

**CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE**

15 juin 2023

PROPOSITION DE LOI**modifiant la loi du 17 juin 2016
relative aux contrats de concession
en vue d'adapter les motifs d'exclusion**(déposée par
Mme Nathalie Dewulf et consorts)**BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS**

15 juni 2023

WETSVOORSTEL**tot wijziging van de wet van 17 juni 2016
betreffende de concessieovereenkomsten,
teneinde de uitsluitingsgronden aan te passen**(ingediend door
mevrouw Nathalie Dewulf c.s.)**RÉSUMÉ**

Cette proposition de loi vise à soumettre l'attribution de contrats de concession à des règles plus strictes.

D'une part, elle limite l'étendue d'une série d'exclusions prévues par la loi. D'autre part, elle prévoit que tout acte commis par le candidat ou le soumissionnaire en vue de fausser la concurrence entraînera désormais une exclusion obligatoire de la procédure de passation, alors que cette exclusion était jusqu'à présent facultative.

SAMENVATTING

Dit wetsvoorstel strekt ertoe de toewijzing van concessieovereenkomsten aan strengere regels te onderwerpen.

Eenzijds worden een aantal uitsluitingen in de wet in omvang beperkt. Anderzijds wordt beoogd dat mededingingsvertekende handelingen van de kandidaat of inschrijver voortaan aanleiding geven tot een verplichte uitsluiting uit een plaatsingsprocedure, terwijl die uitsluiting tot nu toe facultatief is.

N-VA	: Nieuw-Vlaamse Alliantie
Ecolo-Groen	: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen
PS	: Parti Socialiste
VB	: Vlaams Belang
MR	: Mouvement Réformateur
cd&v	: Christen-Democratisch en Vlaams
PVDA-PTB	: Partij van de Arbeid van België – Parti du Travail de Belgique
Open Vld	: Open Vlaamse liberalen en democraten
Vooruit	: Vooruit
Les Engagés	: Les Engagés
DéFI	: Démocrate Fédéraliste Indépendant
INDEP-ONAFH	: Indépendant – Onafhankelijk

Abréviations dans la numérotation des publications:		Afkorting bij de nummering van de publicaties:	
DOC 55 0000/000	Document de la 55 ^e législature, suivi du numéro de base et numéro de suivi	DOC 55 0000/000	Parlementair document van de 55 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA	Questions et Réponses écrites	QRVA	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV	Version provisoire du Compte Rendu Intégral	CRIV	Voorlopige versie van het Integraal Verslag
CRABV	Compte Rendu Analytique	CRABV	Beknopt Verslag
CRIV	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes)	CRIV	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaalde beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)
PLEN	Séance plénière	PLEN	Plenum
COM	Réunion de commission	COM	Commissievergadering
MOT	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT	Moties tot besluit van interpellaties (beigegekleurig papier)

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Introduction

La loi du 17 juin 2016 relative aux contrats de concession (ci-après: la loi sur les concessions) a transposé la première directive européenne sur les contrats de concession (directive 2014/23/UE du Parlement européen et du Conseil du 26 février 2014 sur l'attribution de contrats de concession). Cette directive a été prise parce que les concessions de services n'étaient pas soumises à la directive sur les marchés publics (directive 2014/24/UE du Parlement européen et du Conseil du 26 février 2014 sur la passation des marchés publics et abrogeant la directive 2004/18/CE). Les concessions de travaux publics n'étaient auparavant soumises qu'à quelques règles de base fixées dans la législation sur les marchés publics. En d'autres termes, il n'existait pas de règles claires et harmonisées régissant l'attribution de contrats de concession, ni au niveau européen, ni au niveau national.

La loi sur les concessions en vigueur vise à réguler tous les types de contrats de concession, tant dans les secteurs classiques que dans les secteurs spéciaux, ainsi qu'en matière de sécurité et de défense. Certaines exceptions sont toutefois prévues, comme notamment les activités relatives au gaz naturel, à l'électricité et aux services postaux. La loi sur les concessions ne s'applique donc pas à ces services.

Situation actuelle

Le titre 4, chapitre 4, de la loi sur les concessions, intitulé "Attribution des concessions", prévoit des dispositions relatives aux motifs d'exclusion. Par "motifs d'exclusion", on entend en l'occurrence les raisons sur lesquelles le pouvoir adjudicateur se fonde pour exclure un candidat ou un soumissionnaire de la participation à la procédure de passation. Les articles 50 et 51 visent les motifs d'exclusion obligatoire qui sont liés, d'une part, à une condamnation pénale et, d'autre part, aux obligations fiscales et de sécurité sociale. Outre les motifs d'exclusion obligatoire, il existe aussi des motifs d'exclusion facultative, qui permettent au pouvoir adjudicateur d'exclure un candidat ou un soumissionnaire de la procédure de passation. Ces cas sont décrits dans l'article 52 de la loi sur les concessions.

Il existe toutefois également des exceptions permettant à un candidat ou à un soumissionnaire qui est en principe exclu d'une procédure de passation d'y participer malgré tout lorsqu'il prouve par exemple avoir pris des mesures

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Inleiding

De wet van 17 juni 2016 betreffende de concessieovereenkomsten (hierna "de concessiewet") zorgt voor de omzetting van de eerste Europese richtlijn inzake concessieovereenkomsten, richtlijn 2014/23/EU van het Europees Parlement en de Raad betreffende het plaatsen van concessieovereenkomsten. Deze richtlijn is er gekomen omdat de concessies voor diensten niet onderworpen waren aan de richtlijn inzake overheidsopdrachten, Richtlijn 2014/24/EU van het Europees Parlement en de Raad betreffende het plaatsen van overheidsopdrachten en tot intrekking van Richtlijn 2004/18/EG. De concessies voor openbare werken waren voorheen slechts onderworpen aan een aantal basisregels uit de wetgeving inzake overheidsopdrachten. Er ontbraken met andere woorden duidelijke en geharmoniseerde regels voor de gunning van concessieovereenkomsten, zowel op Europees als op nationaal vlak.

De vigerende concessiewet beoogt alle soorten van concessieovereenkomsten te reguleren, zowel in de klassieke sectoren als in de speciale sectoren, alsook op het gebied van veiligheid en defensie. Er wordt echter wel in enkele uitzonderingen voorzien, zoals onder meer activiteiten met betrekking tot gas, elektriciteit en postdiensten. De concessiewet is dus niet van toepassing op deze diensten.

Huidige situatie

Onder titel 4, hoofdstuk 4, van de concessiewet, "Gunning van concessies", werden enkele bepalingen opgenomen met betrekking tot uitsluitingsgronden. Met "uitsluitingsgronden" wordt in dit geval bedoeld: de redenen op grond waarvan de aanbestedende overheid een kandidaat of inschrijver van deelname aan de plaatsingsprocedure uitsluit. De artikelen 50 en 51 betreffen verplichte uitsluitingsgronden, die verband houden met enerzijds een strafrechtelijke veroordeling en anderzijds fiscale verplichtingen en sociaalezekerheidsverplichtingen. Naast de verplichte uitsluitingsgronden bestaan er ook facultatieve uitsluitingsgronden, waarbij de aanbesteder ervoor kan opteren om een kandidaat of inschrijver van de plaatsingsprocedure uit te sluiten; deze gevallen worden omschreven in artikel 52 van de concessiewet.

Er bestaan echter ook uitzonderingen op grond waarvan een kandidaat of inschrijver die in beginsel uitgesloten is van een plaatsingsprocedure toch nog kan deelnemen aan die procedure, bijvoorbeeld wanneer hij

suffisantes afin de démontrer sa fiabilité (art. 53 de la loi sur les concessions) ou en cas d'exigences impératives d'intérêt général.

L'article 4 de la loi sur les concessions précise que celle-ci ne s'applique pas aux activités suivantes:

1° les concessions de services attribuées à un pouvoir adjudicateur ou à une association de pouvoirs adjudicateurs, sur la base d'un droit exclusif;

2° les concessions de services attribuées à un opérateur économique sur la base d'un droit exclusif qui a été octroyé conformément au Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne et aux actes juridiques de l'Union établissant des règles communes concernant l'accès au marché applicables aux activités visées à l'annexe II de la loi;

3° les concessions de services de loterie relevant du code CPV 92.351.100-7 attribuées par un État membre à un opérateur économique sur la base d'un droit exclusif.

Objectif général

La présente proposition de loi vise à soumettre l'attribution de contrats de concession à des règles plus strictes.

D'une part, elle limite l'étendue d'une série d'exclusions prévues par la loi. Les activités visées à l'article 4 relèveront dorénavant du champ d'application de la loi, mais uniquement en ce qui concerne les motifs d'exclusion (tant obligatoire que facultative) mentionnés dans la loi.

D'autre part, la proposition de loi prévoit que tout acte commis par le candidat ou le soumissionnaire en vue de fausser la concurrence entraînera désormais une exclusion obligatoire de la procédure de passation, alors que cette exclusion était jusqu'à présent facultative.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 2

La loi sur les concessions s'applique à tous les types de concessions, à l'exception des activités visées à l'article 4 de la loi. L'article 2 de la proposition de loi insère un article 4/1 en vue d'étendre le champ d'application de la loi aux activités visées à l'article 4, mais

bewijst dat hij toereikende maatregelen heeft genomen om zijn betrouwbaarheid aan te tonen (art. 53 van de concessiewet), of in geval van dwingende redenen van algemeen belang.

De concessiewet is overeenkomstig artikel 4 niet van toepassing op de volgende activiteiten:

1° concessies voor diensten die aan een aanbestedende overheid of een vereniging van aanbestedende overheden worden gegund op basis van een exclusief recht;

2° concessies voor diensten die aan een ondernemer worden gegund op basis van een exclusief recht dat werd verleend overeenkomstig het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie en de rechtshandelingen van de Unie tot vaststelling van gemeenschappelijke voorschriften betreffende de toegang tot de markt die van toepassing zijn op de in bijlage II van deze wet bedoelde activiteiten;

3° concessies voor loterijen, die onder CPV-code 92.351.100-7 vallen, en die door een lidstaat aan een ondernemer worden gegund op basis van een exclusief recht.

Algemene doelstelling

Het wetsvoorstel strekt ertoe de toewijzing van concessieovereenkomsten aan strengere regels te onderwerpen.

Eenzijds worden een aantal uitsluitingen in de wet in omvang beperkt. De activiteiten bedoeld in artikel 4 vallen voortaan onder het toepassingsgebied van de wet, maar enkel met betrekking tot de uitsluitingsgronden (zowel de verplichte als de facultatieve) die in de wet worden vermeld.

Anderzijds wordt beoogd dat mededingingsvertekende handelingen van de kandidaat of inschrijver voortaan aanleiding geven tot een verplichte uitsluiting uit een plaatsingsprocedure, terwijl die uitsluiting tot nu toe facultatief is.

TOELICHTING BIJ DE ARTIKELEN

Artikel 2

De concessiewet is van toepassing op alle soorten concessieovereenkomsten, behalve op de activiteiten in artikel 4 van die wet. Dit artikel voegt een artikel 4/1 in en beoogt meer bepaald het toepassingsgebied van de wet tot de activiteiten in artikel 4 uit te breiden, maar dan

uniquement en ce qui concerne les articles relatifs aux motifs d'exclusion (art. 50 à 52).

Art. 3 et 4

Les articles 50 et 51 de la loi sur les concessions visent des situations dans lesquelles le candidat ou le soumissionnaire est obligatoirement exclu de la procédure de passation parce qu'il est établi qu'il a fait l'objet d'une condamnation prononcée par une décision judiciaire ayant force de chose jugée pour des infractions telles que la participation à une organisation criminelle ou pour des faits de corruption, de fraude, ... (art. 50 de la loi sur les concessions) ou parce que le candidat ou le soumissionnaire ne satisfait pas à ses obligations relatives au paiement d'impôts et taxes ou de cotisations de sécurité sociale (art. 51 de la loi sur les concessions).

Le candidat ou le soumissionnaire est soumis à une exclusion facultative dans dix autres situations (art. 52, alinéa 1^{er}, de la loi sur les concessions). C'est notamment le cas lorsque le pouvoir adjudicateur dispose d'éléments suffisamment plausibles pour conclure que le candidat ou le soumissionnaire a commis des actes, conclu des conventions ou procédé à des ententes en vue de fausser la concurrence (point 4°). Les offres ou demandes de participation introduites par des candidats ayant commis de tels actes, conclu de telles conventions ou procédé à de telles ententes peuvent être écartées.

Les articles 3 et 4 visent à classer l'interdiction des actes commis en vue de fausser la concurrence parmi les exclusions obligatoires plutôt que parmi les exclusions facultatives.

Art. 5

L'article 50, § 3, de la loi sur les concessions est abrogé en raison de l'insertion de l'article 4/1 précité.

Art. 6

L'article 51, § 4, de la loi sur les concessions est abrogé en raison de l'insertion de l'article 4/1 précité.

uitsluitend voor wat de artikelen over de uitsluitingsgronden (art. 50 tot 52) betreft.

Art. 3 en 4

De artikelen 50 en 51 van de concessiewet geven situaties aan waarbij de kandidaat of inschrijver van deelname aan de plaatsingsprocedure verplicht wordt uitgesloten wanneer werd vastgesteld dat hij door een rechterlijke beslissing met kracht van gewijsde veroordeeld is voor misdrijven zoals deelneming aan een criminele organisatie, corruptie, fraude, ... (art. 50 van de concessiewet) of wanneer een kandidaat of inschrijver niet voldoet aan zijn verplichtingen inzake betaling van belastingen of socialezekerheidsbijdragen (art. 51 van de concessiewet).

Een kandidaat of inschrijver wordt facultatief uitgesloten in tien andere gevallen (art. 52, eerste lid, van de concessiewet). Eén van deze gevallen (de bepaling onder 4°) is de situatie waarin de aanbestedende overheid over voldoende plausible aanwijzingen beschikt om te besluiten dat de kandidaat of inschrijver handelingen zou hebben gesteld, overeenkomsten zou hebben gesloten of afspraken zou hebben gemaakt teneinde de mededinging te vertekenen. Offertes of aanvragen tot deelneming van kandidaten die dergelijke handelingen hebben gesteld, overeenkomsten hebben gesloten of afspraken hebben gemaakt, mogen geweerd worden.

De artikelen 3 en 4 strekken ertoe het verbod op mededingingsvertekende handelingen te classificeren onder de verplichte uitsluitingen, in plaats van onder de facultatieve uitsluitingen.

Art. 5

Artikel 50, § 3, van de concessiewet wordt opgeheven wegens de invoering van het bovenvermelde artikel 4/1.

Art. 6

Artikel 51, § 4, van de concessiewet wordt opgeheven wegens de invoering van het bovenvermelde artikel 4/1.

Art. 7

L'article 52, alinéa 1^{er}, 4^o, de la loi sur les concessions est abrogé en raison de l'insertion de l'article 51/1 précité.

Art. 7

Artikel 52, eerste lid, 4^o, van de concessiewet wordt opgeheven wegens de invoeging van het bovenvermelde artikel 51/1.

Nathalie Dewulf (VB)
Pieter De Spiegeleer (VB)
Frank Troosters (VB)

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 74 de la Constitution.

Art. 2

Dans la loi du 17 juin 2016 relative aux contrats de concession, il est inséré un article 4/1 rédigé comme suit:

“Art. 4/1. L'article 4 ne s'applique pas aux motifs d'exclusion visés au titre 4, chapitre 4.”

Art. 3

Dans le titre 4, chapitre 4, de la même loi, un sous-titre rédigé comme suit est inséré entre les articles 51 et 52:

“Autres motifs d'exclusion obligatoire”.

Art. 4

Dans la même loi, après le sous-titre inséré par l'article 3, il est inséré un article 51/1 rédigé comme suit:

“Art. 51/1. Sauf dans le cas où le candidat ou le soumissionnaire démontre, conformément à l'article 53, avoir pris des mesures suffisantes afin de démontrer sa fiabilité et sauf exigences impératives d'intérêt général, le pouvoir adjudicateur exclut, à quelque stade de la procédure de passation que ce soit, un candidat ou un soumissionnaire lorsqu'il dispose d'éléments suffisamment plausibles pour conclure que le candidat ou le soumissionnaire a commis des actes, conclu des conventions ou procédé à des ententes en vue de fausser la concurrence, au sens de l'article 25, § 2.”

Art. 5

L'article 50, § 3, de la même loi est abrogé.

Art. 6

L'article 51, § 4, de la même loi est abrogé.

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 74 van de Grondwet.

Art. 2

In de wet van 17 juni 2016 betreffende de concessieovereenkomsten wordt een artikel 4/1 ingevoegd, luidende:

“Art. 4/1. Artikel 4 is niet van toepassing op de uitsluitingsgronden als bedoeld in titel 4, hoofdstuk 4.”

Art. 3

In titel 4, hoofdstuk 4, van dezelfde wet wordt tussen de artikelen 51 en 52 een tussentitel ingevoegd, luidende:

“Andere verplichte uitsluitingsgronden”.

Art. 4

In dezelfde wet wordt na de tussentitel, ingevoegd bij artikel 3, een artikel 51/1 ingevoegd, luidende:

“Art. 51/1. Tenzij in het geval waarbij de kandidaat of inschrijver, overeenkomstig artikel 53, bewijst toereikende maatregelen te hebben genomen om zijn betrouwbaarheid aan te tonen en behalve om dwingende redenen van algemeen belang, sluit de aanbestedende overheid, in elk stadium van de plaatsingsprocedure, een kandidaat of inschrijver uit wanneer zij over voldoende plausibele aanwijzingen beschikt om te besluiten dat de kandidaat of inschrijver handelingen heeft gesteld, overeenkomsten heeft gesloten of afspraken heeft gemaakt teneinde de mededinging te vertekenen in de zin van artikel 25, § 2.”

Art. 5

Artikel 50, § 3, van dezelfde wet wordt opgeheven.

Art. 6

Artikel 51, § 4, van dezelfde wet wordt opgeheven.

Art. 7

L'article 52, alinéa 1^{er}, 4^o, de la même loi est abrogé.

12 mai 2023

Art. 7

Artikel 52, eerste lid, 4^o, van dezelfde wet wordt opgeheven.

12 mei 2023

Nathalie Dewulf (VB)
Pieter De Spiegeleer (VB)
Frank Troosters (VB)