

SENAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1990-1991

10 OCTOBRE 1990

**Projet de loi organisant
l'agréation d'entrepreneurs de travaux**

EXPOSE DES MOTIFS

La réglementation en matière d'agréation introduite en vertu de l'arrêté-loi du 3 février 1947 en vue de garantir une bonne exécution des marchés publics de travaux doit, à présent, être révisée sans délai.

Les évolutions rapides marquant le secteur de la construction et le monde des entrepreneurs ainsi que les récents développements européens *ad hoc* et la nécessité de tenir compte des conséquences des récentes réformes institutionnelles, sont à la base du présent projet de loi.

Par le présent projet de loi réglant les conditions de participation aux marchés publics de travaux, le Gouvernement entend, en outre, assurer la sécurité juridique à deux niveaux.

Les autorités, maîtres d'ouvrage, obtiennent d'une part, grâce à l'actualisation des conditions d'agréation et à l'extension du contrôle en la matière, des garanties suffisantes quant à la bonne exécution de leurs travaux.

En tant que mesure préventive, l'agréation limite les charges en matière de surveillance et de contrôle incombant aux administrations adjudicatrices. En outre, l'agréation réduit considérablement les risques qui sont difficiles    éliminer par la voie de clauses contractuelles.

BELGISCHE SENAAT

ZITTING 1990-1991

10 OKTOBER 1990

**Ontwerp van wet houdende regeling van
de erkenning van aannemers van werken**

MEMORIE VAN TOELICHTING

De erkenningsreglementering, ingevoerd krachtens de Besluitwet van 3 februari 1947, met het doel een waarborg te verstrekken voor een goede uitvoering van overheidswerken is vandaag dringend aan herziening toe.

De snelle evoluties die de bouwsector en de aannemerswereld kenmerken, alsook de recente Europese ontwikkelingen *ad hoc* en de noodzakelijke vertaling van de gevolgen van de recente institutionele hervormingen, liggen aan de basis van onderhavig wetsontwerp.

Met dit ontwerp van wet, dat de vereisten voor deelneming aan overheidswerken reglementeert, wil de Regering daarenboven de rechtszekerheid op twee niveaus verzekeren.

Enerzijds verkrijgen de overheden-opdrachtgevers, dankzij de actualisering van de erkenningsvoorwaarden en een uitbreiding van de controle terzake, afdoende garanties voor een degelijke uitvoering van hun werken.

De erkenning beperkt als preventieve maatregel de last inzake toezicht en controle die op de opdrachtgevende besturen rust. Daarenboven vangt de erkenning een groot deel van de risico's op die moeilijk bij wijze van contract kunnen worden uitgeschakeld.

La nouvelle réglementation assurera, d'autre part, au sein de l'union économique l'égalité entre les entrepreneurs de travaux publics et assurera un accès aisé aux marchés publics pour les petites et moyennes entreprises, entre autres en introduisant des procédures simplifiées et en limitant les formalités.

Afin d'atteindre ces objectifs, la Commission d'Agréation d'Entrepreneurs se voit confier un rôle important. De par l'extension de ses compétences, cette Commission assurera une application efficace et uniforme de la réglementation en la matière.

Ainsi le Gouvernement tient compte des objectifs qui ont déjà été définis également par le Sénateur De Bondt dans sa proposition du 6 juin 1989 de modification de l'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrégation des entrepreneurs (720-1 e.s. (1988-1989)).

La modification intervenue dans l'ordre juridique interne à la suite de récentes directives CEE et des réformes institutionnelles ont toutefois amené le Gouvernement à opter pour une révision globale de cette réglementation.

En vue de satisfaire aux dispositions de l'article 28, alinéa 1^{er}, de la directive du Conseil des Communautés européennes du 26 juillet 1971 portant coordination des procédures de passation des marchés publics de travaux (71/305/CEE), modifiée par la directive 89/440/CEE du 18 juillet 1989, le projet a été adapté en fonction de l'article 23, points *a*) à *d*) et *g*), et des articles 24 à 26 de ladite directive. Lors de la transposition de la directive en droit belge, les dispositions de la directive ont, autant que possible, été reprises littéralement, conformément à l'avis du Conseil d'Etat.

Commentaire des articles

Article 2

Dans le texte de loi les notions « marchés publics de travaux » et « travaux » n'ont pas été définies afin de ne pas créer, compte tenu des évolutions rapides dans le secteur, de limitation artificielle du champ d'application de la loi. Il faut toutefois tenir compte de l'application directe des dispositions de la directive 89/440/CEE du 18 juillet 1989 qui sont suffisamment claires à cet égard. De plus, il est pratiquement impossible de donner une liste exhaustive des pouvoirs adjudicateurs étant donné que ces dispositions s'appliquent non seulement à l'Etat, aux Régions et aux Communautés, aux organismes territoriaux et aux associations créées par ceux-ci, mais aussi aux organismes de droit public et aux associations en résultant. Pour une énumération non-limitative il peut être

Anderzijds zal de nieuwe regeling de gelijke behandeling van de aannemers van overheidswerken binnen de economische unie waarborgen en een vlotte toegang van de kleine en middelgrote ondernemingen tot de markt van deze overheidsopdrachten, onder meer door vereenvoudiging van de procedures en formaliteiten verzekeren.

Om deze objectieven te realiseren wordt een belangrijke rol toebedeeld aan de Commissie voor Erkenning van Aannemers, die gelet op de uitbreiding van haar bevoegdheden aan de basis zal liggen van een afdoende en uniforme rechtsbedeling in dit domein.

Hiermede bevestigt de regering de objectieven die ook door Senator De Bondt werden vertolkt, in zijn voorstel van 6 juni 1989 tot wijziging van de Besluitwet van 3 februari 1947, houdende regeling van de erkenning der aannemers, (720-1 e.v. (1988-1989)).

De wijziging in de interne rechtsorde ingevolge recente EG-richtlijnen en de hervorming van de instellingen hebben er evenwel toe geleid dat de regering geopteerd heeft om een globale herziening van deze reglementering door te voeren.

Ter voldoening aan het voorschrift van artikel 28, alinea 1, van de richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 26 juli 1971 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor de uitvoering van werken (71/305/EEG), gewijzigd bij de richtlijn 89/440/EEG van 18 juli 1989, werd het ontwerp in overeenstemming gebracht met artikel 23, sub *a*) tot en met *d*) en *g*), en met de artikelen 24 tot en met 26 van die richtlijn. Bij de omzetting van de richtlijn in het Belgisch recht werd overeenkomstig het advies van de Raad van State de tekst van de richtlijn zoveel mogelijk letterlijk overgenomen.

Artikelsgewijze bespreking

Artikel 2

In het ontwerp werden de begrippen « overheidsopdrachten voor de uitvoering van werken » en « werken » niet gedefinieerd teneinde, rekening houdende met de snelle evoluties in de sector, geen artificiële beperking van het toepassingsveld van deze wet te veroorzaken. In dat verband moet echter gewezen op de rechtstreekse werking van de bepalingen van de richtlijn 89/440/EEG van 18 juli 1989 die voldoende duidelijkheid brengen. Tevens is het in de praktijk onmogelijk een exhaustieve opsomming te geven van de opdrachtgevende besturen, aangezien niet alleen de Staat, de Gewesten en de Gemeenschappen, de territoriale lichamen en de verenigingen door deze laatste gevormd, maar ook de publiekrechtelijke instellingen en de verenigingen die

référé à l'article 3 de l'arrêté royal du 1^{er} août 1990 relatif à la mise en concurrence dans le cadre des Communautés européennes de certains marchés publics de travaux et à la liste des institutions publiques jointe en annexe à l'arrêté précité.

Tombent dans le champ d'application de cette réglementation: d'une part, les marchés publics de travaux régis par la loi du 14 juillet 1976 et, d'autre part, les travaux qui font l'objet d'une subvention d'au moins 25 p.c. ou qui sont financés pour le même pourcentage par ces mêmes autorités. Grâce à cette dernière disposition la directive 89/440/C.E.E. du 18 juillet 1989 est respectée. La législation belge sera sur ce point plus stricte que la Directive étant donné que le seuil sera de 25 p.c. en Belgique, tandis que la Directive n'est d'application que dans les cas où le financement ou la subvention atteint au moins 50 p.c.

Article 3

Cet article détermine que les travaux dont le montant dépasse un montant minimum fixé par arrêté royal ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs agréés à cet effet ou qui ont fourni la preuve qu'ils remplissent les conditions fixées par cette loi au moment de l'attribution.

Ce dernier principe est introduit dans la législation belge afin d'assurer la conformité avec le droit européen et plus particulièrement avec la directive 71/305/C.E.E. du 26 juillet 1971 d'où il faut déduire que la possession de l'agrément n'est qu'une des preuves que l'entrepreneur peut fournir pour être admis à participer à des marchés publics en Belgique.

En vertu de l'article 3 l'entrepreneur qui ne possède pas d'agrément obtiendra dès lors la possibilité de fournir d'autres preuves pour démontrer qu'il entre en ligne de compte pour participer à des marchés publics, ce qui signifie de fait qu'il doit démontrer qu'il remplit toutes les conditions d'agrément.

Le plafond minimum permet d'exclure les travaux mineurs du champ d'application de la présente loi, d'éviter les formalités inutiles et de garantir une flexibilité suffisante aussi bien aux autorités adjudicatrices qu'aux entrepreneurs.

Un certain nombre de conditions de base sont néanmoins retenues pour la plus basse catégorie de travaux qui ne requièrent pas d'agrément.

Afin de préserver un champ d'application homogène et une concurrence loyale, les dispositions de la présente loi sont applicables aux entrepreneurs des secteurs tant privé que public.

eruit voortvloeien eveneens onderworpen zijn. Voor een niet beperkende opsomming kan verwezen worden naar artikel 3 van het koninklijk besluit van 1 augustus 1990 betreffende de mededinging inzake bepaalde overheidsopdrachten voor de uitvoering van werken in het raam van de Europese Gemeenschappen en naar de lijst van publiekrechtelijke instellingen, gevoegd in bijlage bij genoemd besluit.

Vallen binnen het toepassingsgebied van deze reglementering: enerzijds de overheidsopdrachten voor de uitvoering van werken waarop de wet van 14 juli 1976 van toepassing is en anderzijds de werken die voor tenminste 25 pct. worden gesubsidieerd of gefinancierd door deze overheden. Met deze laatste bepaling wordt de Richtlijn 89/440/EEG van 18 juli 1989 gerespecteerd. De Belgische wetgeving zal terzake strenger zijn dan de Richtlijn, vermits de drempel in België 25 pct. zal bedragen terwijl genoemde Richtlijn slechts van toepassing wordt vanaf een financiering of subsidiëring voor tenminste 50 pct.

Artikel 3

Dit artikel bepaalt dat de werken waarvan de omvang een bij Koninklijk Besluit vastgelegd minimumbedrag overschrijdt enkel gegund kunnen worden aan aannemers die hiervoor erkend zijn of die bewezen hebben dat zij aan de voorwaarden bij deze wet gesteld voldoen op het ogenblik van de gunning.

Dit laatste principe wordt ingelast om de Belgische reglementering inzake erkenning in overeenstemming te brengen met het Europees recht en meer bepaald met de Richtlijn 71/305/EEG van 26 juli 1971 waaruit moet worden afgeleid dat het bezit van een erkenning slechts één van de bewijsmiddelen is die een aannemer kan voorleggen om toegelaten te worden tot overheidsopdrachten in België.

Ingevolge artikel 3 zal een aannemer die niet over een erkenning beschikt derhalve de kans krijgen om met andere bewijsmiddelen aan te tonen dat hij in aanmerking komt voor overheidsopdrachten, hetgeen de facto betekent dat hij moet aantonen dat hij aan alle erkenningsvoorwaarden voldoet.

Het minimumplafond maakt het mogelijk om de kleinste werken uit het toepassingsveld van de wet te lichten, nutteloze formaliteiten te vermijden en voldoende soepelheid te waarborgen in hoofde van zowel de opdrachtgevende overheden als de aannemers.

Een aantal basisvereisten werden evenwel ook voor deze kleinste categorie van werken, waarvoor geen erkenning vereist is, behouden.

Om een homogeen toepassingsveld en eerlijke concurrentie te vrijwaren worden tenslotte de bepalingen van deze wet toegepast op aannemers zowel uit de privé-sector als uit de publieke sector.

Article 4

Le § 1^{er} énumère les conditions auxquelles il y a lieu de satisfaire pour obtenir une agréation. Les conditions sont conçues de façon à offrir au pouvoir public la garantie que celui qui exécute ses travaux est solide, fiable et à même d'exécuter les travaux selon les règles de l'art.

Les conditions d'agréation portent sur la nationalité, l'inscription au registre de commerce et au registre professionnel, les capacités techniques, financières et économiques. En outre, pour obtenir une agréation, l'entrepreneur ne peut se trouver en état de faillite ou dans un état comparable ou faire l'objet d'une procédure de déclaration de faillite, ni avoir fait l'objet d'une condamnation pour tout délit important affectant la moralité professionnelle ou avoir été exclu de marchés publics et doit avoir satisfait à ses obligations fiscales et sociales, entre autres en ce qui concerne les cotisations sociales et la réglementation en matière de sécurité et d'hygiène du travail.

Lors du traitement des demandes d'agréation la Commission devra apprécier les condamnations visées à l'article 4, § 1^{er}, 4^o, quant à leur nature et leur importance.

Le Roi détermine plus particulièrement les modalités et les critères qui doivent permettre d'examiner si les conditions légales d'agréation sont remplies de manière concluante. Le Ministre déterminera en outre les documents que l'entrepreneur doit soumettre en la matière. A cet égard, le droit communautaire sera scrupuleusement respecté tant au niveau des critères de fond qu'en ce qui concerne les exigences formelles.

Le texte du § 2 tel qu'il a été proposé par le Conseil d'Etat n'a pas été retenu étant donné que la mise en révision d'une agréation ne se limite pas au cas où l'entrepreneur la sollicite, mais peut également avoir lieu à l'initiative du Ministre ou de la Commission.

Le § 3 offre au Roi la possibilité de dispenser, après avis de la Commission d'agréation, certaines personnes de droit public des conditions visées au § 1^{er} auxquelles elles ne sauraient satisfaire en raison de leur nature, comme par exemple, l'inscription au registre de commerce.

Article 5

La réglementation européenne relative à la libéralisation de l'accès aux marchés publics a été respectée. Conformément au droit européen les données relatives à des entrepreneurs des autres Etats-membres de la C.E.E., et figurant sur des listes officielles dressées dans ces Etats-membres ne sont pas remises en question.

Artikel 4

In § 1 worden de voorwaarden opgesomd waaraan voldaan moet worden om een erkenning te bekomen. De voorwaarden zijn in die zin opgesteld dat zij de overheid moeten garanderen dat degene die voor haar werken uitvoert, solide en betrouwbaar is en in staat om de werken naar behoren uit te voeren.

De erkenningsvoorwaarden slaan op de nationaliteit, de inschrijving in het handels- en beroepsregister, de technische bekwaamheid, de financiële en de economische draagkracht. Daarenboven vereist de erkenning dat de betrokken aannemer zich niet in staat van faillissement of in een soortgelijke toestand bevindt of het voorwerp uitmaakt van een procedure tot faillietverklaring, dat hij niet veroordeeld is voor een ernstig misdrijf dat door zijn aard indruist tegen de beroepsmoraal of uitgesloten werd van overheidsopdrachten en dat hij nauwgezet aan zijn sociale, ondermeer op het vlak van de sociale bijdragen en van de wetgeving inzake arbeidsveiligheid en -hygiëne, en zijn fiscale verplichtingen heeft voldaan.

Bij de behandeling van de erkenningsaanvragen zal de Commissie de aard en de belangrijkheid van de veroordelingen waarvan sprake in artikel 4, § 1, 4^o, moeten beoordelen.

De Koning bepaalt de modaliteiten en de criteria nader die het mogelijk moeten maken om te onderzoeken of aan de wettelijke erkenningsvoorwaarden op afdoende wijze is voldaan. Daarenboven zal de Minister bepalen welke documenten er ter zake door de aannemer moeten worden voorgelegd. Hierbij zal de E.G.-wetgeving ter zake telkens nauwgezet worden nageleefd, zowel wat de inhoudelijke criteria als wat de formele vereisten betreft.

De tekst van § 2 zoals voorgesteld door de Raad van State werd niet gevolgd daar er in dit voorstel wordt van uitgegaan dat een herziening steeds moet worden aangevraagd door de aannemer wat evenwel niet het geval is, gelet op het initiatiefrecht van de Minister en de Commissie ter zake.

In § 3 wordt aan de Koning de mogelijkheid geboden, om na advies van de Commissie voor erkenning, publiekrechtelijke personen te ontslaan van die voorwaarden van § 1, waaraan zij vanuit hun aard niet kunnen voldoen, zoals bijvoorbeeld de inschrijving in het handelsregister.

Artikel 5

De Europese reglementering aangaande de openstelling van de markt voor overheidsopdrachten werd gerespecteerd. Conform het communautair recht, worden de gegevens, aangaande aannemers uit de andere Lid-Staten, die blijken uit officiële lijsten in die Lid-Staten opgesteld, niet in twijfel getrokken.

L'équivalence d'une agréation accordée dans un autre Etat-membre peut toutefois, sur la base de l'article 5, être vérifiée, ce qui ne porte en aucune façon atteinte au principe de l'égalité de traitement tel qu'il est appliqué par la Communauté européenne.

Le texte proposé par le Conseil d'Etat, dont la rédaction s'inspire de l'article 28, § 3, alinéa 1^{er}, n'a pas été repris afin de permettre une transposition fidèle de l'arrêt du 9 juillet 1987 de la Cour de Justice des Communautés européennes statuant, dans l'affaire BELLINI, sur le problème de l'équivalence des agréations étrangères.

Article 6

L'article 6 détermine la procédure à suivre lors de soumission de travaux par des entrepreneurs, qui ne présentent pas d'agréation mais qui prouvent qu'ils remplissent les conditions fixées par cette loi ou qui présentent une agréation accordée par un autre Etat-membre.

Dans ces cas précis les pouvoirs adjudicateurs seront tenus, dans la mesure où les soumissions sont régulières, de soumettre les preuves apportées et, le cas échéant, les agréations étrangères au Ministre qui, après avis de la Commission, jugera de leur équivalence avec les exigences belges en la matière.

De cette manière une jurisprudence uniforme sera assurée.

Afin de garantir les droits de la défense, l'entrepreneur devra être entendu lorsque la Commission émet un avis négatif. Par avis négatif on entend tout avis qui ne rencontre pas la demande de l'entrepreneur.

Article 7

Le § 1^{er} introduit le principe du classement des travaux en différentes catégories et sous-catégories selon leur nature, et en différentes classes selon l'importance du montant de la soumission.

Le § 2 établit quant à lui le rapport entre ce classement et les agréations individuelles accordées aux entrepreneurs.

Enfin, le § 3 offre au Roi la possibilité d'arrêter le montant total des travaux, tant publics que privés, qui peuvent être exécutés simultanément par un même entrepreneur. Ce plafond peut offrir une garantie supplémentaire quant au respect de la condition relative à la capacité financière. Il importe que

Wel kan volgens artikel 5 de gelijkwaardigheid van een in een andere lidstaat verleende erkenning worden nagegaan, wat geenszins afbreuk doet aan het principe van de gelijke behandeling, zoals het door de Europese Gemeenschap wordt gehanteerd.

De tekst voorgesteld door de Raad van State waarvan de redactie aansluit bij die van artikel 28, lid 3, eerste alinea van de Richtlijn 71/305/E.E.G. werd niet overgenomen omdat getracht werd deze bepaling te laten aansluiten bij de beschikkingen van het arrest BELLINI gewezen door het Hof van Justitie van de Gemeenschappen van 9 juli 1987 dat specifiek het probleem van de equivalentie van buitenlandse erkenningen onderzocht.

Artikel 6

In dit artikel wordt de procedure bepaald die moet gevolgd worden in geval van inschrijving voor werken door aannemers, die ofwel geen erkenning voorleggen maar de bewijzen leveren dat zij aan de voorwaarden gesteld krachtens deze wet voldoen, ofwel een erkenning uit een andere Lid-Staat voorleggen.

In deze gevallen zullen de opdrachtgevende besturen verplicht zijn, wanneer deze aannemers regelmatig hebben ingeschreven, om de voorgelegde bewijzen en desgevallend buitenlandse erkenningen voor te leggen aan de Minister, die na advies van de Commissie beslist of al dan niet voldaan is aan de Belgische vereisten ter zake.

Op deze wijze wordt een uniforme rechtsbedeling verzekerd.

Teneinde de rechten van de verdediging te waarborgen dient de aannemer gehoord wanneer de Commissie negatief adviseert. Onder negatief advies dient verstaan dat de Commissie niet tegemoet komt aan de vraag van de aannemer.

Artikel 7

Het beginsel van de indeling van de werken in categorieën en ondercategorieën volgens hun aard, en in verschillende klassen volgens de belangrijkheid van het bedrag van inschrijving wordt in § 1 ingevoerd.

Vervolgens wordt in § 2 het verband gelegd tussen deze indeling en de individuele erkenningen die aan de aannemers worden verleend.

Tenslotte wordt in § 3 aan de Koning de mogelijkheid geboden om het totaal bedrag van de werken, zowel openbare als private, die door eenzelfde aannemer gelijktijdig mogen worden uitgevoerd, te bepalen. Dit plafond kan een supplementaire garantie bieden voor het respecteren van de voorwaarde inzake

cette capacité soit toujours en proportion avec le montant global des travaux exécutés simultanément par un même entrepreneur.

Article 8

Une agréation ne peut être accordée par le Ministre qu'à la demande de l'entrepreneur et après avoir pris l'avis de la Commission.

L'octroi des agréations proprement dites demeure de la compétence de l'autorité nationale étant donné que la réglementation régit l'accès à un segment du marché, en l'occurrence celui des travaux publics, et dans le cadre de laquelle des appréciations sont effectuées qui influent de façon durable sur la liberté de commerce et sur la concurrence entre les entreprises concernées, ce qui permet d'assurer l'uniformité des décisions et dès lors, également la sauvegarde de l'union économique en la matière.

Afin de rendre les marchés publics davantage accessibles aux P.M.E. et aux entreprises familiales et afin de permettre à celles-ci de s'adapter aisément au système d'agrégation, les conditions auxquelles elles doivent satisfaire, et *ipso facto* les formalités qu'elles doivent remplir pour obtenir une agrégation dans la classe la moins élevée, sont réduites sans pour autant exclure un contrôle effectif.

Lorsque la Commission estime devoir formuler un avis négatif au sujet de la demande d'agrégation d'un entrepreneur, la possibilité est donnée à celui-ci d'être entendu. En outre, la Commission est, dans ce cas, tenue d'intégrer dans son avis définitif au Ministre les moyens de défense de l'entrepreneur et leur réfutation éventuelle.

Par avis négatif il faut entendre tout avis qui ne rencontre pas la demande de l'entrepreneur.

Enfin, il est précisé que l'agrégation est démontrée par un certificat.

Article 9

Le Ministre est chargé de dresser et de publier la liste des entrepreneurs agréés.

Article 10

Afin de garantir la flexibilité voulue, notamment lors de la période d'adaptation, le principe de l'agrégation provisoire a été retenu. Lors de l'appréciation des capacités techniques la présentation d'une liste des travaux exécutés lors des cinq dernières années et une déclaration concernant le chiffre d'affaires des trois dernières années comptables joue un rôle important. Toutefois, les nouvelles entreprises ou les entreprises qui entament de nouvelles activités ne disposent pas

financiële draagkracht. Deze financiële draagkracht moet steeds in verhouding staan tot het totale bedrag der werken die gelijktijdig door eenzelfde aannemer worden uitgevoerd.

Artikel 8

Een erkenning kan slechts door de Minister worden verleend op aanvraag van de aannemer en na inwinning van het advies van de Commissie.

Het verlenen van de erkenningen zelf blijft zaak van de nationale overheid vermits de reglementering de toegang tot een marktsegment, in casu de overheidswerken, regelt, waarbij beoordelingen gemaakt worden die de vrijheid van handel en de concurrentie voor de betrokken bedrijven duurzaam beïnvloeden. Dit verzekert de uniformiteit in de beslissingen en meteen ook de vrijwaring van de economische unie in deze aangelegenheid.

Om de markt van de overheidsopdrachten toegankelijker te maken voor de K.M.O.'s en de familiale ondernemingen, en hen makkelijker in het erkenningssysteem te laten ingroeien, worden de voorwaarden waaraan zij moeten voldoen, en *ipso facto* de formaliteiten die zij moeten vervullen, voor een erkenning in de laagste klasse beperkt, zonder een daadwerkelijke controle uit te sluiten.

Aan de aannemer wordt de mogelijkheid gegeven om gehoord te worden indien de Commissie meent een negatief advies over zijn aanvraag te moeten formuleren. Bovendien dient de Commissie in dit geval het verweer en de eventuele weerlegging ervan in haar definitief advies aan de Minister op te nemen.

Onder negatief advies dient verstaan elk advies dat niet tegemoetkomt aan de vraag van de aannemer.

Tenslotte wordt gesteld dat de erkenning blijkt uit een getuigschrift.

Artikel 9

De Minister wordt belast met het bijhouden en publiceren van de lijst van de erkende aannemers.

Artikel 10

Om de nodige soepelheid, vooral in de ingroeifase, te waarborgen is het principe van de voorlopige erkenning weerhouden. Ondermeer bij de beoordeling van de technische bekwaamheid speelt het kunnen voorleggen van een lijst van de in de laatste vijf jaren uitgevoerde werken en een verklaring betreffende de omzet over de laatste drie boekjaren een voorname rol. Evenwel beschikken startende ondernemingen of ondernemingen die een nieuwe activiteit

de telles références. C'est pourquoi, il importe de prévoir une agréation provisoire leur permettant d'introduire une soumission régulière dans le cadre des marchés publics.

Une agréation provisoire est accordée pour une durée de 20 mois et ne peut être renouvelée que deux fois, ce qui implique que la durée maximale d'une telle agréation est de 5 ans. Au terme de ce délai un entrepreneur doit satisfaire à toutes les conditions d'agréation. De plus, ce délai correspond à la période, visée à l'article 18, à la fin de laquelle il sera désormais procédé à la révision de toute agréation.

Article 11

Cet article règle l'agréation des associations momentanées d'entrepreneurs. Ainsi, les associations momentanées seront admises à exécuter des travaux pour autant qu'un des associés au moins soit titulaire de l'agréation requise ou qu'il ait fait la preuve de remplir toutes les conditions prévues par la loi pour exécuter le travail concerné et pour autant que les autres associés répondent à certaines conditions de base visées à l'article 4.

En outre, l'association momentanée est réputée posséder l'agréation requise pour exécuter des travaux rangés dans la classe immédiatement supérieure lorsqu'elle compte au moins deux associés agréés dans la même classe et la même catégorie ou sous-catégorie ou qui fournissent les preuves prévues à l'article 3, § 1^{er}, 2^o.

Cette promotion de classe n'est toutefois pas applicable aux entrepreneurs qui ne sont agréés que dans la classe la moins élevée pour laquelle les conditions d'agréation sont moins sévères.

Article 12

La réglementation en matière d'agréation pose des problèmes aux entreprises faisant l'objet d'une fusion, division ou reprise, ainsi qu'en cas de modification de leur personnalité juridique. Afin d'éviter que ces entreprises ne perdent temporairement leur agréation pour des raisons formelles, la possibilité est donnée au Roi d'apporter une solution spécifique à ce problème.

Le Roi pourra déterminer les cas de reprise, de fusion, de division et de modification de la personnalité juridique dans lesquels une transmission de l'agréation peut avoir lieu, et ce selon les modalités qu'il déterminera.

aanvatten, niet over dergelijke referenties. Daarom is een voorlopige erkenning, die hen in staat stelt regelmatig in te schrijven voor overheidsopdrachten, noodzakelijk.

Een voorlopige erkenning wordt voor 20 maanden verleend en kan slechts tweemaal worden verlengd, wat inhoudt dat de maximum duurtijd van een dergelijke erkenning 5 jaar belooft. Na verloop van deze tijdsperiode dient een aannemer aan alle erkenningsvoorwaarden te voldoen. Bovendien stemt deze periode overeen met de duurtijd, zoals voorzien in artikel 18, waarna alle erkenningen voortaan zullen worden herzien.

Artikel 11

Onderhavig artikel regelt de tijdelijke verenigingen van aannemers. Aldus zullen de tijdelijke verenigingen worden toegelaten tot de uitvoering der werken indien ten minste één deelgenoot beschikt over de erkenning die voor het betrokken werk vereist is of de bewijzen heeft geleverd dat hij aan alle voorwaarden van deze wet voldoet, en dit voor zover de andere deelgenoten voldoen aan bepaalde basisvoorwaarden, zoals gesteld in artikel 4.

De tijdelijke vereniging wordt geacht de vereiste erkenning te bezitten voor de uitvoering van de werken in de eerstvolgende hogere klasse, wanneer zij tenminste twee deelgenoten telt die erkend zijn in dezelfde klasse en dezelfde categorie of ondercategorie, of daartoe de bewijzen hebben geleverd voorzien bij artikel 3, § 1, 2^o.

Deze klasseverhoging is evenwel niet van toepassing voor aannemers die enkel erkend zijn in de laagste klasse, waarvoor de erkenningsvoorwaarden minder veeleisend zijn.

Artikel 12

De erkenningsreglementering stelt problemen voor aannemersbedrijven die het voorwerp uitmaken van fusies, splitsing of overname, alsook van wijziging van rechtspersoonlijkheid. Teneinde te voorkomen dat deze aannemers om formele redenen hun erkenning tijdelijk zouden verliezen, wordt aan de Koning de mogelijkheid geboden om een specifieke oplossing te geven aan dit probleem.

De Koning zal de gevallen van overname, fusie, splitsing alsook van wijziging van de rechtspersoonlijkheid kunnen bepalen waarin een overdracht van erkenning kan plaatsvinden evenals de modaliteiten die hierbij moeten worden in acht genomen.

Article 13

La composition de la Commission répond aux objectifs suivants : garantir l'indépendance et la spécialisation de ses membres, ainsi que la participation de tous les acteurs qui interviennent dans ce domaine.

En raison de son rôle d'arbitre la présidence de la Commission est confiée à un magistrat ou un magistrat honoraire. Outre le président et les deux secrétaires, le nombre de membres est fixé à 25, répartis de façon à assurer un certain nombre d'équilibres : il y a tout d'abord un nombre égal de membres avec voix délibérative entre les représentants des secteurs public, comportant les représentants des principales autorités adjudicatrices, et privé.

La composition de la représentation du secteur public a été réglée selon l'esprit et le plus possible selon le modèle de la composition du Comité de concertation Gouvernement-Exécutifs réglée par la loi ordinaire du 9 août 1980 de réformes institutionnelles, modifiée par la loi du 16 juin 1989.

La représentation des Communautés et des Régions est assurée puisqu'elles peuvent déléguer 6 des membres représentant le secteur public. La Région de Bruxelles-Capitale pourra désigner deux représentants, appartenant à un rôle linguistique différent. La Communauté germanophone se voit octroyer 1 représentant avec voix consultative.

En ce qui concerne le secteur privé, 9 membres sont issus des organisations professionnelles les plus représentatives et 3 des organisations syndicales ouvrières les plus représentatives.

Afin de garantir un fonctionnement efficace, et d'assurer la continuité du secrétariat, deux secrétaires, sans voix délibérative, sont adjoints à la Commission.

Il est adjoint à chaque membre un suppléant, qui ne peut assumer effectivement sa fonction que lorsque le titulaire est absent.

Afin de garantir la sécurité juridique une obligation de discrétion a été prévue, et il est également prévu que les entrepreneurs et les personnes liées par contrat de travail à un entrepreneur ne peuvent pas siéger à la Commission. Cette incompatibilité doit être interprétée au sens large. Elle est aussi d'application aux personnes qui agissent en tant qu'organe d'une personne juridique ayant la qualité d'entrepreneur.

Le Roi nomme et révoque le président, les secrétaires et les membres, tandis que le Ministre fixe leur indemnité. Les 6 représentants de l'autorité nationale sont désignés par arrêté délibéré en Conseil des Mi-

Artikel 13

De samenstelling van de Commissie beantwoordt aan de volgende doelstellingen : het waarborgen van de onafhankelijkheid, van de specialisatie van haar leden en van de inspraak van de in dit domein optredende operatoren.

Omwille van het scheidsrechterlijk aspect van haar opdracht is het voorzitterschap toegekend aan een magistraat of ere-magistraat. Het aantal leden is benevens de voorzitter en de twee secretarissen vastgesteld op 25 en de verdeling ervan is zodanig gebeurd dat een aantal evenwichten wordt bereikt : in eerste instantie is er een gelijk aantal stemgerechtigde leden van de publieke sector, waarin de belangrijkste opdrachtgevende besturen vertegenwoordigd zijn, en van de privé-sector.

De samenstelling van de vertegenwoordiging van de publieke sector werd geregeld volgens de geest en zoveel mogelijk naar model van de samenstelling van het Overlegcomité Regering-Executieven, zoals geregeld door de gewone wet van 9 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gewijzigd bij de wet van 16 juni 1989.

Aan de vertegenwoordiging van de Gemeenschappen en Gewesten is tegemoet gekomen doordat zij 6 leden van de publieke sector kunnen afvaardigen. Het Gewest Brussel-Hoofdstad zal 2 vertegenwoordigers, behorende tot een verschillende taalrol kunnen aanduiden. Aan de Duitstalige Gemeenschap wordt 1 vertegenwoordiger met raadgevende stem toegekend.

Wat de privé-sector aangaat, zijn er 9 leden afkomstig van de meest representatieve beroepsorganisaties en 3 van de meest representatieve werknemersorganisaties.

Om een vlotte werking te waarborgen en de continuïteit van het secretariaat te verzekeren zijn aan de Commissie twee secretarissen toegevoegd, die evenwel niet stemgerechtigd zijn.

Voor elk lid wordt een plaatsvervanger aangeduid, die slechts effectief zijn functie kan opnemen wanneer de titelvoerder afwezig is.

Om de rechtszekerheid te waarborgen werd in een plicht tot confidentialiteit voorzien en is voorts gestipuleerd dat aannemers of personen die door middel van een arbeidsovereenkomst met een aannemer verbonden zijn, niet in de Commissie mogen zetelen. Deze onverenigbaarheid dient ruim geïnterpreteerd te worden. Ze is ook van toepassing op personen die als organen optreden voor rechtspersonen die de hoedanigheid van aannemer bezitten.

De Koning benoemt en ontslaat de voorzitter, de secretarissen en de leden. De Minister stelt hun vergoeding vast. De 6 vertegenwoordigers van de nationale overheid worden aangeduid bij een in Minister-

nistres. Le Roi règle le fonctionnement de la Commission et peut, plus particulièrement, déterminer le quorum nécessaire pour délibérer valablement.

Article 14

Cet article définit la mission de la Commission. Elle donne au Ministre des avis sur toutes les demandes concrètes d'agrément ou de révision d'une agrément, ainsi que sur l'équivalence d'une agrément accordée dans un autre Etat-membre des Communautés européennes, lors de l'appréciation des preuves fournies dont il est question à l'article 3 et sur l'opportunité d'accorder une dérogation visée à l'article 21.

De plus, la Commission se voit conférer le droit de procéder, dans certains cas, par exemple lorsqu'elle a connaissance d'une réduction considérable de la capacité financière d'un entrepreneur, à une révision individuelle des agréments de celui-ci.

Enfin, la Commission sera toujours consultée dans le cadre d'une procédure visée à l'article 19.

Article 15

Les règles de fonctionnement de la Commission seront complétées par un règlement d'ordre intérieur qui sera établi par la Commission et approuvé par le Ministre.

Article 16

Afin que la Commission puisse s'acquitter de sa mission et prendre des initiatives, il importe qu'elle puisse avoir aisément accès à certaines données officielles, telles que celles de l'Office national de la Sécurité sociale, celles des Contributions directes et indirectes, celles du Registre de Commerce et du Registre professionnel, etc.

Grâce à la communication officielle de ces données par ces administrations la Commission sera en mesure de traiter les entrepreneurs concernés de manière égale.

Etant donné que cela requiert l'intervention de plusieurs ministères, et qu'il importe de veiller à la protection de la vie privée des entrepreneurs, il est prévu que l'accès direct ou à la première demande n'est possible qu'en respectant les modalités fixées par arrêté royal délibéré en Conseil des Ministres.

Article 17

En tout état de cause, les entrepreneurs sont tenus de mettre, au plus tard dans les 30 jours, la Commission au courant des déclarations, actes et extraits qui

raad overlegd besluit. De Koning regelt de werking van de Commissie en kan meer bepaald het aanwezigheidsquorum bepalen waaraan moet worden voldaan om geldig te kunnen beraadslagen.

Artikel 14

Dit artikel bakt de taak van de Commissie af. Ze adviseert de Minister over alle concrete erkennings- en herzieningsaanvragen, evenals over de gelijkwaardigheid van een erkenning bekomen in een andere lidstaat van de Europese Gemeenschappen en bij de beoordeling van de bewijzen in de zin van artikel 3, en over de opportuniteit van het toestaan van een afwijking zoals gemoduleerd in artikel 21.

Daarenboven verkrijgt de Commissie het recht om, in bepaalde gevallen, bijvoorbeeld wanneer zij kennis heeft van een aanzienlijke vermindering van de financiële draagkracht van een aannemer, tot individuele herziening van de erkenningen van een aannemer over te gaan.

Tenslotte zal de Commissie steeds geraadpleegd worden in het kader van de sanctieprocedure zoals voorzien in artikel 19.

Artikel 15

De regeling van de werking van de Commissie zal worden aangevuld door een huishoudelijk reglement, dat door voornoemde wordt opgesteld en door de Minister wordt bekrachtigd.

Artikel 16

Om haar taak naar behoren te kunnen vervullen en initiatieven te kunnen nemen, is het opportuun dat de Commissie toegang zou krijgen tot bepaalde officiële gegevens, zoals bijvoorbeeld deze van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, van de Directe en Indirecte Belastingen, van het Handels- en Beroepsregister, enzovoort.

Dankzij een officiële kennisgeving vanuit deze administratie zal de Commissie bij machte zijn om de gelijke behandeling van de betrokken aannemers te verzekeren.

Aangezien hiertoe de tussenkomst van verscheidene ministeries noodzakelijk is en er gewaakt dient te worden over de privacy van de aannemers is bepaald dat de toegang rechtstreeks of op eerste verzoek, slechts kan volgens de modaliteiten van een in Ministerraad overlegd Koninklijk Besluit.

Artikel 17

Alleszins zijn de erkende aannemers ertoe verplicht uit eigen beweging en uiterlijk binnen de 30 dagen de Commissie op de hoogte te brengen van verklaringen,

doivent être déposés ou publiés en application de l'article 12 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Il s'agit notamment de la nomination et la démission des administrateurs et gérants, des actes modifiant l'acte de constitution et de toute modification des statuts.

Article 18

Cet article détermine que la durée de validité d'une agréation s'étend jusqu'au moment de sa révision, en principe après 5 ans. Le but en est d'aboutir à une actualisation régulière des agréations.

Cette actualisation est importante aussi bien pour les pouvoirs adjudicateurs au niveau des garanties qu'ils obtiennent de par l'agréation que pour les entrepreneurs afin de prévenir une concurrence déloyale.

En outre, la possibilité est donnée au Roi de procéder, si des circonstances exceptionnelles le requièrent, à une révision générale de toutes les agréations de tous les entrepreneurs.

Le § 3 précise à quel moment il y a lieu de procéder à une révision individuelle des agréations d'un entrepreneur :

- au terme d'une période de 5 ans;
- à l'initiative du Ministre ou de la Commission lorsqu'il apparaît que l'entrepreneur ne satisfait plus à certaines conditions d'agréation;
- à l'initiative du Ministre ou de la Commission en cas de modification de la personnalité juridique, de la forme juridique de la société ou de cessation des activités et dans tous les cas de transfert de d'agréation.

Lorsqu'il y a des indications sérieuses que la modification, l'extension ou la transmission d'une agréation aura des conséquences sur les autres agréations qui furent préalablement octroyées à un entrepreneur ou afin de limiter au maximum les formalités administratives qui découlent automatiquement de la procédure de révision proposée, la Commission aura la possibilité d'actualiser simultanément les autres agréations de cet entrepreneur.

Bien que la révision d'une agréation opérée dans le cadre du présent article, n'implique nullement une sanction, mais seulement une adaptation à la situation réelle de l'entrepreneur, un déclassement peut toutefois être ressenti comme tel, et ce fait est suffisamment important pour que l'intéressé soit entendu.

Il faut clairement distinguer les raisons pour lesquelles la procédure de révision prévue à l'article 18 peut être introduite et celles qui justifient la procédure de sanction prévue à l'article 19. Ainsi, l'insolva-

akten en uittreksels welke ingevolge artikel 12 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen dienen te worden neergelegd of bekendgemaakt.

Het gaat onder meer om de benoeming en ambtsbeëindiging van bestuurders en zaakvoerders, akten tot wijziging van de oprichtingsakte en van iedere wijziging van de statuten.

Artikel 18

Dit artikel bepaalt de geldigheidsduur van een erkenning, die loopt tot op het ogenblik van de herziening en die in principe 5 jaar bedraagt. Beoogd wordt hiermee een geregelde actualisering van de erkenningen tot stand te brengen.

Deze actualisering is belangrijk zowel voor de opdrachtgevende besturen op het vlak van de waarborgen die zij van de erkenning ontleen als voor de aannemers indien men concurrentievervalsing wil voorkomen.

Aan de Koning wordt daarenboven de mogelijkheid geboden om, indien uitzonderlijke omstandigheden dit vereisen, over te gaan tot een algemene herziening van alle erkenningen van alle aannemers.

In § 3 wordt bepaald wanneer tot een individuele herziening van alle erkenningen moet worden overgegaan :

- na verloop van 5 jaar;
- op initiatief van de Minister of van de Commissie wanneer blijkt dat de aannemer niet meer voldoet aan bepaalde erkenningsvoorwaarden;
- op initiatief van de Minister of van de Commissie bij wijziging van de rechtspersoon, van de maatschappelijke vorm of bij stopzetting van de activiteit, en alle gevallen van overdracht van erkenning.

Wanneer er ernstige aanduidingen zijn dat de wijziging, uitbreiding of overdracht van een erkenning een weerslag heeft op de overige reeds toegekende erkenningen of teneinde de administratieve formaliteiten die automatisch uit de voorgestelde herzieningsprocedure voortvloeien zoveel mogelijk te beperken, wordt de Commissie in de mogelijkheid gesteld om de overige erkenningen van deze aannemer gelijktijdig te actualiseren.

Hoewel een herziening van een erkenning, in het raam van dit artikel, geenszins een sanctie inhoudt, maar louter de aanpassing aan de reële toestand van de aannemer, kan een klasseverlaging toch aldusdanig worden ervaren en is het feit voldoende ernstig om de betrokkene te horen.

Er dient een duidelijk onderscheid gemaakt te worden tussen de gronden waarop de herzieningsprocedure van artikel 18 kan ingeleid worden en deze die tot de sanctieprocedure van artikel 19 aanleiding

bilité d'une entreprise sera souvent la conséquence des circonstances économiques plutôt que le résultat d'un manquement intentionnel de la part de l'entrepreneur. Dans ce cas, la procédure de révision sera appliquée. Par contre, si l'entrepreneur ne remplit pas ces obligations sociales et fiscales, la procédure de sanction sera d'application.

Article 19

Cet article détermine les conditions dans lesquelles des sanctions administratives peuvent être prises. Ces sanctions peuvent impliquer le déclassement, la suspension ou le retrait des agréments. Les sanctions peuvent aussi avoir rapport aux agréments provisoires.

Les maîtres d'ouvrage des travaux visés par la présente loi peuvent déposer une plainte contre l'exécutant des travaux en cas de manquement aux conditions convenues, de faute grave, de fausses déclarations dans le cadre de la procédure d'attribution du marché, d'entente, de non-respect des obligations visées à l'article 8 de la loi relative aux marchés publics, en matière de sécurité et d'hygiène, de sécurité sociale, de conditions générales de travail, que celles-ci résultent d'accords paritaires sur le plan national, régional ou local.

Le Ministre ou la Commission ont en outre le droit d'engager cette procédure lorsqu'il apparaît qu'un entrepreneur :

1. a fait l'objet d'une condamnation pour un grave délit de nature à porter atteinte à la moralité professionnelle;
2. n'a pas satisfait à ses obligations sociales et fiscales;
3. a fait de fausses déclarations au moment de la demande d'agrément, en ce compris la demande de révision, d'extension ou de transmission;
4. n'a pas respecté l'obligation de signaler toute modification imposée par l'article 16.

Ces dispositions permettront de combler une importante lacune de l'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs en permettant au Ministre ou à la Commission d'engager la procédure dans le cas de manquement grave de la part de l'entrepreneur. La Commission devra dès lors apprécier la gravité des faits qui sont imputés à l'entrepreneur avant d'aviser le Ministre.

Afin de pouvoir inciter l'entrepreneur à communiquer à temps à la Commission les renseignements demandés dans le cadre d'une enquête, il est prévu qu'à l'expiration d'un délai de 60 jours ses agréments seront suspendues, s'il n'a pas obtempéré.

kunnen geven. Zo is de insolventie van een onderneming meestal het gevolg van economische omstandigheden, eerder dan van bewuste tekortkomingen in hoofde van de aannemer. In dit geval wordt dan ook de herzieningsprocedure toegepast. Wanneer een aannemer daarentegen tekortkomt aan zijn sociale en fiscale verplichtingen is de sanctieprocedure van toepassing.

Artikel 19

Onderhavig artikel regelt in welke omstandigheden er administratieve sancties kunnen worden getroffen. Dit kan klasseverlaging, schorsing of intrekking van de erkenningen inhouden. De sancties kunnen uiteraard ook betrekking hebben op de voorlopige erkenningen.

De opdrachtgevers van werken gevisieerd door deze wet kunnen een klacht indienen tegen de uitvoerder van de werken bij niet naleving van de overeengekomen voorwaarden, grove fout, het verstrekken van valse verklaringen in de gunningsprocedure, het maken van afspraken, het niet naleven van de verplichtingen van artikel 8 van de wet houdende de overheidsopdrachten aangaande veiligheid en hygiëne, sociale zekerheid, algemene arbeidsvoorwaarden onverschillig of deze voortvloeien uit paritaire akkoorden op nationaal, gewestelijk of plaatselijk vlak.

Bovendien heeft de Minister of de Commissie het recht om de sanctieprocedure in te zetten wanneer blijkt dat :

1. een aannemer veroordeeld is voor een ernstig misdrijf dat door zijn aard de beroepsmoraal aantast;
2. een aannemer in gebreke is m.b.t. zijn sociale en fiscale verplichtingen;
3. een aannemer valse verklaringen heeft afgelegd bij de aanvraag voor erkenning, met inbegrip van de aanvraag tot herziening, uitbreiding of overdracht;
4. een aannemer geen gevolg geeft aan de meldingsplicht voorzien bij artikel 17.

Hiermee wordt een belangrijke lacune van de Besluitwet van 3 februari 1947 houdende de erkenning van aannemers verholpen doordat de Minister of de Commissie in geval van ernstige tekortkomingen van een aannemer zelf de sanctieprocedure kan inzetten. De Commissie zal derhalve de ernst van de aannemer ten laste gelegde feiten moeten beoordelen vooraleer de Minister te adviseren.

Teneinde bij een onderzoek de aannemer te kunnen aansporen om tijdig de gevraagde inlichtingen aan de Commissie te verstrekken, wordt voorzien dat na verloop van 60 dagen zijn erkenningen worden geschorst indien hij geen gevolg heeft gegeven aan de aanmaning.

Aucune mesure ne peut être prise sans que l'entrepreneur ait pu prendre connaissance des faits qui lui sont reprochés et sans qu'il ait eu l'occasion de les réfuter.

Le Ministre est tenu de motiver sa décision et de la notifier à l'intéressé.

Il est également prévu que la décision imposant la sanction sera publiée, par extrait, au Moniteur belge.

Le § 2 attribue également au Ministre la compétence d'exclure de participation aux marchés publics tout entrepreneur qui a commis des fautes graves.

Ce paragraphe vise à exclure ces entrepreneurs des marchés publics y compris ceux dont le montant est inférieur au montant minimal prévu à l'article 3 et pour lesquels aucune agrégation n'est requise.

Article 20

Cet article charge le Ministre de dresser une liste des entrepreneurs dont l'agrégation est suspendue ou retirée, ainsi que ceux qui font l'objet d'une exclusion. Cette liste est publiée aux annexes du Moniteur belge et est mise à la disposition sur simple demande.

Article 21

La loi limite au strict minimum le nombre et la nature des dérogations ou exceptions.

Toutefois, la pratique a démontré qu'il est souhaitable de pouvoir accorder une dérogation dans certains cas, comme par exemple l'admission à l'exécution de travaux d'entrepreneurs de la classe immédiatement inférieure afin d'accroître la concurrence.

Cette compétence est accordée au Ministre ou aux Exécutifs dont relèvent les travaux et le cas échéant au Gouverneur de la Province ou au Ministre qui accorde l'agrégation, selon les modalités déterminées par le Roi et après avis de la Commission.

Article 22

Une disposition pénale sévère est prévue pour la violation, par des membres de la Commission, de l'obligation de garder confidentielles les informations qu'ils apprennent lors de l'exercice de leur mission, en raison de la nature particulière de l'infraction commise par ces personnes.

Er kunnen geen maatregelen getroffen worden zonder dat de aannemer kennis heeft kunnen nemen van de hem ten laste gelegde feiten, en zonder dat hij de gelegenheid heeft gekregen om deze te weerleggen.

De Minister is gehouden zijn beslissing te motiveren en aan de betrokkene te betekenen.

Er is tevens voorzien in een publikatie van de sanctiebeslissing, bij uittreksel, in het Belgisch Staatsblad.

In § 2 wordt de Minister tevens de bevoegdheid verleend om de aannemer uit te sluiten van deelname aan overheidsopdrachten wanneer hij bepaalde grove tekortkomingen heeft begaan.

Deze paragraaf werd ingevoerd om de overheidsopdrachten onder het minimumbedrag voorzien bij artikel 3, en waarvoor geen erkenning vereist is, tevens aan deze aannemers te kunnen onttrekken.

Artikel 20

Dit artikel belast de Minister met het bijhouden van een lijst van de aannemers waarvan de erkenning is geschorst of ingetrokken, evenals van diegenen die het voorwerp uitmaken van een uitsluiting. Deze lijst wordt gepubliceerd in de bijlagen van het Belgisch Staatsblad en wordt op verzoek ter beschikking gesteld.

Artikel 21

De wet heeft het aantal en de aard van de afwijkingen of uitzonderingen tot het strikte minimum beperkt.

De praktijk heeft evenwel aangetoond dat het in bepaalde gevallen wenselijk is een afwijking te kunnen toestaan, zoals bijvoorbeeld het toelaten van aannemers uit de naast lagere klasse tot de uitvoering van werken teneinde de concurrentie te vergroten.

Deze bevoegdheid wordt toebedeeld aan de Minister of de Executieven waaronder de werken ressorteren en desgevallend aan de Provinciegouverneur of nog aan de Minister die de erkenning verleent, telkens volgens de modaliteiten bepaald door de Koning en na advies van de Commissie.

Artikel 22

Voor het sanctionneren van de schending door leden van de Commissie van het vertrouwelijk karakter van de informatie welke zij vernemen bij het uitoefenen van hun opdracht, werd in een strenge strafnorm voorzien, gelet op de bijzondere aard van de inbreuk door deze personen gepleegd.

Article 23

L'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrégation des entrepreneurs est abrogé.

Article 24

Afin de permettre une transition aisée au nouveau régime tel qu'il est prévu par la présente loi, les entrepreneurs agréés conservent les agrégations dont ils sont actuellement titulaires jusqu'au moment où leur situation aura été révisée. Le Roi fixe les modalités et les délais dans lesquels cette révision sera opérée. En attendant la révision le Roi prévoit à titre de mesure transitoire, les règles d'équivalence relatives aux agrégations accordées sur la base de l'ancienne réglementation.

Article 25

Afin d'éviter tout vide juridique, le Roi fixera la date d'entrée en vigueur de la présente loi.

*Le Vice-Premier Ministre
et Ministre des Communications
et des Réformes institutionnelles,*

J.-L. DEHAENE.

*Le Secrétaire d'Etat
aux Réformes institutionnelles,
chargé de la restructuration
du Ministère des Travaux publics,
et aux Petites et Moyennes Entreprises,*

J. DUPRE.

Artikel 23

De Besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers wordt opgeheven.

Artikel 24

Om een vlotte overgang naar het nieuwe stelsel zoals voorgeschreven in deze wet mogelijk te maken wordt voorzien dat de erkende aannemers de erkenningen waarvan zij thans houder zijn behouden totdat hun toestand herzien zal zijn. De modaliteiten en de termijnen waarbinnen deze herziening zal gebeuren worden door de Koning bepaald. De Koning voorziet tevens in afwachting van de herziening bij wijze van overgangsmaatregel, de equivalentieregels met betrekking tot de erkenningen toegekend op basis van de oude reglementering.

Artikel 25

Om een rechtsvacuüm te vermijden wordt aan de Koning overgelaten om de datum waarop deze wet in werking zal treden te bepalen.

*De Vice-Eerste Minister
en Minister van Verkeerswezen
en Institutionele Hervormingen,*

J.-L. DEHAENE.

*De Staatssecretaris
voor Institutionele Hervormingen,
belast met de herstructurering
van het Ministerie van Openbare Werken,
en voor de Kleine en Middelgrote Ondernemingen,*

J. DUPRE.

PROJET DE LOI

BAUDOUIN,

Roi des Belges,

A tous, présents et à venir,
SALUT.

Sur la proposition de Notre Ministre des Communications et des Réformes institutionnelles et Notre Secrétaire d'Etat aux Réformes institutionnelles, chargé de la restructuration du Ministère des Travaux publics et aux Petites et Moyennes Entreprises et de l'avis de Nos Ministres qui ont délibéré en Conseil,

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET ARRÊTONS:

Notre Ministre des Communications et des Réformes institutionnelles et Notre Secrétaire d'Etat aux Réformes institutionnelles, chargé de la restructuration du Ministère des Travaux publics et aux Petites et Moyennes Entreprises sont chargés de présenter en Notre nom aux Chambres législatives le projet de loi dont la teneur suit:

CHAPITRE I**Dispositions générales****Article 1^{er}**

Pour l'application de la présente loi, on entend par:

1^o le Ministre: le Ministre ayant l'agrément des entrepreneurs dans ses attributions;

2^o la loi relative aux marchés publics: la loi du 14 juillet 1976 relative aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services;

3^o la Commission: la Commission d'agrément des entrepreneurs instituée par la présente loi

Art. 2

Cette loi est applicable aux marchés de travaux attribués ou qui sont subventionnés pour 25 p.c. au moins ou financés sous quelque forme que ce soit pour 25 p.c. au moins par des personnes de droit public ou par toute autre personne à laquelle s'applique la loi relative aux marchés publics.

ONTWERP VAN WET

BOUDEWIJN,

Koning der Belgen,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,
ONZE GROET.

Op de voordracht van Onze Minister van Verkeerswezen en Institutionele Hervormingen en Onze Staatssecretaris voor Institutionele Hervormingen, belast met de herstructurering van het Ministerie van Openbare Werken en voor de Kleine en Middelgrote Ondernemingen en op het advies van Onze in Raad vergaderde Ministers,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ:

Onze Minister van Verkeerswezen en Institutionele Hervormingen en Onze Staatssecretaris voor Institutionele Hervormingen, belast met de herstructurering van het Ministerie van Openbare Werken en voor de Kleine en Middelgrote Ondernemingen zijn gelast in Onze naam bij de Wetgevende Kamers het ontwerp van wet in te dienen waarvan de tekst volgt:

HOOFDSTUK I**Algemene bepalingen****Artikel 1**

Voor de toepassing van deze wet, dient verstaan te worden onder:

1^o de Minister: De Minister tot wiens bevoegdheid de erkenning der aannemers behoort;

2^o de wet betreffende de overheidsopdrachten: de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten;

3^o de Commissie: de Commissie voor erkenning der aannemers opgericht door deze wet.

Art. 2

Deze wet is van toepassing op de opdrachten voor aanneming van werken die worden aanbesteed of die voor ten minste 25 pct. worden gesubsidieerd of onder gelijk welke andere vorm voor ten minste 25 pct. worden gefinancierd door publiekrechtelijke personen of door gelijk welke persoon waarop de wet betreffende de overheidsopdrachten van toepassing is.

CHAPITRE II

Agréation

Art. 3

§ 1^{er}. Les marchés de travaux visés à l'article 2, dont l'importance dépasse un montant fixé par arrêté royal, ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, tant personnes de droit privé que de droit public qui, au moment de l'attribution du marché:

1^o soit sont agréés à cet effet;

2^o soit ont fourni la preuve qu'ils remplissent les conditions fixées par la présente loi ou en vertu de celle-ci.

§ 2. Les marchés de travaux, visés à l'article 2, dont l'importance ne dépasse pas le montant visé au § 1^{er}, ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, tant personnes de droit privé que de droit public, qui, au moment de l'attribution, remplissent les conditions prévues à l'article 4, § 1^{er}, 1^o, 4^o et 7^o, de la présente loi.

Art. 4

§ 1^{er}. Pour obtenir une agréation, l'entrepreneur doit satisfaire aux conditions suivantes:

1^o être de nationalité belge ou relever du chef de la nationalité d'un autre Etat membre des Communautés européennes et être établi à l'intérieur de ces Communautés; s'il s'agit d'une société, être constituée conformément à la législation belge ou à celle d'un autre Etat membre des Communautés et avoir son administration centrale ou son principal établissement à l'intérieur des Communautés, ou y avoir son siège social, à condition que son activité présente un lien effectif et continu avec l'économie d'un Etat membre;

2^o être inscrit au registre de commerce ou au registre professionnel selon les conditions prévues par la législation de l'Etat membre où le demandeur est établi;

3^o a) ne pas se trouver en état de faillite ou de liquidation, ni avoir obtenu un concordat judiciaire ou se trouver dans toute situation analogue résultant d'une procédure de même nature en vigueur dans un Etat membre de la CEE;

b) ne pas faire l'objet d'une procédure de déclaration de faillite ou de concordat judiciaire ou de toute autre procédure de même nature existant dans les législations et réglementations nationales;

HOOFDSTUK II

Erkenning

Art. 3

§ 1. Opdrachten voor aanneming van werken als bedoeld in artikel 2, waarvan de omvang een bij koninklijk besluit vastgesteld bedrag overschrijdt, mogen slechts worden gegund aan aannemers, zowel privaatrechtelijke als publiekrechtelijke personen, die op het ogenblik van de gunning:

1^o hetzij hiervoor erkend zijn;

2^o hetzij de bewijzen hebben geleverd dat zij voldoen aan de voorwaarden gesteld door of krachtens deze wet.

§ 2. Opdrachten voor aanneming van werken als bedoeld in artikel 2, waarvan de omvang het bedrag bedoeld in § 1 niet overschrijdt, mogen slechts worden gegund aan aannemers, zowel privaatrechtelijke als publiekrechtelijke personen, die op het ogenblik van de gunning voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 4, § 1, 1^o, 4^o en 7^o, van deze wet.

Art. 4

§ 1. Om een erkenning te bekomen dient een aannemer te voldoen aan de volgende voorwaarden:

1^o van Belgische nationaliteit zijn of uit hoofde van nationaliteit ressorteren onder een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen, en gevestigd zijn binnen deze Gemeenschappen; indien het een vennootschap betreft, moet deze opgericht zijn in overeenstemming met de Belgische wetgeving of met die van een andere Lid-Staat van de Gemeenschappen, en haar hoofdbestuur of haar hoofdvestiging binnen de Gemeenschappen hebben, of, er haar maatschappelijke zetel hebben op voorwaarde dat haar werkzaamheden daadwerkelijk en duurzaam verband houden met de economie van een Lid-Staat;

2^o ingeschreven zijn in het handels- of beroepsregister volgens de eisen van de wetgeving van de Lid-Staat waar hij gevestigd is;

3^o a) niet in staat van faillissement of van liquidatie verkeren of niet een gerechtelijk akkoord hebben bekomen dan wel in een soortgelijke toestand verkeren als gevolg van een gelijkaardige procedure die in een EEG-Lid-Staat gelding heeft;

b) niet het voorwerp zijn van een procedure van faillietverklaring of van gerechtelijk akkoord of van een andere soortgelijke procedure die voorkomt in de nationale wetten en regelingen;

4^o a) ne pas faire l'objet d'une condamnation prononcée par un jugement ayant force de chose jugée pour un délit affectant la moralité professionnelle de l'entrepreneur;

b) ne pas être exclu de marchés publics sur base de l'article 19, § 2, de la présente loi;

5^o disposer de capacités techniques suffisantes;

6^o avoir une capacité financière et économique suffisante;

7^o avoir satisfait à ses obligations sociales et fiscales.

§ 2. Le Roi détermine les règles et les critères qui sont pris en considération lors de l'introduction et de l'examen des demandes d'agrément, des révisions, des demandes de transfert de l'agrément et lors de l'appréciation des preuves produites en application de l'article 3, § 1^{er}, 2^o, sur la base desquelles il sera établi si les conditions fixées au § 1^{er} sont remplies.

Le Ministre détermine les documents qui doivent être produits à cet effet.

§ 3. Le Roi peut, selon les modalités qu'il détermine et après avis de la Commission, dispenser certaines personnes de droit public des conditions visées au § 1^{er} qui sont incompatibles avec la nature de ces personnes.

Art. 5

L'inscription sur la liste officielle des entrepreneurs agréés dans un autre Etat membre des Communautés européennes vaut agrément, comme prévue à l'article 3, pour autant que cette agrément soit équivalente conformément aux conditions visées à l'article 4, § 1^{er}.

Art. 6

Un marché de travaux ne peut être attribué à un entrepreneur non agréé qui produit les preuves visées à l'article 3, § 1^{er}, 2^o, ou se fonde sur une inscription sur la liste officielle des entrepreneurs agréés dans un autre Etat membre des Communautés européennes, qu'après que le Ministre a décidé, à la demande du maître d'ouvrage et après l'avis de la Commission, que sont respectivement remplies les conditions d'agrément visées à l'article 4, § 1^{er}, et les exigences en matière d'équivalence d'agrément visées à l'article 5.

Lorsque la Commission formule un avis négatif, l'entrepreneur concerné a la possibilité d'être entendu après que l'avis lui a été notifié. L'avis définitif de la Commission doit répondre aux moyens de défense de l'entrepreneur.

4^o a) niet, bij een vonnis dat in kracht van gewijsde is gegaan, veroordeeld zijn voor een misdrijf dat door zijn aard de beroepsmoraal van de aannemer aantast;

b) niet uitgesloten zijn van overheidsopdrachten op basis van artikel 19, § 2, van deze wet;

5^o over voldoende technische bekwaamheid beschikken;

6^o voldoende financiële en economische draagkracht hebben;

7^o aan zijn sociale en fiscale verplichtingen voldaan hebben.

§ 2. De Koning bepaalt de regelen en de criteria die in aanmerking genomen worden bij het indienen en het onderzoek van de erkenningsaanvragen, de herzieningen, aanvragen tot overdracht van erkenning en bij de beoordeling van de bewijzen overgelegd met toepassing van artikel 3, § 1, 2^o, op basis waarvan zal worden vastgesteld of aan de voorwaarden van § 1 is voldaan.

De Minister bepaalt welke documenten daartoe moeten worden overgelegd.

§ 3. De Koning kan, volgens de modaliteiten die hij bepaalt, en na advies van de Commissie, bepaalde publiekrechtelijke personen vrijstellen van de voorwaarden van § 1, die onverenigbaar zijn met de aard van deze personen.

Art. 5

De inschrijving op de officiële lijst van de erkende aannemers in een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen geldt als erkenning als bedoeld onder artikel 3 voor zover die erkenning gelijkwaardig is overeenkomstig de voorwaarden gesteld in artikel 4, § 1.

Art. 6

Een opdracht voor aanneming van werken kan pas worden gegund aan een niet erkend aannemer die de bewijzen, bedoeld in artikel 3, § 1, 2^o, overlegt of zich beroept op een inschrijving op de officiële lijst van de erkende aannemers in een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschap, nadat de Minister, op verzoek van de opdrachtgever en na advies van de Commissie, heeft beslist dat voldaan is aan de erkenningsvoorwaarden bepaald in artikel 4, § 1, respectievelijk aan de vereisten inzake gelijkwaardigheid van een erkenning bedoeld in artikel 5.

Wanneer de Commissie een negatief advies formuleert wordt de betrokken aannemer, nadat het advies hem werd betekend, in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden en dient het definitief advies te antwoorden op de verweermiddelen van de aannemer.

Art. 7

§ 1^{er}. Pour l'application de la présente loi, les travaux sont rangés en différentes classes selon le montant de la soumission, et en différentes catégories et sous-catégories selon leur nature. Ce classement est déterminé par arrêté royal.

§ 2. Conformément au classement visé au § 1^{er}, il peut être accordé aux entrepreneurs une agréation dans les classes, catégories et sous-catégories de travaux qui peuvent leur être attribués.

§ 3. Le Roi détermine le montant total des travaux tant publics que privés, qui peuvent être exécutés simultanément par le même entrepreneur au moment de l'attribution du marché.

Art. 8

§ 1^{er}. L'agréation est accordée, à la demande de l'entrepreneur, par le Ministre après avis de la Commission.

§ 2. L'agréation dans la classe la plus basse est accordée par le Ministre, après avis de la Commission, à l'entrepreneur qui en fait la demande et qui fournit la preuve qu'il satisfait aux conditions visées à l'article 4, § 1^{er}, 1^o, 2^o, 3^o, 4^o et 7^o.

§ 3. Lorsque la Commission formule, dans les cas visés au § 1^{er} et § 2, un avis négatif, l'entrepreneur concerné a la possibilité d'être entendu après que l'avis lui a été notifié. L'avis définitif de la Commission doit répondre aux moyens de défense de l'entrepreneur.

§ 4. L'agréation fait l'objet d'un certificat délivré par le Ministre. Ce certificat mentionne le numéro d'inscription dans un registre quant à la classe d'agréation dans une catégorie ou sous-catégorie de travaux, ainsi que la date à laquelle l'agréation a été obtenue.

Art. 9

Le Ministre dresse une liste des entrepreneurs agréés. Cette liste est disponible sur demande et sera régulièrement publiée au *Bulletin des Adjudications*.

Art. 10

Le Ministre peut, après avis de la Commission, dans les conditions et selon les modalités déterminées par arrêté royal, accorder une agréation provisoire à un entrepreneur pour chaque catégorie ou sous-catégorie d'activités exercées depuis moins de cinq ans.

Art. 7

§ 1. Voor de toepassing van deze wet worden de werken ingedeeld in verschillende klassen volgens het bedrag van de inschrijving en in verschillende categorieën en ondercategorieën volgens hun aard. Deze indeling wordt bij koninklijk besluit bepaald.

§ 2. Overeenkomstig de indeling van § 1 kan aan de aannemers een erkenning verleend worden in klassen, categorieën en ondercategorieën van werken die hen mogen worden gegund.

§ 3. De Koning bepaalt het totaal bedrag van al de werken, zowel openbare als private die door dezelfde aannemer gelijktijdig mogen worden uitgevoerd op het ogenblik van het gunnen van de opdracht.

Art. 8

§ 1. De erkenning wordt, op vraag van de aannemer, door de Minister verleend na advies van de Commissie.

§ 2. De erkenning in de laagste klasse wordt door de Minister na advies van de Commissie, verleend aan de aannemer die erom verzoekt en het bewijs levert dat hij aan de voorwaarden voldoet bedoeld in artikel 4 § 1, 1^o, 2^o, 3^o, 4^o en 7^o.

§ 3. Wanneer de Commissie een negatief advies formuleert in de gevallen voorzien bij § 1 en § 2 wordt de betrokken aannemer, nadat het advies hem werd betekend, in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden en dient het definitief advies van de Commissie te antwoorden op de verweermiddelen van de aannemer.

§ 4. De erkenning blijkt uit een getuigschrift afgeleverd door de Minister. Dat getuigschrift vermeldt het nummer van inschrijving in een register met betrekking tot de klasse van erkenning in een categorie of ondercategorie van werken, alsook de datum waarop de erkenning verkregen werd.

Art. 9

De Minister stelt een lijst op van de erkende aannemers. Deze lijst wordt op verzoek ter beschikking gesteld en zal regelmatig gepubliceerd worden in het *Bulletin der Aanbestedingen*.

Art. 10

De Minister kan na advies van de Commissie, onder de voorwaarden en volgens de modaliteiten bij Koninklijk Besluit bepaald, een voorlopige erkenning verlenen aan een aannemer voor elke categorie of ondercategorie van activiteiten uitgeoefend sinds minder dan vijf jaar.

L'agréation provisoire est valable vingt mois. A la demande de l'intéressé, elle peut être prolongée deux fois, chaque fois d'un même délai de vingt mois.

Art. 11

   1  r. Les associations momentanées d'entrepreneurs sont admises à exécuter des travaux, pour autant que l'un des associés au moins soit agrée en la classe et catégorie ou sous-catégorie requises pour ces travaux ou ait fourni les preuves prévues par l'article 3 à 1  r, 2  , et pour autant que les autres associés répondent aux conditions visées à l'article 4, à 1  r, 1  , 2  , 3  , 4   et 7  . Les associés ne peuvent en aucun cas faire l'objet d'une exclusion, ou suspension ou d'un retrait d'agréation au sens de l'article 19.

   2. Les associations momentanées dont deux associés au moins sont agr  es dans la même classe et catégorie ou sous-catégorie ou établissent conformément à l'article 3, à 1, 2  , qu'ils répondent aux conditions de cette agréation, sont réputées posséder l'agréation requise pour les travaux rangés dans la classe immédiatement supérieure de cette catégorie ou sous-catégorie.

La disposition de l'alinéa pr  c  dent n'est pas d'application lorsque les associés de l'association momentanée ne sont agr  es que dans la classe la moins élevée.

CHAPITRE III

Transfert d'agréation

Art. 12

Le Roi détermine dans quels cas de reprise, de fusion, de division ou de modification de la personnalité juridique le transfert d'une agréation accordée à une personne physique ou morale peut avoir lieu.

CHAPITRE IV

Commission d'agréation

Art. 13

Il est institué une Commission, composée comme suit :

- 1   un président, magistrat ou magistrat honoraire;
- 2   25 membres répartis entre :

De voorlopige erkenning is 20 maand geldig. Ze kan op verzoek van de betrokkene tweemaal worden verlengd, telkens met een zelfde termijn van 20 maanden.

Art. 11

   1. De tijdelijke verenigingen van aannemers worden tot de uitvoering der werken toegelaten in zover dat tenminste   en der deelgenoten over een erkenning beschikt die overeenstemt met de voor die werken vereiste klasse en categorie of ondercategorie of daartoe de bewijzen heeft geleverd voorzien door artikel 3,    1, 2  , en voor zover de andere deelgenoten beantwoorden aan de voorwaarden gesteld bij artikel 4,    1, 1  , 2  , 3  , 4   en 7  . De deelgenoten mogen in geen geval het voorwerp uitmaken van een uitsluiting, schorsing of intrekking van erkenning in de zin van artikel 19.

   2. De tijdelijke verenigingen waarvan tenminste twee deelgenoten erkend zijn in dezelfde klasse en categorie of ondercategorie of overeenkomstig artikel 3,    1, 2  , bewijzen aan de voorwaarden voor die erkenning te voldoen, worden geacht de vereiste erkenning te bezitten voor de uitvoering van de in de onmiddellijk hogere klasse ingedeelde werken van die categorie of ondercategorie.

De bepaling van het vorig lid vindt geen toepassing wanneer de deelgenoten van de tijdelijke vereniging slechts erkend zijn in de laagste klasse.

HOOFDSTUK III

Overdracht van de erkenning

Art. 12

De Koning bepaalt in welke gevallen van overname, van fusie, van splitsing en van wijziging van de rechtspersoonlijkheid de overdracht van een erkenning van een fysisch of rechtspersoon kan plaatsvinden.

HOOFDSTUK IV

Commissie voor erkenning

Art. 13

Een Commissie, samengesteld als volgt, wordt opgericht:

- 1   een voorzitter-magistraat of ere-magistraat;
- 2   25 leden, verdeeld over :

a) les diverses personnes de droit public intéressées aux travaux visés, à savoir :

- 1) 6 représentants de l'autorité nationale, également répartis entre les deux rôles linguistiques;
- 2) 2 représentants de la Communauté flamande et de la Région flamande;
- 3) 1 représentant de la Région wallonne;
- 4) 1 représentant de la Communauté française;
- 5) 2 représentants de la Région de Bruxelles-Capitale appartenant chacun à un rôle linguistique différent;
- 6) 1 représentant de la Communauté germanophone avec voix consultative;

b) les organisations professionnelles d'entrepreneurs les plus représentatives et les organisations syndicales ouvrières de l'industrie de la construction les plus représentatives, à savoir :

- 1) 9 représentants des organisations professionnelles d'entrepreneurs les plus représentatives;
- 2) 3 représentants des organisations syndicales ouvrières de l'industrie de la construction les plus représentatives;

3^o deux secrétaires, appartenant à un rôle linguistique différent, sans droit de vote.

Il est adjoint au président, aux secrétaires ainsi qu'à chaque membre, un suppléant qui ne pourra siéger qu'en l'absence du titulaire.

Le président, les secrétaires, les membres et leurs suppléants sont nommés et révoqués par arrêté royal. En ce qui concerne les 6 représentants de l'autorité nationale, l'arrêté royal sera pris après délibération en Conseil des Ministres.

Les représentants des Communautés et des Régions et ceux des organisations professionnelles d'entrepreneurs et des organisations syndicales ouvrières de l'industrie de la construction sont nommés sur la proposition respective des Exécutifs et des organisations professionnelles et syndicales visées.

Toute personne ayant la qualité d'entrepreneur, ou qui représente une personne morale ayant la qualité d'entrepreneur, ou toute personne liée par un contrat de travail à un entrepreneur, ne peut être nommée membre ou membre suppléant de la Commission.

Le président, les secrétaires, les membres de la Commission et les suppléants, ainsi que tous ceux dont le recours est requis, sont astreints à une obligation de confidentialité pour les faits, les actes ou renseignements dont ils ont pu avoir connaissance en raison de leurs fonctions.

a) de verschillende publiekrechtelijke rechtspersonen die bij de bedoelde werken betrokken zijn, te weten :

- 1) 6 vertegenwoordigers van de nationale overheid, gelijkmatig verdeeld over de beide taalrollen;
- 2) 2 vertegenwoordigers voor de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest;
- 3) 1 vertegenwoordiger van het Waalse Gewest;
- 4) 1 vertegenwoordiger van de Franse Gemeenschap;
- 5) 2 vertegenwoordigers van het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest, elk behorende tot een verschillende taalrol;
- 6) 1 vertegenwoordiger van de Duitstalige Gemeenschap met raadgevende stem;

b) de meest representatieve beroepsverenigingen van aannemers en de meest representatieve syndicale arbeidersorganisaties der bouwnijverheid, te weten :

- 1) 9 vertegenwoordigers van de meest representatieve beroepsverenigingen van aannemers;
- 2) 3 vertegenwoordigers van de meest representatieve syndicale arbeidersorganisaties der bouwnijverheid;

3^o twee secretarissen, behorende tot een verschillende taalrol, zonder stemrecht.

Bij de voorzitter, de secretarissen en bij elk lid, wordt een plaatsvervanger gevoegd, die slechts mag zetelen wanneer de titelvoerder afwezig is.

De voorzitter, de secretarissen, de leden en hun plaatsvervangers worden bij koninklijk besluit benoemd en ontslagen. Voor wat betreft de 6 vertegenwoordigers van de nationale overheid, zal het koninklijk besluit genomen worden na overleg in de Ministerraad.

De vertegenwoordigers van de Gemeenschappen en de Gewesten en van de beroepsverenigingen van aannemers en van de syndicale arbeidersorganisaties van de bouwnijverheid worden benoemd op de voordracht van respectievelijk de Executieven, en de bedoelde beroepsverenigingen en syndicale organisaties.

Personen die de hoedanigheid van aannemer bezitten, of die een rechtspersoon die de hoedanigheid van aannemer bezit vertegenwoordigen, of verbonden zijn door middel van een arbeidsovereenkomst met een aannemer, kunnen niet tot lid of plaatsvervangend lid van de Commissie worden benoemd.

De voorzitter, de secretarissen, de commissieleden en de plaatsvervangers, evenals al diegenen om wier medewerking is verzocht, zijn verplicht het vertrouwelijk karakter te bewaren van de feiten, de handelingen of de inlichtingen waarvan ze uit hoofde van hun functie kennis kunnen hebben gehad.

Le Roi règle le fonctionnement de la Commission.

Le Ministre fixe l'indemnité allouée au président, aux secrétaires et aux membres de la Commission.

Art. 14

La Commission a pour mission :

a) de donner des avis au Ministre concernant toutes les demandes d'agrément, d'agrément provisoire et toutes les révisions d'une agrément;

b) de recueillir les informations et d'établir les dossiers dans les cas prévus aux articles 18 et 19, § 1^{er}, 1^o et 2^o, de la présente loi, et de formuler des avis en la matière;

c) de donner des avis dans les cas prévus à l'article 4, § 3, et l'article 6;

d) de donner des avis concernant les demandes de dérogation visées à l'article 21.

Art. 15

La Commission établit son règlement d'ordre intérieur qui entre en vigueur après approbation par le Ministre.

Art. 16

Selon les modalités prévues par le Roi par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, la Commission a directement ou sur simple demande, accès aux données officielles nécessaires à l'accomplissement de sa mission, notamment pour le contrôle des conditions visées à l'article 4, § 1^{er}, 2^o, 3^o, 4^o, 6^o et 7^o.

Art. 17

Les entrepreneurs agréés sont tenus de communiquer, au plus tard dans les 30 jours, à la Commission toutes les déclarations, tous les actes et extraits qui doivent être déposés ou publiés en application de l'article 12 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

CHAPITRE V

Révision de l'agrément

Art. 18

§ 1^{er}. Toute agrément ne reste valable que jusqu'au moment de sa révision.

De Koning regelt de werking van de Commissie.

De Minister bepaalt de vergoeding die aan de voorzitter, de secretarissen en de Commissieleden wordt toegekend.

Art. 14

De Commissie heeft als opdracht :

a) het geven van advies aan de Minister betreffende alle aanvragen tot erkenning, tot voorlopige erkenning en alle herzieningen van een erkenning;

b) het inwinnen van inlichtingen en het samenstellen van dossiers in de gevallen voorzien in de artikelen 18, en 19, § 1, 1^o en 2^o, van deze wet en het formuleren van adviezen ter zake;

c) het geven van adviezen in de gevallen voorzien bij artikel 4, § 3, en artikel 6;

d) het geven van advies betreffende de aanvragen tot afwijking zoals bedoeld in artikel 21.

Art. 15

De Commissie maakt een huishoudelijk reglement op, dat in werking treedt na goedkeuring door de Minister.

Art. 16

De Commissie heeft, volgens de modaliteiten door de Koning bij in Ministerraad overlegd besluit bepaald, rechtstreeks of op eerste verzoek toegang tot de officiële gegevens die noodzakelijk zijn voor de vervulling van haar opdracht, inzonderheid wat de controle betreft van de voorwaarden gesteld bij artikel 4, § 1, 2^o, 3^o, 4^o, 6^o en 7^o.

Art. 17

De erkende aannemers zijn er toe gehouden de verklaringen, akten en uittreksels die in uitvoering van artikel 12 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen dienen te worden neergelegd of bekendgemaakt uiterlijk binnen de 30 dagen aan de Commissie bekend te maken.

HOOFDSTUK V

Herziening van de erkenning

Art. 18

§ 1. Elke erkenning blijft slechts gelden tot op het ogenblik van de herziening ervan.

§ 2. Le Roi peut à tout moment décider de procéder à une révision générale de toutes les agréations de tous les entrepreneurs.

§ 3. Il est procédé à une révision individuelle de toutes les agréations d'un entrepreneur :

1° tous les cinq ans et pour la première fois après une période de cinq ans à compter de l'obtention d'une première agréation;

2° à l'initiative du Ministre ou de la Commission lorsqu'ils ont connaissance de données selon lesquelles l'entrepreneur ne remplit plus les conditions visées à l'article 4, § 1^{er}, 1°, 2°, 3°, 5° et 6°;

3° à l'initiative du Ministre ou de la Commission dans le cas d'une modification de la personnalité juridique, de la forme juridique ou de cessation des activités de l'entrepreneur.

§ 4. A l'initiative du Ministre ou de la Commission, il peut être procédé à la révision individuelle d'une ou de plusieurs agréations d'un entrepreneur, lors de chaque modification, extension ou transfert d'une agréation, à l'exception des demandes d'obtention d'une agréation provisoire.

§ 5. Lorsque, dans son avis au sujet des révisions visées au §§ 2 à 4, la Commission propose un déclassement ou suggère de ne pas accorder de nouvelle agréation, l'entrepreneur concerné a la possibilité d'être entendu après que l'avis lui a été notifié. L'avis définitif de la Commission doit répondre aux moyens de défense de l'entrepreneur.

CHAPITRE VI

Déclassement, suspension et retrait de l'agréation

Art. 19

§ 1^{er}. Dans les cas visés ci-après aux points 1° et 2°, le Ministre peut, après avoir reçu l'avis de la Commission, ordonner le déclassement ou la suspension d'une ou de plusieurs agréations d'un entrepreneur :

1° Lorsqu'une plainte est déposée à la Commission par les maîtres d'ouvrage de travaux au sens de l'article 2, au sujet d'un entrepreneur agréé, auquel il est reproché un des faits suivants :

a) manquement aux conditions des marchés passés;

b) faute grave dans l'exécution des travaux;

c) fausses déclarations en fournissant les renseignements en vue d'établir s'il a été satisfait aux conditions imposées au moment de l'attribution du marché;

§ 2. De Koning kan steeds beslissen tot een algemene herziening van alle erkenningen van alle aannemers.

§ 3. Tot individuele herziening van alle erkenningen van een aannemer wordt overgegaan :

1° om de vijf jaar en voor het eerst na een periode van vijf jaar te rekenen vanaf het verkrijgen van de eerste erkenning;

2° op initiatief van de Minister of van de Commissie, wanneer zij kennis hebben van gegevens waaruit blijkt dat de aannemer niet meer voldoet aan de voorwaarden voorzien in artikel 4, § 1, 1°, 2°, 3°, 5° en 6°;

3° op initiatief van de Minister of van de Commissie bij wijziging van de rechtspersoon, maatschappelijke vorm en bij stopzetting van de activiteit van de aannemer.

§ 4. Tot individuele herziening van één of meerdere erkenningen van een aannemer kan worden overgegaan, op initiatief van de Minister of van de Commissie, bij elke wijziging, uitbreiding, en overdracht van een erkenning, uitgezonderd de aanvragen tot het bekomen van een voorlopige erkenning;

§ 5. Wanneer de Commissie in haar advies over de herzieningen bedoeld in de §§ 2 tot 4 een klasseverlaging voorstelt of adviseert geen nieuwe erkenning te verlenen, wordt de betrokken aannemer nadat het advies hem werd betekend, in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden en dient het definitief advies te antwoorden op de verweermiddelen van de aannemer.

HOOFDSTUK VI

Klasseverlaging, schorsing en intrekking van de erkenning

Art. 19

§ 1. In de gevallen hierna onder 1° en 2° bepaald kan de Minister, na advies van de Commissie, de klasseverlaging of de schorsing van een of meerdere erkenningen van een aannemer uitspreken :

1° Wanneer door de opdrachtgevers van werken in de zin van artikel 2 bij de Commissie een klacht wordt ingediend die betrekking heeft op een erkend aannemer en waarbij deze één van de volgende feiten wordt ten laste gelegd :

a) niet-naleving van de voorwaarden der gesloten overeenkomsten;

b) grove fout in de uitvoering van de werken;

c) afgifte van valse verklaringen bij het verstrekken van inlichtingen in het raam van de beoordeling van de voorwaarden die bij het gunnen van de opdracht werden gesteld;

d) non-respect de l'interdiction d'entente prévue à l'article 7 de la loi relative aux marchés publics;

e) manquement, au cours de l'exécution d'un marché public, à l'une des obligations visées à l'article 8, §§ 1 et 3, de la loi relative aux marchés publics.

2° A l'initiative du Ministre ou de la Commission lorsque ceux-ci ont connaissance de données officielles d'où il ressort que l'entrepreneur:

a) ne remplit plus les conditions prévues à l'article 4, § 1^{er}, 4^o, a), et 7^o;

b) s'est rendu coupable de fausses déclarations au moment de l'introduction d'une demande d'agrément;

c) n'a pas respecté l'obligation de notification imposée par l'article 17.

3° Lorsque l'entrepreneur, après y avoir été sommé, n'a pas ou n'a que partiellement donné suite dans les 60 jours, à la demande de la Commission de produire, dans le cadre des articles 18 et 19, toutes pièces et tous renseignements qu'elle juge utiles, son agrément est suspendue par le Ministre.

§ 2. Le Ministre peut, après avis de la Commission, ordonner le retrait d'une ou de plusieurs agréments d'un entrepreneur ou exclure un entrepreneur de marchés publics dans les cas prévus au § 1^{er}, 1^o b, d et e, et 2^o, a et b.

§ 3. Les mesures applicables conformément aux § 1^{er}, 1^o et 2^o et § 2 sont proposées au Ministre par la Commission au moyen d'un avis motivé, après que l'entrepreneur a eu l'occasion de prendre connaissance des faits qui lui sont imputés et qu'il a eu l'occasion d'être entendu.

La décision du Ministre est motivée et notifiée à l'entrepreneur. Elle est également publiée par extrait au *Moniteur belge*.

Art. 20

Le Ministre dresse la liste des entrepreneurs dont l'agrément a été suspendue ou retirée ainsi que des entrepreneurs qui sont exclus de marchés publics. Cette liste est publiée aux annexes du *Moniteur belge* et est disponible sur demande.

d) niet-naleving van het in artikel 7 van de wet betreffende de overheidsopdrachten gestelde verbod van verstandhouding;

e) tekortkoming tijdens de uitvoering van een overheidsopdracht in een van de verplichtingen bedoeld in artikel 8, §§ 1 en 3 van de wet betreffende de overheidsopdrachten.

2° Op initiatief van de Minister of van de Commissie wanneer deze kennis hebben van officiële gegevens waaruit blijkt dat de aannemer:

a) niet meer voldoet aan de voorwaarden, vermeld onder artikel 4 § 1, 4^o, a), en 7^o;

b) valse verklaringen heeft afgelegd ter gelegenheid van het indienen van een aanvraag tot erkenning;

c) de in artikel 17 voorgeschreven meldingsplicht niet heeft nageleefd.

3° Wanneer de aannemer, na daartoe te zijn aangehaand, binnen een termijn van 60 dagen, geen of onvolledig gevolg heeft gegeven aan het verzoek van de Commissie tot overmaking van alle nuttig geachte inlichtingen en bescheiden, in het raam van de artikelen 18 en 19, wordt zijn erkenning door de minister geschorst.

§ 2. De Minister kan, na advies van de Commissie, de intrekking van een of meerdere erkenningen van een aannemer uitspreken of een aannemer uitsluiten van overheidsopdrachten in de gevallen voorzien bij § 1, 1^o b, d en e, en 2^o, a en b.

§ 3. De overeenkomstig § 1, 1^o en 2^o en § 2 toe te passen maatregelen worden door de Commissie in een met redenen omkleed advies aan de Minister voorgesteld, nadat de aannemer kennis heeft kunnen nemen van de hem ten laste gelegde feiten en in de mogelijkheid gesteld werd om in zijn verweermiddelen gehoord te worden.

De beslissing van de Minister wordt met redenen omkleed en aan de aannemer betekend. Zij wordt tevens bij uittreksel gepubliceerd in het *Belgisch Staatsblad*.

Art. 20

De Minister maakt een lijst op van de aannemers waarvan de erkenning geschorst of ingetrokken is evenals van de aannemers die uitgesloten zijn van overheidsopdrachten. Deze lijst wordt gepubliceerd in de bijlagen van het *Belgisch Staatsblad* en wordt op verzoek ter beschikking gesteld.

CHAPITRE VII

Déroptions

Art. 21

Pour les travaux qui seront exécutés ou qui seront subventionnés au moins à raison de 25 p.c. , ou qui seront financés, sous quelque forme que ce soit, à raison d'au moins 25 p.c. à charge de leur budget ou à charge du budget d'établissements publics dépendant d'eux, les Ministres ou les Exécutifs, pourront, moyennant le respect des règles à déterminer par le Roi, et après avis de la Commission, décider par arrêté motivé la dérogation des conditions prévues aux articles 3 et 11.

Si les travaux sont mis en adjudication par une province, une fédération de communes, une commune, une association de communes ou par un autre organisme dépendant des provinces ou communes, une wateringue ou un polder, les Communautés ou les Régions, la dérogation est accordée dans les mêmes conditions par le gouverneur de la province.

Si les travaux sont exécutés pour le compte de particuliers et subventionnés pour 25 p.c. au moins ou financés sous quelque forme que ce soit pour 25 p.c. au moins par des personnes de droit public ou de toute autre personne à laquelle s'applique la loi relative aux marchés publics, la dérogation est accordée dans les mêmes conditions par le Ministre.

Le pouvoir de dérogation ne peut faire l'objet d'une délégation.

CHAPITRE VIII

Dispositions pénales

Art. 22

Est puni d'un emprisonnement de 3 mois à 1 an et d'une amende de deux cents à dix mille francs ou d'une de ces peines seulement celui qui a violé l'obligation de confidentialité à laquelle il est astreint sur base de l'article 13.

CHAPITRE IX

Dispositions finales

Art. 23

L'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs, modifié par les lois des 14 juillet 1976, 4 août 1978, 8 août 1980 et 6 juillet 1989, et par l'arrêté royal du 11 avril 1974, est abrogé.

HOOFDSTUK VII

Afwijkingen

Art. 21

Voor werken die zullen worden uitgevoerd of die voor ten minste 25 pct. zullen worden gesubsidieerd of onder gelijk welke vorm voor ten minste 25 pct. worden gefinancierd ten laste van hun begroting of ten laste van de begroting van openbare instellingen die van hen afhangen, kunnen de Ministers of de Executieven, met inachtneming van de door de Koning te bepalen regelen, na advies van de Commissie en bij een met redenen omkleed besluit, bepalen dat er zal worden afgeweken van de in artikelen 3 en 11 voorziene voorwaarden.

Wanneer de werken in aanbesteding gegeven worden door een provincie, een federatie van gemeenten, een gemeente, een vereniging van gemeenten, of een van de andere instellingen die van de provincies of gemeenten afhangen, een watering of een polder, wordt de afwijking onder dezelfde voorwaarden toegestaan door de Provinciegouverneur.

Wanneer de werken in opdracht van privépersonen worden uitgevoerd en voor ten minste 25 pct. gesubsidieerd of onder gelijk welke vorm voor ten minste 25 pct. gefinancierd worden door publiekrechtelijke personen of door gelijk welke persoon waarop de wet betreffende de overheidsopdrachten van toepassing is, wordt de afwijking onder dezelfde voorwaarden toegestaan door de Minister.

De bevoegdheid om de afwijking toe te staan kan niet worden overgedragen.

HOOFDSTUK VIII

Strafbepalingen

Art. 22

Wordt gestraft met een gevangenisstraf van 3 maanden tot 1 jaar en een geldboete van tweehonderd tot tienduizend frank, of met één van die straffen alleen, al wie de verplichting tot vertrouwelijkheid schendt waartoe hij krachtens artikel 13 gehouden is.

HOOFDSTUK IX

Slotbepalingen

Art. 23

De Besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers, gewijzigd bij de wetten van 14 juli 1976, 4 augustus 1978, 8 augustus 1980 en 6 juli 1989, en bij het Koninklijk Besluit van 11 april 1974, wordt opgeheven.

Art. 24

Les entrepreneurs agréés à la date d'entrée en vigueur de la présente loi conservent leurs agréments jusqu'au moment où leur situation aura été révisée conformément aux modalités et dans les délais fixés par le Roi.

En attendant cette révision le Roi prévoit, à titre transitoire, des règles d'équivalence relatives aux agréments attribués sur base de l'ancienne réglementation instituée par l'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs.

Art. 25

Le Roi fixe la date de l'entrée en vigueur de la présente loi.

Donné à Bruxelles, le 2 octobre 1990.

BAUDOUIN

Par le Roi:

*Le Vice-Premier Ministre
et Ministre des Communications
et des Réformes institutionnelles,*

J.-L. DEHAENE.

*Le Secrétaire d'Etat
aux Réformes institutionnelles,
chargé de la restructuration
du Ministère des Travaux publics,
et aux Petites et Moyennes Entreprises,*

J. DUPRE.

Art. 24

De aannemers die erkend zijn op de datum van inwerkingtreding van deze wet behouden hun erkenningen totdat hun toestand herzien zal zijn overeenkomstig de modaliteiten en binnen de termijnen bepaald door de Koning.

In afwachting van deze herziening voorziet de Koning bij wijze van overgangsmaatregel de equivalentieregels met betrekking tot de erkenningen toegekend op basis van de Besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers.

Art. 25

De Koning bepaalt de datum waarop deze wet in werking treedt.

Gegeven te Brussel, 2 oktober 1990.

BOUDEWIJN

Van Koningswege:

*De Vice-Eerste Minister
en Minister van Verkeerswezen
en Institutionele Hervormingen,*

J.-L. DEHAENE.

*De Staatssecretaris
voor Institutionele Hervormingen,
belast met de herstructurering
van het Ministerie van Openbare Werken,
en voor de Kleine en Middelgrote Ondernemingen,*

J. DUPRE.

AVANT-PROJET DE LOI SOUMIS AU CONSEIL D'ETAT

Avant-projet de loi organisant l'agréation des entrepreneurs

Article 1^{er}

Pour l'application de la présente loi, on entend par :

1^o le Ministre : le Ministre ayant l'agréation des entrepreneurs dans ses attributions;

2^o la loi relative aux marchés publics : la loi du 14 juillet 1976 relative aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services;

3^o la Commission : la Commission d'agréation des entrepreneurs instituée en vertu de la présente loi.

Art. 2

   1^{er}. Les travaux, dont l'importance dépasse un montant fixé par arrêté royal, exécutés au nom d'une personne de droit public ou de toute autre personne à laquelle s'applique la loi relative aux marchés publics, ou qui sont subventionnés par elles pour 25 p.c. au moins ou financés sous quelque forme que ce soit pour au moins 25 p.c. , ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, tant personnes de droit privé que de droit public qui, au moment de l'attribution du marché :

a) soit sont agréés    cet effet;

b) soit ont fourni la preuve qu'ils remplissent les conditions fixés par la présente loi.

   2. Les travaux, visés au    1^{er}, dont l'importance n'excède pas un montant fixé par arrêté royal, ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, qui au moment de l'attribution remplissent les conditions de l'article 3,    1^{er}, 1^o, 4^o et 7^o, de la présente loi.

Art. 3

   1^{er}. Sans préjudice de l'article 5,    2, les conditions suivantes doivent être remplies pour obtenir une agréation :

1^o être de nationalité belge ou relever du chef de la nationalité d'un autre Etat membre des Communautés européennes et être établi à l'intérieur de ces Communautés; s'il s'agit d'une société, être constituée conformément à la législation belge ou à celle d'un autre Etat membre des Communautés et avoir son administration centrale ou son principal établissement à l'intérieur des Communautés, ou y avoir son siège social, à condition que son activité présente un lien effectif et continu avec l'économie d'un Etat membre;

2^o être inscrit au registre de commerce ou au registre professionnel selon les conditions prévues par la législation de l'Etat membre où le demandeur est établi;

3^o — ne pas se trouver en état de faillite, de liquidation ou de concordat judiciaire ou dans une situation analogue résultant d'une procédure équivalente existant dans les législations ou réglementations nationales des Etats membres des Communautés européennes;

VOORONTWERP VAN WET VOORGELEGD AAN DE RAAD VAN STATE

Voorontwerp van wet houdende regeling van de erkenning der aannemers

Artikel 1

Voor de toepassing van deze wet, dient verstaan te worden onder :

1^o de Minister : de Minister tot wiens bevoegdheid de erkenning der aannemers behoort;

2^o de wet betreffende de overheidsopdrachten : de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten;

3^o de Commissie : de Commissie voor erkenning der aannemers opgericht krachtens onderhavige wet.

Art. 2

   1. De werken, waarvan de omvang een bij koninklijk besluit vastgesteld bedrag overschrijdt, uitgevoerd in naam van publiekrechtelijke personen of door gelijk welke persoon waarop de wet betreffende de overheidsopdrachten van toepassing is of die zij voor tenminste 25 pct. subsidiëren of onder gelijk welke andere vorm voor tenminste 25 pct. financieren, kunnen slechts worden gegund aan aannemers, zowel privaatrechtelijke als publiekrechtelijke personen, die op het ogenblik van de gunning :

a) hetzij hiervoor erkend zijn;

b) hetzij de bewijzen hebben geleverd dat zij aan de voorwaarden gesteld krachtens deze wet voldoen.

   2. De werken, zoals bedoeld in    1, waarvan de omvang een bij koninklijk besluit vastgesteld bedrag niet overschrijdt, kunnen slechts worden gegund aan aannemers, die op het ogenblik van de gunning voldoen aan de voorwaarden van artikel 3,    1, 1^o, 4^o en 7^o, van deze wet.

Art. 3

   1. Onverminderd artikel 5,    2, moeten de volgende voorwaarden worden vervuld om een erkenning te bekomen :

1^o van Belgische nationaliteit zijn of uit hoofde van nationaliteit ressorteren onder een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen, en gevestigd zijn binnen deze Gemeenschappen; indien het een vennootschap betreft, moet deze opgericht zijn in overeenstemming met de Belgische wetgeving of met die van een andere Lid-Staat van de Gemeenschappen, en haar hoofdbestuur of haar hoofdvestiging binnen de Gemeenschappen hebben, of, er haar maatschappelijke zetel hebben op voorwaarde dat haar werkzaamheden daadwerkelijk en duurzaam verband houden met de economie van een Lid-Staat;

2^o ingeschreven zijn in het handels- of beroepsregister volgens de eisen van de wetgeving van de Lid-Staat waar zij zijn gevestigd;

3^o — niet in staat van faillissement, vereffening, gerechtelijk akkoord of in een soortgelijke toestand verkeren volgens een gelijkaardige procedure welke voorkomt in de nationale wetten of regelingen van de Lid-Staten van de Europese Gemeenschappen;

— ne pas faire l'objet d'une procédure de déclaration de faillite, d'un règlement judiciaire, d'un concordat préventif ou de toute autre procédure de même nature selon les législations et les réglementations nationales;

4^o — ne pas faire l'objet d'une condamnation prononcée par un jugement ayant force de chose jugée pour un délit affectant la moralité professionnelle de l'entrepreneur;

— ne pas être exclu de marchés publics sur la base de l'article 15, § 2, de la présente loi;

5^o disposer de capacités techniques suffisantes;

6^o avoir une capacité financière et économique suffisante;

7^o avoir satisfait à ses obligations sociales et fiscales;

§ 2. Le Roi détermine, sur la base des conditions prévues au § 1^{er}, les modalités et les critères qui sont pris en considération lors de l'examen des demandes d'agrément et de révision et lors de l'appréciation des preuves prévues par l'article 2 § 1^{er}, b). Le Ministre détermine les documents qui doivent être joints à cet effet.

§ 3. Le Roi peut, selon les modalités qu'il détermine et après avis de la Commission, dispenser certaines personnes de droit public des conditions visées au § 1^{er} qui sont incompatibles avec la nature de ces personnes.

§ 4. L'inscription sur la liste officielle des entrepreneurs agréés dans un autre Etat membre des Communautés européennes vaut agrément, comme prévue à l'article 2, pour autant que cette agrément soit équivalente conformément aux conditions visées au § 1^{er}.

§ 5. Dans le cas de soumissions pour des travaux par des entrepreneurs qui ne présentent pas d'agrément mais qui fournissent les preuves prévues par l'article 2, § 1^{er}, b), ou qui démontrent leur inscription sur la liste officielle des entrepreneurs agréés dans un autre Etat membre des Communautés européennes et qui sont susceptibles d'être prises en considération pour l'attribution du marché, le Ministre décide, à la demande des maîtres d'ouvrage dont relèvent les travaux, après avis de la Commission, si les dispositions de l'article 3, § 1^{er} et § 4 sont remplies.

Lorsque la Commission formule un avis négatif, l'entrepreneur concerné a la possibilité d'être entendu après que l'avis lui ait été notifié. L'avis définitif de la Commission est motivé.

Art. 4

§ 1^{er}. Pour l'application de la présente loi, les travaux sont rangés en différentes classes selon le montant de la soumission, et en différentes catégories et sous-catégories selon leur nature. Ce classement est déterminé par arrêté royal.

§ 2. Conformément au classement visé au § 1^{er}, il peut être accordé aux entrepreneurs une agrément dans les classes, catégories et sous-catégories de travaux qui peuvent leur être attribués.

§ 3. Le Roi détermine le montant total des travaux tant publics que privés, qui peuvent être exécutés simultanément par le même entrepreneur au moment de l'attribution du marché.

Art. 5

§ 1^{er}. L'agrément est accordée, à la demande de l'entrepreneur, par le Ministre après avis de la Commission.

§ 2. L'agrément dans la classe la plus basse est accordée par le Ministre, après avis de la Commission, à l'entrepreneur qui en fait

— niet het voorwerp zijn van een procedure tot faillietverklaring, van een procedure van gerechtelijke afwikkeling of van een akkoord ter voorkoming van een faillissement of van een soortgelijke procedure volgens de nationale wetten en reglementen;

4^o — niet, bij een vonnis dat in kracht van gewijsde is gegaan, veroordeeld zijn voor een misdrijf dat door zijn aard de beroepsmoraal van de aannemer aantast;

— niet uitgesloten zijn van overheidsopdrachten op basis van artikel 15, § 2, van deze wet;

5^o over voldoende technische bekwaamheid beschikken;

6^o voldoende financiële en economische draagkracht hebben;

7^o aan zijn sociale en fiscale verplichtingen voldaan hebben;

§ 2. De Koning bepaalt op basis van de voorwaarden van § 1 de modaliteiten en de criteria die in aanmerking genomen worden bij het onderzoek van de erkenningsaanvragen en de herzieningen en bij de beoordeling van de bewijzen voorzien door artikel 2, § 1, b). De Minister bepaalt de bescheiden die hierbij moeten worden gevoegd.

§ 3. De Koning kan, volgens de modaliteiten die Hij bepaalt, en na advies van de Commissie, bepaalde publiekrechtelijke personen vrijstellen van de voorwaarden van § 1, die onverenigbaar zijn met de aard van deze personen.

§ 4. De inschrijving op de officiële lijst van de erkende aannemers in een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen geldt als erkenning als bedoeld onder artikel 2 voor zover die erkenning gelijkwaardig is overeenkomstig de voorwaarden van § 1.

§ 5. In voorkomend geval van inschrijvingen voor werken door aannemers die geen erkenning voorleggen doch die de bewijzen leveren voorzien door artikel 2, § 1, b), of een inschrijving op de officiële lijst van de erkende aannemers in een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen aantonen en die in aanmerking kunnen genomen worden voor gunning, beslist de Minister op vraag van de bouwheer waaronder de werken ressorteren, na advies van de Commissie, of aan artikel 3, § 1 en § 4 voldaan is.

Wanneer de Commissie een negatief advies formuleert wordt de betrokken aannemer, nadat het advies hem werd betekend, in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden en dient het definitief advies van de Commissie met redenen omkleed.

Art. 4

§ 1. Voor de toepassing van deze wet worden de werken ingedeeld in verschillende klassen volgens het bedrag van de inschrijving en in verschillende categorieën en ondercategorieën volgens hun aard. Deze indeling wordt bij koninklijk besluit bepaald.

§ 2. Overeenkomstig de indeling van § 1 kan aan de aannemers een erkenning verleend worden in klassen, categorieën en ondercategorieën van werken die hen mogen worden gegund.

§ 3. De Koning bepaalt het totaal bedrag van al de werken, zowel openbare als private die door de dezelfde aannemer gelijktijdig mogen worden uitgevoerd op het ogenblik van het gunnen van de opdracht.

Art. 5

§ 1. De erkenning wordt, op vraag van de aannemer, door de Minister verleend na advies van de Commissie.

§ 2. De erkenning in de laagste klasse wordt door de Minister, na raadpleging van de Commissie, verleend aan de aannemer die

la demande et qui fournit la preuve qu'il satisfait aux conditions visées à l'article 3, § 1^{er}, 1^o, 2^o, 3^o, 4^o et 7^o sans préjudice de l'application des articles 14 et 15.

§ 3. Lorsque la Commission formule, dans les cas visés au § 1^{er} et § 2, un avis négatif, l'entrepreneur concerné a la possibilité d'être entendu après que l'avis lui ait été notifié. L'avis définitif de la Commission est motivé.

§ 4. L'agrément fait l'objet d'un certificat délivré par le Ministre. Ce certificat mentionne le numéro d'inscription dans un registre quant à la classe d'agrément dans une catégorie ou sous-catégorie de travaux, ainsi que la date à laquelle l'agrément a été obtenue.

Art. 6

Le Ministre dresse une liste des entrepreneurs agréés. Cette liste est disponible sur demande et sera régulièrement publiée au Bulletin des Adjudications.

Art. 7

Le Ministre peut, après avis de la Commission, dans les conditions et selon les modalités déterminées par arrêté royal, accorder une agrément provisoire à un entrepreneur pour chaque catégorie ou sous-catégorie d'activités exercées depuis moins de cinq ans. L'agrément provisoire est valable vingt mois, sans préjudice de l'application de l'article 15. Elle ne peut être prolongée que deux fois, sur demande.

Aucune dérogation au sens de l'article 18 de la présente loi ne peut être accordée à un entrepreneur qui ne possède qu'une agrément provisoire.

Art. 8

Le Roi détermine dans quels cas de reprise, de fusion, de division ou de modification de la personnalité juridique la transmission d'une agrément accordée à une personne physique ou morale peut avoir lieu, ainsi que les modalités qui doivent être respectées.

Art. 9

Il est institué une Commission, composée comme suit :

1^o un président, magistrat ou magistrat honoraire;

2^o 25 membres répartis entre :

a) les diverses personnes de droit public intéressées aux travaux visés, à savoir :

1) 6 représentants de l'autorité nationale, également répartis entre les deux rôles linguistiques;

2) 2 représentants de la Communauté et de la Région flamandes;

3) 1 représentant de la Région wallonne;

4) 1 représentant de la Communauté française;

5) 2 représentants de la Région de Bruxelles-Capitale, appartenant chacun à un rôle linguistique différent;

6) 1 représentant de la Communauté germanophone avec voix consultative;

b) les organisations professionnelles d'entrepreneurs les plus représentatives et les organisations syndicales ouvrières de l'industrie de la construction les plus représentatives, à savoir :

erom verzoekt en het bewijs levert dat hij aan de voorwaarden van artikel 3, § 1, 1^o, 2^o, 3^o, 4^o en 7^o voldoet, onverminderd de toepassing van de artikelen 14 en 15.

§ 3. Wanneer de Commissie een negatief advies formuleert in de gevallen voorzien bij § 1 en § 2 wordt de betrokken aannemer, nadat het advies hem werd betekend, in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden en dient het definitief advies van de Commissie met redenen omkleed.

§ 4. De erkenning blijkt uit een getuigschrift afgeleverd door de Minister. Dat getuigschrift vermeldt het nummer van inschrijving in een register met betrekking tot de klasse van erkenning in een categorie of ondercategorie van werken, alsook de datum waarop de erkenning verkregen werd.

Art. 6

De Minister stelt een lijst op van de erkende aannemers. Deze lijst wordt op verzoek ter beschikking gesteld en zal regelmatig gepubliceerd worden in het Bulletin der Aanbestedingen.

Art. 7

De Minister kan na advies van de Commissie, onder de voorwaarden en volgens de modaliteiten bij koninklijk besluit bepaald, een voorlopige erkenning verlenen aan een aannemer voor elke categorie of ondercategorie van activiteiten uitgeoefend sinds minder dan vijf jaar. De voorlopige erkenning is twintig maand geldig, onverminderd de toepassing van artikel 15. Ze is slechts tweemaal verlengbaar op aanvraag.

Geen afwijking als bedoeld in artikel 18 van deze wet kan worden toegekend aan de aannemer die slechts houder is van een voorlopige erkenning.

Art. 8

De Koning bepaalt in welke gevallen van overname, van fusie, van splitsing en van wijziging van de rechtspersoonlijkheid de overdracht van een erkenning van een fysisch of rechtspersoon kan plaatsvinden evenals de modaliteiten die hierbij dienen te worden vervuld.

Art. 9

Een Commissie, samengesteld als volgt, wordt opgericht:

1^o een voorzitter-magistraat of ere-magistraat;

2^o 25 leden, verdeeld over :

a) de verschillende publiekrechtelijke rechtspersonen die bij de bedoelde werken betrokken zijn, te weten :

1) 6 vertegenwoordigers van de nationale overheid, gelijkmatig verdeeld over de beide taalrollen;

2) 2 vertegenwoordigers voor de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest;

3) 1 vertegenwoordiger van het Waalse Gewest;

4) 1 vertegenwoordiger van de Franse Gemeenschap;

5) 2 vertegenwoordigers van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest; elk behorende tot een verschillende taalrol;

6) 1 vertegenwoordiger van de Duitstalige Gemeenschap met raadgevende stem;

b) de meest representatieve beroepsverenigingen van aannemers en de meest representatieve syndicale arbeidersorganisaties der bouwnijverheid, te weten :

1) 9 représentants des organisations professionnelles d'entrepreneurs les plus représentatives;

2) 3 représentants des organisations syndicales ouvrières de l'industrie de la construction les plus représentatives;

3° deux secrétaires sans droit de vote.

Il est adjoint au président, aux secrétaires ainsi qu'à chaque membre, un suppléant qui ne pourra siéger qu'en l'absence du titulaire.

Le président, les secrétaires, les membres et leurs suppléants sont nommés et révoqués par arrêté royal. En ce qui concerne les 6 représentants de l'autorité nationale, l'arrêté royal sera pris après délibération en Conseil des Ministres.

Toute personne ayant la qualité d'entrepreneur, ou qui représente une personne morale ayant la qualité d'entrepreneur, ou toute personne liée par un contrat de travail à un entrepreneur, ne peut être nommée membre ou membre suppléant de la Commission.

Le président, les secrétaires, les membres de la Commission et les suppléants, ainsi que tous ceux dont le recours est requis, sont astreints à une obligation de confidentialité pour les faits, les actes ou renseignements dont ils ont pu avoir connaissance en raison de leurs fonctions.

Le Ministre fixe l'indemnité allouée au président, aux secrétaires et aux membres de la Commission.

Art. 10

La Commission a pour mission :

a) de donner des avis au Ministre concernant toutes les demandes d'agrément, d'agrément provisoire et toutes les révisions d'une agrément;

b) de recueillir les informations et d'établir les dossiers dans les cas prévus aux articles 14 et 15, § 1^{er}, 1^o et 2^o, de la présente loi, et de formuler des avis en la matière;

c) de donner des avis dans les cas prévus à l'article 3, § 3, et § 5;

d) de donner des avis concernant les demandes de dérogation visées à l'article 18.

Art. 11

La Commission établit son règlement d'ordre intérieur qui entre en vigueur après approbation par le Ministre.

Art. 12

Selon les modalités prévues par le Roi par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, la Commission a directement ou sur simple demande, accès aux données officielles nécessaires à l'accomplissement de sa mission, notamment pour le contrôle des conditions visées à l'article 3, § 1^{er}, 2^o, 3^o, 4^o, 6^o et 7^o, de la présente loi.

Art. 13

Les entrepreneurs agréés sont tenus de communiquer, au plus tard dans les 30 jours, à la Commission toutes les déclarations, tous les actes et extraits qui doivent être déposés ou publiés en application de l'article 12 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

1) 9 vertegenwoordigers van de meest representatieve beroepsverenigingen van aannemers;

2) 3 vertegenwoordigers van de meest representatieve syndicale arbeidersorganisaties der bouwnijverheid;

3° twee secretarissen zonder stemrecht.

Bij de voorzitter, de secretarissen en bij elk lid, wordt een plaatsvervanger gevoegd, die slechts mag zetelen wanneer de titelvoerder afwezig is.

De voorzitter, de secretarissen, de leden en hun plaatsvervangers worden bij koninklijk besluit benoemd en ontslagen. Voor wat betreft de 6 vertegenwoordigers van de nationale overheid, zal het koninklijk besluit genomen worden na overleg in de Ministerraad.

Personen die de hoedanigheid van aannemer bezitten, of die een rechtspersoon die de hoedanigheid van aannemer bezit vertegenwoordigen, of verbonden zijn door middel van een arbeidsovereenkomst met een aannemer, kunnen niet tot lid of plaatsvervangend lid van de Commissie worden benoemd.

De voorzitter, de secretarissen, de commissieleden en de plaatsvervangers, evenals al diegenen om wier medewerking is verzocht, zijn verplicht het vertrouwelijk karakter te bewaren van de feiten, de handelingen of de inlichtingen waarvan ze uit hoofde van hun functie kennis kunnen hebben gehad.

De Minister bepaalt de vergoeding die aan de voorzitter, de secretarissen en de commissieleden wordt toegekend.

Art. 10

De Commissie heeft als opdracht :

a) het geven van advies aan de Minister betreffende alle aanvragen tot erkenning, tot voorlopige erkenning en alle herzieningen van een erkenning;

b) het inwinnen van inlichtingen en het samenstellen van dossiers in de gevallen voorzien in de artikelen 14, en 15, § 1, 1^o en 2^o, van deze wet en het formuleren van adviezen terzake;

c) het geven van adviezen in de gevallen voorzien bij artikel 3, § 3, en § 5;

d) het geven van advies betreffende de aanvragen tot afwijking zoals bedoeld in artikel 18.

Art. 11

De Commissie maakt een huishoudelijk reglement op, dat in werking treedt na goedkeuring door de Minister.

Art. 12

De Commissie heeft, volgens de modaliteiten door de Koning bij in Ministerraad overlegd besluit bepaald, rechtstreeks of op eerste verzoek toegang tot de officiële gegevens die noodzakelijk zijn voor de vervulling van haar opdracht, inzonderheid wat de controle van de voorwaarden gesteld bij artikel 3, § 1, 2^o, 3^o, 4^o, 6^o en 7^o, van deze wet betreft.

Art. 13

De erkende aannemers zijn er toe gehouden de verklaringen, akten en uittreksels die in uitvoering van artikel 12 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen dienen te worden neergelegd of bekendgemaakt uiterlijk binnen de 30 dagen aan de Commissie bekend te maken.

Art. 14

Indépendamment de l'agrération provisoire, toute agrération reste valable, sans préjudice des dispositions de l'article 15, jusqu'au moment de sa révision.

§ 1^{er}. Le Roi peut à tout moment décider de procéder à une révision générale de toutes les agrérations de tous les entrepreneurs.

§ 2. Il est procédé à une révision individuelle de toutes les agrérations d'un entrepreneur :

1° tous les cinq ans et pour la première fois après une période de cinq ans à compter de l'obtention d'une première agrération;

2° à l'initiative du Ministre ou de la Commission lorsqu'ils ont connaissance de données selon lesquelles l'entrepreneur ne remplit plus les conditions prévues à l'article 3, § 1, 1°, 2°, 3°, 5°, et 6°;

3° à l'initiative du Ministre ou de la Commission dans le cas d'une modification de la personnalité juridique, de la forme juridique ou de cessation des activités de l'entrepreneur.

§ 3. A l'initiative du Ministre ou de la Commission, il peut être procédé à la révision individuelle d'une ou de plusieurs agrérations d'un entrepreneur, lors de chaque révision, extension ou transmission d'une agrération, à l'exception des demandes d'obtention d'une agrération provisoire.

Lorsque la Commission propose un déclassement, l'entrepreneur concerné a l'occasion d'être entendu et un avis motivé est adressé au Ministre.

Art. 15

§ 1^{er}. Dans les cas visés ci-après aux points 1° et 2°, le Ministre peut, après avoir reçu l'avis de la Commission, ordonner le déclassement, la suspension ou le retrait d'une ou de plusieurs agrérations d'un entrepreneur :

1° Lorsqu'une plainte est déposée à la Commission par les maîtres d'ouvrage de travaux au sens de l'article 2, au sujet d'un entrepreneur agréé, auquel il est reproché un des faits suivants :

a) manquement aux conditions des marchés passés;

b) faute grave dans l'exécution des travaux;

c) fausses déclarations en fournissant les renseignements en vue d'établir s'il a été satisfait aux conditions imposées au moment de l'attribution du marché;

d) non-respect de l'interdiction d'entente prévue à l'article 7 de la loi relative aux marchés publics;

e) manquement, au cours de l'exécution d'un marché public, à l'une des obligations visées à l'article 8, premier alinéa, de la loi relative aux marchés publics.

2° A l'initiative du Ministre ou de la Commission lorsque ceux-ci ont connaissance de données officielles d'où il ressort que l'entrepreneur :

a) ne remplit plus les conditions prévues à l'article 3, § 1^{er}, 4° et 7°;

b) s'est rendu coupable de fausses déclarations au moment de l'introduction d'une demande d'agrération;

c) n'a pas respecté l'obligation de notification imposée par l'article 13.

Art. 14

Onafgezien van de voorlopige erkenning blijft elke erkenning geldig, onverminderd de bepalingen van artikel 15, tot op het ogenblik van herziening.

§ 1. De Koning kan steeds beslissen tot een algemene herziening van alle erkenningen van alle aannemers.

§ 2. Tot individuele herziening van alle erkenningen van een aannemer wordt overgegaan :

1° om de vijf jaar en voor het eerst na een periode van vijf jaar te rekenen vanaf het verkrijgen van de eerste erkenning.

2° op initiatief van de Minister of van de Commissie, wanneer zij kennis hebben van gegevens waaruit blijkt dat de aannemer niet meer voldoet aan de voorwaarden voorzien in artikel 3, § 1, 1°, 2°, 3°, 5°, en 6°;

3° op initiatief van de Minister of van de Commissie bij wijziging van de rechtspersoon, maatschappelijke vorm en bij stopzetting van de activiteit van de aannemer.

§ 3. Tot individuele herziening van één of meerdere erkenningen van een aannemer kan worden overgegaan, op initiatief van de Minister of van de Commissie, bij elke wijziging, uitbreiding, en overdracht van een erkenning, uitgezonderd de aanvragen tot het bekomen van een voorlopige erkenning.

Wanneer de Commissie een klasseverlaging adviseert wordt de betrokken aannemer in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden en wordt een met redenen omkleed advies aan de Minister voorgelegd.

Art. 15

§ 1. In de gevallen hierna onder 1° en 2° bepaald kan de Minister, na advies van de Commissie, de klasseverlaging, de schorsing of de intrekking van een of meerdere erkenningen van een aannemer uitspreken :

1° Wanneer door de opdrachtgevers van werken in de zin van artikel 2 bij de Commissie een klacht wordt ingediend die betrekking heeft op een erkend aannemer en waarbij deze één van de volgende feiten wordt ten laste gelegd :

a) niet-naleving van de voorwaarden der gesloten overeenkomsten;

b) grove fout in de uitvoering van de werken;

c) afgifte van valse verklaringen bij het verstrekken van inlichtingen in het raam van de beoordeling van de voorwaarden die bij het gunnen van de opdracht werden gesteld;

d) niet-naleving van het in artikel 7 van de wet betreffende de overheidsopdrachten gestelde verbod van verstandhouding;

e) tekortkoming tijdens de uitvoering van een overheidsopdracht in één van de verplichtingen bedoeld in artikel 8, eerste lid, van de wet betreffende de overheidsopdrachten.

2° Op initiatief van de Minister of van de Commissie wanneer deze kennis hebben van officiële gegevens waaruit blijkt dat de aannemer :

a) niet meer voldoet aan de voorwaarden, vermeld onder artikel 3 § 1, 4° en 7°;

b) zich schuldig heeft gemaakt aan de afgifte van valse verklaringen ter gelegenheid van het indienen van een aanvraag tot erkenning;

c) de in artikel 13 voorgeschreven meldingsplicht niet heeft nageleefd.

3° Lorsque l'entrepreneur, après y avoir été sommé, n'a pas ou n'a que partiellement donné suite dans les 60 jours, à la demande de la Commission de produire, dans le cadre des articles 14 et 15, toutes pièces et tous renseignements qu'elle juge utiles, son agrégation est suspendue par le Ministre.

§ 2. Le Ministre peut, après avis de la Commission, exclure un entrepreneur de marchés publics dans les cas prévus au § 1^{er}, 1° et 2°, a) et b).

§ 3. Les mesures applicables conformément aux § 1^{er}, 1° et 2°, et § 2, sont proposées au Ministre par la Commission au moyen d'un avis motivé, après que l'entrepreneur ait eu l'occasion de prendre connaissance des faits qui lui sont imputés et qu'il ait eu l'occasion d'être entendu.

Le Ministre notifie sa décision motivée à l'entrepreneur. Elle est également publiée par extrait au *Moniteur belge*.

Art. 16

Le Ministre dresse la liste des entrepreneurs dont l'agrégation a été suspendue ou retirée ainsi que des entrepreneurs qui sont exclus de marchés publics. Cette liste est publiée aux annexes du *Moniteur belge* et est disponible sur demande.

Art. 17

§ 1^{er}. Les associations momentanées d'entrepreneurs sont admises à exécuter des travaux, pour autant que l'un des associés au moins soit agréé en la classe et catégorie ou sous-catégorie requises pour ces travaux ou ait fourni les preuves prévues par l'article 2, § 1^{er}, b), et pour autant que les autres associés répondent aux conditions visées à l'article 3, § 1^{er}, 1°, 2°, 3°, 4° et 7°. Les associés ne peuvent en aucun cas faire l'objet d'une exclusion, ou suspension ou d'un retrait d'agrégation au sens de l'article 15.

§ 2. Les associations momentanées comptant au moins deux associés agréés dans une classe, autre que la moins élevée, pour des travaux rangés dans la même catégorie ou sous-catégorie, ou qui ont fourni les preuves prévues par l'article 2, § 1^{er}, b), sont réputées posséder l'agrégation voulue pour exécuter les travaux de la catégorie ou sous-catégorie rangés dans la classe immédiatement supérieure.

Art. 18

Les Ministres ou les membres des Exécutifs chargés de l'exécution d'une loi ou d'un décret budgétaire et qui ont dans leurs attributions le contrôle d'établissements publics ou d'organismes parastataux dont relèvent les travaux mis en adjudication, ou qui font de leur part l'objet d'une subvention d'au moins 25 p.c. ou qui sont financés sous quelque forme que ce soit pour au moins 25 p.c., peuvent en observant les modalités déterminées par le Roi, après avis de la Commission, et par arrêté motivé, pour ces travaux décider la dérogation de tout ou partie des conditions prévues aux articles 2 et 17.

Si les travaux sont mis en adjudication par une province, une fédération de communes, une commune, une association de communes ou par un autre organisme dépendant des provinces ou communes, une wateringue ou un polder, et qu'ils ne sont ni subventionnés ni financés par l'Etat, les Communautés ou les Régions sous quelque forme que ce soit, la dérogation est accordée dans les mêmes conditions par le gouverneur de la province.

3° Wanneer de aannemer, na daartoe te zijn aangemaand, binnen een termijn van 60 dagen, geen of onvolledig gevolg heeft gegeven aan het verzoek van de Commissie tot overmaking van alle nuttig geachte inlichtingen en bescheiden, in het raam van de artikelen 14 en 15, wordt zijn erkenning door de Minister geschorst.

§ 2. De Minister kan, na advies van de Commissie, een aannemer uitsluiten van overheidsopdrachten in de gevallen voorzien bij § 1, 1° en 2°, a) en b).

§ 3. De overeenkomstig § 1, 1° en 2°, en § 2, toe te passen maatregelen worden door de Commissie in een met redenen omkleed advies aan de Minister voorgesteld, nadat de aannemer kennis heeft kunnen nemen van de hem ten laste gelegde feiten en in de mogelijkheid gesteld werd om in zijn verweermiddelen gehoord te worden.

De Minister maakt zijn beslissing gemotiveerd bekend aan de aannemer. Zij wordt tevens bij uittreksel gepubliceerd in het *Belgisch Staatsblad*.

Art. 16

De Minister maakt een lijst op van de aannemers waarvan de erkenning geschorst of ingetrokken is evenals van de aannemers die uitgesloten zijn van overheidsopdrachten. Deze lijst wordt gepubliceerd in de bijlagen van het *Belgisch Staatsblad* en wordt op verzoek ter beschikking gesteld.

Art. 17

§ 1. De tijdelijke verenigingen van aannemers worden tot de uitvoering der werken toegelaten in zover dat tenminste één der deelgenoten over een erkenning beschikt die overeenstemt met de voor die werken vereiste klasse en categorie of ondercategorie of daartoe de bewijzen heeft geleverd voorzien door artikel 2, § 1, b), en voor zover de andere deelgenoten beantwoorden aan de voorwaarden gesteld bij artikel 3, § 1, 1°, 2°, 3°, 4° en 7°. De deelgenoten mogen in geen geval het voorwerp uitmaken van een uitsluiting, schorsing of intrekking van erkenning in de zin van artikel 15.

§ 2. De tijdelijke verenigingen die tenminste twee deelgenoten tellen, erkend in de op één na laagste klasse of hoger voor werken in dezelfde klasse en dezelfde categorie of ondercategorie, of daartoe de bewijzen hebben geleverd voorzien door artikel 2, § 1, b), worden geacht de vereiste erkenning te bezitten voor de uitvoering van de in de eerstvolgende klasse ingedeelde werken van die categorie of ondercategorie.

Art. 18

De Ministers of de leden van de Executieven die belast zijn met de uitvoering van een begrotingswet of -decreet, die de controle in hun bevoegdheid hebben van openbare inrichtingen of parastatale organismen waaraan in aanbestedingen gegeven werken ondergeschikt zijn of die door hen voor ten minste 25 pct. gesubsidieerd of onder gelijk welke vorm voor ten minste 25 pct. gefinancierd worden, kunnen met in achtneming van de door de Koning bepaalde modaliteiten, na advies van de Commissie en bij een met redenen omkleed besluit, voor deze werken bepalen dat er geheel of gedeeltelijk zal worden afgeweken van de in de artikelen 2 en 17 voorziene voorwaarden.

Wanneer de werken in aanbesteding gegeven worden door een provincie, een federatie van gemeenten, een gemeente, een vereniging van gemeenten, of een van de andere instellingen die van de provincies of gemeenten afhangen, een watering of een polder, en zij door de Staat, Gemeenschappen of Gewesten in generlei vorm gesubsidieerd noch gefinancierd worden, wordt de afwijking onder dezelfde voorwaarden toegestaan door de provinciegouverneur.

Le pouvoir de dérogation ne peut faire l'objet d'une délégation.

Art. 19

Est puni d'un emprisonnement de 3 mois à 1 an et d'une amende de deux cents à dix mille francs ou d'une de ces peines seulement celui qui a violé l'obligation de confidentialité à laquelle il est astreint sur la base de l'article 9.

Art. 20

L'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs est abrogé.

Art. 21

Les entrepreneurs agréés conservent les agréments dont ils sont actuellement titulaires jusqu'au moment où leur situation aura été révisée conformément aux modalités et dans les délais fixés par le Roi.

En attendant cette révision le Roi prévoit, à titre transitoire, des règles d'équivalence relatives aux agréments attribuées sur la base de l'ancienne réglementation instituée par l'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs.

Art. 22

Le Roi fixe la date de l'entrée en vigueur de la présente loi.

De bevoegdheid om de afwijking toe te staan kan niet worden overgedragen.

Art. 19

Wordt gestraft met een gevangenisstraf van 3 maanden tot 1 jaar en een geldboete van tweehonderd tot tienduizend frank, of met één van die straffen alleen, al wie de verplichting tot vertrouwelijkheid schendt waartoe hij krachtens artikel 9 gehouden is.

Art. 20

De besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers wordt opgeheven.

Art. 21

De erkende aannemers behouden de erkenningen waarvan zij thans houder zijn tot dat hun toestand herzien zal zijn overeenkomstig de modaliteiten en binnen de termijnen bepaald door de Koning.

In afwachting van deze herziening voorziet de Koning bij wijze van overgangsmaatregel de equivalentieregels met betrekking tot de erkenningen toegekend op basis van de besluitwet van 3 februari 1947 houdende de regeling van de erkenning der aannemers.

Art. 22

De Koning bepaalt de datum waarop deze wet in werking treedt.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Communications et des Réformes institutionnelles et par le Secrétaire d'Etat aux Réformes institutionnelles, chargé de la restructuration du Ministère des Travaux publics et aux Petites et Moyennes Entreprises, le 29 mars 1990, d'une demande d'avis sur un avant-projet de loi « organisant l'agrément des entrepreneurs », a donné le 24 avril 1990 l'avis suivant :

OBSERVATIONS GENERALES

1. Comme le mentionne l'exposé des motifs, le projet de loi soumis pour avis tend à réviser la réglementation en matière d'agrément des entrepreneurs de travaux publics, actuellement l'arrêté-loi du 3 février 1947, notamment par l'actualisation des conditions d'agrément et par l'extension des compétences de la commission d'agrément d'entrepreneurs (lire : agrément).

Bien que les auteurs du projet aient préféré réécrire complètement la réglementation en matière d'agrément et remplacer intégralement l'arrêté-loi du 3 février 1947, le projet reproduit la plupart des dispositions de cet arrêté-loi (1) et se limite principalement à combler certaines lacunes de la législation existante.

Les principales modifications que le projet de loi entend ainsi apporter à la réglementation en matière d'agrément sont les suivantes :

1° Dorénavant, les travaux visés dans le projet pourront être attribués non seulement à des entrepreneurs qui, au moment de la passation du marché, ont obtenu l'agrément requis mais les entrepreneurs qui « ont fourni la preuve qu'ils remplissent les conditions fix(e)s par (la) ... loi (ou en vertu de celle-ci) » (article 2, § 1^{er}, b)) pourront également entrer en considération pour l'adjudication.

Aux termes de l'exposé des motifs, sous l'article 2, « ce principe est introduit dans la législation belge afin d'assurer la conformité avec le droit européen et plus particulièrement avec la directive 71/305/CEE du 26 juillet 1971 d'où il faut déduire que la possession de l'agrément n'est qu'une des preuves que l'entrepreneur peut fournir pour être admis à participer à des marchés publics en Belgique ».

2° Les conditions posées pour obtenir un agrément dans la classe la plus basse sont moins strictes que celles valables pour l'agrément requis pour des travaux plus importants (article 5, § 2, du projet).

Selon l'exposé des motifs, cette mesure vise à rendre les marchés publics davantage accessibles aux PME et aux entreprises familiales.

3° Aux termes de l'article 8, « le Roi détermine dans quels cas de reprise, de fusion, de division ou de modification de la personnalité juridique la transmission d'une agrément... peut avoir lieu... ».

La doctrine, notamment, a attiré l'attention sur les difficultés qui apparaissent en cas de division, de fusions d'entreprises, etc. et sur la nécessité de compléter la législation et la réglementation en la matière (cf. notamment M.-A. Flamme, Ph. Mathei et Ph. Flamme, Commentaire pratique de la réglementation des marchés publics, 1986, nos 574 à 579).

(1) Voir la table de concordance jointe en annexe au présent avis.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 29 maart 1990 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Verkeerswezen en Institutionele Hervormingen en door de Staatssecretaris voor Institutionele Hervormingen, belast met de herstructurering van het Ministerie van Openbare Werken en voor de Kleine en Middelgrote Ondernemingen verzocht hun van advies te dienen over een voorontwerp van wet « houdende regeling van de erkenning der aannemers », heeft op 24 april 1990 het volgend advies gegeven :

ALGEMENE OPMERKINGEN

1. Zoals in de memorie van toelichting wordt uiteengezet, wordt met het voor advies voorgelegde wetsontwerp beoogd de regeling inzake de erkenning van de aannemers van openbare werken welke thans is vastgesteld in de besluitwet van 3 februari 1947, te herzien, inzonderheid door de actualisering van de erkenningsvoorwaarden en door de uitbreiding van de bevoegdheden van de commissie voor erkenning van de aannemers.

Hoewel de stellers van het ontwerp er de voorkeur hebben aan gegeven de erkenningsregeling volledig te herschrijven en de besluitwet van 3 februari 1947 integraal te vervangen, neemt het ontwerp het merendeel van de bepalingen van die besluitwet over (1) en beperkt het zich in hoofdzaak tot het aanvullen van een aantal lacunes van de bestaande wetgeving.

De belangrijkste wijzigingen welke het wetsontwerp aldus beoogt aan te brengen in de erkenningsregeling, zijn de volgende :

1° Voortaan zullen werken als bedoeld in het ontwerp niet alleen kunnen worden toegewezen aan aannemers die op het ogenblik van de gunning van de opdracht de vereiste erkenning hebben bekomen, maar zullen voor gunning ook in aanmerking kunnen komen aannemers die « de bewijzen hebben geleverd dat zij aan de voorwaarden gesteld (door of) krachtens ... (de) wet voldoen » (artikel 2, § 1, b)).

Luidens de memorie van toelichting bij artikel 2 wordt « dit principe ... ingelast om de Belgische reglementering inzake erkenning in overeenstemming te brengen met het vigerende Europese recht en meer bepaald met de richtlijn 71/305/EEG van 26 juli 1971 waaruit moet worden afgeleid dat het bezit van een erkenning slechts één van de bewijsmiddelen is die een aannemer kan voorleggen om toegelaten te worden tot overheidsopdrachten in België ».

2° Om een erkenning te bekomen in de laagste klasse worden minder strenge voorwaarden gesteld dan die welke gelden voor de erkenning voor belangrijker werken (artikel 5, § 2, van het ontwerp).

Luidens de memorie van toelichting wordt met deze maatregel beoogd de markt van de overheidsopdrachten toegankelijker te maken voor de KMO's en de familiale bedrijven.

3° Luidens artikel 8 bepaalt « de Koning ... in welke gevallen van overname, van fusie, van splitsing, en van wijziging van de rechtspersoonlijkheid, de overdracht van een erkenning... kan plaatsvinden... ».

Op de moeilijkheden die zich in geval van splitsing van ondernemingen, fusies, enz. voordoen en op de noodzaak om de wetgeving en reglementering ter zake aan te vullen, werd onder meer in de rechtsleer de aandacht gevestigd (zie inzonderheid M.-A. Flamme, Ph. Mathei en Ph. Flamme, Praktische commentaar bij de reglementering van de overheidsopdrachten, 1986, nrs. 574 tot 579).

(1) Zie de in bijlage bij dit advies gevoegde overeenstemmingstabel.

4° L'article 12 du projet vise à élargir la compétence de la commission en matière d'accès « aux données officielles nécessaires à l'accomplissement de sa mission... ».

5° L'article 14 introduit le principe de la révision périodique de tous les agréments de chaque entrepreneur et la possibilité d'une révision générale de tous les agréments de tous les entrepreneurs (1). Il prévoit en outre la possibilité d'une révision individuelle de la totalité ou d'une partie des agréments d'un entrepreneur et ce, à l'initiative du Ministre ou de la commission.

6° Enfin, l'article 15, § 1^{er}, 2°, du projet prévoit la possibilité d'un déclassement et d'une suspension ou d'un retrait d'agréments « à l'initiative du Ministre ou de la commission ».

Une lacune importante est ainsi comblée dans la réglementation en matière d'agrément, lacune que la section d'administration du Conseil d'État, notamment, avait soulignée en son arrêt Rouan, n° 28.249, du 26 juin 1987: conformément à l'article 6, §§ 1^{er} à 3, de l'arrêté-loi du 3 février 1947 une procédure de déclassement ou de suspension d'un agrément ne peut en effet être engagée que lorsqu'un maître d'ouvrage introduit une plainte auprès de la commission.

2.1. Aux termes de l'article 6, § 1^{er}, VI, alinéa 4, 1°, de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, l'autorité nationale est compétente, en vue de la sauvegarde de l'union économique et de l'unité monétaire, pour fixer des règles générales (2) en matière de marchés publics.

Il ressort clairement des travaux préparatoires de cette disposition que cette compétence réservée à l'autorité nationale ne vise pas seulement la législation et la réglementation relatives aux marchés publics *sensu stricto* (loi du 14 juillet 1976, arrêté royal du 22 avril 1977 et arrêté ministériel du 10 août 1977) « mais aussi l'arrêté-loi du 3 février 1947 relatif à l'agrément des entrepreneurs » (doc. parl., Chambre, n° 516/1, 1988, p. 10) ainsi que « l'arrêté royal du 9 août 1982 fixant les mesures d'application de l'arrêté-loi du 3 février 1947 (et) l'arrêté ministériel du 13 août 1982 établissant les critères à prendre en considération pour l'examen des demandes d'agrément des entrepreneurs et les conditions d'octroi des dérogations éventuelles » (doc. parl., Chambre, n. 516/6 1988, p. 127).

Compte tenu des passages précités des travaux préparatoires de l'article 6, § 1^{er}, VI, alinéa 4, 1°, et vu la justification de l'attribution exclusive de l'exercice de cette compétence à l'autorité nationale — la sauvegarde de l'union économique — il y a lieu d'admettre que non seulement la compétence normative en matière d'agrément d'entrepreneurs, mais également l'octroi des agréments mêmes, sont demeurés de la compétence de l'autorité nationale.

2.2. Aux termes de l'article 18 du projet, les Ministres ou les membres des Exécutifs — et dans certains cas, les gouverneurs de province — peuvent, dans le respect des modalités fixées par le roi, après avis de la commission et par arrêté motivé, déroger aux dispositions du projet en vertu desquelles les travaux visés dans le projet peuvent être attribués uniquement aux entrepreneurs qui possèdent l'agrément requis ou qui ont fourni la preuve qu'ils satisfont aux règles fixées par le projet ou en vertu de ce dernier.

4° Artikel 12 van het ontwerp strekt ertoe de bevoegdheid van de commissie te verruimen inzake de « toegang tot de officiële gegevens die noodzakelijk zijn voor de vervulling van haar opdracht ... ».

5° Artikel 14 voert het beginsel in van de periodieke herziening van alle erkenningen van ieder aannemer en de mogelijkheid van een algemene herziening van alle erkenningen van alle aannemers (1). Het voorziet bovendien in de mogelijkheid van een individuele herziening van alle of van een gedeelte van de erkenningen van een aannemer op initiatief van de Minister of van de commissie.

6° Artikel 15, § 1, 2°, van het ontwerp ten slotte voorziet in de mogelijkheid van klasseverlaging en van schorsing of intrekking van erkenningen « op initiatief van de Minister of van de commissie ».

Hierdoor wordt een belangrijke lacune in de erkenningsregeling aangevuld, waarop de afdeling administratie van de Raad van State onder meer gewezen heeft in het arrest Rouan, nr. 28.249, van 26 juni 1987: overeenkomstig artikel 6, §§ 1 tot 3, van de besluitwet van 3 februari 1947 kan een procedure tot klasseverlaging of tot schorsing of intrekking van een erkenning immers alleen worden ingezet wanneer een opdrachtgever bij de commissie een klacht indient.

2.1. Luidens artikel 6, § 1, VI, vierde lid, 1°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen is de nationale overheid bevoegd om, met het oog op de vrijwaring van de economische unie en de monetaire eenheid, algemene (2) regels vast te stellen inzake de overheidsopdrachten.

Uit de parlementaire voorbereiding van die bepaling blijkt duidelijk dat met die aan de nationale overheid voorbehouden bevoegdheid niet alleen de wetgeving en de reglementering betreffende de overheidsopdrachten *sensu stricto* bedoeld is (wet van 14 juli 1976, koninklijk besluit van 22 april 1977 en ministerieel besluit van 10 augustus 1977), « maar ook de besluitwet van 3 februari 1947 met betrekking tot de erkenning van aannemers » (Parl. St., Kamer, nr. 516/1; 1988, p. 10) en tevens « het koninklijk besluit van 9 augustus 1982 tot vaststelling van de toepassingsmaatregelen van de besluitwet van 3 februari 1947 (en) het ministerieel besluit van 13 augustus 1982 tot vaststelling van de in aanmerking te nemen criteria voor het onderzoek van de erkenningsaanvragen der aannemers en van de voorwaarden voor de toekenning van eventuele afwijkingen » (Parl. St., Kamer, nr. 516/6; 1988, p. 127).

Rekening houdend met de aangehaalde passussen van de parlementaire voorbereiding van artikel 6, § 1, VI, vierde lid, 1°, en gelet op de ratio van het voorbehouden van de bedoelde bevoegdheid aan de nationale overheid — de vrijwaring van de economische unie —, moet worden aangenomen dat niet alleen de normatieve bevoegdheid inzake de erkenning van de aannemers, maar ook het verlenen van de erkenningen zelf zaak is gebleven van de nationale overheid.

2.2. Luidens artikel 18 van het ontwerp kunnen de Ministers of de leden van de Executieven — en in bepaalde gevallen de provinciegouverneurs —, met inachtneming van de door de Koning bepaalde modaliteiten, na advies van de commissie en bij een met redenen omkleed besluit, afwijken van de voorschriften van het ontwerp krachtens welke de in het ontwerp bedoelde werken alleen kunnen worden toegewezen aan aannemers die houder zijn van de vereiste erkenning of die de bewijzen hebben geleverd dat zij voldoen aan de door of krachtens het ontwerp gestelde regelen.

(1) Voyez à ce sujet Flamme c.s., o.c., n° 553, p. 1149.

(2) Les Régions peuvent compléter le cadre normatif ainsi déterminé par l'autorité nationale « y compris par voie normative, afin de mener des politiques adaptées à leurs besoins, pour autant que celles-ci (les mesures que les Régions prennent en la matière) n'aillent pas à l'encontre du cadre normatif défini par l'autorité nationale » (doc. parl., Chambre, n° 516/1, 1988, p. 10).

(1) Zie in dit verband Flamme c.s., o.c., nr. 553, p. 1149.

(2) De Gewesten kunnen het aldus door de nationale overheid vastgestelde normatief kader « vervullen », ook via normatieve weg, teneinde een beleid te voeren aangepast aan hun behoeften voor zover (de maatregelen die zij ter zake treffen) niet strijdig zijn met het normatief kader bepaald door de nationale overheid » (Parl. St., Kamer, nr. 516/1, 1988, p. 10).

De telles « clauses de modération » (1) visant à assouplir quelque peu la rigidité d'une réglementation, suscitent la réserve habituelle selon laquelle les limites de la compétence de dérogation ainsi attribuée doivent être définies avec précision dans la loi, faute de quoi la réglementation risquerait d'être vidée de toute substance. Même si, comme en l'espèce, le Roi est chargé de déterminer les « modalités » en matière d'exercice de cette compétence de dérogation, les limites de la délégation doivent être définies autant que possible dans la loi même afin de satisfaire aux principes généraux en matière de délégation. A cet égard, il pourrait être envisagé de formuler concrètement les circonstances où la compétence déléguée peut être utilisée et les fins auxquelles cette compétence peut être mise en œuvre.

L'obligation de définir avec précision dans la loi et dans l'arrêté d'exécution les limites dans lesquelles il peut être dérogé à la réglementation en matière d'agrément est d'autant plus impérieuse lorsque la réglementation en matière d'agrément est établie, comme en l'espèce, par la loi nationale « en vue de la sauvegarde de l'union économique » et que la compétence de déroger à la réglementation établie est accordée aux Exécutifs (2) des Communautés et des Régions.

L'attribution, aux Exécutifs, d'une possibilité générale illimitée de déroger à la réglementation en matière d'agrément serait en effet tout à fait incompatible avec l'objectif que se fixait le législateur spécial lorsqu'il réserva l'établissement de cette réglementation à l'autorité nationale.

2.3. L'article 9, alinéa 1^{er}, 2^o, a), 2 à 6, du projet prévoit la représentation des Communautés et des Régions au sein de la commission d'agrément (lire: agrément).

Bien que cette disposition se conçoive aisément, vu les importantes compétences en matière de travaux publics qui furent attribuées notamment aux Régions depuis la modification de la loi spéciale du 8 août 1980 par la loi du 8 août 1988 (3) (4), il y a lieu de rappeler à cet égard l'observation qu'a formulée à maintes reprises le Conseil d'Etat et aux termes de laquelle l'autonomie établie par la Constitution ou en vertu de celle-ci, dont l'Etat, les Communautés et les Régions disposent dans les limites de leurs compétences, s'oppose en principe à ce que le législateur ordinaire puisse obliger les Exécutifs à prêter leur concours à une tâche de l'autorité nationale ou à déléguer des représentants au sein d'organes consultatifs nationaux. Les dispositions relatives à cette collaboration — qui n'ont dès lors d'effets que dans la mesure où les Exécutifs concernés sont disposés à y donner suite — ne peuvent par conséquent être conçues de manière telle que leur respect ou leur inobservation s'accompagnent d'effets juridiques qui lieraient de quelque manière que ce soit l'autorité nationale. Le refus éventuel des Exécutifs de désigner des délégués — pour quelque motif que ce soit — ne peut, en d'autres termes, contrecarrer la délibération valable d'une commission consultative, par exemple, telle la commission d'agrément visée dans la loi (5).

(1) M. Schreuder-Vlasblom, « De harde wet en haar zachte kant » in « Bestuurswetenschappen », 1987, p. 100 et suivantes.

(2) Dans le projet, cette compétence est consentie, à tort, aux « membres des Exécutifs ». En effet, les Exécutifs des Communautés et des Régions délibèrent en règle générale collégialement, sans préjudice des délégations qu'ils accordent eux-mêmes (loi spéciale du 8 août 1980, articles 69 et 74, 2^o; loi du 12 janvier 1989 relative aux Institutions bruxelloises, article 36; et loi du 31 décembre 1983 de réformes institutionnelles pour la Communauté germanophone, article 51). Il n'appartient des lors pas au législateur ordinaire d'attribuer des compétences aux membres des Exécutifs.

(3) Voyez l'article 6, § 1^{er}, X, de la loi spéciale du 8 août 1980.

(4) L'arrêté-loi du 3 février 1947 [article 3, 2^o, a)] prévoit également la représentation de « représentants des diverses personnes de droit public intéressées à l'exécution des travaux visés ».

(5) Pour un renvoi aux nombreux avis de la section de législation en ce sens, voyez A. Alen et P. Peeters, « België op zoek naar een coöperatief federaal staatsmodel », in T.B.P., numéro spécial 1989, p. 114.

Dergelijke zgn. « hardheidsclausules » (1), waarmee wordt beoogd de rigiditeit van een regeling enigszins af te zwakken, roepen het gebruikelijke voorbehoud op dat, op gevaar af de regeling uit te hollen, in de wet nauwkeurig de grenzen van de aldus verleende bevoegdheid tot afwijking dienen te worden bepaald. Ook wanneer — zoals in casu — aan de Koning wordt opgedragen de « modaliteiten » vast te stellen inzake de uitoefening van die afwijkingsbevoegdheid, moeten — ter voldoening aan de algemene beginselen inzake delegatie — de grenzen van de delegatie zoveel mogelijk in de wet zelf worden vastgelegd. Daarbij kan worden gedacht aan het concretiseren van de omstandigheden waarin van de gedelegeerde bevoegdheid gebruik mag worden gemaakt en van de doeleinden waartoe die bevoegdheid mag worden gebruikt.

De verplichting om in de wet en in het uitvoeringsbesluit nauwkeurig de grenzen te bepalen waarbinnen van de erkenningsregeling kan worden afgeweken, klemmt des te meer wanneer — zoals in onderhavig geval — de erkenningsregeling door de nationale wet wordt vastgesteld « ter vrijwaring van de economische unie » en de bevoegdheid om van de vastgestelde regeling af te wijken wordt verleend aan de Executieven (2) van de Gemeenschappen en de Gewesten.

Het toekennen aan de Executieven van een algemene, onbegrensde mogelijkheid tot afwijken van de erkenningsregeling zou immers volstrekt onbestaanbaar zijn met het doel dat de bijzondere wetgever voor ogen stond toen hij het vaststellen van die regeling voorbehield aan de nationale overheid.

2.3. Artikel 9, eerste lid, 2^o, a), 2 tot 6, van het ontwerp voorziet in de vertegenwoordiging van de Gemeenschappen en de Gewesten in de erkenningscommissie.

Hoe begrijpelijk deze bepaling ook is, gelet op de belangrijke bevoegdheden inzake openbare werken die inzonderheid aan de Gewesten werden toegewezen sedert de wijziging van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 door de wet van 8 augustus 1988 (3) (4), toch dient in dit verband de opmerking in herinnering te worden gebracht die de Raad van State reeds herhaaldelijk heeft gemaakt en luidens welke de door of krachtens de Grondwet gevestigde autonomie die respectievelijk de Staat, de Gemeenschappen en de Gewesten binnen hun eigen bevoegdheidssfeer hebben, een principiële beletsel vormt voor de gewone wetgever om de Executieven te verplichten hun medewerking te verlenen aan een nationale overheidstaak of om vertegenwoordigers in nationale adviesorganen af te vaardigen. Voorschriften in verband met die medewerking — die derhalve enkel uitwerking kunnen hebben in de mate dat de betrokken Executieven bereid zijn er gevolg aan te geven — mogen dan ook niet derwijze worden geconcipeerd dat aan de naleving of de niet-naleving ervan rechtsgevolgen worden verbonden die de nationale overheid op enigerlei wijze zouden binden. De eventuele weigering van de Executieven om afgevaardigden aan te wijzen — om welke reden dan ook — mag m.a.w. de geldige beraadslaging van bijvoorbeeld een adviescommissie zoals de in onderhavige wet bedoelde erkenningscommissie niet in de weg staan (5).

(1) Mr. M. Schreuder-Vlasblom, « De harde wet en haar zachte kant » in Bestuurswetenschappen, 1987, p. 100 e.v.

(2) In het ontwerp wordt ten onrechte die bevoegdheid verleend aan « de leden van de Executieven ». De Executieven van de Gemeenschappen en de Gewesten beraadslagen immers in de regel collégiaal, onverminderd de door hen zelf toegestane delegaties (bijzondere wet van 8 augustus 1980, artikelen 69 en 74, 2^o; bijzondere wet van 12 januari 1989 met betrekking tot de Brusselse Instellingen, artikel 36; en wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen van de Duitstalige Gemeenschap, artikel 51). Het komt derhalve de gewone wetgever niet toe aan de leden van de Executieven bevoegdheden te verlenen.

(3) Zie artikel 6, § 1, X, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

(4) De besluitwet van 3 februari 1947 [artikel 3, 2^o, a)] voorziet eveneens in de vertegenwoordiging van « verschillende publiekrechtelijke personen die bij de bedoelde werken betrokken zijn ».

(5) Zie, voor een verwijzing naar de talrijke adviezen van de afdeling in die zin, A. Alen en P. Peeters, België op zoek naar een coöperatief federaal staatsmodel, in T.B.P., speciaal nummer 1989, blz. 114.

En insérant un article 92ter dans la loi spéciale du 8 août 1980, la loi spéciale du 8 août 1988 a certes prévu un mécanisme de représentation des Communautés et des Régions au sein d'institutions et d'organismes nationaux, qui obvie, pour certains cas, aux objections fondées sur l'autonomie mutuelle de l'Etat, des Communautés et des Régions, mais ce système semble ne pas pouvoir être applicable à la représentation au sein de commissions à compétence purement consultative.

Aux termes de l'alinéa 1^{er} de cet article 92ter, le Roi règle, par arrêté royal délibéré en Conseil des Ministres, pris de l'accord des Exécutifs compétents, la représentation des Communautés et des Régions, selon le cas, dans les organes de gestion ou de décision des institutions et organismes nationaux, notamment consultatifs et de contrôle, qu'il désigne.

Déjà l'emploi des termes « organes de gestion ou de décision » et « institutions et organismes » dans la disposition précitée, permet d'établir que cette disposition ne vise pas des commissions purement consultatives telles que la commission d'agrément visée par le présent projet de loi.

Il ressort des travaux préparatoires de l'article 92ter que cette disposition concerne « la représentation des Communautés et des Régions dans des institutions nationales en matière culturelle, scientifique, de communication, de transport, d'agriculture, d'énergie, de crédit et de commerce extérieur notamment » et que « cette représentation, qui implique la présence de représentants des Communautés et des Régions, pouvant siéger avec voix délibérative, pourra se faire par une adaptation de la composition actuelle des organes concernés, en sorte qu'elle n'implique pas une augmentation du nombre de leurs membres » (Doc. parl., Chambre, n° 516/1, 1988, p. 30).

Selon A. Alen et P. Peeters (o.c., p. 128), le législateur visait entre autres le Fonds agricole et le Fonds d'investissement agricole, l'Office belge du commerce extérieur, le COPROMEX, l'Office national du Ducroire et le Fonds du commerce extérieur — en d'autres termes, principalement des institutions à la gestion desquelles les Régions doivent être associées conformément à la loi spéciale du 8 août 1980 (1).

Dès lors, il semble qu'il faille conclure de ce qui précède, d'une part, que lorsque l'autorité nationale (tant le législateur que le Gouvernement) souhaite faire appel à la collaboration des Communautés et des Régions à une commission nationale à compétence purement consultative, elle ne doit (et ne peut) le faire par le biais de l'article 92ter de la loi spéciale mais, d'autre part, que les objections déjà formulées demeurent valables en la matière, à savoir que les réglementations visées ne peuvent obliger les Communautés et les Régions à déléguer des représentants au sein des organes consultatifs précités, de sorte que ces réglementations doivent être comprises en ce sens que l'absence éventuelle des représentants des Communautés et des Régions n'empêche pas les organes consultatifs de délibérer valablement.

3. En vue de satisfaire aux dispositions de l'article 28, paragraphe 1^{er}, de la directive du Conseil des Communautés européennes du 26 juillet 1971 portant coordination des procédures de passation des marchés publics de travaux (71/305 C.E.E.), modifiée par la directive 89/440/C.E.E. du 18 juillet 1989, le projet a dû être mis en harmonie avec l'article 23, *sousa*) à d) et g), et avec les articles 24 à 26 de ladite directive.

En ce qui concerne la transposition de la directive en droit interne, il convient de signaler qu'il est recommandé de reproduire autant que possible littéralement les dispositions de la directive. Il ne pourra être dérogé à cette règle que si l'usage linguistique national sur le plan de la terminologie employée est devenu tel, au

De bijzondere wet van 8 augustus 1988 heeft, door de invoeging van een artikel 92ter in de bijzondere wet van 8 augustus 1980, weliswaar voorzien in een mechanisme van vertegenwoordiging van de Gemeenschappen en de Gewesten in nationale instellingen en organismen, waardoor voor bepaalde gevallen de bezwaren gegrond op de wederzijdse autonomie van de Staat, de Gemeenschappen en de Gewesten worden uit de weg geruimd, maar die regeling blijkt geen toepassing te kunnen vinden op de vertegenwoordiging in commissies met louter adviserende bevoegdheid.

Luidens het eerste lid van dat artikel 92ter regelt de Koning, bij in Ministerraad overlegd besluit na akkoord van de bevoegde Executieve, de vertegenwoordiging van de Gemeenschappen en de Gewesten, naargelang van het geval, in de beheers- of beslissingsorganen van de nationale instellingen en organismen, onder meer met een adviserende en controlerende taak, die Hij aanduidt.

Uit de in de aangehaalde bepaling gebruikte termen « beheers- of beslissingsorganen » en « instellingen en organismen » kan reeds worden opgemaakt dat die bepaling niet doelt op louter adviserende commissies zoals de in het onderhavig wetsontwerp bedoelde erkenningscommissie.

Blijkens de parlementaire voorbereiding van artikel 92ter heeft die bepaling inzonderheid betrekking op « de vertegenwoordiging van de Gemeenschappen en de Gewesten in de nationale instellingen bevoegd onder meer voor cultuur, wetenschap, verkeer, vervoer, landbouw, energie, krediet en handel » en kan « deze vertegenwoordiging die de aanwezigheid veronderstelt van vertegenwoordigers van de Gemeenschappen en de Gewesten, die mogen zetelen met beslissende stem, ... gebeuren door een aanpassing van de huidige samenstelling van de betrokken organen, op een wijze die geen verhoging van het aantal leden met zich hoeft mee te brengen » (Parl. St., Kamer, nr. 516/1, 1988, blz. 30).

Volgens A. Alen en P. Peeters (o.c., blz. 128) werd onder meer gedacht aan het Landbouwfonds en het Landbouwinvesteringsfonds, aan de Belgische Dienst voor Buitenlandse Handel, COPROMEX, de Nationale Delcrederedienst en het Fonds voor Buitenlandse Handel — m.a.w. hoofdzakelijk aan instellingen bij het beheer waarvan de Gewesten, overeenkomstig de bijzondere wet van 8 augustus 1980 (1), moeten worden betrokken.

De conclusie uit het vorenstaande blijkt dan ook te moeten zijn, enerzijds, dat wanneer de nationale overheid (zowel de wetgever als de Regering) een beroep wil doen op de medewerking van de Gemeenschappen en de Gewesten aan een nationale commissie met louter adviserende bevoegdheid, zulks niet moet (en niet kan) gebeuren met toepassing van artikel 92ter van de bijzondere wet, doch, anderzijds, dat ter zake de eerder aangehaalde bezwaren blijven gelden, met name dat de bedoelde regelingen de Gemeenschappen en de Gewesten niet kunnen verplichten om vertegenwoordigers in de bedoelde adviesorganen af te vaardigen, zodat die regelingen derwijze moeten worden opgevat dat de eventuele afwezigheid van de vertegenwoordigers van de Gemeenschappen en de Gewesten de geldige beraadslaging van de adviesorganen niet belet.

3. Ter voldoening aan het voorschrift van artikel 28, lid 1, van de richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 26 juli 1971 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor de uitvoering van werken (71/305/E.E.G.), gewijzigd bij de richtlijn 89/440/E.E.G. van 18 juli 1989, diende het ontwerp in overeenstemming te worden gebracht met artikel 23, sub a) tot en met d) en g), en met de artikelen 24 tot en met 26 van die richtlijn.

Er moet met betrekking tot die omzetting van de richtlijn in intern recht worden opgemerkt dat het aanbeveling verdient de bepalingen van de richtlijn zoveel mogelijk letterlijk over te nemen. Van die regel kan slechts worden afgeweken indien het nationale taalgebruik op het stuk van de gebruikte terminologie

(1) En ce qui concerne le Fonds agricole et le Fonds d'investissement agricole, voyez l'article 6, § 1^{er}, VI, alinéa 1^{er}, 4^o, et en ce qui concerne l'O.B.C.E., le COPROMEX, l'Office national du Ducroire et le Fonds du commerce extérieur, l'exposé des motifs du projet qui est devenu la loi spéciale du 8 août 1988 (doc. parl., Chambre, n° 516/1, 1988, p. 8).

(1) Zie, wat het Landbouwfonds en het Landbouwinvesteringsfonds betreft, artikel 6, § 1, VI, eerste lid, 4^o, en, wat de B.D.B.H., COPROMEX, de Nationale Delcrederedienst en het Fonds voor Buitenlandse Handel betreft, de memorie van toelichting bij het ontwerp dat de bijzondere wet van 8 augustus 1988 is geworden (Parl. St., Kamer, nr. 516/1, 1988, blz. 8).

fil du temps, que l'emploi des termes figurant dans la directive conduirait à une insécurité juridique. En aucun cas, l'emploi d'une terminologie différente ne pourra avoir pour conséquence de créer l'équivoque quant à l'exécution correcte de la directive.

Des observations relatives à la concordance entre les dispositions en projet et la directive — tant sur le fond que sur le plan de la terminologie — seront formulées lors de l'examen article par article.

Enfin, il convient d'attirer l'attention sur le fait que les arrêtés qui seront notamment pris en exécution de l'article 3, § 2, du projet, devront tenir compte des dispositions précitées de la directive.

4. Sur le plan de la légistique formelle, le projet appelle les observations générales suivantes.

4.1. En ce qui concerne la présentation du projet, il serait préférable, vu l'ampleur de la réglementation en projet et pour des raisons de clarté, d'agencer plus logiquement les dispositions et de les diviser en chapitres et éventuellement ensuite en sections.

Sous réserve des observations qui seront formulées lors de l'examen article par article au sujet de la structure interne des articles et de leur réorganisation et scission éventuelles, cet aménagement et cette division en chapitres pourraient se présenter comme suit :

CHAPITRE PREMIER

Dispositions générales

(articles 1^{er} et 2 du projet)

CHAPITRE II

Commission d'agrément

(articles 9, 10, 11, 12 et 13 du projet)

CHAPITRE III

Agrément

(articles 3 à 7, 17 et 18)

CHAPITRE IV

Transmission d'agrément

(article 8)

CHAPITRE V

Révision de l'agrément

(article 14)

CHAPITRE VI

Déclassement, suspension et retrait de l'agrément

(articles 15 et 16)

CHAPITRE VII

Dispositions pénales

(article 19)

CHAPITRE VIII

Dispositions finales

(articles 20, 21 et 22)

4.2.1. Le projet fait abondamment usage de la technique des renvois internes. Bien que cette méthode permette d'abrégier les normes et donc de rendre le texte succinct, elle peut néanmoins

mettrentijd zo is gevestigd, dat het aanwenden van de in de richtlijn gehanteerde termen tot rechtsonzekerheid zou leiden. In geen geval mag het gebruiken van een afwijkende terminologie erin resulteren dat omtrent de correcte uitvoering van de richtlijn twijfels kunnen rijzen.

Opmerkingen omtrent de overeenstemming van de ontworpen bepalingen met de richtlijn — zowel inhoudelijk als terminologisch — zullen bij de artikelsgewijze bespreking worden gemaakt.

Tenslotte kan de aandacht erop worden gevestigd dat ook in de besluiten die inzonderheid ter uitvoering van artikel 3, § 2, van het ontwerp zullen worden getroffen, rekening zal moeten worden gehouden met de eerdervermelde bepalingen van de richtlijn.

4. Op het vlak van de formele wetgevingstechniek kunnen bij het ontwerp de volgende algemene opmerkingen worden gemaakt.

4.1. Wat de inrichting van het ontwerp betreft, zou het, gelet op de omvang van de ontworpen regeling, de bevattelijkheid ervan ten goede komen indien de bepalingen logischer werden geordend en in hoofdstukken — en eventueel verder in afdelingen — werden ingedeeld.

Onder voorbehoud van de opmerkingen die bij de artikelsgewijze bespreking zullen worden gemaakt over de interne structuur van de artikelen en het eventueel herschikken en splitsen ervan, zou die ordening en indeling in hoofdstukken er als volgt kunnen uitzien :

HOOFDSTUK I

Algemene bepalingen

(artikelen 1 en 2 van het ontwerp)

HOOFDSTUK II

Commissie voor erkenning

(artikelen 9, 10, 11, 12 en 13 van het ontwerp)

HOOFDSTUK III

Erkenning

(artikelen 3 tot 7, 17 en 18)

HOOFDSTUK IV

Overdracht van de erkenning

(artikel 8)

HOOFDSTUK V

Herziening van de erkenning

(artikel 14)

HOOFDSTUK VI

Klasseverlaging, schorsing en intrekking van de erkenning

(artikelen 15 en 16)

HOOFDSTUK VII

Strafbepalingen

(artikelen 19)

HOOFDSTUK VIII

Slotbepalingen

(artikelen 20, 21 en 22)

4.2.1. In het ontwerp wordt overvloedig gebruik gemaakt van de techniek van interne verwijzingen. Hoewel die werkwijze het verkorten van regels mogelijk maakt en dus tekstbesparend

compromettre sensiblement la lisibilité du texte. Il peut être partiellement remédié à cet inconvénient en mentionnant dans la référence quelle est la teneur de la disposition qu'elle vise : au lieu de renvoyer aux « conditions de l'article 3, § 1^{er}, 1^o ... » (article 5, § 2, du projet), il convient d'écrire par exemple : « conditions en matière de nationalité... visées à l'article 3, § 1^{er}, 1^o ... ».

4.2.2. Les dispositions du projet devant être appliquées comme un tout, sans primauté de certains articles sur d'autres, il est généralement superflu de disposer qu'un article est applicable « sans préjudice » d'un autre. L'expression « sans préjudice des dispositions de l'article... » ou « par dérogation à l'article... » ne sera dès lors utilisée que si, autrement, la corrélation entre l'une ou l'autre disposition est vraiment obscure.

L'alinéa 1^{er} de l'article 14 du projet, d'une compréhension difficile, constitue par exemple une telle disposition en grande partie superflue. Il s'énonce comme suit :

« Indépendamment de l'agrément provisoire, toute agrégation reste valable, sans préjudice des dispositions de l'article 15, jusqu'au moment de sa révision ».

Par cette disposition, les auteurs du projet ont voulu exprimer ce qui suit :

a) un agrément est en règle générale octroyé pour une durée indéterminée;

b) cette règle ne s'applique pas à l'agrément provisoire, celui-ci, conformément à l'article 7 du projet, n'étant accordé que pour un délai de 20 mois (qui peut être prolongé deux fois);

c) lorsqu'il est procédé à la révision d'un agrément, conformément à l'article 14 du projet, la durée de validité de celui-ci vient à expiration;

d) elle expire également lorsque, sur la base de l'article 15 du projet, un déclassement, une suspension ou un retrait de l'agrément est infligé.

4.3. Il convient de remanier fondamentalement le projet du point de vue du langage et de la syntaxe. Les observations qui sont formulées à cet égard dans le commentaire des articles ne le sont qu'à titre d'exemple et ne sont certainement pas exhaustives.

OBSERVATIONS PARTICULIERES

Intitulé

La réglementation en projet ne porte que sur les marchés de travaux, et non pas sur les marchés de fournitures et de services.

L'intitulé traduirait dès lors plus correctement l'objet de la réglementation en précisant que la loi porte sur « ... l'agrément d'entrepreneurs de travaux ».

Arrêté de présentation

La formule de la sanction qui figure dans le projet doit être remplacée par un arrêté de présentation.

Article 1^{er}

Cet article définit manifestement dans le seul but d'abrégé le texte (1) — les notions de « Ministre », « loi relative aux marchés publics » et « commission ».

(1) On peut également avoir recours aux définitions lorsque la terminologie utilisée dans la réglementation s'écarte de l'usage courant.

werkt, kan ze toch de leesbaarheid van de tekst erg hinderen. Dit euvel kan gedeeltelijk worden verholpen door in de verwijzing aan te geven welke de inhoud is van de bepaling waarop ze doelt : in plaats van te verwijzen naar « de voorwaarden van artikel 3, § 1, 1^o ... » (artikel 5, § 2, van het ontwerp) schrijve men bijvoorbeeld « de voorwaarden inzake nationaliteit ... bedoeld in artikel 3, § 1, 1^o ... ».

4.2.2. Aangezien de gezamenlijke bepalingen van het ontwerp als één geheel moeten worden toegepast, zonder voorrang van sommige artikelen op andere, is het meestal overbodig te bepalen dat een artikel geldt « onverminderd » een ander artikel. De uitdrukking « onverminderd het bepaalde in artikel ... » of « in afwijking van artikel ... » gebruike men dan ook alleen als anders echt onduidelijk is hoe de ene en de andere bepaling zich tot elkaar verhouden.

Een dergelijke, grotendeels overbodige, bepaling is bijvoorbeeld het moeilijk te begrijpen eerste lid van artikel 14 van het ontwerp, dat luidt als volgt :

« Onafgezien van de voorlopige erkenning blijft elke erkenning geldig, onverminderd de bepalingen van artikel 15, tot op het ogenblik van herziening ».

Wat de stellers van het ontwerp met die bepaling hebben willen duidelijk maken is het volgende :

a) een erkenning wordt in de regel verleend voor onbepaalde duur;

b) die regel geldt niet voor de voorlopige erkenning want die wordt, overeenkomstig artikel 7 van het ontwerp, slechts toegekend voor een (tweemaal verlengbare) termijn van 20 maanden;

c) wanneer overeenkomstig artikel 14 van het ontwerp een erkenning wordt herzien, komt er een einde aan haar geldigheidsduur;

d) dat laatste gebeurt ook wanneer op grond van artikel 15 van het ontwerp een klasseverlaging of een schorsing of intrekking van de erkenning wordt opgelegd.

4.3. Wat het taalgebruik en de zinsbouw betreft, dient het ontwerp grondig te worden herzien. De opmerkingen die in dat verband bij de artikelsgewijze bespreking worden gemaakt zijn slechts exemplarisch en zeker niet exhaustief.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Opschrift

De ontworpen regeling heeft uitsluitend betrekking op opdrachten voor aanneming van werken, niet op die voor aanneming van leveringen en diensten.

Het opschrift zou dan ook correcter het onderwerp van de regeling weergeven indien erin werd verduidelijkt dat de wet betrekking heeft op « ... de erkenning van aannemers van werken ».

Indieningsbesluit

De in het ontwerp opgenomen bekrachtigingsformule dient te worden vervangen door een indieningsbesluit.

Artikel 1

Dit artikel definieert — kennelijk uitsluitend met het oog op tekstverkortening (1) — de begrippen « Minister », « wet betreffende de overheidsopdrachten » en « commissie ».

(1) Begripsomschrijvingen kunnen ook worden aangewend wanneer de in de regeling gehanteerde terminologie afwijkt van het normale spraakgebruik.

Il est recommandé de définir également les notions de « travaux » ou de « marchés de travaux » dans la loi (1), en tenant compte de la définition figurant à l'article 1^{er}, a) et c), de la directive 71/305/CEE, modifiée par la directive 89/440/CEE.

*
* *

Dans la définition de « la commission » au 3^o, il y a lieu de remplacer les mots « instituée en vertu de la présente loi » par les mots « instituée par la présente loi », la commission étant en effet instituée par l'article 9 du projet.

Art. 2

Le paragraphe 1^{er} de cet article est libellé comme suit :

« Les travaux, dont l'importance dépasse un montant fixé par arrêté royal, exécutés au nom d'une personne de droit public ou de toute autre personne à laquelle s'applique la loi relative aux marchés publics, ou qui sont subventionnés par elles pour 25 p.c. au moins ou financés sous quelque forme que ce soit pour au moins 25 p.c., ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, tant personnes de droit privé que de droit public qui, au moment de l'attribution du marché :

- a) soit sont agréés à cet effet;
- b) soit ont fourni la preuve qu'ils remplissent les conditions fixées par la présente loi ».

Le paragraphe 2 établit des règles pour « les travaux, visés au § 1^{er}, dont l'importance n'excède pas un montant fixé par arrêté royal ».

La lecture des dispositions visées serait plus aisée si un article distinct — ou, à tout le moins, un paragraphe distinct — disposerait que la réglementation en projet « est applicable aux (marchés de) travaux attribués (et non pas : exécutés au nom de) ou qui sont subventionnés pour 25 p.c. au moins ou financés sous quelque forme que ce soit pour 25 p.c. au moins par... ».

En outre, cette définition du champ d'application devrait s'inspirer plus étroitement de celle de « pouvoirs adjudicateurs », figurant à l'article 1^{er}, b), de la directive 89/440/C.E.E.

*
* *

Selon l'exposé des motifs, en disposant que la réglementation en projet s'applique notamment à des travaux qui sont subventionnés ou financés pour 25 p.c. au moins par les autorités visées dans la loi du 14 juillet 1976 relative aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services, « la directive 89/440/C.E.E. du 18 juillet 1989 est respectée ».

Il s'agit toutefois de savoir si la disposition mentionnée peut être considérée comme une transposition suffisante et adéquate en droit interne de la disposition de l'article 1^{bis}, paragraphe 1^{er}, de la directive précitée, aux termes de laquelle « les Etats membres prennent les mesures nécessaires pour que les pouvoirs adjudicateurs respectent ou fassent respecter les dispositions de la présente directive lorsqu'ils subventionnent directement à plus de 50 p.c. un marché de travaux passé par une entité autre qu'eux-mêmes ».

(1) Dans la réglementation actuellement en vigueur en matière d'agrément, cette définition figure sous l'article 1^{er} de l'arrêté royal du 9 août 1982 fixant les mesures d'application de l'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrément des entrepreneurs.

Het verdient aanbeveling ook het begrip « werken » of « opdrachten voor aanneming van werken » in de wet te omschrijven (1), rekening houdend met de definitie die voorkomt in artikel 1, a) en c), van de richtlijn 71/305/EEG, gewijzigd bij de richtlijn 89/440/EEG.

*
* *

In de definitie van « de commissie » sub 3^o, vervange men de woorden « opgericht krachtens onderhavige wet » door « opgericht door deze wet » : de commissie wordt immers in artikel 9 van het ontwerp opgericht.

Art. 2

Paragraaf 1 van dit artikel luidt als volgt :

« De werken, waarvan de omvang een bij koninklijk besluit vastgesteld bedrag overschrijdt, uitgevoerd in naam van publiekrechtelijke personen of door gelijk welke persoon waarop de wet betreffende de overheidsopdrachten van toepassing is of die zij voor ten minste 25 pct. subsidiëren of onder gelijk welke andere vorm voor ten minste 25 pct. financieren, kunnen slechts worden gegund aan aannemers, zowel privaatrechtelijke als publiekrechtelijke personen, die op het ogenblik van de gunning :

- a) hetzij hiervoor erkend zijn;
- b) hetzij de bewijzen hebben geleverd dat zij aan de voorwaarden gesteld krachtens deze wet voldoen ».

In paragraaf 2 wordt een regeling vastgesteld voor « de werken, zoals bedoeld in § 1, waarvan de omvang een bij koninklijk besluit vastgesteld bedrag niet overschrijdt ».

Het zou de leesbaarheid van de aangehaalde bepalingen ten goede komen indien in een afzonderlijk artikel — of op zijn minst in een afzonderlijke paragraaf — zou worden bepaald dat de ontworpen regeling « van toepassing is op de (opdrachten voor aanneming van) werken die worden aanbesteed (niet : uitgevoerd in naam van) of die voor ten minste 25 pct. worden gesubsidieerd of onder gelijk welke andere vorm voor ten minste 25 pct. worden gefinancierd door ... ».

Die omschrijving van het toepassingsgebied zou bovendien beter moeten aansluiten bij de definitie van « aanbestedende diensten » opgenomen in artikel 1, b), van de richtlijn 89/440/E.E.G.

*
* *

Luidens de memorie van toelichting, wordt met de bepaling dat de ontworpen regeling o.m. toepassing vindt op werken die voor ten minste 25 pct. worden gesubsidieerd of gefinancierd door de overheden bedoeld in de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten « de richtlijn 89/440/E.E.G. van 18 juli 1989 gerespecteerd ».

De vraag rijst evenwel of de vermelde bepaling als een voldoende en adequate omzetting in intern recht kan worden beschouwd van de bepaling van artikel 1^{bis}, lid 1, van de vermelde richtlijn luidens welke « de Lid-Staten ... de nodige maatregelen (nemen) opdat de aanbestedende diensten de bepalingen van deze richtlijn naleven of doen naleven wanneer zij rechtstreeks voor meer dan 50 pct. subsidie verlenen voor een opdracht voor de uitvoering van werken die door een andere instantie dan een aanbestedende dienst is geplaatst ».

(1) In de thans geldende erkenningsregeling is die definitie opgenomen in artikel 1 van het koninklijk besluit van 9 augustus 1982 tot vaststelling van de toepassingsmaatregelen van de besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers.

L'obligation de « prendre les mesures nécessaires », imposée par la directive, pourrait être remplie de manière plus adéquate si, d'une part, la réglementation en projet disposait que les personnes de droit public subordonnent l'octroi de la subvention ou de l'intervention financière au respect de la réglementation en matière d'agrément et si, d'autre part, la loi en projet imposait l'obligation de respecter la prescription concernée directement aux personnes de droit privé subventionnées.

*
* *

Si les propositions formulées ci-dessus de définir, d'une part, à l'article 1^{er} du projet la notion de « marchés de travaux » et, d'autre part, le champ d'application de la réglementation en projet dans un article distinct, sont retenues, la disposition examinée pourrait être rédigée comme suit :

« Article 3. — § 1^{er}. Les marchés de travaux visés à l'article (2), dont l'importance dépasse un montant fixé par arrêté royal, ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, tant personnes de droit privé que de droit public qui, au moment de l'attribution du marché :

- 1° soit sont agréés à cet effet;
- 2° soit ont fourni la preuve qu'ils remplissent les conditions fixées par la présente loi ou en vertu de celle-ci (1).

§ 2. Les marchés de travaux, visés à l'article 2, dont l'importance ne dépasse pas le montant visé au § 1^{er}, ne peuvent être attribués qu'à des entrepreneurs, tant personnes de droit privé que de droit public, qui, au moment de l'attribution, remplissent les conditions de nationalité et de moralité professionnelle et celles relatives à l'accomplissement de leurs obligations sociales et fiscales, prévues à l'article 3, § 1^{er}, 1°, 4° et 7° de la présente loi. »

Art. 3

§ 1^{er}. Etant donné que l'article 5, § 2, du projet fait apparaître de manière suffisamment claire que pour obtenir un agrément dans la classe la plus basse, il ne faut satisfaire qu'à une partie des conditions d'agrément énumérées à l'article 3, § 1^{er}, il est superflu d'énoncer dans la phrase introductive du paragraphe 1^{er} que la règle prévue par ce paragraphe s'applique « sans préjudice de l'article 5, § 2... » (voir observation générale 4.2.2.).

Il y aurait lieu de rédiger la phrase introductive comme suit :

« Pour obtenir un agrément, l'entrepreneur doit satisfaire aux conditions suivantes : »

*
* *

Au 2° du texte néerlandais, il y a lieu de remplacer les mots « waar zij zijn gevestigd » par les mots « waar hij is gevestigd ».

*
* *

(1) Le texte français fait état de « conditions fixé(e)s par la présente loi » alors que le texte néerlandais de l'article 2, § 1^{er}, b), du projet fait état de « voorwaarden gesteld krachtens deze wet ». Etant donné qu'il s'agit tant des conditions générales qui sont fixées dans la loi (article 3) que des conditions particulières qui seront fixées par le Roi sur la Base par exemple de l'article 3, § 2, il est préférable d'écrire « par la présente loi ou en vertu de celle-ci ».

De door de richtlijn opgelegde verplichting om « de nodige maatregelen » te nemen, zou op een adequatere wijze worden nagekomen indien, enerzijds, in de ontworpen regeling werd bepaald dat de publiekrechtelijke personen het naleven van de erkenningsregeling als voorwaarde voor het toekennen van de subsidie of de financiële tussenkomst moeten stellen en indien, anderzijds, in de ontworpen wet de verplichting tot naleving van het bedoelde voorschrift rechtstreeks aan de gesubsidieerde privaatrechtelijke personen werd opgelegd.

*
* *

Indien wordt ingegaan op de hiervoren geformuleerde voorstellen om, eensdeels, in artikel 1 van het ontwerp het begrip « opdrachten voor aanneming van werken » te definiëren en om, anderdeels, het toepassingsgebied van de ontworpen regeling in een afzonderlijk artikel 2 te omschrijven, kan de hier besproken bepaling als volgt worden geredigeerd :

« Artikel 3. — § 1. Opdrachten voor aanneming van werken als bedoeld in artikel 2, waarvan de omvang een bij koninklijk besluit vastgesteld bedrag overschrijdt, mogen slechts worden gegund aan aannemers, zowel privaatrechtelijke als publiekrechtelijke personen, die op het ogenblik van de gunning :

- 1° hetzij hiervoor erkend zijn;
- 2° hetzij de bewijzen hebben geleverd dat zij voldoen aan de voorwaarden gesteld door of krachtens (1) deze wet.

§ 2. Opdrachten voor aanneming van werken als bedoeld in artikel 2, waarvan de omvang het bedrag bedoeld in § 1 niet overschrijdt, mogen slechts worden gegund aan aannemers, zowel privaatrechtelijke als publiekrechtelijke personen, die op het ogenblik van de gunning voldoen aan de voorwaarden inzake nationaliteit, beroepsmoraal en het nakomen van hun sociale en fiscale verplichtingen bepaald in artikel 3, § 1, 1°, 4° en 7° van deze wet. »

Art. 3

§ 1. Aangezien uit artikel 5, § 2, van het ontwerp voldoende duidelijk blijkt dat voor een erkenning in de laagste klasse slechts moet worden voldaan aan een gedeelte van de in artikel 3, § 1, opgesomde erkenningsvoorwaarden, is het overbodig in de inleidende zin van paragraaf 1 te stellen dat de in die paragraaf vastgestelde regeling geldt « onverminderd artikel 5, § 2 ... » (zie algemene opmerking 4.2.2.).

Men redigere de inleidende zin als volgt :

« Om een erkenning te bekomen dient een aannemer te voldoen aan de volgende voorwaarden : »

*
* *

Men vervange in 2° de woorden « waar zij zijn gevestigd » door « waar hij is gevestigd ».

*
* *

(1) In de Nederlandse tekst van artikel 2, § 1, b), van het ontwerp is sprake van « voorwaarden gesteld krachtens deze wet », in de Franse tekst van « conditions fixé(e)s par la présente loi ». Aangezien bedoeld worden, zowel algemene voorwaarden die in de wet zijn vastgesteld (artikel 3), als nadere voorwaarden die door de Koning zullen worden vastgesteld op grond van bijvoorbeeld artikel 3, § 2, verdient het de voorkeur te schrijven « door of krachtens deze wet ».

Les 3^o et 4^o comportent chaque fois deux conditions. Dans un souci de clarté et afin de faciliter la référence à celles-ci, il serait préférable de numérotter ces différentes conditions de 3^o à 6^o, ou à tout le moins de les faire figurer sous 3^o, a), 3^o, b), 4^o, a), et 4^o, b).

Afin que l'énoncé des conditions du 3^o suive de plus près celui de l'article 23, a) et b), de la directive 71/305/C.E.E., il y a lieu d'écrire:

« 3^o (ou 3^o, a),) ne pas se trouver en état de faillite ou de liquidation, ni avoir obtenu un concordat judiciaire ou se trouver dans toute situation analogue résultant d'une procédure de même nature en vigueur dans un Etat membre de la C.E.E.;

4^o (ou 3^o, b),) ne pas faire l'objet d'une procédure de déclaration de faillite ou de concordat judiciaire ou de toute autre procédure de même nature existant dans les législations et réglementations nationales. »

§ 2. Aux termes de l'alinéa 1^{er} de ce paragraphe, « le Roi détermine, sur base des conditions prévues au § 1^{er}, les modalités et les critères qui sont pris en considération lors de l'examen des demandes d'agrément et de révision et lors de l'appréciation des preuves prévues par l'article 2, § 1^{er}, b) ».

L'intention des auteurs du projet apparaîtrait peut-être avec plus de clarté dans la rédaction suivante:

« Le Roi détermine les règles relatives à l'introduction et à l'examen des demandes d'agrément ou de révision et fixe les critères sur la base desquels il sera apprécié tant à l'égard de ceux qui introduisent ces demandes que de ceux qui produisent les pièces justificatives en application de l'article 2, § 1^{er}, b), s'ils remplissent les conditions fixées au § 1^{er}. »

Il conviendrait de rédiger l'alinéa 2 comme suit:

« Le Ministre détermine les documents qui doivent être produits à cet effet. »

§ 4. Afin que la rédaction de ce paragraphe soit plus en harmonie avec celle de l'article 28, § 3, alinéa 1^{er}, de la directive 71/305/C.E.E. — et eu égard à la disposition de l'alinéa 2 de ce paragraphe 3 aux termes duquel « les renseignements qui peuvent être déduits de l'inscription sur des listes officielles ne peuvent être mis en cause » —, il y a lieu de remplacer *in fine* de la disposition en projet les mots « pour autant que cette agrégation soit équivalente conformément aux conditions visées au § 1^{er} » par les mots « pour les travaux correspondant au classement de cet entrepreneur ».

Il conviendrait par ailleurs de replacer le membre de phrase « vaut agrégation, comme prévue à l'article 2 » par « vaut agrément, comme prévu à l'article 2 ».

En outre, il serait préférable que la disposition du paragraphe 4 fasse l'objet d'un article distinct.

§ 5. La rédaction de l'alinéa 1^{er} de cette disposition, qui gagnerait également à faire l'objet d'un article distinct, peut être améliorée comme suit:

« Un marché de travaux ne peut être attribué à un entrepreneur non agréé qui produit les preuves visées à l'article 2, § 1^{er}, b), (2) ou se fonde sur une inscription sur la liste officielle des entrepreneurs agréés dans un autre Etat membre des Communautés européennes, qu'après que le Ministre a décidé, à la demande du maître d'ouvrage et après l'avis de la commission, que sont respectivement remplies les conditions d'agrément visées à l'article 3, § 1^{er}, et les exigences en matière d'équivalence d'agrément visées à l'article ... (3) »

Onder 3^o en 4^o worden telkens twee voorwaarden opgenomen. Het ware verkieslijk die onderscheiden voorwaarden, duidelijkheidshalve en om de verwijzing ernaar te vergemakkelijken, te nummeren van 3^o tot 6^o ofwel op zijn minst ze op te nemen onder 3^o, a), 3^o, b), 4^o, a), en 4^o, b).

Teneinde de redactie van de onder 3^o opgenomen voorwaarden nader te doen aansluiten bij die van artikel 23, a) en b), van de richtlijn 71/305/E.E.G. schrijven men:

« 3^o (of 3^o, a),) niet in staat van faillissement of van liquidatie verkeren of niet een gerechtelijk akkoord hebben bekomen dan wel in een soortgelijke toestand verkeren als gevolg van een gelijkwaardige procedure die in een E.E.G.-Lid-Staat gelding heeft;

4^o (of 3^o, b),) niet het voorwerp zijn van een procedure van faillietverklaring of van gerechtelijk akkoord of van een andere soortgelijke procedure die voorkomt in de nationale wetten en regelingen. »

§ 2. Luidens het eerste lid van deze paragraaf « bepaalt (de Koning) op basis van de voorwaarden van § 1 de modaliteiten en de criteria die in aanmerking genomen worden bij het onderzoek van de erkenningsaanvragen en de herzieningen en bij de beoordeling van de bewijzen voorzien door artikel 2, § 1, b) ».

De bedoeling van de stellers van het ontwerp zou wellicht duidelijker tot uiting komen in volgende tekst:

« De Koning bepaalt de regelen voor het indienen en het onderzoek van de aanvragen om erkenning of herziening (1) en stelt de criteria vast aan de hand waarvan zowel t.a.v. de indieners van die aanvragen als t.a.v. degenen die bewijsstukken overleggen met toepassing van artikel 2, § 1, b), zal worden beoordeeld of ze voldoen aan de in § 1 vastgestelde voorwaarden. »

Het tweede lid redigere men als volgt:

« De Minister bepaalt welke documenten daartoe moeten worden overgelegd. »

§ 4. Teneinde de redactie van deze paragraaf nader te doen aansluiten bij die van artikel 28, lid 3, eerste alinea, van de richtlijn 71/305/E.E.G. — en gelet op het bepaalde in de tweede alinea van dat lid 3 luidens hetwelk « de gegevens welke uit de inschrijving op de officiële lijst kunnen worden afgeleid, ... niet in twijfel (mogen) worden getrokken » —, vervange men *in fine* van de ontworpen bepaling de woorden « voor zover die erkenning gelijkwaardig is overeenkomstig de voorwaarden van § 1 » door « voor de werken die met de classificatie van de aannemer op de lijst overeenkomen ».

In de Franse tekst dient bovendien het zinsdeel « vaut agrégation, comme prévue à l'article 2 », vervangen te worden door « vaut agrément, comme prévu à l'article 2 ».

Het bepaalde in paragraaf 4 kan overigens in een afzonderlijk artikel worden opgenomen.

§ 5. De redactie van het eerste lid van deze bepaling, die eveneens beter in een afzonderlijk artikel zou worden opgenomen, kan als volgt worden verbeterd:

« Een opdracht voor aanneming van werken kan pas worden gegund aan een niet-erkend aannemer die de bewijzen overlegt bedoeld in artikel 2, § 1, b), (2) of zich beroept op een inschrijving op de officiële lijst van de erkende aannemers in een andere Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen, nadat de Minister, op verzoek van de opdrachtgever en na advies van de commissie, heeft beslist dat voldaan is aan de erkenningsvoorwaarden bepaald in artikel 3, § 1, respectievelijk aan de vereisten inzake gelijkwaardigheid van de erkenning bedoeld in artikel ... (3) »

(1) Vergelijk met de Franse tekst: « demandes d'agrégation (lees: « agrément ») et de révision ».

(2) Als wordt ingegaan op het tekstvoorstel m.b.t. artikel 2 en op de suggestie om de bedoelde bepaling in artikel 3 op te nemen, schrijven men « artikel 3, § 1, 2^o, ».

(3) Zie het voorstel om paragraaf 4 van artikel 3 in een afzonderlijk artikel op te nemen.

(2) Si la proposition de texte formulée sous l'article 2 et la suggestion d'insérer cette disposition dans l'article 3 sont retenues, il y a lieu d'écrire « article 3, § 1^{er}, 2^o, ».

(3) Voir la proposition visant à énoncer le paragraphe 4 de l'article 3 dans un article distinct.

Selon l'alinéa 2, lorsque la commission formule un avis négatif, cet avis est notifié à l'entrepreneur concerné qui a la possibilité d'être entendu. L'avis définitif de la commission doit alors « (être) motivé ».

Sans doute l'intention est-elle que le premier avis de la commission doive également être motivé — sans l'indication de ces motifs, l'entrepreneur ne peut en effet se défendre utilement — et que le deuxième avis (définitif) réponde aux moyens de défense de l'entrepreneur.

Il convient d'adapter la disposition en projet en ce sens.

Art. 5

Dans le texte néerlandais du paragraphe 2, il y a lieu de remplacer les mots « na raadpleging van de commissie » par les mots « na advies van de commissie ».

Il est préférable d'omettre les mots « sans préjudice de l'application des articles 14 et 15 » (voir observation générale 4.2.2.).

*
* *

Pour ce qui est du paragraphe 3, on se reportera, en ce qui concerne la motivation de l'avis de la commission, à l'observation formulée ci-dessus à propos de l'article 3, § 5, alinéa 2.

Art. 7

Il y a lieu d'écrire à l'alinéa 1^{er}, *in fine*:

« L'agrément provisoire est valable vingt mois. A la demande de l'intéressé, il peut être prolongé deux fois, chaque fois d'un même délai de vingt mois. »

*
* *

Selon l'alinéa 2, aucune dérogation au sens de l'article 18 de la loi ne peut être accordée à l'entrepreneur qui possède un agrément provisoire. Selon l'exposé des motifs, cette disposition se justifie parce que « l'octroi d'une agrégation provisoire implique déjà une dérogation à la réglementation ... ».

Cette justification ne pourrait être admise que si, conformément à l'article 18, des dérogations à la réglementation en matière d'agrément ne peuvent être accordées qu'aux seuls entrepreneurs qui possèdent déjà un agrément définitif.

Par contre, dans la mesure où l'article 18 permettrait d'attribuer des travaux au sens du projet à un entrepreneur qui ne possède aucun agrément ou qui ne peut prouver qu'il remplit les conditions prévues aux articles 2 et 17 du projet (1), on n'aperçoit pas les raisons pour lesquelles l'entrepreneur qui possède un agrément provisoire ne pourrait prétendre à une dérogation au sens de l'article 18. Dans cette mesure, l'alinéa 2 de l'article 7 constituerait une discrimination inadmissible des entrepreneurs provisoirement agréés.

(1) La disposition de l'article 18 aux termes de laquelle l'autorité peut décider la dérogation « de tout » ou partie des conditions prévues aux articles 2 et 17, n'exclut pas la possibilité d'une dérogation aussi large.

Luidens het tweede lid, wordt de betrokken aannemer, wanneer de commissie een negatief advies formuleert, in kennis gesteld van dat advies en wordt hij in de mogelijkheid gesteld om gehoord te worden. Het definitief advies van de commissie dient dan « met redenen (te worden) omkleed ».

Er wordt allicht bedoeld dat ook het eerste advies van de commissie met redenen moet zijn omkleed — zonder de vermelding van die motieven kan de aannemer zich immers niet nuttig verdigen — en dat het tweede (definitieve) advies moet antwoorden op de verweermiddelen van de aannemer.

De ontworpen bepaling dient in die zin te worden aangepast.

Art. 5

Men vervange in de Nederlandse tekst van paragraaf 2 de woorden « na raadpleging van de commissie » door « na advies van de commissie ».

De woorden « onverminderd de toepassing van de artikelen 14 en 15 » kunnen beter worden weggelaten (zie algemene opmerking 4.2.2.).

*
* *

Wat paragraaf 3 betreft, wordt met betrekking tot de motivering van het advies van de commissie verwezen naar de opmerking die hiervoren werd gemaakt bij artikel 3, § 5, tweede lid.

Art. 7

Men schrijve *in fine* van het eerste lid:

« De voorlopige erkenning is twintig maanden geldig. Ze kan op verzoek van de betrokkene tweemaal worden verlengd, telkens met een zelfde termijn van twintig maanden. »

*
* *

Luidens het tweede lid kan aan de aannemer die houder is van een voorlopige erkenning, geen afwijking als bedoeld in artikel 18 van de wet worden toegekend. Volgens de memorie van toelichting is deze bepaling verantwoord « omdat het verlenen van een voorlopige erkenning reeds een afwijking op de regelgeving inhoudt ... ».

Die verantwoording zou slechts kunnen worden bijgetreden indien overeenkomstig artikel 18 alleen afwijkingen van de erkenningsregeling zouden kunnen worden toegestaan aan aannemers die reeds houder zijn van een definitieve erkenning.

Voor zover daarentegen artikel 18 het zou mogelijk maken werken als bedoeld in het ontwerp toe te wijzen aan een aannemer die helemaal geen erkenning heeft of die niet kan bewijzen dat hij aan de voorwaarden bepaald in de artikelen 2 en 17 van het ontwerp voldoet (1), valt niet in te zien waarom een aannemer die een voorlopige erkenning heeft geen aanspraak zou kunnen maken op een afwijking als bedoeld in artikel 18. In die mate zou het tweede lid van artikel 7 neerkomen op een ontoelaatbare discriminatie van de voorlopige erkende aannemers.

(1) De bepaling van artikel 18 luidens welke de overheid kan beslissen dat er « geheel » of gedeeltelijk zal worden afgeweken van de in de artikelen 2 en 17 vastgestelde voorwaarden, sluit een dergelijke verregaande afwijking niet uit.

Art. 8

Aux termes de cet article, le Roi détermine non seulement « dans quels cas de reprise, de fusion, ... la transmission d'une agrégation ... peut avoir lieu », mais également « les modalités qui doivent être respectées ».

La disposition en projet devrait préciser ce qu'il faut entendre par ces « modalités ».

Art. 9

Cet article crée la commission d'agrément et règle sa composition.

Lors de la détermination du nombre de membres de la commission qui représentent l'autorité nationale, les Régions et les Communautés, les auteurs du projet se sont manifestement inspirés des dispositions de l'article 31, § 1^{er}, de la loi ordinaire du 9 août 1980 de réformes institutionnelles, modifiée par la loi du 16 juin 1989, dispositions relatives à la composition du Comité de concertation Gouvernement-Exécutifs.

Ceci explique pourquoi la Région de Bruxelles-Capitale aurait deux représentants (chacun d'eux appartenant à un rôle linguistique différent) au sein de la commission, alors que la Région wallonne et la Région flamande n'en auraient chacune qu'un.

Les auteurs du projet ont manifestement perdu de vue que cette surreprésentation de la Région de Bruxelles-Capitale au sein du Comité de concertation est neutralisée par la disposition de l'article 33bis de la loi ordinaire du 9 août 1980, qui n'attribue aux deux membres de l'Exécutif de la Région de Bruxelles-Capitale qu'une seule voix.

Dans le but d'éviter des contestations relatives à l'égalité de représentation des Régions au sein de la commission, il convient également de n'attribuer à la Région de Bruxelles-Capitale qu'un seul représentant au sein de la commission.

Afin de réaliser l'équilibre entre le secteur public et le secteur privé, il suffirait d'accorder voix délibérative au représentant de la Communauté germanophone qui, conformément à l'article 9, alinéa 1^{er}, 2^o, a), 6, n'aurait que voix consultative.

*
* *

En ce qui concerne les représentants des Communautés et des Régions et ceux des organisations professionnelles d'entrepreneurs et des organisations syndicales ouvrières de l'industrie de la construction, il y a lieu de préciser qu'ils seront nommés « sur la proposition » respective des Exécutifs et des organisations professionnelles et syndicales visées.

*
* *

Enfin, l'article en projet devrait être complété par une disposition qui charge le Roi de régler le fonctionnement de la commission.

Art. 14

Cet article introduit dans le régime d'agrément une procédure nouvelle, à savoir, celle de la révision des agréments.

La disposition en projet distingue cinq cas dans lesquels cette révision peut avoir lieu:

1^o Le Roi peut décider de procéder à une révision générale de tous les agréments de tous les entrepreneurs (paragraphe 1^{er} de l'article en projet).

Art. 8

Luidens dit artikel bepaalt de Koning niet alleen « in welke gevallen van overname, van fusie ... de overdracht van een erkenning ... kan plaatsvinden », maar ook « de modaliteiten die hierbij dienen te worden vervuld ».

In de ontworpen bepaling zou moeten worden verduidelijkt wat met die « modaliteiten » wordt bedoeld.

Art. 9

In dit artikel wordt de erkenningscommissie opgericht en wordt de samenstelling ervan geregeld.

Bij het vaststellen van het aantal leden van de commissie die de nationale overheid en de Gemeenschappen en Gewesten vertegenwoordigen, hebben de stellers van het ontwerp zich kennelijk laten leiden door de bepalingen van artikel 31, § 1, van de gewone wet van 9 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gewijzigd bij de wet van 16 juni 1989, betreffende de samenstelling van het Overlegcomité Regering-Executieven.

Dit verklaart waarom het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest twee vertegenwoordigers (elk behorend tot een verschillende taalrol) in de commissie zou hebben, en het Vlaamse en het Waalse Gewest elk slechts één.

De stellers van het ontwerp hebben blijkbaar uit het oog verloren dat die oververtegenwoordiging van het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest in het Overlegcomité wordt geneutraliseerd door de bepaling van artikel 33bis van de gewone wet van 9 augustus 1980, welke aan de twee leden van de Brusselse Hoofdstedelijke Executieve slechts één stem toekent.

Om betwistingen m.b.t. de gelijke vertegenwoordiging van de Gewesten in de commissie te voorkomen, dient ook aan het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest slechts één vertegenwoordiger in de commissie te worden toegewezen.

Om het evenwicht tussen de openbare sector en de privé-sector te verwezenlijken, kan het volstaan aan de vertegenwoordiger van de Duitstalige Gemeenschap — die overeenkomstig artikel 9, eerste lid, 2^o, a), 6, slechts raadgevende stem zou hebben — medebeslissende stem toe te kennen.

*
* *

Er dient met betrekking tot de vertegenwoordigers van de Gemeenschappen en de Gewesten en van de beroepsverenigingen van aannemers en van de syndicale arbeidersorganisaties van de bouwnijverheid, te worden verduidelijkt dat ze zullen worden benoemd « op de voordracht van » respectievelijk de Executieven, en de bedoelde beroepsverenigingen en syndicale organisaties.

*
* *

Het ontworpen artikel zou ten slotte moeten worden aangevuld met een bepaling waarbij aan de Koning wordt opgedragen de werking van de commissie te regelen.

Art. 14

Dit artikel voert in de erkenningsregeling een nieuwe procedure in, nl. die van de herziening van de erkenningen.

De ontworpen bepaling onderscheidt vijf gevallen waarin die herziening kan plaatsvinden:

1^o De Koning kan beslissen tot een algemene herziening van alle erkenningen van alle aannemers (paragraaf 1 van het ontworpen artikel).

Selon l'exposé des motifs, il ne peut être procédé à cette révision générale que dans des « circonstances exceptionnelles » qui ne sont pas autrement précisées.

2° Il est procédé à une révision individuelle de tous les agréments tous les cinq ans et pour la première fois après une période de cinq ans à compter de la date à laquelle l'entrepreneur concerné a obtenu son premier agrément (paragraphe 2, 1°).

En ce qui concerne l'opportunité de pareille révision périodique, l'on se référera à M.-A. Flamme c.s., o.c., n° 553, p. 1149, dernier alinéa.

3° Tous les agréments d'un entrepreneur déterminé font l'objet d'une révision à l'initiative du Ministre ou de la commission, lorsqu'ils ont connaissance de données selon lesquelles l'entrepreneur ne remplit plus une ou plusieurs des conditions prévues à l'article 3, § 1^{er}, 1°, 2°, 3°, 5° et 6°, du projet en matière de nationalité, d'inscription au registre de commerce ou au registre professionnel, de solvabilité, de capacités techniques et de capacité financière et économique (paragraphe 2, 2°).

En ce qui concerne ces révisions, se pose la question de savoir dans quelle mesure elles diffèrent du déclassement ou du retrait des agréments, visés à l'article 15 du projet. Notamment l'insolvabilité de l'entrepreneur constitue, sous le régime actuellement en vigueur, l'un des motifs du retrait de l'agrément (voir article 6, § 2, a) et b), de l'arrêté-loi du 3 février 1947).

A ce sujet, l'exposé des motifs devrait fournir les précisions requises.

4° « Dans le cas d'une modification de la personnalité juridique », en cas de modification de la forme juridique et en cas de cessation des activités de l'entrepreneur, tous les agréments de l'intéressé font l'objet d'une révision à l'initiative du Ministre ou de la commission (paragraphe 2, 3°).

Les cas spécifiquement visés en l'espèce sont manifestement ceux de la fusion et de la division d'entreprises, mentionnés à l'article 8 du projet.

5° Enfin, il peut être procédé à la révision d'un ou de plusieurs agréments d'un entrepreneur déterminé, à l'initiative du Ministre ou de la commission, « lors de chaque révision, extension ou transmission d'une agrégation (lire: d'un agrément)... » (paragraphe 3).

Selon l'exposé des motifs, sont spécifiquement visés en l'espèce, les cas où cette modification, cette extension ou cette transmission aura des conséquences sur les autres agréments qui furent préalablement octroyés.

*
* *

Conformément à l'observation générale 4.2.2., l'alinéa 1^{er} de cette disposition — qui devrait d'ailleurs former un paragraphe 1^{er} distinct — pourrait être formulé plus simplement comme suit :

« § 1^{er}. Tout agrément ne reste valable que jusqu'au moment de sa révision. »

Il y aura lieu d'adapter en conséquence la numérotation des autres paragraphes de cet article.

*
* *

La disposition du dernier alinéa, aux termes de laquelle l'entrepreneur concerné a l'occasion d'être entendu lorsque la commission propose un déclassement, se rapporte manifestement, non seulement aux révisions visées au paragraphe 3 (qui devient le

Volgens de memorie van toelichting kan die algemene herziening slechts plaatshebben in — niet nader omschreven — « uitzonderlijke omstandigheden ».

2° Een individuele herziening van alle erkenningen van iedere aannemer vindt om de vijf jaar plaats, voor het eerst na een periode van vijf jaar vanaf de datum waarop de betrokken aannemer zijn eerste erkenning heeft gekregen (paragraaf 2, 1°).

Omtrent de wenselijkheid van een dergelijke periodieke herziening kan worden verwezen naar M.-A. Flamme c.s., o.c., nr. 553, p. 1149, laatste lid.

3° Alle erkenningen van een bepaalde aannemer worden herzien op initiatief van de Minister of van de commissie, wanneer deze kennis hebben van gegevens waaruit blijkt dat de betrokken aannemer niet meer voldoet aan één of meer van de in artikel 3, § 1, 1°, 2°, 3°, 5° en 6°, van het ontwerp gestelde voorwaarden inzake nationaliteit, inschrijving in het handels- of beroepsregister, solvabiliteit, technische bekwaamheid en financiële en economische draagkracht (paragraaf 2, 2°).

Met betrekking tot deze herzieningen rijst de vraag in hoeverre ze verschillen van de klasseverlaging of de intrekking van erkenningen bedoeld in artikel 15 van het ontwerp. Inzonderheid de insolabiliteit van de aannemer is in de thans geldende regeling een van de redenen tot intrekking van de erkenning (zie artikel 6, § 2, a) en b), van de besluitwet van 3 februari 1947).

De memorie van toelichting zou daaromtrent de vereiste verduidelijking moeten geven.

4° « Bij wijziging van de rechtspersoon », bij wijziging van de rechtsvorm van de onderneming en bij stopzetting van de werkzaamheden van de aannemer, worden alle erkenningen van de betrokkene herzien op initiatief van de Minister of van de commissie (paragraaf 2, 3°).

Blijkbaar wordt hier inzonderheid gedacht aan de in artikel 8 van het ontwerp beoogde gevallen van fusie en splitsing van ondernemingen.

5° Ten slotte kan tot de herziening van één of meer erkenningen van een bepaald aannemer worden beslist op initiatief van de Minister of de commissie, « bij elke wijziging, uitbreiding en overdracht van een erkenning ... » (paragraaf 3).

Luidens de memorie van toelichting worden hier inzonderheid de gevallen bedoeld waarin die wijziging, uitbreiding of overdracht een weerslag heeft op de overige reeds toegekende erkenningen.

*
* *

Overeenkomstig de algemene opmerking 4.2.2. kan het eerste lid van deze bepaling — dat overigens moet worden opgenomen in een afzonderlijke eerste paragraaf — eenvoudiger als volgt worden gesteld :

« § 1. Elke erkenning blijft slechts gelden tot op het ogenblik van de herziening ervan. »

De overige paragrafen van dit artikel moeten dienovereenkomstig worden vernummerd.

*
* *

De bepaling van het laatste lid luidens welke de betrokken aannemer in de mogelijkheid wordt gesteld om te worden gehoord wanneer de commissie een klasseverlaging adviseert, heeft blijkbaar betrekking, niet alleen op de herzieningen bedoeld in para-

paragraphe 4), mais également à celles visées aux paragraphes 1^{er} et 2 (qui deviennent respectivement les paragraphes 2 et 3). Au surplus, les auteurs du projet semblent avoir perdu de vue l'hypothèse dans laquelle la commission émettrait l'avis de ne pas accorder de nouvel agrément, par exemple lorsqu'il est fait application du paragraphe 2, 2^o (lire: § 3, 2^o). Il conviendrait, dès lors, d'inclure cette disposition en un paragraphe 5, qui pourrait commencer comme suit:

« § 5. Lorsque, dans son avis au sujet des révisions visées aux §§ 2 à 4, la commission propose un déclassement ou suggère de ne pas accorder de nouvel agrément, ... ».

Dans la suite de la rédaction, il conviendrait de tenir compte de l'observation relative à la motivation des avis de la commission, faite ci-dessus sous l'article 3, § 5, alinéa 2.

Art. 15

Cet article est relatif au déclassement, à la suspension et au retrait des agréments, et à l'exclusion d'entrepreneurs de la participation à des adjudications publiques.

Dans la première observation générale, il a déjà été relevé que la disposition en projet a pour objet de combler une lacune dans la réglementation actuellement en vigueur, en disposant expressément que le déclassement, la suspension et le retrait peuvent être infligés, non seulement à la suite d'une plainte d'un maître d'ouvrage (§ 1^{er}, 1^o), mais également à l'initiative du Ministre ou de la commission (§ 1^{er}, 2^o). Il convient cependant de remarquer à ce sujet que les motifs pour lesquels une sanction peut être infligée à l'initiative du Ministre ou de la commission sont énumérés de manière limitative au paragraphe 1^{er}, 2^o, a) à c), ce qui signifie que leur nombre est plutôt restreint.

A la différence du régime prévu à l'article 6 de l'arrêté-loi du 3 février 1947, la disposition en projet n'établit d'ailleurs aucune distinction entre les motifs pour lesquels le déclassement ou la suspension de l'agrément peuvent être imposés (voir l'article 6, § 1^{er}, de l'arrêté-loi) et les motifs sur la base desquels il peut être décidé de procéder au retrait de l'agrément et à l'exclusion d'un entrepreneur (article 6, § 2, de l'arrêté-loi).

Au surplus, les motifs pour infliger des sanctions, tels qu'ils sont énumérés dans la disposition en projet, ne correspondent pas en tout point à ceux mentionnés à l'article 6, §§ 1^{er} et 2, de l'arrêté-loi.

L'exposé des motifs ne contient aucune précision permettant d'expliquer ces différences entre le régime prévu par le projet et celui de l'arrêté-loi du 3 février 1947.

Les auteurs du projet semblent d'ailleurs avoir perdu de vue que le retrait d'agréments et l'exclusion d'entrepreneurs de la participation à des adjudications publiques ne peuvent être infligés que pour les motifs qui sont énumérés limitativement à l'article 23 de la directive 71/305/CEE (1).

C'est ainsi que, notamment, l'article 15 du projet est incompatible avec la prescription précitée de la directive, en tant qu'il permet le retrait d'agréments et l'exclusion d'entrepreneurs pour cause de « manquement aux conditions des marchés passés » (§ 1^{er}, 1^o, a)) et pour cause de « fausses déclarations en fournissant

graaf 3 (die paragraaf 4 wordt), maar ook op die bedoeld in de paragrafen 1 en 2 (die respectievelijk paragrafen 2 en 3 worden). Bovendien hebben de stellers van het ontwerp blijkbaar de hypothese uit het oog verloren dat de commissie adviseert geen nieuwe erkenning te verlenen, bijvoorbeeld wanneer toepassing wordt gemaakt van paragraaf 2, 2^o (lees: § 3, 2^o). Die bepaling behoort dan ook te worden opgenomen in een paragraaf 5, die als volgt kan aanvangen:

« § 5. Wanneer de commissie in haar advies over de herzieningen bedoeld in de §§ 2 tot 4 een klasseverlaging voorstelt of adviseert geen nieuwe erkenning te verlenen, ... »

Bij de verdere redactie dient rekening te worden gehouden met de opmerking omtrent de motivering van de adviezen van de commissie, die hiervoren bij artikel 3, § 5, tweede lid, werd gemaakt.

Art. 15

Dit artikel heeft betrekking op de klasseverlaging, de schorsing en de intrekking van de erkenningen en op het uitsluiten van aannemers van deelneming aan overheidsaanbestedingen.

In de eerste algemene opmerking werd er reeds op gewezen dat met de ontworpen bepaling wordt beoogd een lacune in de thans geldende regeling aan te vullen door uitdrukkelijk te bepalen dat de klasseverlaging, de schorsing en de intrekking niet alleen kunnen worden opgelegd ingevolge een klacht van een opdrachtgever (§ 1, 1^o), maar ook op initiatief van de Minister of van de commissie (§ 1, 2^o). Er dient ter zake evenwel te worden opgemerkt dat de redenen waarom een sanctie kan worden opgelegd op initiatief van de Minister of van de commissie limitatief zijn opgesomd in paragraaf 1, 2^o, a) tot c), en dus eerder beperkt zijn.

In tegenstelling tot de in artikel 6 van de besluitwet van 3 februari 1947 vastgestelde regeling, maakt de ontworpen bepaling overigens geen onderscheid tussen de redenen waarom klasseverlaging of schorsing van de erkenning kunnen worden opgelegd (zie artikel 6, § 1, van de besluitwet) en de redenen op grond waarvan tot de intrekking van de erkenning en de uitsluiting van een aannemer kan worden besloten (artikel 6, § 2, van de besluitwet).

De in de ontworpen bepaling opgesomde redenen om sancties op te leggen stemmen bovendien niet volledig overeen met die vermeld in artikel 6, §§ 1 en 2, van de besluitwet.

Omtrent die verschillen tussen de in het ontwerp opgenomen regeling en die van de besluitwet van 3 februari 1947 wordt in de memorie van toelichting geen verklaring gegeven.

De stellers van het ontwerp blijken overigens uit het oog te hebben verloren dat intrekking van erkenningen en uitsluiting van aannemers van deelneming aan overheidsaanbestedingen slechts mogen worden opgelegd om de redenen welke limitatief worden opgesomd in artikel 23 van de richtlijn 71/305/EEG (1).

Artikel 15 van het ontwerp is meer bepaald niet verenigbaar met het vermelde voorschrift van de richtlijn in zoverre het de intrekking van erkenningen en de uitsluiting van aannemers mogelijk maakt wegens « niet-naleving van de voorwaarden der gesloten overeenkomsten » (§ 1, 1^o, a)) en wegens « afgifte van

(1) La limitation qui résulte en la matière de cette directive a d'ailleurs été à la base de la distinction qui est faite à l'article 6 de l'arrêté-loi entre les motifs du déclassement ou de la suspension des agréments (article 6, § 1^{er}), d'une part, et les motifs du retrait des agréments ou de l'exclusion d'entrepreneurs (article 6, § 2), d'autre part.

(1) De beperking welke ter zake uit die richtlijn volgt, lag overigens ten grondslag aan het onderscheid dat in artikel 6 van de besluitwet werd gemaakt tussen redenen tot klasseverlaging of schorsing van de erkenningen (artikel 6, § 1), enerzijds, en redenen tot intrekking van de erkenningen of uitsluiting van aannemers (artikel 6, § 2), anderzijds.

les renseignements en vue d'établir s'il a été satisfait aux conditions imposées au moment de l'attribution du marché » (§ 1^{er}, 1^o, c)) (1).

Il conviendrait, dès lors, de revoir fondamentalement l'article 15 en projet, en tenant compte des observations qui précèdent. A cet égard, il incombera aux auteurs du projet de veiller tout particulièrement à une meilleure concordance entre la terminologie utilisée et celle de la directive.

Les observations qui suivent sont formulées sous réserve de remaniement et ne le sont, dès lors, qu'en ordre subsidiaire.

Il convient sans doute de remplacer au paragraphe 1^{er}, 1^o, e), la référence à « l'article 8, 1^{er} alinéa » de la loi du 14 juillet 1976 relative aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services par la mention « l'article 8, § 1^{er} » (2).

Dans le texte néerlandais du paragraphe 1^{er}, 2^o, b), il serait plus simple d'écrire « valse verklaringen heeft afgelegd » au lieu de « zich schuldig heeft gemaakt aan de afgifte van valse verklaringen ».

Il serait préférable de formuler la disposition du paragraphe 1^{er}, 3^o, sous un paragraphe distinct.

La rédaction de la première phrase de l'alinéa 2 du paragraphe 3 peut être améliorée comme suit :

« La décision du Ministre est motivée et notifiée à l'entrepreneur. »

Art. 17

La rédaction du paragraphe 2 pourrait être améliorée comme suit :

« § 2. Les associations momentanées dont deux associés au moins sont agréés dans la même classe et catégorie ou sous-catégorie ou établissent conformément à l'article 2, § 1^{er}, b), (3) qu'ils répondent aux conditions de cet agrément, sont réputées posséder l'agrément requis pour les travaux rangés dans la classe immédiatement supérieure de cette catégorie ou sous-catégorie.

La disposition de l'alinéa précédent n'est pas d'application lorsque les associés de l'association momentanée ne sont agréés que dans la classe la moins élevée. »

Art. 18

En ce qui concerne notamment l'obligation de définir avec précision, dans cet article, les limites dans lesquelles il peut être recouru à la faculté de dérogation qu'il prévoit, on se reportera à l'observation générale 2.2. et, subsidiairement, à l'observation relative à l'article 7, alinéa 2.

*
* *

La disposition en projet reproduit en grande partie la réglementation de l'article 8 de l'arrêté-loi du 3 février 1947.

Il serait utile, dès lors, de se référer à la critique à laquelle cette réglementation de l'arrêté-loi a donné lieu dans la doctrine (voir M.-A. Flamme c.s., o.c., nos 608 et 610).

Le régime en projet présente notamment, en ce qui concerne la désignation de l'autorité compétente pour accorder la dérogation, les mêmes lacunes que l'arrêté-loi :

— il n'est pas prévu, notamment, quelle autorité peut accorder la dérogation lorsque des travaux sont adjugés par les administra-

valse verklaringen bij het verstrekken van inlichtingen in het raam van de beoordeling van de voorwaarden die bij het gunnen van de opdracht werden gesteld » (§ 1, 1^o, c)) (1).

Het ontworpen artikel 15 behoort derhalve grondig te worden herzien, rekening houdend met de vorenstaande opmerkingen. Daarbij dienen de stellers van het ontwerp er inzonderheid zorg voor te dragen dat de gehanteerde terminologie beter aansluit bij die van de richtlijn.

De hiernavolgende opmerkingen worden onder voorbehoud van die omwerking en derhalve in subsidiaire orde gemaakt.

In littera e) van paragraaf 1, 1^o, dient de verwijzing naar « artikel 8, eerste lid » van de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, wellicht te worden vervangen door « artikel 8, § 1 » (2).

In littera b) van paragraaf 1, 2^o, kan men eenvoudigheidshalve de woorden « zich schuldig heeft gemaakt aan de afgifte van valse verklaringen » vervangen door « valse verklaringen heeft afgelegd ».

Het bepaalde in paragraaf 1, 3^o, zou beter in een afzonderlijke paragraaf worden opgenomen.

De redactie van de eerste volzin van het tweede lid van paragraaf 3 kan als volgt worden verbeterd :

« De beslissing van de Minister wordt met redenen omkleed en aan de aannemer betekend. »

Art. 17

De redactie van paragraaf 2 kan als volgt worden verbeterd :

« § 2. De tijdelijke verenigingen waarvan ten minste twee deelgenoten erkend zijn in dezelfde klasse en categorie of ondercategorie of overeenkomstig artikel 2, § 1, b), (3) bewijzen aan de voorwaarden voor die erkenning te voldoen, worden geacht de vereiste erkenning te bezitten voor de uitvoering van de in de onmiddellijk hogere klasse ingedeelde werken van die categorie of ondercategorie.

De bepaling van het vorige lid vindt geen toepassing wanneer de deelgenoten van de tijdelijke vereniging slechts erkend zijn in de laagste klasse. »

Art. 18

Wat inzonderheid de verplichting betreft om in dit artikel nauwkeurig de grenzen te bepalen waarbinnen gebruik kan worden gemaakt van de afwijkingsmogelijkheid waarin het voorziet, wordt verwezen naar de algemene opmerking 2.2. en, subsidiair, naar de opmerking bij artikel 7, tweede lid.

*
* *

De ontworpen bepaling neemt grotendeels de regeling over van artikel 8 van de besluitwet van 3 februari 1947.

Er kan dan ook nuttig worden verwezen naar de kritiek waartoe die regeling van de besluitwet in de rechtspraak aanleiding heeft gegeven (zie M.-A. Flamme c.s., o.c., nrs. 608 en 610).

De ontworpen regeling vertoont inzonderheid wat de aanwijzing van de overheid betreft die bevoegd is om de afwijking toe te staan, dezelfde tekortkomingen als de besluitwet :

— er wordt met name niet bepaald welke overheid de afwijking kan verlenen wanneer werken worden aanbesteed door de in

(1) L'article 23, g), ne permet l'exclusion que de l'entrepreneur « qui s'est rendu gravement coupable de fausses déclarations en fournissant les renseignements exigibles en application du chapitre (relatif aux critères de sélection qualitative) ».

(2) Il convient de signaler que l'article 6, § 2, g), de l'arrêté-loi du 3 février 1947 fait mention de manquements « à l'une des obligations visées aux §§ 1^{er} et 3 de l'article 8 de la loi du 14 juillet 1976 ».

(3) Si la proposition de texte relative à l'article 2 et la suggestion d'inclure cette disposition dans l'article 3 sont retenues, il y aurait lieu d'écrire « article 3, § 1^{er}, 2^o ».

(1) Artikel 23, g), maakt het alleen mogelijk een aannemer uit te sluiten « die zich in ernstige mate schuldig heeft gemaakt aan de afgifte van valse verklaringen bij het verstrekken van de inlichtingen die overeenkomstig (het) hoofdstuk (betreffende de criteria voor de kwalitatieve selectie) kunnen worden verlangd. »

(2) Op te merken valt dat in artikel 6, § 2, g), van de besluitwet van 3 februari 1947 sprake is van tekortkomingen aan een van de verplichtingen bedoeld in « artikel 8, §§ 1 en 3, van de wet van 14 juli 1976 ».

(3) Als wordt ingegaan op het tekstvoorstel m.b.t. artikel 2 en op de suggestie om die bepaling in artikel 3 op te nemen, schrijft men « artikel 3, § 1, 2^o ».

tions territorialement décentralisées, visées à l'alinéa 2 de l'article 18, et que ces travaux sont subventionnés ou financés par l'Etat, les Communautés ou les Régions;

— n'est pas non plus désignée, l'autorité qui pourrait accorder la dérogation lorsqu'il s'agit de travaux subventionnés ou financés qui seront exécutés pour le compte de particuliers.

*
* *

Il serait à la fois plus simple et plus clair de rédiger le début du premier alinéa comme suit :

« Pour les travaux qui seront exécutés ou qui seront subventionnés au moins à raison de 25 p.c., ou qui seront financés, sous quelque forme que ce soit, à raison d'au moins 25 p.c. à charge de leur budget ou à charge du budget d'établissements publics dépendant d'eux, les Ministres ou les Exécutifs, pourront, moyennant le respect des règles à déterminer par le Roi, et après avis de la commission, décider par arrêté motivé la ... »

Art. 20

Il est proposé de rédiger cette disposition comme suit :

« L'arrêté-loi du 3 février 1947 organisant l'agrégation des entrepreneurs, modifié par les lois des 14 juillet 1976, 4 août 1978, 8 août 1980 et 6 juillet 1989, et par l'arrêté royal du 11 avril 1974, est abrogé. »

Art. 21

Il conviendrait d'écrire au début de cet article :

« Les entrepreneurs agréés à la date d'entrée en vigueur de la présente loi conservent leurs agréments jusqu'au moment où leur situation... »

Formule de promulgation

Il convient d'omettre la formule de promulgation figurant dans le projet.

La chambre était composée de :

M. P. VERMEULEN, premier président;

M. W. DEROOVER et Mme S. VANDERHAEGEN, conseillers d'Etat;

MM. J. GIJSSELS et J. HERBOTS, assesseurs de la section de législation;

Mme F. LIEVENS, greffier.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. W. DEROOVER.

Le rapport a été présenté par M. D. ALBRECHT, auditeur.

Le Greffier,
F. LIEVENS.

Le Président,
P. VERMEULEN.

het tweede lid van artikel 18 bedoelde territoriaal gedecentraliseerde besturen en deze werken door de Staat, de Gemeenschappen of de Gewesten worden gesubsidieerd of gefinancierd;

— evenmin wordt de overheid aangewezen die de afwijking zou kunnen verlenen wanneer het gaat om gesubsidieerde of gefinancierde werken die in opdracht van privé-personen zullen worden uitgevoerd.

*
* *

De aanvang van het eerste lid kan eenvoudiger en duidelijker als volgt worden geredigeerd :

« Voor werken die zullen worden uitgevoerd of die voor ten minste 25 pct. zullen worden gesubsidieerd of onder gelijk welke vorm voor ten minste 25 pct. worden gefinancierd ten laste van hun begroting of ten laste van de begroting van openbare instellingen die van hen afhangen, kunnen de Ministers of de Executieven, met inachtneming van de door de Koning te bepalen regelen, na advies van de commissie en bij een met redenen omkleed besluit, bepalen dat ... »

Art. 20

Voorgesteld wordt deze bepaling als volgt te redigeren :

« De besluitwet van 3 februari 1947 houdende regeling van de erkenning der aannemers, gewijzigd bij de wetten van 14 juli 1976, 4 augustus 1978, 8 augustus 1980 en 6 juli 1989, en bij het koninklijk besluit van 11 april 1974, wordt opgeheven. »

Art. 21

Men late dit artikel als volgt aanvangen :

« De aannemers die erkend zijn op de datum van inwerking-treding van deze wet behouden hun erkenningen totdat hun toestand ... »

Afkondigingsformulier

Het in het ontwerp opgenomen afkondigingsformulier behoort te worden weggelaten.

De kamer was samengesteld uit :

De heer P. VERMEULEN, eerste voorzitter;

De heer W. DEROOVER en mevrouw S. VANDERHAEGEN, staatsraden;

De heren J. GIJSSELS en J. HERBOTS, assessoren van de afdeling wetgeving;

Mevrouw F. LIEVENS, griffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de heer W. DEROOVER.

Het verslag werd uitgebracht door de heer D. ALBRECHT, auditeur.

De Griffier,
F. LIEVENS.

De Voorzitter,
P. VERMEULEN.

ANNEXE

Tableau de concordance

Projet	Arrêté-loi du 3 février 1947
Art. 1 ^{er}	—
Art. 2, § 1 ^{er}	Art. 1 ^{er} , A, phrase introductive, et B, 2
§ 2	—
Art. 3, § 1 ^{er} , 1 ^o	Art. 1 ^{er} , A, 1 ^o
§ 1 ^{er} , 2 ^o	A, 2 ^o
§ 1 ^{er} , 3 ^o , premier tiret	A, 3 ^o
§ 1 ^{er} , 3 ^o , second tiret	—
§ 1 ^{er} , 4 ^o , premier tiret	—
§ 1 ^{er} , 4 ^o , second tiret	Art. 1 ^{er} , A, 4 ^o
§ 1 ^{er} , 5 ^o	—
§ 1 ^{er} , 6 ^o	—
§ 1 ^{er} , 7 ^o	(cf. art. 8, § 1 ^{er} , 2 ^o , loi du 14 juillet 1976)
§ 2	—
§ 3	Art. 1 ^{er} , A, alinéa 2
§ 4	Art. 1 ^{er} , C
§ 5	—
Art. 4, § 1 ^{er}	Art. 1 ^{er} , B, alinéa 2
§ 2	Art. 1 ^{er} , B, alinéa 3
§ 3	Art. 1 ^{er} , B, alinéa 1 ^{er} , 1 ^o
Art. 5, §§ 1 ^{er} , 2 et 3	—
§ 4	Art. 5, alinéa 1 ^{er}
Art. 6	Art. 2, alinéa 2, seconde phrase
Art. 7	—
Art. 8	—
Art. 9	Art. 3
Art. 10	Art. 2
Art. 11	Art. 4
Art. 12	—
Art. 13	Art. 5, alinéa 2
Art. 14	—
Art. 15	Art. 6 (<i>partim</i>)
Art. 16	Art. 6, § 3, alinéa 3
Art. 17	Art. 7
Art. 18	Art. 8
Art. 19 à 22	—

BIJLAGE

Overeenstemmingstabel

Ontwerp	Besluitwet van 3 februari 1947
Art. 1	—
Art. 2, § 1	Art. 1, A, inleidende volzin, en B, 2 ^o
§ 2	—
Art. 3, § 1, 1 ^o	Art. 1, A, 1 ^o
§ 1, 2 ^o	A, 2 ^o
§ 1, 3 ^o , eerste streepje	A, 3 ^o
§ 1, 3 ^o , tweede streepje	—
§ 1, 4 ^o , eerste streepje	—
§ 1, 4 ^o , tweede streepje	Art. 1, A, 4 ^o
§ 1, 5 ^o	—
§ 1, 6 ^o	—
§ 1, 7 ^o	(vgl. art. 8, § 1, 2 ^o , wet van 14 juli 1976)
§ 2	—
§ 3	Art. 1, A, tweede lid
§ 4	Art. 1, C
§ 5	—
Art. 4, § 1	Art. 1, B, tweede lid
§ 2	Art. 1, B, derde lid
§ 3	Art. 1, B, eerste lid, 1 ^o
Art. 5, §§ 1, 2 en 3	—
§ 4	Art. 5, eerste lid
Art. 6	Art. 2, tweede lid, tweede volzin
Art. 7	—
Art. 8	—
Art. 9	Art. 3
Art. 10	Art. 2
Art. 11	Art. 4
Art. 12	—
Art. 13	Art. 5, tweede lid
Art. 14	—
Art. 15	Art. 6 (<i>partim</i>)
Art. 16	Art. 6, § 3, derde lid
Art. 17	Art. 7
Art. 18	Art. 8
Art. 19 tot 22	—