

2024-147803-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 24 avril 2024, entrée au Service public régional de Bruxelles le 2 mai 2024, par laquelle le conseil communal de la commune de Jette choisit la procédure de passation et approuve les conditions d'un marché de fournitures, passé conjointement avec la société immobilière LOJEGA, ayant pour objet la mise en place de conteneurs enterrés dans le cadre du réaménagement du site Esseghem, pour un montant total estimé à 293.040 euros hors TVA ;

Vu la décision du 29 novembre 2023, entrée au Service public régional de Bruxelles le 7 décembre 2023, par laquelle le conseil communal de la commune de Jette a approuvé la convention signée entre LOJEGA, d'une part, et la commune de Jette, d'autre part, décrivant les responsabilités et les engagements de chacune des parties dans le cadre du marché conjoint ayant pour objet la mise en place de conteneurs enterrés sur le site Esseghem ;

Vu la décision du 29 novembre 2023, entrée au Service public régional de Bruxelles le 7 décembre 2023, par laquelle le conseil communal de la commune de Jette a décidé de passer par procédure ouverte un marché public de travaux (réf. 2023-CQD-006) ayant pour objet le réaménagement du site Esseghem dans le cadre du Contrat de Quartier durable Magritte, divisé en quatre lots (lot 1 : voiries, égouttage, impétrants, mobilier et plantations, pour un montant estimé à 2.929.324,80 euros hors TVA ; lot 2 (passé conjointement avec LOJEGA) : conteneurs enterrés, pour un montant estimé à 280.480,50 euros hors TVA ; lot 3 : halle et abri des jeunes, pour un montant estimé à 456.762 euros hors TVA ; lot 4 : parking sous-dalle, pour un montant estimé à 85.330 euros hors TVA), pour un montant global estimé à 3.751.897,29 euros hors TVA et en a fixé les conditions ;

Vu la décision du 19 mars 2024, entrée au Service public régional de Bruxelles le 29 mars 2024, par laquelle le collège des bourgmestre et échevins de la commune de Jette a décidé de ne pas attribuer le lot 2 « conteneurs enterrés » du marché public de travaux (réf. 2023-CQD-006), d'arrêter la procédure de passation pour ce lot 2 et d'éventuellement le relancer ultérieurement, compte tenu que : (i) la dépense de ce lot a été estimée à 280.480,50 euros hors TVA ou 339.381,41 euros TVA comprise, (ii)

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

Gelet op de beslissing van 24 april 2024, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 2 mei 2024, waarbij de gemeenteraad van Jette de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden van een overheidsopdracht voor leveringen goedkeurt die samen met Immobilière LOJEGA wordt geplaatst voor de installatie van ondergrondse containers in het kader van de herinrichting van de Esseghemsite, voor een totaal geraamd bedrag van 293.040 euro excl. btw;

Gelet op de beslissing van 29 november 2023, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 7 december 2023, waarbij de gemeenteraad van Jette de overeenkomst tussen LOJEGA enerzijds en de gemeente Jette anderzijds, waarin de verantwoordelijkheden en verbintenissen van elk van de partijen worden beschreven in het kader van de gezamenlijke overheidsopdracht voor de plaatsing van ondergrondse containers op de Esseghemsite heeft goedgekeurd;

Gelet op de beslissing van 29 november 2023, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 7 december 2023, waarbij de gemeenteraad van Jette heeft beslist om, via openbare procedure, een overheidsopdracht voor werken (ref. 2023-CQD-006) voor de heraanleg van de Esseghemsite in het kader van het voor de duurzaam wijkcontract Magritte, verdeeld in vier percelen (perceel 1: wegen, riolering, opstuwings, meubilair en beplanting, voor een geraamd bedrag van 2.929.324,80 € excl. btw; perceel 2 (samen met LOJEGA geplaatst): ondergrondse containers, voor een geraamd bedrag van 280.480,50 € excl. btw; perceel 3: jeugdhal en schuilplaats, voor een geraamd bedrag van €456.762 excl. btw; perceel 4: ondergrondse parking, voor een geraamd bedrag van €85.330 excl. btw), voor een totaal geraamd bedrag van €3.751.897,29 excl. btw te plaatsen en er de voorwaarden van vast te stellen;

Gelet op de beslissing van 19 maart 2024, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 29 maart 2024, waarbij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Jette beslist heeft om perceel 2 "ondergrondse containers" van de overheidsopdracht voor werken (ref. 2023-CQD-006) niet te gunnen, de plaatsingsprocedure voor dit perceel 2 stop te zetten en eventueel later opnieuw te lanceren, aangezien: (i) de uitgaven voor dit perceel geraamd werden op 280.480,50 excl.

une seule offre est parvenue pour le lot 2, celle du soumissionnaire NV DE DENDER, au montant 446.419,95 euros hors TVA ou 540.168,14 euros TVA comprise et (iii) le budget établi pour LOJEGA (société qui finance ce lot) ne permet pas le paiement d'une telle différence de prix ;

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 la loi du 29 juillet 1991 relative à la motivation des actes administratifs ;

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 dans la partie décisionnelle de la délibération susvisée du 24 avril 2024, le conseil communal prend plusieurs décisions, notamment celle de lancer un nouveau marché suivant les règles de la procédure négociée sans publication préalable pour ce qui correspond au contenu du lot 2 du marché public réf. 2023-CQD-006 qui n'a pas pu être attribué au cours d'une précédente procédure de passation ; que la décision mentionnée est justifiée par le conseil communal en invoquant, dans la partie considérative, d'une part, l'application de l'article 42, § 1^{er}, c), de la loi du 17 juin 2016 susmentionnée, qui établit qu'un pouvoir adjudicateur peut recourir à la procédure négociée sans publication préalable lorsque « aucune demande de participation ou demande de participation appropriée, aucune offre ou offre appropriée n'a été déposée à la suite d'une procédure ouverte ou restreinte, pour autant que les conditions initiales du marché ne soient pas substantiellement modifiées et, pour les marchés dont le montant est égal ou supérieur aux seuils fixés pour la publicité européenne, qu'un rapport soit communiqué à la Commission européenne à sa demande » et d'autre part, la décision du 19 mars 2024 du collège des bourgmestre et échevins de la commune de Jette précitée, par laquelle le collège des bourgmestre et échevins décide de ne pas attribuer et d'arrêter la procédure de passation pour le

BTW of 339.381,41 incl. BTW, (ii) voor perceel 2 slechts één offerte is ontvangen, die van inschrijver NV DE DENDER, voor een bedrag van 446 419,95 excl. btw of 540 168,14 incl. btw en (iii) de begroting van LOJEGA (de vennootschap die dit perceel financiert) de betaling van een dergelijk prijsverschil niet toelaat;

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 de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen;

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 het besluitvormende gedeelte van voornoemde beslissing van 24 april 2024, de gemeenteraad verschillende beslissingen neemt, met name deze om een nieuwe opdracht te lanceren overeenkomstig de regels van de onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking voor wat overeenkomt met de inhoud van perceel 2 van de overheidsopdracht ref. 2023-CQD-006 die niet kon worden gegund tijdens een eerdere plaatsingsprocedure; dat de genoemde beslissing door de gemeenteraad wordt gemotiveerd door zich, in het overwegende gedeelte, enerzijds te beroepen op de toepassing van artikel 42, § 1, 1^o, c), van de voormelde wet van 17 juni 2016, dat bepaalt dat een aanbestedende overheid gebruik kan maken van de onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking wanneer "geen of geen geschikte aanvraag tot deelneming of offerte werd ingediend ingevolge een openbare of niet-openbare procedure, mits de oorspronkelijke voorwaarden van de opdracht niet wezenlijk worden gewijzigd, en, voor opdrachten die gelijk zijn aan of hoger zijn dan de drempels voor de Europese bekendmaking, aan de Europese Commissie op haar verzoek een verslag wordt overgelegd" en anderzijds, de beslissing van 19 maart 2024 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Jette, waarbij het college van burgemeester en schepenen

lot 2 (conteneurs enterrés) du marché public réf. 2023-CQD-006, compte tenu que le montant de la seule offre introduite pour le lot 2 (446.419,95 euros hors TVA) dépassait considérablement le montant estimé pour ce lot (280.480,50 euros hors TVA); que, or, d'une part le pouvoir adjudicateur semble confondre les concepts d'« offre non appropriée » et d'« offre inacceptable » dans la partie considérative de la décision susvisée; que l'article 42, § 1er, alinéa 1^{er}, 1^o, c), alinéa 2, de la loi du 17 juin 2016 susmentionnée dispose qu'une offre n'est pas considérée comme appropriée lorsqu'elle est sans rapport avec le marché parce qu'elle n'est manifestement pas en mesure, sans modifications substantielles, de répondre aux besoins et aux exigences du pouvoir adjudicateur spécifiés dans les documents du marché; que l'article 26, § 4, b), de la directive 2014/24/EU du Parlement européen et du Conseil du 26 février 2014 sur la passation des marchés publics et abrogeant la directive 2004/18/CE précise quant à lui qu'une offre doit notamment être considérée comme inacceptable lorsqu'elle est présentée par un soumissionnaire dépourvu des capacités requises ou dont le prix dépasse le budget du pouvoir adjudicateur tel qu'il a été déterminé et établi avant le lancement de la procédure de passation du marché;

Considérant d'autre part, que le pouvoir adjudicateur qui entend passer son marché public sans publicité et sans mise en concurrence déroge aux principes généraux de droit prévus aux articles 4 et 5 de la loi du 17 juin 2016 susmentionnée; que s'agissant d'une procédure de passation d'exception, les conditions d'application de cette procédure de passation sont de stricte interprétation; que dans le cas de la décision susvisée, le recours à la procédure négociée sans publicité sur base de l'article 42, § 1er, alinéa 1^{er}, 1^o, c), de la loi du 17 juin 2016 susmentionnée implique notamment qu'aucune offre ou offre appropriée n'a été déposée à la suite d'une procédure ouverte ou restreinte; que cette hypothèse n'est pas applicable au présent cas puisque la non-attribution du lot 2 du marché public réf. 2023-CQD-006 était notamment justifiée en raison du montant insuffisant du budget prévu par LOJEGA, ce qui fait que cette offre aurait dû être qualifiée d'offre inacceptable;

Considérant dès lors que la motivation en fait et en droit de la décision susvisée est inadéquate, en contradiction avec les dispositions de l'article 3 de la loi du 29 juillet 1991 susmentionnée;

ARRETE :

heeft beslist om perceel 2 (ondergrondse containers) van overheidsopdracht nr. 2023-CQD-006 niet te gunnen en de plaatsingsprocedure ervan stop te zetten, aangezien het bedrag van de enige ingediende offerte voor perceel 2 (446 419,95 euro excl. btw) aanzienlijk hoger lag dan het geraamde bedrag voor dat perceel (280 480,50 euro excl. btw); dat de aanbestedende overheid enerzijds de begrippen "ongeschikte offerte" en "onaanvaardbare offerte" in de overwegingen van voornoemde beslissing lijkt te verwarren; dat artikel 42, § 1, eerste lid 1, 1^o, c), alinea 2, van de voornoemde wet van 17 juni 2016 bepaalt dat een offerte niet geschikt wordt bevonden als zij niet relevant is voor de opdracht, omdat zij, zonder wezenlijke wijzigingen, kennelijk niet voorziet in de in de opdrachtdocumenten omschreven behoeften en eisen van de aanbestedende overheid; dat artikel 26, § 4, b), van richtlijn 2014/24/EU van het Europees Parlement en de Raad van 26 februari 2014 betreffende het plaatsen van overheidsopdrachten en tot intrekking van richtlijn 2004/18/EG, bepaalt dat een offerte met name als onaanvaardbaar moet worden beschouwd wanneer zij afkomstig is van een inschrijver die niet over de vereiste bekwaamheden beschikt of waarvan de prijs hoger is dan de begroting van de aanbestedende dienst die vóór de aanvang van de plaatsingsprocedure is bepaald en vastgesteld;

Overwegende daarentegen dat de aanbestedende overheid die zijn overheidsopdracht zonder bekendmaking en zonder oproep tot mededinging wil plaatsen, afwijkt van de algemene rechtsbeginselen die zijn voorzien in de artikelen 4 en 5 van bovengenoemde wet van 17 juni 2016; dat aangezien het om een uitzonderlijke plaatsingsprocedure gaat de toepassingsvoorwaarden van deze procedure strikter moeten worden geïnterpreteerd; dat in het geval van voornoemde beslissing, het beroep op de plaatsingsprocedure via onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking op grond van artikel 42, § 1, eerste lid, 1^o, c), van voornoemde wet van 17 juni 2016 in het bijzonder impliceert dat er geen of geen geschikte offerte is ingediend na een openbare of niet-openbare procedure; dat deze hypothese niet van toepassing is op de onderhavige zaak, aangezien de niet-gunning van perceel 2 van overheidsopdracht nr. 2023-CQD-006 met name gerechtvaardigd was wegens het ontoereikende bedrag van het door LOJEGA voorziene budget, zodat deze offerte als een onaanvaardbare offerte had moeten worden gekwalificeerd;

Overwegende bijgevolg dat de voormelde beslissing feitelijk en rechtens ontoereikend is gemotiveerd, in strijd met de bepalingen artikel 3 van de wet van 29 juli 1991;

BESLUIT :

Article 1er. L'exécution de la décision du 24 avril 2024 par laquelle le conseil communal de Jette choisit la procédure de passation et approuve les conditions d'un marché de fournitures, passé conjointement avec la société immobilière LOJEGA, ayant pour objet la mise en place de conteneurs enterrés dans le cadre du réaménagement du site Esseghem, est suspendue.

Art. 2.- Le présent arrêté est notifié au collègue 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

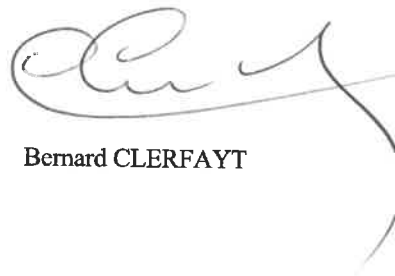
12 JUIN 2024

Artikel 1. De uitvoering van de beslissing van 24 april 2024 waarbij de gemeenteraad van Jette de plaatsingsprocedure kiest en de voorwaarden voor een gezamenlijke overheidsopdracht met Immobilière LOJEGA voor de installatie van ondergrondse containers in het kader van de herinrichting van de Esseghemsite goedkeurt, 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,

12 JUIN 2024



Bernard CLERFAYT