken kan waarderen;

BESLUIT :

Artikel 1. De uitvoering van de beslissing van 23 juni 2025 waarbij de gemeenteraad van de gemeente Etterbeek de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden van de overheidsopdrachten voor werken met betrekking tot de bouw van een paviljoen voor jongeren vaststelt, 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,

08 AOUT 2025