

ARRÊTÉ MINISTÉRIEL

MINISTERIEEL BESLUIT

2023-130578
-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 22 décembre 2022, entrée au Service public régional de Bruxelles le 30 janvier 2023, par laquelle le collège des bourgmestre et échevins de la Ville de Bruxelles attribue le marché public de travaux relatif au renouvellement de la cour de récréation de l'école fondamentale Baron Steens sise rue Haute, 257 à 1000 Bruxelles, au montant total 960.358,59 euros HTVA ;

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

Vu l'ordonnance du 14 mai 1998 organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, l'article 9, alinéas 1^{er} et 6 ;

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 26 septembre 1991 fixant certaines mesures d'application de la loi du 20 mars 1991 organisant l'agrégation d'entrepreneurs de travaux ;

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 requis pour statuer sur la délibération précitée a été prorogée de 15 jours par notification du 27 février 2023, en application de l'article 9, alinéa 6, de l'ordonnance du 14 mai 1998 précitée ;

Considérant que par les points 1 à 3 de la délibération du 22 décembre 2022 susvisée, le collège des

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

Gelet op de beslissing van 22 december 2022, bij de Gewestelijke Overheidsdienst Brussel toegekomen op 30 januari 2023, waarbij het college van burgemeester en schepenen van Stad Brussel de overheidsopdracht van werken betreffende de vernieuwing van de speelplaats van het basisonderwijs Baron Steens, Hoogstraat, 257 te 1000 Brussel, voor een totaal bedrag van 960.358,59 euro BTWe, gunt;

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

Gelet op de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, artikel 9, lid 1 en 6 ;

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 26 september 1991 tot vaststelling van bepaalde toepassingsmaatregelen van de wet van 20 maart 1991 houdende regeling van de erkenning van aannemers van werken ;

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 27 februari 2023, in toepassing van artikel 9, lid 6, van de voormelde ordonnantie van 14 mei 1998

Overwegende dat door punten 1 tot en met 3 van de voormelde beraadslaging van 22 december 2022, het

bourgmestre et échevins sélectionne les 2 soumissionnaires (Melin SA et Phoenix Group), « adopte la régularité » des offres déposées par ces derniers et attribue le marché précité à la société Melin; que la délibération précitée ne contient aucune considération de fait ou de droit justifiant ces 3 décisions et n'est donc pas adéquatement motivée au sens des articles 2 et 3 de la loi du 29 juillet 1991 précitée; qu'elle ne respecte par ailleurs pas les exigences de motivation contenues aux points 6° et 9° de l'article 5 de la loi du 17 juin 2013 précitée (applicables en application de l'article 29, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la même loi); que, pour rappel, ces dispositions précisent notamment que la décision motivée doit comporter 1) les motifs de droit et de fait justifiant la sélection des soumissionnaires et 2) les motifs de droit et de fait des décisions relatives à l'offre retenue et à l'offre régulière qui n'a pas été choisie, en ce compris les caractéristiques et les avantages relatifs de l'offre retenue; que, si les documents transmis à l'Administration régionale dans le cadre de l'exercice de la tutelle font apparaître l'existence d'un rapport d'analyse des offres contenant les justifications précitées, le contenu de ce rapport n'a pas été formellement approuvé par le collège des bourgmestre et échevins dans la délibération précitée; qu'il ne peut, dès lors, être considéré comme faisant partie intégrante de la délibération susmentionnée; qu'enfin, dans sa délibération susvisée, le collège ne motive pas non plus en droit sa compétence décisionnelle à attribuer le marché précité;

Considérant que le pouvoir adjudicateur attribue le marché public susvisé à la firme Melin pour un montant total de 960.358,59 euros HTVA; que le point 14.2.1. des clauses administratives du cahier spécial des charges impose que les soumissionnaires aient une agrégation de catégorie D (entreprises générales de bâtiments), classe 3 (maximum 500.000 euros HTVA); qu'en application de l'article 3, § 4, de l'arrêté royal du 26 septembre 1991 précité et compte tenu du montant de l'offre à approuver, la classe d'agrégation exigible pour l'attribution du marché susmentionné est la classe 5; que le montant de l'offre retenue dépasse largement le montant maximum fixé pour la classe 3; que sur base du dossier transmis à l'Administration régionale, l'adjudicataire du marché (la société Melin) n'a pas démontré qu'il dispose d'une agrégation en catégorie D dans la classe exigible sur base du montant de son offre;

Considérant que l'article 41 § 1^{er}, de la loi du 17 juin 2016 précitée énonce les cas où le pouvoir adjudicateur peut avoir recours à la procédure négociée directe avec publication préalable; que cette procédure de passation est une procédure d'exception, cette dernière est de stricte interprétation; que si le montant estimé du marché précité permettait de justifier valablement en fait le recours à cette procédure de passation, le montant de

college van burgemeester en schepen de 2 inschrijvers (Melin SA en Phoenix group) selecteert, "de regelmatigheid aanneemt" van de door hen ingediende offertes en de voormelde opdracht aan het bedrijf Melin gunt; dat de voormelde beraadslaging geen enkele overweging in feite of in rechte bevat die deze 3 beslissingen rechtvaardigt en dus niet afdoende in de zin van artikelen 2 en 3 van de voormelde wet van 29 juli 1991 werd gemotiveerd; dat ze bovendien de eisen tot motivatie opgenomen in de punten 6° en 9° van artikel 5 van de voormelde wet van 17 juni 2013 (toepasbaar in toepassing van artikel 29, § 1^{er}, lid 1, van dezelfde wet) niet naleeft; dat, ter herinnering, deze bepalingen precisieren dat de gemotiveerde beslissing 1) de juridische en feitelijke motieven die hun selectie of niet-selectie rechtvaardigen en 2) de juridische en feitelijke motieven van de beslissingen betreffende de gekozen offerte en de regelmatige offerte die niet werd gekozen, waaronder de kenmerken en relatieve voordelen van de gekozen offerte, moet bevatten; dat, als de aan de Gewestelijke administratie in het kader van de uitoefening van het toezicht verzonden documenten het bestaan van een verslag van nazicht van de offertes die de voormelde rechtvaardigingen bevat, doen uitschijnen, de inhoud van dit verslag niet formeel in de voormelde beraadslaging is goedgekeurd door het college van burgemeester en schepen; dat het, derhalve, niet als integrerend deel van de bovenvermelde beraadslaging kan worden beschouwd; dat, tot slot, het college zijn beslissingsbevoegdheid om de opdracht te gunnen ook niet in rechte motiveert;

Overwegende dat de aanbestedende overheid de voormelde overheidsopdracht aan de firma Melin voor een totaal bedrag van 960.358,59 euro BTWe gunt; dat punt 14.2.1. van de administratieve clausules van het bestek vereist dat de inschrijvers over een erkenning van categorie D (algemene aannemingen van bouwwerken), klasse 3 (maximum 500.000 euro BTWe) beschikken; dat, in toepassing van artikel 3, § 4, van het voormelde koninklijk besluit van 26 september 1991 en rekening houdend met het bedrag van de goed te keuren offerte, de erkenningsklasse voor de gunning van de bovenvermelde opdracht de klasse 5 is; dat het bedrag van de gekozen offerte aanzienlijk het maximum bedrag vastgesteld voor het klasse 3 overschrijdt; dat op basis van het verzonden dossier aan de Gewestelijke administratie, de opdrachtnemer van de opdracht (het bedrijf Melin) niet heeft aangetoond dat hij over een erkenning in categorie D in de vereiste klasse beschikt op basis van het bedrag van zijn offerte;

Overwegende dat artikel 41, § 1, van de voormelde wet van 17 juni 2016 de gevallen beschrijft waarin de aanbestedende overheid gebruik van de vereenvoudigde onderhandelingsprocedure met voorafgaande bekendmaking kan maken; dat die plaatsingsprocedure een uitzonderingsprocedure van strikte interpretatie is; dat, als het geraamde bedrag van de voormelde opdracht toeliet om het gebruik van deze plaatsingsprocedure afdoende in feite te

l'offre retenue (1.017.980,11 euros TVAC, marges non comprises) s'élève à 231 % du montant de l'estimation et implique une dépense supplémentaire qui n'a pas encore été approuvée par le conseil communal ; qu'un tel écart entre l'estimation et le montant de l'attribution du marché conduit l'Administration régionale à remettre en question l'estimation initiale du marché par la Ville de Bruxelles ainsi que l'adéquation de la motivation de la décision de recourir à la procédure de passation précitée ;

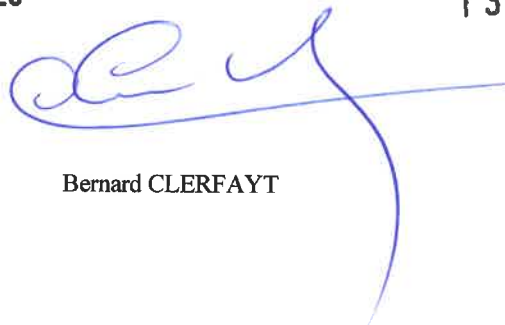
ARRETE :

Article 1er. L'exécution de la décision du 22 décembre 2022 par laquelle le collège des bourgmestre et échevins de la Ville de Bruxelles attribue le marché public de travaux relatif au renouvellement de la cour de récréation de l'école fondamentale Baron Steens sise rue Haute, 257 à 1000 Bruxelles, 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

13 MARS 2023



Bernard CLERFAYT

rechtvaardigen, het bedrag van de gekozen offerte (1.017.980,11 euro BTW, marge inbegrepen) tot 231% van de raming van de opdracht is en een extra uitgave betekend die nog niet door de gemeenteraad is goedgekeurd; dat een dergelijk verschil tussen de raming en het bedrag van de gegunde opdracht de Gewestelijk administratie ertoe brengt vraagtekens te plaatsen bij de oorspronkelijke raming van de opdracht door de Stad Brussel en bij de toereikendheid van de motivering van de beslissing om gebruik te maken van bovenvermelde plaatsingsprocedure;

BESLUIT :

Artikel 1. De uitvoering van de beslissing van 22 december 2022, waarbij het college van burgemeester en schepenen van Stad Brussel overheidsopdracht van werken betreffende de vernieuwing van de speelplaats van het basisonderwijs Baron Steens, Hoogstraat, 257 te 1000 Brussel gunt, 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,

13 MARS 2023