

Wird ein Zeitraum in Monaten oder Jahren bestimmt, die nicht aufeinander folgen müssen, wird ein Monat mit dreißig Tagen und ein Jahr mit 365 Tagen gezählt.

§ 7 - Vorliegender Artikel findet Anwendung, sofern durch ein Gesetz oder ein Rechtsgeschäft nichts anderes bestimmt ist.

Art. 1.8 - Vertretung

§ 1 - Vertretung liegt vor, wenn eine Person befugt ist, für Rechnung einer anderen Person ein Rechtsgeschäft mit einem Dritten zu tätigen.

Die Vertretung ist unmittelbar, wenn der Vertreter das Rechtsgeschäft im Namen und für Rechnung der vertretenen Person tätigt.

Die Vertretung ist mittelbar, wenn der Vertreter das Rechtsgeschäft in seinem eigenen Namen, aber für Rechnung der vertretenen Person tätigt.

§ 2 - Die Vertretung hat ihren Ursprung in einem Rechtsgeschäft, einer gerichtlichen Entscheidung oder im Gesetz.

§ 3 - Bei unmittelbarer Vertretung wird das vom Vertreter getätigte Rechtsgeschäft zwischen dem Vertretenen und dem Dritten wirksam.

Bei mittelbarer Vertretung wird das vom Vertreter getätigte Rechtsgeschäft zwischen Letzterem und dem Dritten wirksam.

§ 4 - Überschreitet der Vertreter im Fall einer unmittelbaren Vertretung seine Befugnisse, bindet das Rechtsgeschäft den Vertretenen Dritten gegenüber nicht, es sei denn, er bestätigt es.

Die Bestätigung gilt rückwirkend ab dem Datum, an dem das Rechtsgeschäft getätigt wurde, unbeschadet der von Dritten erworbenen Rechte.

§ 5 - Der Vertretene ist auch durch das von einem unbefugten Vertreter getätigte Rechtsgeschäft gebunden, wenn dem unbefugten Vertreter der Anschein einer ausreichenden Befugnis zuzurechnen ist und der Dritte diesen Anschein unter den gegebenen Umständen vernünftigerweise für wahr halten konnte. Der Anschein ist dem Vertretenen zuzurechnen, wenn er durch seine Erklärungen oder sein Verhalten, auch wenn sie nicht rechtswidrig sind, aus freiem Willen dazu beigetragen hat, den Anschein zu erwecken oder aufrechtzuerhalten.

§ 6 - Wer für Rechnung eines anderen Rechtsgeschäfte tätigen muss, darf weder als Gegenpartei dieses anderen auftreten, noch im Fall eines Interessenkonflikts eingreifen. Ein solches Rechtsgeschäft ist ungültig, es sei denn, der Vertretene hat ihm ausdrücklich oder stillschweigend zugestimmt.

Art. 1.9 - Subjektive Gutgläubigkeit

Gutgläubigkeit wird vorausgesetzt.

Eine Person ist bösgläubig, wenn sie die Tatsachen oder das Rechtsgeschäft, auf die sich ihre Gutgläubigkeit beziehen muss, kannte oder sie in Anbetracht der konkreten Umstände hätte kennen müssen.

Art. 1.10 - Rechtsmissbrauch

Niemand darf sein Recht missbrauchen.

Wer sein Recht in einer Weise ausübt, die offensichtlich die Grenzen der normalen Ausübung dieses Rechts durch eine vorsichtige und vernünftige Person unter denselben Umständen überschreitet, begeht Rechtsmissbrauch.

Die Sanktion für einen solchen Missbrauch besteht in der Beschränkung des Rechts auf die normale Ausübung, unbeschadet der Wiedergutmachung des durch den Missbrauch verursachten Schadens.

Art. 1.11 - Absicht zu schaden

Ein vorsätzlicher Fehler, der mit der Absicht begangen wird, zu schaden oder einen Gewinn zu erzielen, darf dem Verursacher keinen Vorteil verschaffen.

Art. 1.12 - Verzicht auf ein Recht

Der Verzicht auf ein Recht wird nicht vermutet. Er kann nur aus Tatsachen oder Handlungen abgeleitet werden, die keine andere Auslegung zulassen.

**FEDERALE OVERHEIDSDIENST
KANSELARIJ VAN DE EERSTE MINISTER**

[C – 2022/34475]

29 NOVEMBER 2022. — Koninklijk besluit betreffende de toekenning van een voorschot in het kader van overheidsopdrachten omwille van de economische situatie ingevolge de oorlog in Oekraïne

VERSLAG AAN DE KONING

Sire,

De recente oorlog in Oekraïne en de diverse sancties die vervolgens genomen werden tegen Rusland en de onzekerheden waartoe dit militair conflict aanleiding geeft, hebben ertoe geleid dat heel wat afgewerkte producten, halffabricaten en grondstoffen de laatste maanden aanzienlijke tot extreme prijsstijgingen en prijschommelingen hebben gekend. Dit is onder meer het geval voor energie, brandstoffen, aluminium, staal, koper, ... Dit heeft ertoe bijgedragen dat recent heel wat opdrachtnemers liquiditeitsproblemen ondervinden. In het kader van de huidige economische situatie is het dan ook aangewezen dat, zo spoedig mogelijk, een mogelijkheid gecreëerd wordt voor de aanbestedder om zijn opdrachtnemer tegemoet te komen door middel van de toekenning van een voorschot, aangezien hiermee problemen op het vlak van financiering kunnen worden aangepakt.

**SERVICE PUBLIC FEDERAL
CHANCELLERIE DU PREMIER MINISTRE**

[C – 2022/34475]

29 NOVEMBRE 2022. — Arrêté royal relatif à l'octroi d'une avance dans le cadre des marchés publics en raison de la crise économique suite à la guerre en Ukraine

RAPPORT AU ROI

Sire,

La récente guerre en Ukraine et les diverses sanctions prises ensuite contre la Russie ainsi que les incertitudes induites par ce conflit militaire ont fait qu'un grand nombre de produits finis, de produits semi-finis et de matières premières ont connu des hausses et des fluctuations de prix considérables, voire extrêmes, au cours des derniers mois. Tel est entre autres le cas pour l'énergie, les carburants, l'aluminium, l'acier, le cuivre, ... Cette situation a contribué aux problèmes de liquidités que rencontrent depuis peu de nombreux adjudicataires. Il est donc opportun, dans le cadre de la situation économique actuelle, de créer, dans les meilleurs délais, une possibilité pour l'adjudicateur de soutenir son adjudicataire au moyen de l'octroi d'une avance susceptible de résoudre les problèmes de financement.

Om de voormelde redenen is het dringend noodzakelijk dat de betaling van een beperkt voorschot tijdelijk mogelijk gemaakt wordt en dit zowel voor de nog te lanceren opdrachten, voor de reeds gelanceerde opdrachten die nog niet in uitvoering zijn, als voor deze die reeds in uitvoering zijn.

De bestaande mogelijkheden om een voorschot toe te kennen als voorzien in artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten (hierna "KB AUR" genoemd), zijn eerder beperkt van aard.

Overeenkomstig artikel 67, § 1, eerste lid, 1^o, kan de aanbesteder bijvoorbeeld een voorschot toekennen bij opdrachten die ten aanzien van hun bedrag "zeer belangrijke voorafgaande investeringen" vergen die uitsluitend voor de uitvoering van de betreffende opdracht bestemd zijn. Een dergelijk voorschot moet daarenboven een specifieke finaliteit hebben zoals omschreven in de voormelde bepaling. Bijvoorbeeld moet het voorschot dienen voor de aankoop van materieel, machines of gereedschap (voor de volledige lijst van mogelijke finaliteiten, zie artikel 67, § 1, eerste lid, 1^o, van het KB AUR).

De bestaande mogelijkheden worden aan dusdanige strenge en ingewikkelde voorwaarden gekoppeld dat in veel gevallen geen voorschot kan toegestaan worden, bijvoorbeeld omdat geen "investering" vereist is, laat staan een zeer belangrijke voorafgaande investering. Indien uitzonderlijk toch een voorschot wordt toegekend worden hieraan eveneens voorwaarden gekoppeld, waarvan de opvolging en het nazicht voor beide contractpartijen dan weer een administratieve last met zich meebrengt. In de praktijk wordt in de overgrote meerderheid van de gevallen dan ook geen voorschot toegekend door de aanbesteder, hetgeen in de huidige uitzonderlijke economische omstandigheden onwenselijk is.

Om de voormelde redenen wordt een bijkomende mogelijkheid ingevoerd voor de aanbesteder om een voorschot toe te kennen. De bestaande mogelijkheden, zoals beschreven in artikel 67 KB AUR, blijven echter eveneens van toepassing.

De aanbesteder verkrijgt de mogelijkheid (niet de verplichting) om een voorschot toe te kennen van maximum twintig procent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde. Wanneer de looptijd van de opdracht meer dan twaalf maanden bedraagt wordt voor de berekening van het voorschot als referentie een bedrag genomen dat gelijk is aan twaalf keer het oorspronkelijke opdrachtbedrag, gedeeld door de in maanden uitgedrukte looptijd van de opdracht. In het geval van een opdracht van onbepaalde duur, wordt voor de berekening van het voorschot als referentie het oorspronkelijke maandelijks opdrachtbedrag vermenigvuldigd met twaalf genomen. Indien de opdracht echter gesloten wordt tegen globale prijslijst voor onbepaalde duur is er geen oorspronkelijk maandelijks opdrachtbedrag gekend. In dat geval wordt de algemene regel gevolgd en bedraagt het voorschot maximum twintig procent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag.

De ontworpen regeling is van toepassing op alle overheidsopdrachten op defensie- en veiligheidsgebied enerzijds en op alle overheidsopdrachten in de klassieke en speciale sectoren anderzijds, met uitzondering van deze die niet onderworpen zijn aan het beginsel van betaling voor verstrekte en aanvaarde prestatie. Indien dit laatste beginsel niet van toepassing is (te weten voor de opdrachten van geringe waarde, tenzij wanneer anders voorzien door de opdrachtdocumenten), kunnen voorschotten worden toegekend en is er dus geen nood aan een bijzondere regeling.

De ontworpen tijdelijke regeling geldt niet voor de concessies die onder het toepassingsgebied vallen van de wet van 17 juni 2016 betreffende de concessieovereenkomsten. In tegenstelling tot de overheidsopdrachten worden de concessieovereenkomsten gekenmerkt door een overdracht van het exploitatierisico, waardoor het niet gepast is voor deze concessieovereenkomsten bijkomende flexibiliteit te creëren omtrent de mogelijkheid om een voorschot toe te kennen, temeer daar er voor de concessieovereenkomsten vaak ook een vergoeding bekomen wordt door de concessiehouder van de gebruiker.

De mogelijkheid om een voorschot toe te kennen geldt niet wanneer de uitvoeringstermijn van de overheidsopdracht korter is dan twee maanden. Deze bepaling is erop gericht de aanbesteder te beschermen, indien hij toch zou aangezet worden tot de betaling van een voorschot in gevallen waarbij dit, gelet op de uitvoeringstermijn, niet opportuun is.

Er werd eveneens gepreciseerd dat ingevolge de sluiting van de raamovereenkomst in het kader van de uitgewerkte regeling geen voorschot toegekend kan worden, maar wel voor de opdrachten gebaseerd op een raamovereenkomst.

Voor de opdrachten die reeds gelanceerd of in uitvoering zijn bij de inwerkingtreding van het koninklijk besluit, kan de aanbesteder een voorschot toekennen volgens de hierna nader toegelichte modaliteiten, zelfs indien de opdrachtdocumenten niet in deze mogelijkheid voorzien. Voor de opdrachten die op de datum van inwerkingtreding van het koninklijk besluit wel nog gelanceerd moeten worden, kan slechts

Pour les raisons susmentionnées, il est urgent de rendre temporairement possible le versement d'une avance limitée et ce, tant pour les marchés encore à lancer et les marchés déjà lancés qui ne sont pas encore en cours d'exécution que pour ceux qui sont déjà en cours d'exécution.

Les possibilités existantes d'octroi d'une avance telles que prévues à l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics (ci-après « AR RGE ») sont de nature plutôt limitée.

Conformément à l'article 67, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, l'adjudicateur peut par exemple accorder une avance pour les marchés qui, par rapport à leur montant, nécessitent « des investissements préalables de valeur considérable », tout en étant spécifiquement liés à l'exécution des marchés concernés. Une telle avance doit par ailleurs avoir une finalité spécifique telle que définie dans la disposition susmentionnée. L'avance doit par exemple servir à l'achat de matériel, machines ou outillages (pour la liste complète des finalités possibles, voir l'article 67, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, de l'AR RGE).

Les possibilités existantes sont soumises à des conditions tellement strictes et complexes que, dans de nombreux cas, aucune avance ne peut être accordée, par exemple parce qu'aucun « investissement » n'est requis, et encore moins un investissement préalable très important. Si, exceptionnellement, une avance est accordée, celle-ci est soumise à des conditions dont le suivi et le contrôle entraînent une charge administrative pour les deux parties contractantes. En pratique, dans la grande majorité des cas, aucune avance n'est donc accordée par l'adjudicateur, ce qui n'est pas souhaitable dans les circonstances économiques exceptionnelles actuelles.

Une possibilité supplémentaire d'accorder une avance est prévue pour l'adjudicateur pour les raisons susmentionnées. Les possibilités existantes restent toutefois également d'application telles qu'elles sont décrites à l'article 67 de l'AR RGE.

L'adjudicateur aura la possibilité (et ne sera pas tenu) d'accorder une avance de maximum vingt pour cent du montant initial du marché, taxe sur la valeur ajoutée comprise. Lorsque la durée du marché est supérieure à douze mois, la référence pour le calcul de l'avance est un montant égal à douze fois le montant initial du marché divisée par sa durée exprimée en mois. Lorsqu'il s'agit d'un marché à durée indéterminée, le montant mensuel initial du marché multiplié par douze est pris comme référence pour le calcul de l'avance. Toutefois, si le marché est conclu à prix global pour une durée indéterminée, aucun montant mensuel initial du marché n'est connu. Dans ce cas, la règle générale est suivie et l'avance s'élève au maximum à vingt pour cent du montant initial du marché.

La réglementation en projet s'applique, d'une part, à tous les marchés publics dans le domaine de la défense et de la sécurité et, d'autre part, à tous les marchés publics dans les secteurs classiques et spéciaux, à l'exception de ceux qui ne sont pas soumis au principe du paiement pour service fait et accepté. Si ce dernier principe ne s'applique pas (à savoir pour les marchés de faible montant à moins que les documents du marché le stipulent autrement), des avances peuvent être accordées et il n'y a donc pas lieu de prévoir un régime spécial.

Le régime provisoire ne s'applique pas aux concessions qui tombent dans le champ d'application de la loi du 17 juin 2016 relative aux contrats de concession. Contrairement aux marchés publics, les contrats de concession se caractérisent par un transfert du risque d'exploitation. Il n'est donc pas approprié de créer, pour ces contrats de concession, une flexibilité supplémentaire permettant d'accorder une avance, d'autant plus que pour les contrats de concession le concessionnaire obtient souvent également une rémunération de l'utilisateur.

La possibilité d'octroi d'une avance ne s'applique pas si la durée d'exécution du marché public est inférieure à deux mois. Cette disposition vise à protéger l'adjudicateur dans le cas où il serait amené à payer une avance et que celle-ci se révélerait inappropriée compte tenu du délai d'exécution.

Il a également été précisé que, dans le cadre de la réglementation élaborée, aucune avance ne peut être accordée suite à la conclusion d'un accord-cadre. Par contre, une avance peut être accordée pour les marchés fondés sur un accord-cadre.

Pour les marchés déjà lancés ou en cours d'exécution au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal, l'adjudicateur peut accorder une avance selon les modalités décrites ci-dessous, même si les documents du marché ne prévoient pas cette possibilité. Pour les marchés encore à lancer à la date d'entrée en vigueur de l'arrêté royal, une avance ne peut être accordée par l'adjudicateur en application du présent arrêté que s'il

een voorschot toegekend worden door de aanbestede in uitvoering van dit besluit, wanneer hij dit voorzien heeft in de opdrachtdocumenten. De regels voor de opdrachten die reeds gelanceerd of in uitvoering zijn bij de inwerkingtreding enerzijds en de regels voor de opdrachten die op dat moment nog gelanceerd moeten worden, zijn dan ook niet helemaal identiek en daarom vervat in afzonderlijke bepalingen (zie de artikelen 2 en 3).

De terugbetaling van het voorschot wordt verrekend met de bedragen die verschuldigd zijn aan de opdrachtnemer. Dit gebeurt, voor de opdrachten die reeds gelanceerd of in uitvoering zijn bij de inwerkingtreding van het koninklijk besluit, volgens het ritme en de modaliteiten als voorzien in de opdrachtdocumenten. Wanneer hieromtrent niets is opgenomen in de opdrachtdocumenten, hetgeen doorgaans het geval zal zijn, wordt de terugbetaling voor de voormelde opdrachten verrekend in twee stappen, voor zover natuurlijk in tussentijdse betalingen is voorzien. Op die manier wordt vermeden dat ingevolge de terugbetaling van het voorschot het risico op liquiditeitsproblemen opnieuw toeneemt. In deze regeling die als terugvaloptie van toepassing is, wordt de eerste helft van het voorschot verrekend met de aan de opdrachtnemer verschuldigde sommen op het ogenblik dat de waarde van de uitgevoerde prestaties dertig procent van de initiële waarde van de opdracht bereikt en wordt de terugbetaling van de tweede helft van het voorschot verrekend met de verschuldigde sommen wanneer de waarde van de uitgevoerde prestaties zestig procent van de initiële waarde van de opdracht bereikt. Wanneer er slechts één (eind)factuur betaald moet worden, zal slechts op dat moment verrekend worden, waardoor het voordeel van het voorschot gedurende de ganse uitvoeringsperiode behouden blijft.

Voor de opdrachten die op de datum van inwerkingtreding van het koninklijk besluit nog gelanceerd moeten worden, moet de aanbestede, wanneer hij beslist een dergelijk voorschot toe te kennen, het ritme en de modaliteiten voor de terugbetaling van het voorschot vermelden in de opdrachtdocumenten.

De aandacht wordt erop gevestigd dat een volledige terugbetaling van het voorschot op het moment van de eerste factuur onwenselijk is aangezien daarmee de doelstelling van de maatregel kan worden uitgehold. Er moet inderdaad zoveel als mogelijk vermeden worden dat de terugbetaling van het voorschot opnieuw aanleiding geeft tot liquiditeitsproblemen.

Voor de opdrachten die op de datum van inwerkingtreding van het koninklijk besluit nog gelanceerd moeten worden, zal de aanbestede zich in de opdrachtdocumenten uitdrukkelijk moeten uitspreken of hij al dan niet een voorschot zal toekennen. Hij mag de ondernemers hieromtrent dus niet in het ongewisse laten.

Hij zal kunnen aankondigen dat een dergelijk voorschot sowieso zal worden toegekend. Hij kan er echter ook voor opteren om in het kader van de opdracht geen voorschot toe te kennen.

Voor de opdrachten die reeds gelanceerd of in uitvoering zijn bij de inwerkingtreding van het koninklijk besluit, zullen administratieve overheden moeten motiveren waarom ze al dan niet ingaan op het verzoek vanwege een opdrachtnemer om een voorschot toe te kennen. De motieven die hiertoe ingeroepen kunnen worden werden niet geregeld in het ontwerp. Indien deze wel op limitatieve wijze zouden zijn omschreven, zou dit neer kunnen komen, in sommige gevallen, op een verplichting om een voorschot toe te kennen, terwijl artikel 12, tweede lid, van de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten, alleen de mogelijkheid om een voorschot toe te kennen lijkt toe te laten.

Er is voorzien dat de opdrachtnemer die een voorschot wenst te ontvangen, voor de opdrachten die reeds gelanceerd of in uitvoering zijn bij de inwerkingtreding van het koninklijk besluit, hiertoe een schriftelijke, gedateerde en ondertekenende aanvraag moet indienen bij de aanbestede. Deze aanvraag moet alle elementen bevatten die nodig zijn om de betaling te kunnen verrichten, behalve indien de aanbestede hierover reeds beschikt. Deze aanvraag is niet nodig in de gevallen waarbij de aanbestede in de opdrachtdocumenten reeds heeft aangegeven dat hij een voorschot zal toekennen. De opdrachtnemer moet er echter over waken dat de aanbestede over de nodige elementen (bankgegevens) beschikt om tot betaling van het voorschot te kunnen overgaan.

De aanbestede zal in heel wat gevallen budgettaire aanpassingen moeten doorvoeren om de betaling van het voorschot mogelijk te maken en zal hierbij de budgettaire regels moeten naleven. Het zal misschien niet altijd duidelijk zijn voor aanbesteders of deze aanpassingen effectief zullen goedgekeurd worden en hoeveel tijd deze in beslag zullen nemen, gelet op, onder meer, de democratische controle die desgevallend voorzien is. Alvorens te besluiten een voorschot toe te kennen, hetgeen voor de nog te lanceren opdrachten slechts kan door middel van een bepaling in die zin in de opdrachtdocumenten, moet de aanbestede zich ervan vergewissen dat hij, overeenkomstig de voor hem geldende begrotingsregels, over voldoende middelen beschikt.

l'a prévue dans les documents du marché. Par conséquent, les règles relatives aux marchés déjà lancés ou en cours d'exécution au moment de l'entrée en vigueur, d'une part, et les règles relatives aux marchés encore à lancer à ce moment, d'autre part, ne sont pas entièrement identiques et font donc l'objet de dispositions distinctes (voir les articles 2 et 3).

Le remboursement de l'avance est imputé sur les montants dus à l'adjudicataire. Ceci est fait, pour les marchés déjà lancés ou en cours d'exécution au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal, selon le rythme et les modalités fixés dans les documents du marché. Si rien n'est prévu à ce sujet dans les documents du marché, ce qui sera généralement le cas, le remboursement pour les marchés précités est imputé en deux étapes, pour autant, bien entendu, que des paiements intermédiaires aient été prévus. Cela permet d'éviter que le risque de problèmes de liquidités augmente à nouveau suite au remboursement de l'avance. La réglementation en projet prévoit à cet effet la règle supplétive suivante : le remboursement de la première moitié de l'avance est imputé sur les sommes dues à l'adjudicataire quand le montant des prestations exécutées atteint trente pour cent du montant initial du marché et le remboursement de la deuxième moitié de l'avance est imputé sur les sommes dues quand le montant des prestations exécutées atteint soixante pour cent du montant initial du marché. Lorsqu'une seule facture (finale) doit être payée, l'imputation ne se fera qu'à ce moment-là. Le bénéfice de l'avance sera dans ce cas donc maintenu pendant toute la durée d'exécution.

Pour les marchés qui n'ont pas encore été lancés à la date d'entrée en vigueur de l'arrêté royal, lorsque l'adjudicateur décide d'accorder une telle avance, il doit indiquer le rythme et les modalités de remboursement de l'avance dans les documents du marché.

L'attention est attirée sur le fait qu'un remboursement intégral de l'avance au moment de la première facture n'est pas souhaitable car il peut compromettre l'objectif de la mesure. Dans la mesure du possible, il faut en effet éviter que le remboursement de l'avance entraîne à nouveau des problèmes de liquidités.

Pour les marchés encore à lancer à la date d'entrée en vigueur de l'arrêté royal, l'adjudicateur devra indiquer expressément dans les documents du marché s'il accordera ou non une avance. Il ne peut donc pas laisser les opérateurs économiques dans l'ignorance.

Il pourra annoncer qu'une telle avance sera de toute façon octroyée. Il pourra également choisir de ne pas attribuer d'avance dans le cadre du marché.

Pour les marchés déjà lancés ou en cours d'exécution au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal, les autorités administratives doivent en outre motiver pourquoi elles acceptent ou rejettent la demande d'un adjudicataire d'accorder une avance. Le projet ne règle pas les motifs qui peuvent être invoqués à cet effet. Si ceux-ci étaient définis de manière limitative, cela pourrait équivaloir, dans certains cas, à une obligation d'accorder une avance, alors que l'article 12, alinéa 2, de la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics ne semble permettre que la possibilité d'accorder une avance.

Il est prévu que l'adjudicataire qui souhaite recevoir une avance, pour les marchés déjà lancés ou en cours d'exécution au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal, doit introduire une demande écrite datée et signée à cet effet auprès de l'adjudicateur. Cette demande doit contenir tous les éléments nécessaires pour le paiement, sauf si l'adjudicateur en dispose déjà. Cette demande n'est pas nécessaire dans le cas où l'adjudicateur a déjà stipulé dans les documents du marché qu'il accordera une avance. Néanmoins, l'adjudicataire doit veiller à ce que l'adjudicateur dispose des éléments nécessaires (coordonnées bancaires) pour pouvoir procéder au paiement de l'avance.

Dans de nombreux cas, l'adjudicateur devra procéder à des ajustements budgétaires pour permettre le paiement de l'avance et il devra respecter les règles budgétaires. Il ne sera peut-être pas toujours évident pour les adjudicateurs de savoir si ces ajustements seront effectivement approuvés et combien de temps ils prendront, compte tenu, entre autres, du contrôle démocratique prévu le cas échéant. Avant la décision de l'octroi d'une avance, ce qui n'est possible que pour les marchés restant à lancer moyennant une disposition à cet effet dans les documents du marché, l'adjudicateur doit s'assurer de disposer des moyens financiers suffisants en vertu des règles budgétaires qui s'appliquent à lui.

Het ontwerp creëert zodoende de mogelijkheid voor de aanbesteder om hun opdrachtnemers waar nodig te ondersteunen door het versterken van hun liquiditeit, met name in gevallen waarbij deze laatste op dit vlak moeilijkheden ondervinden gelet op de voormelde uitzonderlijke omstandigheden.

Op die manier wordt een mogelijkheid geboden die ertoe bij kan dragen dat een faillissement in hoofde van opdrachtnemers vermeden wordt, hetgeen ook in het belang kan zijn voor de continuïteit van de openbare dienst en voor de economische orde van ons land.

De aanbesteder doet er goed aan om, voor de opdrachten die reeds gelanceerd of in uitvoering zijn bij de inwerkingtreding van het koninklijk besluit, de verzoeken om een voorschot toe te kennen zorgvuldig te analyseren en, wanneer gepast en mogelijk, hieraan gunstig gevolg te geven, desgevallend en zo nodig mits de budgettaire aanpassingen die zich aandienen, maar steeds mits naleving van de budgettaire regels die van toepassing zijn en die door het onderhavige ontwerp niet worden gewijzigd. De aanbesteder wordt zodoende aangespoord verzoeken om een voorschot toe te kennen niet systematisch en categorisch af te wijzen, gelet op de huidige uitzonderlijke situatie, maar zich begripvol op te stellen. Er wordt wel op gewezen dat, zodra het besluit tot toekenning van een voorschot is genomen, de aanbesteder over dertig kalenderdagen beschikt om het voorschot te betalen (voor de hypothese waarbij reeds in de opdrachtdocumenten werd aangegeven dat een voorschot zal toegekend worden begint deze termijn echter te lopen vanaf de sluiting van de opdracht). Indien dit niet wordt nageleefd, zijn er intresten voor betalingsachterstand verschuldigd alsook de in artikel 69 van het KB AUR bedoelde forfaitaire vergoeding.

Voor de opdrachten die bij de inwerkingtreding van het koninklijk besluit nog gelanceerd moeten worden doet de aanbesteder er eveneens goed aan zorgvuldig te analyseren of het gepast is de betaling van een voorschot in de opdrachtdocumenten te voorzien. In dat geval begint de betaaltermijn van het voorschot te lopen vanaf de sluiting van de opdracht (voor zover de aanbesteder over alle elementen beschikt om tot uitbetaling te kunnen overgaan).

De voormelde mogelijkheid moet dringend worden gecreëerd, aangezien de liquiditeit van de opdrachtnemers recent sterk is vermindert.

De voormelde mogelijkheid wordt in de tijd beperkt. Het verlenen van een dergelijke voorschot zal meer bepaald mogelijk zijn vanaf de tiende dag na de bekendmaking van het koninklijk besluit in het *Belgisch Staatsblad*, en dit voor alle opdrachten, dit wil zeggen voor de opdrachten die nog gelanceerd moeten worden, de opdrachten waarvoor de plaatsingsprocedure lopende is en voor de opdrachten die reeds in uitvoering zijn. Zoals reeds vermeld zal de aanbesteder, voor de opdrachten die op de voormelde datum nog gelanceerd moeten worden, slechts een voorschot kunnen toekennen, wanneer hij dit heeft voorzien in de opdrachtdocumenten (in dat geval zal hij overigens het voorschot moeten toekennen). Het toekennen van een dergelijk voorschot zal niet meer mogelijk zijn op grond van het onderhavige besluit voor opdrachten die op 31 december 2023 nog moeten worden bekendgemaakt of waarvoor de uitnodiging tot het indienen van een aanvraag tot deelneming of een offerte nog moet verstuurd worden (bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking). Voor de opdrachten waarvoor de plaatsingsprocedure op die datum reeds loopt of die op die datum reeds in uitvoering zijn, is de toekenning van een voorschot daarentegen nog steeds mogelijk na 31 december 2023.

Ten slotte werd rekening gehouden met de opmerkingen in het advies 72.410/1 van de Raad van State, gegeven op 4 november 2022.

Ik heb de eer te zijn,

Sire,
van Uwe Majesteit,
de zeer eerbiedige
en zeer getrouwe dienaar,

De Eerste Minister,
A. DE CROO

Le projet permet ainsi à l'adjudicateur de soutenir si nécessaire ses adjudicataires en renforçant leurs liquidités, notamment lorsque ces derniers rencontrent des difficultés, compte tenu des circonstances exceptionnelles susmentionnées.

Le projet offre ainsi une possibilité qui peut contribuer à éviter la faillite d'adjudicataires, ce qui peut également être dans l'intérêt de la continuité du service public et de l'ordre économique de notre pays.

Pour les marchés déjà lancés ou en cours d'exécution au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal, il est conseillé à l'adjudicateur d'analyser attentivement les demandes d'octroi d'une avance et, lorsque cela est approprié et possible, d'y donner une suite favorable, le cas échéant, sous réserve des ajustements budgétaires éventuels, mais toujours dans le respect des règles budgétaires applicables, qui ne sont pas modifiées par le présent projet. L'adjudicateur est donc invité à ne pas rejeter systématiquement et catégoriquement les demandes d'octroi d'une avance, compte tenu de la situation exceptionnelle actuelle, mais à faire preuve de compréhension. Il convient toutefois de noter qu'une fois que la décision d'accorder une avance a été prise, l'adjudicateur dispose de trente jours de calendrier pour payer l'avance (toutefois, en ce qui concerne l'hypothèse dans laquelle les documents du marché prévoient déjà l'octroi d'une avance, ce délai commence à courir à partir de la conclusion du marché). En cas de non-respect, des intérêts de retard sont dus ainsi que l'indemnité forfaitaire visée à l'article 69 de l'AR RGE.

Pour les marchés qui doivent encore être lancés au moment de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal, il est également conseillé à l'adjudicateur d'analyser soigneusement s'il est approprié de prévoir le paiement d'une avance dans les documents du marché. Dans ce cas, le délai de paiement de l'avance commence à courir dès la conclusion du marché (à condition que l'adjudicateur dispose de tous les éléments nécessaires pour procéder au paiement).

La possibilité susmentionnée doit être créée d'urgence, vu que les liquidités des adjudicataires ont récemment fortement diminué.

Cette possibilité supplémentaire est limitée dans le temps. En effet, l'octroi d'une telle avance sera possible dès le dixième jour qui suit la publication de l'arrêté royal au *Moniteur belge*, et ce pour tous les marchés à savoir les marchés à lancer, les marchés en cours de procédure de passation et les marchés déjà en cours d'exécution. Comme déjà mentionné, pour les marchés encore à lancer à la date susmentionnée, l'adjudicateur ne pourra accorder une avance que s'il l'a prévue dans les documents du marché (auquel cas, il devra d'ailleurs accorder l'avance). L'octroi d'une telle avance ne sera pas contre plus possible sur base du présent arrêté pour les marchés qui seront publiés ou pour lesquels l'invitation à introduire une demande de participation ou d'une offre n'a pas été lancée au 31 décembre 2023 (à défaut d'une obligation de publication préalable). Par contre, pour les marchés qui sont déjà en cours de procédure de passation ou déjà en cours d'exécution à cette date, l'octroi d'avance sera encore possible après le 31 décembre 2023.

Enfin, il a été tenu compte des remarques formulées dans l'avis 72.410/1 du Conseil d'Etat du 4 novembre 2022.

J'ai l'honneur d'être,

Sire,
de Votre Majesté,
le très respectueux
et très fidèle serviteur,

Le Premier Ministre,
A. DE CROO

Raad van State,
afdeling Wetgeving

Advies 72.410/1 van 4 november 2022 over een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de toekenning van voorschotten in het kader van overheidsopdrachten omwille van de economische situatie ingevolge de oorlog in Oekraïne'

Op 25 oktober 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Eerste Minister verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de toekenning van voorschotten in het kader van overheidsopdrachten omwille van de economische situatie ingevolge de oorlog in Oekraïne'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 27 oktober 2022. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPES en Inge VOS, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Barbara SPEYBROUCK, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Inge VOS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 november 2022.

*

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 3^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd als volgt:

«Vu la récente guerre en Ukraine, les différentes sanctions imposées à la Russie et les fluctuations et surtout les augmentations de prix qui affectent actuellement le marché, notamment pour l'achat d'énergie et de carburants, il est urgent de permettre, de manière temporaire, à côté des cas déjà prévus dans l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles d'exécution des marchés publics, le paiement d'une avance limitée pour les marchés qui doivent encore être lancés, pour les marchés qui ont été lancés mais qui ne sont pas encore en cours d'exécution et pour ceux qui sont déjà en cours, et même en l'absence d'une disposition en ce sens dans les documents du marché;

Vu que les adjudicateurs peuvent ainsi soutenir les adjudicataires en renforçant leur liquidité, notamment dans les cas où, compte tenu des circonstances exceptionnelles susmentionnées, les adjudicataires rencontrent des difficultés à cet égard;

Vu que les adjudicateurs ont ainsi la possibilité de contribuer à éviter la faillite de leurs adjudicataires, ce qui peut également être dans l'intérêt de la continuité du service public et de l'ordre économique de notre pays;

Compte tenu du fait que la liquidité des entreprises s'est récemment fortement détériorée, au vu des circonstances exceptionnelles susmentionnées, il est urgent de créer la possibilité susmentionnée».

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe om, naast de in artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 'tot bepaling van de algemene uitvoeringregels van de overheidsopdrachten' voorziene gevallen¹, de betaling van een beperkt voorschot tijdelijk mogelijk te maken voor de nog uit te schrijven opdrachten, voor de reeds uitgeschreven opdrachten die nog niet in uitvoering zijn en voor de opdrachten die reeds in uitvoering zijn, ook wanneer geen bepaling in die zin is voorzien in de opdrachtdocumenten.

Het is de bedoeling om het ontworpen besluit, met uitzondering van artikel 5, eerste lid, ervan, 2 in werking te laten treden op de dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad (artikel 6, eerste lid, van het ontwerp).

Het ontworpen besluit houdt voorts op uitwerking te hebben op 31 december 2023, voor de overheidsopdrachten die op deze datum nog niet werden bekendgemaakt en, bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking, voor de overheidsopdrachten waarbij op deze datum nog niet werd uitgenodigd tot het indienen van een offerte (artikel 6, derde lid).

Conseil d'État,
section de législation

Avis 72.410/1 du 4 novembre 2022 sur un projet d'arrêté royal 'relatif à l'octroi d'avances dans le cadre des marchés publics en raison de la situation économique suite à la guerre en Ukraine'

Le 25 octobre 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Premier Ministre à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal 'relatif à l'octroi d'avances dans le cadre des marchés publics en raison de la situation économique suite à la guerre en Ukraine'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 27 octobre 2022. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Chantal BAMPES et Inge VOS, conseillers d'État, Johan PUT, assesseur, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Barbara SPEYBROUCK, premier auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Inge VOS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 4 novembre 2022.

*

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée comme suit :

«Vu la récente guerre en Ukraine, les différentes sanctions imposées à la Russie et les fluctuations et surtout les augmentations de prix qui affectent actuellement le marché, notamment pour l'achat d'énergie et de carburants, il est urgent de permettre, de manière temporaire, à côté des cas déjà prévus dans l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles d'exécution des marchés publics, le paiement d'une avance limitée pour les marchés qui doivent encore être lancés, pour les marchés qui ont été lancés mais qui ne sont pas encore en cours d'exécution et pour ceux qui sont déjà en cours, et même en l'absence d'une disposition en ce sens dans les documents du marché ;

Vu que les adjudicateurs peuvent ainsi soutenir les adjudicataires en renforçant leur liquidité, notamment dans les cas où, compte tenu des circonstances exceptionnelles susmentionnées, les adjudicataires rencontrent des difficultés à cet égard ;

Vu que les adjudicateurs ont ainsi la possibilité de contribuer à éviter la faillite de leurs adjudicataires, ce qui peut également être dans l'intérêt de la continuité du service public et de l'ordre économique de notre pays ;

Compte tenu du fait que la liquidité des entreprises s'est récemment fortement détériorée, au vu des circonstances exceptionnelles susmentionnées, il est urgent de créer la possibilité susmentionnée ».

2. Conformément à l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de permettre, de manière temporaire, outre les cas prévus à l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 'établissant les règles générales d'exécution des marchés publics' 1, le paiement d'une avance limitée pour les marchés qui doivent encore être lancés, pour les marchés qui ont été lancés mais qui ne sont pas encore en cours d'exécution et pour ceux qui sont déjà en cours, même en l'absence d'une disposition en ce sens dans les documents du marché.

L'intention est de faire entrer l'arrêté en projet en vigueur le lendemain de sa publication au *Moniteur belge*, à l'exception de l'article 5, alinéa 1^{er}, de celui-ci 2 (article 6, alinéa 1^{er}, du projet).

Par ailleurs, l'arrêté en projet cesse d'être en vigueur le 31 décembre 2023, pour les marchés publics qui ne sont pas encore publiés au moment de cette date et pour les marchés publics pour lesquels, à défaut d'une obligation de publication préalable, l'invitation à introduire une offre n'a pas encore été lancée à cette date (article 6, alinéa 3).

4. De ontworpen tijdelijke voorschotregeling vormt een uitzondering op het beginsel dat betalingen alleen mogen worden gedaan voor verstrekte en aanvaarde prestaties.³

Rechtsgrond voor het ontwerp wordt gevonden in artikel 12, tweede lid, van de wet van 17 juni 2016 ‘inzake overheidsopdrachten’ overeenkomstig welke bepaling “[v]oorschotten (...) enkel [kunnen] worden toegestaan volgens de materiële en desgevallend procedurele voorwaarden vastgesteld door de Koning”.⁴

In zoverre de ontworpen regeling betrekking heeft op opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied, vinden deze bepalingen rechtsgrond in artikel 8, tweede lid, van de wet van 13 augustus 2011 ‘inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied’, dat bepaalt dat “voorschotten [kunnen] worden toegestaan volgens de voorwaarden vastgesteld door de Koning”.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

ALGEMENE OPMERKING

5. Luidens artikel 1 van het ontwerp is de ontworpen tijdelijke voorschotregeling van toepassing op de opdrachten die onder het toepassingsgebied vallen van de wet van 17 juni 2016, met uitzondering van de overheidsopdrachten waarvoor artikel 12 van deze wet niet van toepassing is⁵, evenals op de opdrachten die onder het toepassingsgebied vallen van de wet van 13 augustus 2011.

Aldus geldt de ontworpen tijdelijke voorschotregeling bijvoorbeeld niet voor de concessies die onder het toepassingsgebied vallen van de wet van 17 juni 2016 ‘betreffende de concessieovereenkomsten’, waarvoor nochtans artikel 57 van het koninklijk besluit van 25 juni 2017 ‘betreffende de plaatsing en de algemene uitvoeringsregels van de concessieovereenkomsten’⁶ in een met artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 vergelijkbare voorschotregeling voorziet.

Dit beperkt toepassingsgebied moet kunnen worden verantwoord in het licht van het grondwettelijk beginsel van gelijkheid en niet-discriminatie.

Hierover ondervraagd, verstrekte de gemachtigde de volgende verantwoording:

“In tegenstelling tot de overheidsopdrachten worden de concessieovereenkomsten gekenmerkt door een overdracht van het exploitatierisico, waardoor het niet gepast leek voor deze concessieovereenkomsten bijkomende flexibiliteit te creëren omtrent de mogelijkheid om een voorschot toe te kennen, temeer daar er voor de concessieovereenkomsten vaak ook een vergoeding bekomen wordt door de concessiehouder van de gebruiker.”

Het verdient aanbeveling om deze verantwoording voor het betrokken verschil in de het verslag aan de Koning te integreren.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 2

6.1. In artikel 2 van het ontwerp worden verschillende begrippen gehanteerd voor de bepaling van het referentiebedrag voor de berekening van het voorschot, zijnde “de initiële waarde van de opdracht” (artikel 2, eerste lid), “het oorspronkelijke bedrag van de opdracht” (tweede lid) en “de waarde per maand van de overeenkomst” (tweede lid).

Hierover ondervraagd, verklaarde de gemachtigde: “Er is inderdaad een probleem op het vlak van de terminologie. Het ware bij nader inzien beter geweest om het consequent te hebben over ‘initiële waarde’ (en ‘initiële maandelijkse waarde’).”

De rechtszekerheid vereist dat een eenvormige en consistente terminologie wordt gebruikt doorheen het ganse ontwerp, en alleszins binnen een en dezelfde bepaling. Daarbij valt op te merken dat artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 verwijst naar “het oorspronkelijke opdrachtbedrag” (“montant initial du marché”).

6.2. In artikel 2, tweede lid, van het ontwerp wordt bij een opdracht van meer dan twaalf maanden als referentiebedrag twaalf keer het oorspronkelijke bedrag van de opdracht genomen, “inclusief belastingen”, gedeeld door de in maanden uitgedrukte looptijd van de opdracht. In de andere gevallen in artikel 2 van het ontwerp wordt niet uitdrukkelijk aangegeven of de initiële waarde van de opdracht eveneens “inclusief belastingen” is.

Hierover ondervraagd, stelt de gemachtigde: “Dit is de bedoeling maar moet wellicht duidelijker worden aangegeven”. Dit dient inderdaad te worden verduidelijkt in de tekst van het ontwerp.

6.3. In artikel 2, tweede lid, van het ontwerp wordt bij een opdracht van onbepaalde duur voorts voor de berekening van het maximumbedrag als referentie “de waarde per maand van de overeenkomst” vermenigvuldigd met twaalf in aanmerking genomen.

4. Le régime d’avances temporaire, en projet, constitue une exception au principe selon lequel des paiements ne peuvent être effectués que pour un service fait et accepté.³

Le projet trouve son fondement juridique dans l’article 12, alinéa 2, de la loi du 17 juin 2016 ‘relative aux marchés publics’, selon lequel « des avances peuvent être accordées mais uniquement selon les conditions matérielles et, le cas échéant, procédurales fixées par le Roi »⁴.

Dans la mesure où le régime en projet a trait à des marchés publics dans le domaine de la défense et de la sécurité, ces dispositions trouvent un fondement juridique dans l’article 8, alinéa 2, de la loi du 13 août 2011 ‘relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité’, qui dispose que « des avances peuvent être accordées selon les conditions fixées par le Roi ».

EXAMEN DU TEXTE

OBSERVATION GÉNÉRALE

5. Selon l’article 1^{er} du projet, le régime d’avances temporaire, en projet, s’applique aux marchés publics ressortissant du champ d’application de la loi du 17 juin 2016, à l’exception des marchés publics pour lesquels l’article 12 de cette loi n’est pas d’application⁵, ainsi qu’aux marchés ressortissant du champ d’application de la loi du 13 août 2011.

Ainsi, le régime d’avances temporaire, en projet, ne vaut par exemple pas pour les concessions relevant du champ d’application de la loi du 17 juin 2016 ‘relative aux contrats de concession’, pour lesquelles l’article 57 de l’arrêté royal du 25 juin 2017 ‘relatif à la passation et aux règles générales d’exécution des contrats de concession’⁶ prévoit cependant un régime d’avances comparable à celui de l’article 67 de l’arrêté royal du 14 janvier 2013.

Il s’impose de pouvoir justifier ce champ d’application restreint à la lumière du principe constitutionnel d’égalité et de non-discrimination.

Interrogé à ce sujet, le délégué a fourni la justification suivante :

« In tegenstelling tot de overheidsopdrachten worden de concessieovereenkomsten gekenmerkt door een overdracht van het exploitatierisico, waardoor het niet gepast leek voor deze concessieovereenkomsten bijkomende flexibiliteit te creëren omtrent de mogelijkheid om een voorschot toe te kennen, temeer daar er voor de concessieovereenkomsten vaak ook een vergoeding bekomen wordt door de concessiehouder van de gebruiker ».

Il est recommandé d’intégrer cette justification de la différence en question dans le rapport au Roi.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

Article 2

6.1. L’article 2 du projet recourt à différentes notions pour fixer le montant de référence pour le calcul de l’avance, à savoir « la valeur initiale du marché » (article 2, alinéa 1^{er}), « le montant initial du marché » (alinéa 2) et « la valeur mensuelle du marché » (alinéa 2).

Interrogé à ce sujet, le délégué a déclaré : « Er is inderdaad een probleem op het vlak van de terminologie. Het ware bij nader inzien beter geweest om het consequent te hebben over ‘initiële waarde’ (en ‘initiële maandelijkse waarde’). ».

La sécurité juridique requiert l’utilisation d’une terminologie uniforme et cohérente dans l’ensemble du projet, et en tout état de cause au sein d’une même disposition. Il convient d’observer par ailleurs que l’article 67 de l’arrêté royal du 14 janvier 2013 fait mention du « montant initial du marché ».

6.2. À l’article 2, alinéa 2, du projet, dans le cas d’un marché de plus de douze mois, le montant de référence pris en considération est égal à douze fois le montant initial du marché, « toute taxe comprise », divisé par sa durée exprimée en mois. Dans les autres cas évoqués à l’article 2 du projet, il n’est pas indiqué expressément si la valeur initiale du marché est également « toute taxe comprise ».

Interrogé à ce sujet, le délégué a déclaré : « Dit is de bedoeling maar moet wellicht duidelijker worden aangegeven ». Il convient en effet de le préciser dans le texte du projet.

6.3. À l’article 2, alinéa 2, du projet, dans le cas d’un marché à durée indéterminée, la référence prise en considération pour le calcul du plafond est égale à « la valeur mensuelle du marché » multipliée par douze.

In de Nederlandse tekst dient het woord “opdracht” te worden gehanteerd in de plaats van “overeenkomst”.

Voorts rijst de vraag of in het geval van een opdracht van onbepaalde duur de initiële maandelijkse waarde, vereist om overeenkomstig artikel 2, tweede lid, van het ontwerp het maximumbedrag te kunnen berekenen, steeds gekend zal zijn.⁷ Het komt de steller van het ontwerp toe de ontworpen bepaling in dat licht aan een bijkomend onderzoek te onderwerpen.

Artikel 3

7. In artikel 3, derde lid, van het ontwerp wordt verwezen naar de betaling van “voorschotten” die kunnen worden geschorst. Uit artikel 2, eerste lid, van het ontwerp volgt evenwel dat voor een opdracht “een voorschot” kan worden toegerekend. Hierover ondervraagd, bevestigde de gemachtigde dat in artikel 3, derde lid, de zinsnede “De betaling van voorschotten” dient te worden vervangen door “De betaling van het voorschot”.

8. Volgens artikel 3, derde lid, van het ontwerp kan de betaling van het voorschot worden geschorst indien wordt vastgesteld dat de opdrachtnemer zijn contractuele verplichtingen niet nakomt of de toepasselijke verplichtingen op het gebied van het milieu-, sociaal en arbeidsrecht overtreedt.

Luidens artikel 4 van het ontwerp vindt de betaling van het voorschot plaats binnen dertig kalenderdagen vanaf de beslissing tot toekenning van het voorschot dan wel vanaf de sluiting van de opdracht, ingeval in de opdrachtdocumenten werd aangegeven dat de aanbesteder een voorschot toekent. Bij overschrijding van deze betalingstermijnen zijn intresten en een forfaitaire vergoeding van rechtswege verschuldigd.

Gevraagd hoe artikel 3, derde lid, van het ontwerp zich verhoudt tot artikel 4 van het ontwerp, antwoordde de gemachtigde:

“In het dispositief wordt de link niet op uitdrukkelijke wijze gemaakt. De betreffende zin werd overgenomen uit artikel 67, § 2, tweede lid, van het KB AUR. Men kan zich de vraag stellen of het niet onlogisch zou zijn dat de intresten voor laattijdige betaling in de betreffende hypothese

a) beginnen lopen of

b) nog verder toenemen (wanneer de betreffende hypothese slechts optreedt wanneer de betalingstermijn al is overschreden).

Het zou met name onlogisch zijn, wat het voormelde punt b) betreft, om de intresten te laten toenemen in de hypothese waarbij het arbeids-, sociaal of milieurecht niet wordt nageleefd, zo komt me althans voor.”⁸

Het verdient aanbeveling om dit in de tekst van het ontwerp te verduidelijken, minstens om de verhouding tussen beide bepalingen toe te lichten in het verslag aan de Koning.

Artikel 4

9. In artikel 4 van het ontwerp is sprake van het verschuldigd zijn van een voorschot “in uitvoering van het onderhavig koninklijk besluit”.

Gevraagd hoe deze verplichting te rijmen valt met de overige bepalingen van het ontwerp waaruit blijkt dat het slechts gaat over een mogelijkheid voor de aanbesteder om een voorschot toe te kennen, antwoordde de gemachtigde:

“De zinsnede lijkt inderdaad niet correct. Bijvoorbeeld kan overwogen [worden] de woorden ‘Indien een voorschot verschuldigd is in uitvoering van het onderhavige koninklijk besluit, dan’ te vervangen door de woorden ‘Wanneer de aanbesteder beslist een voorschot toe te kennen in uitvoering van artikel 2 of wanneer de opdrachtdocumenten in de toekenning van een voorschot voorzien.’”

Artikel 4 van het ontwerp dient te worden geherformuleerd in de zin dat daaruit duidelijk blijkt dat het gaat om een mogelijkheid en niet om een verplichting. Voorts dient in de aldus geherformuleerde bepaling tot uiting te komen dat het gaat om de toekenning van een voorschot ter uitvoering van het ontworpen besluit.⁹ Artikel 4 van het ontwerp zou aldus kunnen aanvangen als volgt: “Indien een voorschot wordt toegerekend ter uitvoering van het onderhavige koninklijk besluit, (...)”.

Artikel 5

10. Artikel 5, eerste lid, van het ontwerp verplicht de aanbesteder om in de opdrachtdocumenten naar het ontworpen besluit te verwijzen, behalve in het in het tweede lid bedoelde geval.

Hierover ondervraagd, gaf de gemachtigde nog de volgende toelichting:

“De bedoeling is vooral dat deze maatregel bijdraagt aan de kenbaarheid van de regeling bij de opdrachtnemers. De maatregel is er eveneens op gericht te vermijden dat aanbesteders de facto het bestaan

Dans le texte néerlandais, on emploiera le mot « opdracht » au lieu de « overeenkomst ».

La question se pose en outre de savoir si dans le cas d’un marché à durée indéterminée, la valeur mensuelle initiale, requise pour pouvoir calculer le plafond conformément à l’article 2, alinéa 2, du projet, sera toujours connue. Il appartient à l’auteur du projet de réexaminer la disposition en projet sous cet angle.

Article 3

7. L’article 3, alinéa 3, du projet fait référence au paiement des « avances » qui peut être suspendu. Il découle toutefois de l’article 2, alinéa 1^{er}, du projet, qu’« une avance » peut être accordée pour un marché. Interrogé sur ce point, le délégué a confirmé qu’à l’article 3, alinéa 3, le membre de phrase « Le paiement des avances » doit être remplacé par « Le paiement de l’avance ».

8. Selon l’article 3, alinéa 3, du projet, le paiement de l’avance peut être suspendu s’il est constaté que l’adjudicataire ne respecte pas ses obligations contractuelles ou s’il contrevient aux obligations applicables dans le domaine du droit de l’environnement, du droit social et du droit du travail.

En vertu de l’article 4 du projet, le paiement de l’avance est effectué dans un délai de trente jours calendrier à compter de la décision d’octroi de l’avance ou, s’il a déjà été indiqué dans les documents du marché que l’adjudicataire accorde une avance, à compter de la conclusion du marché. En cas de dépassement de ces délais de paiement, des intérêts et une indemnité forfaitaire sont dus de plein droit.

À la question de savoir comment l’article 3, alinéa 3, du projet s’articule avec l’article 4 du projet, le délégué a répondu :

« In het dispositief wordt de link niet op uitdrukkelijke wijze gemaakt. De betreffende zin werd overgenomen uit artikel 67, § 2, tweede lid, van het KB AUR. Men kan zich de vraag stellen of het niet onlogisch zou zijn dat de intresten voor laattijdige betaling in de betreffende hypothese

a) beginnen lopen of

b) nog verder toenemen (wanneer de betreffende hypothese slechts optreedt wanneer de betalingstermijn al is overschreden).

Het zou met name onlogisch zijn, wat het voormelde punt b) betreft, om de intresten te laten toenemen in de hypothese waarbij het arbeids-, sociaal of milieurecht niet wordt nageleefd, zo komt me althans voor » 8.

Il est recommandé de le préciser dans le texte du projet, ou à tout le moins d’expliquer le lien entre ces deux dispositions dans le rapport au Roi.

Article 4

9. À l’article 4 du projet, il est question d’une avance due « en exécution du présent arrêté royal ».

Interrogé sur la manière de concilier cette obligation avec les autres dispositions du projet dont il découle qu’il s’agit uniquement d’une possibilité pour l’adjudicateur d’accorder une avance, le délégué a répondu :

« De zinsnede lijkt inderdaad niet correct. Bijvoorbeeld kan overwogen [worden] de woorden ‘Indien een voorschot verschuldigd is in uitvoering van het onderhavige koninklijk besluit, dan’ te vervangen door de woorden ‘Wanneer de aanbesteder beslist een voorschot toe te kennen in uitvoering van artikel 2 of wanneer de opdrachtdocumenten in de toekenning van een voorschot voorzien.’ ».

Il y a lieu de reformuler l’article 4 du projet de manière telle qu’il en ressorte clairement qu’il s’agit d’une possibilité et non d’une obligation. En outre, la disposition ainsi reformulée doit indiquer qu’il s’agit de l’octroi d’une avance en exécution de l’arrêté en projet 9. Le début de l’article 4 du projet pourrait dès lors être rédigé comme suit : « Si une avance est accordée en exécution du présent arrêté royal, (...) ».

Article 5

10. L’article 5, alinéa 1^{er}, du projet oblige l’adjudicateur à faire référence à l’arrêté en projet dans les documents du marché, sauf dans le cas visé à l’alinéa 2.

Interrogé à ce propos, le délégué a encore donné les explications suivantes :

« De bedoeling is vooral dat deze maatregel bijdraagt aan de kenbaarheid van de regeling bij de opdrachtnemers. De maatregel is er eveneens op gericht te vermijden dat aanbesteders de facto het bestaan

van het koninklijk besluit zouden negeren. De techniek waarbij wordt opgelegd te verwijzen naar een bestaande regeling werd ook aangevend in artikel 12, § 4, van het KB AUR.

(H)et betreft louter een verwijzing naar het koninklijk besluit, maar in de hypothese waarbij de aanbesteder in de opdrachtdocumenten heeft voorzien dat er sowieso een voorschot zal toegekend worden, kan er misschien verwarring optreden. Daarom moet misschien overwogen worden om een bepaling toe te voegen waarin de hypothese wordt behandeld waarbij de aanbesteder in de opdrachtdocumenten aangeeft dat een voorschot zal toegekend worden, waarbij de aanbesteder zijn vrijheid in de opdrachtdocumenten dus reeds heeft beperkt. In een dergelijk geval moet het betreffende voorschot worden toegekend.”

Omwille van de rechtszekerheid is het raadzaam om de voormelde hypothese tevens op te nemen in de tekst van het ontwerp.

11. Meer in het algemeen rijst echter de vraag of voor de nog uit te schrijven opdrachten de loutere verplichting om in de opdrachtdocumenten naar het ontworpen besluit te verwijzen afdoende is in het licht van het gelijkheids- en transparantiebeginsel¹⁰ en of het niet in alle gevallen¹¹ raadzaam is voor de aanbesteder om reeds in de opdrachtdocumenten aan te geven of hij al dan niet gebruik zal maken van de mogelijkheid om een voorschot toe te kennen ter uitvoering van het ontworpen besluit.

De griffier,
Wim GEURTS

De voorzitter,
Marnix VAN DAMME

Nota's

¹ Artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 luidt:

“§ 1. Er kunnen voorschotten aan de opdrachtnemer worden toegestaan in de hierna opgesomde gevallen:

1° overeenkomstig de in de opdrachtdocumenten vastgestelde modaliteiten voor opdrachten die ten aanzien van hun bedrag zeer belangrijke voorafgaande investeringen vergen, die uitsluitend voor hun uitvoering bestemd zijn:

- a) hetzij voor het oprichten van bouwwerken of installaties;
- b) hetzij voor de aankoop van materieel, machines of gereedschappen;
- c) hetzij voor de aankoop van octrooien, productie- of verbeteringslicenties;
- d) hetzij voor studies, proeven, aanpassingen of de bouw van prototypes;

2° voor de overheidsopdrachten voor leveringen of voor diensten die dienen te worden gegund:

- a) aan andere Staten of een internationale organisatie;
- b) aan leveranciers of dienstverleners waarmee verplicht moet gehandeld worden en die het storten van voorschotten als voorwaarde stellen voor het aanvaarden van de opdracht;
- c) aan een bevoorradings- of herstellingsinrichting die door Staten is opgericht;
- d) in het kader van de gemeenschappelijk door verschillende Staten of internationale instellingen gefinancierde programma's voor navorsing, uittesten, studie, vervolmaking, ontwikkeling of productie;

3° voor de overheidsopdrachten voor diensten van luchtvervoer van passagiers van categorie 3 van bijlage II, A, van de wet of van categorie 6 van bijlage 1 van de wet defensie en veiligheid, al naargelang;

4° voor de opdrachten voor leveringen of diensten die, volgens de gebruiken, hetzij op basis van een abonnement zijn gesloten, hetzij een voorafgaande betaling vereisen;

5° [...]

Het bedrag van de voorschotten mag vijftig percent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag niet overschrijden, behoudens in de gevallen vermeld onder 2° tot 4°.

§ 2. De betaling van het voorschot is onderworpen aan het indienen door de opdrachtnemer van een schriftelijke gedateerde en ondertekende aanvraag met dit oogmerk.

De betaling van voorschotten kan worden geschorst indien vastgesteld wordt dat de opdrachtnemer zijn contractuele verplichtingen niet nakomt of de bepalingen van artikel 7 van de wet of artikel 41 van de wet defensie en veiligheid, al naargelang, overtreedt.

De aanbesteder houdt het door middel van de voorschotten reeds betaalde bedrag ter compensatie in op de bedragen die na deze betaling opeisbaar worden, overeenkomstig de modaliteiten van de opdrachtdocumenten.”

2 Deze bepaling, die de aanbesteder verplicht om in de opdrachtdocumenten naar het ontworpen besluit te verwijzen, behalve in het in het tweede lid bedoelde geval, treedt in werking op de tiende dag na de bekendmaking van het ontworpen besluit in het *Belgisch Staatsblad*,

van het koninklijk besluit zouden negeren. De techniek waarbij wordt opgelegd te verwijzen naar een bestaande regeling werd ook aangevend in artikel 12, § 4, van het KB AUR.

(H)et betreft louter een verwijzing naar het koninklijk besluit, maar in de hypothese waarbij de aanbesteder in de opdrachtdocumenten heeft voorzien dat er sowieso een voorschot zal toegekend worden, kan er misschien verwarring optreden. Daarom moet misschien overwogen worden om een bepaling toe te voegen waarin de hypothese wordt behandeld waarbij de aanbesteder in de opdrachtdocumenten aangeeft dat een voorschot zal toegekend worden, waarbij de aanbesteder zijn vrijheid in de opdrachtdocumenten dus reeds heeft beperkt. In een dergelijk geval moet het betreffende voorschot worden toegekend ».

Dans un souci de sécurité juridique, il est conseillé de faire figurer également l'hypothèse précitée dans le texte du projet.

11. Plus généralement, la question se pose cependant de savoir si pour les marchés encore à lancer, la simple obligation de faire référence à l'arrêté en projet dans les documents du marché est adéquate à la lumière du principe d'égalité et de transparence¹⁰ et s'il ne serait pas préférable, dans tous les cas¹¹, que l'adjudicateur indique déjà dans les documents du marché s'il va faire usage ou non de la possibilité d'accorder une avance en exécution de l'arrêté en projet.

Le greffier,
Wim GEURTS

Le président,
Marnix VAN DAMME

Notes

¹ L'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 s'énonce comme suit :

« § 1^{er}. Des avances peuvent être accordées à l'adjudicataire dans les cas énumérés ci-après :

1° suivant les modalités fixées par les documents du marché, pour les marchés qui, par rapport à leur montant, nécessitent des investissements préalables de valeur considérable, tout en étant spécifiquement liés à leur exécution :

- a) soit pour la réalisation de constructions ou installations ;
- b) soit pour l'achat de matériel, machines ou outillages ;

c) soit pour l'acquisition de brevets ou de licences de production ou de perfectionnement ;

d) soit pour les études, essais, mises au point ou réalisations de prototypes ;

2° pour les marchés publics de fournitures ou de services qu'il s'impose de conclure :

- a) avec d'autres Etats ou une organisation internationale ;
- b) avec des fournisseurs ou des prestataires de services avec lesquels il faut nécessairement traiter et qui subordonnent l'acceptation du marché au versement d'avances ;
- c) avec un organisme d'approvisionnement ou de réparation constitué par des Etats ;
- d) dans le cadre de programmes de recherche, d'essai, d'étude, de mise au point, de développement ou de production financés en commun par plusieurs Etats ou organisations internationales ;

3° pour les marchés publics de services de transport aérien de voyageurs de la catégorie 3 de l'annexe II, A, de la loi ou de la catégorie 6 de l'annexe 1 de la loi défense et sécurité, selon le cas ;

4° pour les marchés de fournitures ou de services qui, selon les usages, sont conclus sur la base d'un abonnement ou pour lesquels un paiement préalable est requis ;

5° [...]

Le montant des avances ne peut excéder cinquante pour cent du montant initial du marché, sauf dans les cas visés au 2° à 4°.

§ 2. Le paiement de l'avance est subordonné à l'introduction par l'adjudicataire d'une demande écrite datée et signée à cet effet.

Le paiement des avances peut être suspendu s'il est constaté que l'adjudicataire ne respecte pas ses obligations contractuelles ou s'il contrevient aux dispositions de l'article 7 de la loi ou de l'article 41 de la loi défense et sécurité, selon le cas.

Le montant déjà payé pour les avances doit être déduit par compensation du montant dû sur la base des acomptes introduits ultérieurement au paiement de ces avances, suivant les modalités prévues dans les documents du marché ».

² Cette disposition, qui contraint l'adjudicateur à faire référence à l'arrêté en projet dans les documents du marché, sauf dans le cas visé à l'alinéa 2, entre en vigueur le dixième jour suivant la publication de l'arrêté en projet au *Moniteur belge*, pour les marchés publics qui sont ou

voor de overheidsopdrachten die vanaf die datum worden bekendgemaakt of hadden moeten worden bekendgemaakt in het Publicatieblad van de Europese Unie of in het Bulletin der Aanbestedingen, alsook voor de overheidsopdrachten waarvan, bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking, vanaf die datum wordt uitgenodigd tot het indienen van een aanvraag tot deelneming of een offerte (artikel 6, tweede lid).

³ Zie artikel 12, eerste lid, van de wet van 17 juni 2016 'inzake overheidsopdrachten' en artikel 8, eerste lid, van de wet van 13 augustus 2011 'inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied'.

⁴ Daarbij wordt aangenomen dat de ontworpen regeling, net als artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013, niet beoogt afbreuk te doen aan de bepalingen ter uitvoering van artikel 134 van de wetten op de Rijkscomptabiliteit, gecoördineerd op 17 juli 1991. Luidens artikel 134, eerste lid, bepalen de betrokken ministers en de minister van Financiën de algemene voorwaarden waaronder de contracten en overeenkomsten, door de Staatsbedrijven gesloten voor werken en leveringen de betaling van voorschotten mogen bedingen, alvorens de dienst verstrekt en aanvaard is.

⁵ De overheidsopdrachten van beperkte waarde zijn overheidsopdrachten waarvan de geraamde waarde lager is dan 30.000 euro en zij zijn niet onderworpen aan artikel 12 van de wet van 17 juni 2016 (het beginsel van betaling voor verstrekte en aanvaarde prestatie), tenzij dit is voorzien in de opdrachtdocumenten (zie artikelen 92 en 162 van de wet van 17 juni 2016 en de artikelen 5, tweede lid, en 6, § 5, van het koninklijk besluit van 14 januari 2013).

⁶ Dit ter uitvoering van artikel 29, tweede lid, van de wet van 17 juni 2016 'betreffende de concessieovereenkomsten'.

⁷ Zoals in geval van een opdracht tegen globale prijs voor onbepaalde duur, waarbij een forfaitaire prijs het geheel van de prestaties van de opdracht of van elke post dekt (art. 2, 3^o, koninklijk besluit 18 april 2017 'plaatsing overheidsopdrachten in de klassieke sectoren').

⁸ Zie voetnoot 1 voor de tekst van artikel 67, § 2, tweede lid, van het koninklijk besluit van 14 januari 2013.

⁹ En dus niet met toepassing van artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013.

¹⁰ Het transparantiebeginsel vereist immers dat alle voorwaarden en modaliteiten van de gunningsprocedure op een duidelijke, precieze en ondubbelzinnige wijze in de aankondiging van de opdracht of in het bestek worden geformuleerd, opdat alle behoorlijk geïnformeerde en normaal oplettende ondernemers de juiste draagwijdte ervan kunnen begrijpen en deze op dezelfde manier kunnen interpreteren. Het beginsel van gelijke behandeling vereist dat alle inschrijvers bij het indienen van hun inschrijving dezelfde kansen krijgen, exact de procedurele verplichtingen kennen en er zeker van zijn dat deze verplichtingen voor alle concurrenten gelden (zie o.m. HvJ 14 januari 2021, C-387/19, RTS Infra, ECLI:EU:C:2021:13, punt 35; HvJ 14 december 2016, C-171/15, Connexion Taxi Services, EU:C:2016:948, punten 39 en 40).

¹¹ En dus niet beperkt tot het in artikel 5, tweede lid, van het ontwerp vermelde geval en de bijkomende hypothese aangegeven door de gemachtigde.

auraient dû être publiés au Journal officiel de l'Union européenne ou au Bulletin des adjudications à cette date, ainsi que pour les marchés publics pour lesquels, à défaut d'une obligation de publication préalable, l'invitation à introduire une demande de participation ou une offre est lancée à cette date (article 6, alinéa 2).

³ Voir l'article 12, alinéa 1^{er}, de la loi du 17 juin 2016 'relative aux marchés publics' et l'article 8, alinéa 1^{er}, de la loi du 13 août 2011 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité'.

⁴ À cet égard, il est admis que le régime en projet, tout comme l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013, ne vise pas à porter atteinte aux dispositions prises en exécution de l'article 134 des lois sur la comptabilité de l'État, coordonnées le 17 juillet 1991. Aux termes de l'article 134, alinéa 1^{er}, les Ministres intéressés et le Ministre des finances déterminent les conditions générales auxquelles les contrats et marchés pour travaux ou fournitures conclus par les entreprises d'État peuvent stipuler le paiement d'avances avant un service fait et accepté.

⁵ Les marchés publics de faible montant sont des marchés publics dont le montant estimé est inférieur à 30.000 euros et ceux-ci ne sont pas soumis à l'article 12 de la loi du 17 juin 2016 (le principe du paiement effectué pour un service fait et accepté), à moins que cela ne soit prévu dans les documents du marché (voir les articles 92 et 162 de la loi du 17 juin 2016 et les articles 5, alinéa 2, et 6, § 5, de l'arrêté royal du 14 janvier 2013).

⁶ Et ce en exécution de l'article 29, alinéa 2, de la loi du 17 juin 2016 'relative aux contrats de concession'.

⁷ Comme dans le cas d'un marché à prix global à durée indéterminée, dans lequel un prix forfaitaire couvre l'ensemble des prestations du marché ou de chacun des postes (art. 2, 3^o, de l'arrêté royal du 18 avril 2017 'relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques').

⁸ Voir note de bas de page 1 pour le texte de l'article 67, § 2, alinéa 2, de l'arrêté royal du 14 janvier 2013.

⁹ Et donc pas en application de l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013.

¹⁰ En effet, en vertu du principe de transparence, l'ensemble des conditions et des modalités de la procédure d'attribution doivent être formulées de manière claire, précise et univoque dans l'avis de marché ou dans le cahier des charges de façon à permettre à tous les opérateurs économiques raisonnablement informés et normalement diligents d'en comprendre la portée exacte et de les interpréter de la même manière. Le principe d'égalité de traitement exige que les opérateurs économiques intéressés d'un marché public disposent des mêmes chances dans la formulation de leurs offres, connaissent exactement les contraintes de la procédure et soient assurés en fait que les mêmes exigences valent pour tous les concurrents (voir notamment C.J.U.E., 14 janvier 2021, C-387/19, RTS Infra, ECLI:EU:C:2021:13, point 35; C.J.U.E., 14 décembre 2016, C-171/15, Connexion Taxi Services, EU:C:2016:948, points 39 et 40).

¹¹ Et donc pas seulement dans le cas mentionné à l'article 5, alinéa 2, du projet et dans l'hypothèse supplémentaire mentionnée par le délégué.

29 NOVEMBER 2022. — Koninklijk besluit betreffende de toekenning van een voorschot in het kader van overheidsopdrachten omwille van de economische situatie ingevolge de oorlog in Oekraïne

FILIP, Koning der Belgen,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, Onze Groet.

Gelet op de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten, artikel 12, tweede lid;

Gelet op de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, artikel 8, tweede lid;

Gelet op het verzoek om spoedbehandeling, gemotiveerd als volgt :

Gelet op de recente oorlog in Oekraïne, de diverse sancties die genomen werden tegen Rusland en de prijschommelingen en vooral prijsstijgingen waaraan de markt momenteel onderhevig is, met name wat de aankoop van energie en brandstoffen betreft, is het dringend noodzakelijk dat de betaling van een beperkt voorschot tijdelijk mogelijk gemaakt wordt voor de nog te lanceren opdrachten, voor de reeds gelanceerde opdrachten die nog niet in uitvoering zijn, alsook voor deze die reeds in uitvoering zijn, naast de reeds in artikel 67 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten voorziene gevallen en ook zonder dat een bepaling in die zin voorzien is in de opdrachtdocumenten;

29 NOVEMBRE 2022. — Arrêté royal relatif à l'octroi d'une avance dans le cadre des marchés publics en raison de la situation économique suite à la guerre en Ukraine

PHILIPPE, Roi des Belges,

A tous, présents et à venir, Salut.

Vu la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics, article 12, alinéa 2 ;

Vu la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, article 8, alinéa 2 ;

Vu l'urgence motivée comme suit :

Vu la récente guerre en Ukraine, les différentes sanctions imposées à la Russie et les fluctuations et surtout les augmentations de prix qui affectent actuellement le marché, notamment pour l'achat d'énergie et de carburants, il est urgent de permettre, de manière temporaire, à côté des cas déjà prévus à l'article 67 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics, le paiement d'une avance limitée pour les marchés qui doivent encore être lancés, pour les marchés qui ont été lancés mais qui ne sont pas encore en cours d'exécution et pour ceux qui sont déjà en cours, et même en l'absence d'une disposition en ce sens dans les documents du marché ;

Gelet op het feit dat de aanbesteders op die wijze hun opdrachtnemers kunnen ondersteunen door hun liquiditeit te versterken, met name in gevallen waarbij opdrachtnemers op dit vlak moeilijkheden ondervinden gelet op de voormelde uitzonderlijke omstandigheden;

Gelet op het feit dat aanbesteders op die manier een mogelijkheid wordt geboden om ertoe bij te dragen dat een faillissement in hoofde van hun opdrachtnemers vermeden wordt, hetgeen ook in het belang kan zijn voor de continuïteit van de openbare dienst en voor de economische orde van ons land;

Gelet op het feit dat de liquiditeit van de ondernemingen recent sterk is verslechterd, gelet op de voormelde uitzonderlijke omstandigheden, waardoor de voormelde mogelijkheid dringend moet worden gecreëerd;

Gelet op de advies van de Commissie voor de overheidsopdrachten, gegeven op 19 september 2022;

Gelet op het advies van de inspecteur van Financiën, gegeven op 23 september 2022;

Gelet op de akkoordbevinding van de Staatssecretaris voor Begroting, gegeven op 4 oktober 2022;

Gelet op het advies 72.410/1 van de Raad van State, gegeven op 4 november 2022, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Op de voordracht van de Eerste Minister en op het advies van de in Raad vergaderde Ministers,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij :

Artikel 1. Het onderhavige koninklijk besluit is van toepassing op de volgende opdrachten :

1° de overheidsopdrachten die onder het toepassingsgebied vallen van de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten, met uitzondering van de overheidsopdrachten waarvoor artikel 12 van deze wet niet van toepassing is ;

2° de opdrachten die onder het toepassingsgebied vallen van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied.

Art. 2. § 1. De aanbesteder kan, voor de opdrachten die in uitvoering zijn op de in artikel 6, eerste lid, bedoelde datum en zelfs zonder bepaling in die zin in de opdrachtdocumenten, een voorschot toekennen aan de opdrachtnemer van maximum twintig procent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde. Hetzelfde geldt voor de overheidsopdrachten die voorafgaand aan de voormelde datum werden bekendgemaakt of hadden moeten worden bekendgemaakt, alsook voor de overheidsopdrachten waarvoor, bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking, voorafgaand aan de voormelde datum werd uitgenodigd tot het indienen van een aanvraag tot deelneming of een offerte.

Wanneer de looptijd van de opdracht meer dan twaalf maanden bedraagt wordt, in afwijking van het eerste lid, voor de berekening van het in het eerste lid bedoelde maximumbedrag van twintig procent, als referentie een bedrag genomen dat gelijk is aan twaalf keer het oorspronkelijke opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde, gedeeld door de in maanden uitgedrukte looptijd van de opdracht. In het geval van een opdracht van onbepaalde duur, wordt voor de berekening van het voormelde maximumbedrag, als referentie het oorspronkelijke maandelijkse opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde, vermenigvuldigd met twaalf genomen, tenzij wanneer de opdracht gesloten wordt tegen globale prijs, in welk geval het eerste lid wordt toegepast.

Het eerste lid is niet van toepassing wanneer de uitvoeringstermijn van de overheidsopdracht korter is dan twee maanden. Het eerste lid is evenmin van toepassing op de raamovereenkomsten, maar wel op de opdrachten gebaseerd op een raamovereenkomst.

De terugbetaling van het in het eerste lid bedoelde voorschot wordt verrekend met de bedragen die verschuldigd zijn aan de opdrachtnemer, volgens het ritme en de modaliteiten als voorzien in de opdrachtdocumenten. In afwezigheid van bepaling in de opdrachtdocumenten in die zin, wordt de terugbetaling van de eerste helft van het voorschot verrekend met de aan de opdrachtnemer verschuldigde sommen, wanneer de waarde van de uitgevoerde prestaties dertig procent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag bereikt en wordt de terugbetaling van de tweede helft van het voorschot verrekend met de aan de opdrachtnemer verschuldigde sommen wanneer de waarde van de uitgevoerde prestaties zestig procent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag bereikt. Alle voormelde bedragen worden begrepen als bedragen inclusief belasting over de toegevoegde waarde.

Vu que les adjudicateurs peuvent ainsi soutenir les adjudicataires en renforçant leur liquidité, notamment dans les cas où, compte tenu des circonstances exceptionnelles susmentionnées, les adjudicataires rencontrent des difficultés à cet égard ;

Vu que les adjudicateurs ont ainsi la possibilité de contribuer à éviter la faillite de leurs adjudicataires, ce qui peut également être dans l'intérêt de la continuité du service public et de l'ordre économique de notre pays ;

Compte tenu du fait que la liquidité des entreprises s'est récemment fortement détériorée, eu égard aux circonstances exceptionnelles susmentionnées, il est urgent de créer la possibilité précitée;

Vu l'avis de la Commission des marchés publics, donné le 19 septembre 2022;

Vu l'avis de l'Inspecteur des Finances, donné le 23 septembre 2022;

Vu l'accord de la Secrétaire d'État au Budget, donné le 4 octobre 2022;

Vu l'avis 72.410/1 du Conseil d'État, donné le 4 novembre 2022, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3°, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973 ;

Sur la proposition du Premier Ministre et de l'avis des Ministres qui en ont délibéré en Conseil,

Nous avons arrêté et arrêtons :

Article 1^{er}. Le présent arrêté s'applique aux marchés suivants :

1° les marchés publics ressortissant du champ d'application de la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics, à l'exception des marchés publics pour lesquels l'article 12 de cette loi n'est pas d'application ;

2° les marchés ressortissant du champ d'application de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité.

Art. 2. § 1^{er}. L'adjudicateur peut, pour les marchés en cours d'exécution à la date visée à l'article 6, alinéa 1^{er}, accorder une avance à l'adjudicataire pouvant aller jusqu'à vingt pour cent du montant initial du marché, taxe sur la valeur ajoutée comprise et ce, même en l'absence de toute disposition à cet effet dans les documents du marché. Il en va de même pour les marchés publics qui, avant la date susmentionnée, ont été publiés ou auraient dû être publiés, ainsi que pour les marchés publics pour lesquels, à défaut d'une obligation de publication préalable, l'invitation à introduire une demande de participation ou une offre a été lancée avant la date susmentionnée.

Par dérogation à l'alinéa 1^{er}, lorsque la durée du marché est supérieure à douze mois, la référence pour le calcul du plafond de vingt pour cent visé à l'alinéa 1^{er} est une somme égale à douze fois le montant initial du marché taxe sur la valeur ajoutée comprise, divisé par sa durée exprimée en mois. Lorsqu'il s'agit d'un marché à durée indéterminée, la référence pour le calcul du plafond susmentionné est le montant mensuel initial du marché, taxe sur la valeur ajoutée comprise, multiplié par douze, sauf lorsque le marché est conclu à prix global, auquel cas l'alinéa premier est appliqué.

L'alinéa 1^{er} ne s'applique pas lorsque la durée d'exécution du marché public est inférieure à deux mois. L'alinéa 1^{er} ne s'applique pas non plus aux accords-cadres, mais s'applique aux marchés fondés sur un accord-cadre.

Le remboursement de l'avance visée à l'alinéa 1^{er} est imputé sur les sommes dues à l'adjudicataire, selon le rythme et les modalités fixées dans les documents du marché. En absence de mention dans les documents du marché, le remboursement de la première moitié de l'avance est imputé sur les sommes dues à l'adjudicataire quand le montant des prestations exécutées atteint trente pour cent du montant initial du marché et le remboursement de la deuxième moitié de l'avance est imputé sur les sommes dues à l'adjudicataire quand le montant des prestations exécutées atteint soixante pour cent du montant initial du marché. Tous les montants précités s'entendent taxe sur la valeur ajoutée comprise.

§ 2. De betaling van het in dit artikel bedoelde voorschot is onderworpen aan het indienen door de opdrachtnemer van een schriftelijke, gedateerde en ondertekende aanvraag met dit oogmerk. Deze aanvraag bevat alle elementen die nodig zijn om de betaling te kunnen verrichten, behalve indien de aanbesteder hierover reeds beschikt.

Het eerste lid is niet van toepassing indien de aanbesteder reeds in de opdrachtdocumenten heeft aangegeven dat een voorschot zal toegekend worden en indien alle elementen die nodig zijn om de betaling te kunnen verrichten, reeds bij de offerte worden gevoegd.

Art. 3. § 1. De aanbesteder kan, voor de opdrachten die vanaf de in artikel 6, eerste lid, bedoelde datum worden bekendgemaakt en voor zover hij dit voorziet in de opdrachtdocumenten, een voorschot toekennen aan de opdrachtnemer van maximum twintig procent van het oorspronkelijke opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde. Hetzelfde geldt voor de overheidsopdrachten waarvoor, bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking, vanaf de voormelde datum wordt uitgenodigd tot het indienen van een aanvraag tot deelneming of een offerte.

Wanneer de looptijd van de opdracht meer dan twaalf maanden bedraagt wordt, in afwijking van het eerste lid, voor de berekening van het in het eerste lid bedoelde maximumbedrag van twintig procent, als referentie een bedrag genomen dat gelijk is aan twaalf keer het oorspronkelijke opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde, gedeeld door de in maanden uitgedrukte looptijd van de opdracht. In het geval van een opdracht van onbepaalde duur, wordt voor de berekening van het voormelde maximumbedrag als referentie het oorspronkelijke maandelijks opdrachtbedrag, inclusief belasting over de toegevoegde waarde, vermenigvuldigd met twaalf genomen, tenzij wanneer de opdracht gesloten wordt tegen globale prijs, in welk geval het eerste lid wordt toegepast.

Het eerste lid is niet van toepassing wanneer de uitvoeringstermijn van de overheidsopdracht korter is dan twee maanden. Het eerste lid is evenmin van toepassing op de raamovereenkomsten, maar wel op de opdrachten gebaseerd op een raamovereenkomst.

Indien de aanbesteder gebruik maakt van de in het eerste lid bedoelde mogelijkheid, voegt de opdrachtnemer alle elementen die nodig zijn om de betaling van het voorschot te kunnen verrichten, reeds bij de offerte toe.

De terugbetaling van het in het eerste lid bedoelde voorschot wordt verrekend met de bedragen die verschuldigd zijn aan de opdrachtnemer, volgens het ritme en de modaliteiten als voorzien in de opdrachtdocumenten.

§ 2. De aanbesteder geeft in de opdrachtdocumenten aan of hij al dan niet van de in de eerste paragraaf, eerste lid, bedoelde mogelijkheid gebruik maakt. Indien de opdrachtdocumenten, in weerwil van de voormelde verplichting, hieromtrent geen uitsluitel verschaffen, wordt geen voorschot toegekend in uitvoering van het onderhavige koninklijk besluit.

Indien de aanbesteder in de opdrachtdocumenten aangeeft dat hij van de in de eerste paragraaf, eerste lid, bedoelde mogelijkheid gebruik maakt, is hij ertoe gehouden het voorschot, waarvan hij de hoogte bepaalt maar waarbij het in de eerste paragraaf bedoelde maximum niet overschreden wordt, toe te kennen.

Art. 4. De betaling van het voorschot in uitvoering van de artikelen 2 en 3 kan worden geschorst indien vastgesteld wordt dat de opdrachtnemer zijn contractuele verplichtingen niet nakomt of de bepalingen van artikel 7 van de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten of artikel 41 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, al naargelang, overtreedt.

Art. 5. Indien een voorschot wordt toegekend ter uitvoering van het onderhavige koninklijk besluit, dan vindt de betaling hiervan plaats binnen een termijn van dertig kalenderdagen vanaf de beslissing tot toekenning van het voorschot, dan wel, indien reeds in de opdrachtdocumenten werd aangegeven dat de aanbesteder een voorschot toekent, vanaf de sluiting van de opdracht, in beide gevallen voor zover de aanbesteder over alle elementen beschikt om tot uitbetaling te kunnen overgaan en voor zover de betaling van het voorschot niet geschorst werd in uitvoering van artikel 4.

§ 2. Le paiement de l'avance visée par le présent article est subordonné à l'introduction par l'adjudicataire d'une demande écrite datée et signée à cet effet. Cette demande contient tous les éléments nécessaires pour le paiement, sauf si l'adjudicateur en dispose déjà.

L'alinéa 1^{er} n'est pas d'application si l'adjudicateur a déjà indiqué dans les documents du marché qu'une avance sera accordée et si tous les éléments nécessaires pour effectuer ce paiement sont déjà joints à l'offre.

Art. 3. § 1^{er}. L'adjudicateur peut, pour les marchés qui sont publiés à partir de la date visée à l'article 6, alinéa 1^{er} ou qui auraient dû être publiés à partir de cette date et pour autant qu'il le prévoit dans les documents du marché, accorder une avance à l'adjudicataire pouvant aller jusqu'à vingt pour cent du montant initial du marché, taxe sur la valeur ajoutée comprise. Il en va de même pour les marchés publics pour lesquels, à défaut d'une obligation de publication préalable, l'invitation à introduire une demande de participation ou une offre a été lancée à partir de la date susmentionnée.

Par dérogation à l'alinéa 1^{er}, lorsque la durée du marché est supérieure à douze mois, la référence pour le calcul du plafond de vingt pour cent visé à l'alinéa 1^{er} est un montant égal à douze fois le montant initial du marché, taxe sur la valeur ajoutée comprise, divisé par sa durée exprimée en mois. Lorsqu'il s'agit d'un marché à durée indéterminée, la référence pour le calcul du plafond susmentionné est le montant mensuel initial du marché, taxe sur la valeur ajoutée comprise, multiplié par douze, sauf lorsque le marché est conclu à prix global, auquel cas l'alinéa 1^{er} est appliqué.

L'alinéa 1^{er} ne s'applique pas lorsque la durée d'exécution du marché public est inférieure à deux mois. L'alinéa 1^{er} ne s'applique pas non plus aux accords-cadres, mais s'applique aux marchés fondés sur un accord-cadre.

Si l'adjudicateur fait usage de la faculté visée à l'alinéa 1^{er}, l'adjudicataire joint à son offre tous les éléments nécessaires au versement de l'avance.

Le remboursement de l'avance visée à l'alinéa 1^{er} est imputé sur les montants dus à l'adjudicataire selon le rythme et les modalités prévus dans les documents du marché.

§ 2. L'adjudicateur indique dans les documents du marché s'il fait ou non usage de la faculté visée au paragraphe 1^{er}, alinéa 1^{er}. Si, nonobstant l'obligation susmentionnée, les documents du marché ne donnent pas de réponse à cet égard, aucune avance n'est accordée en vertu du présent arrêté royal.

Si l'adjudicateur indique dans les documents du marché qu'il fait usage de la faculté visée au paragraphe 1^{er}, alinéa 1^{er}, il est tenu d'accorder l'avance dont il détermine le montant, sans toutefois dépasser le maximum visé au paragraphe 1^{er}.

Art. 4. Le paiement de l'avance peut, en application des articles 2 et 3, être suspendu s'il est constaté que l'adjudicataire ne respecte pas ses obligations contractuelles ou s'il contrevient aux dispositions de l'article 7 de la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics ou de l'article 41 de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, selon le cas.

Art. 5. Si une avance est accordée en exécution du présent arrêté royal, le paiement est effectué dans un délai de trente jours de calendrier à compter de la décision d'octroi de l'avance ou, s'il a déjà été indiqué dans les documents du marché que l'adjudicateur accorde une avance, à compter de la conclusion du marché, dans les deux cas pour autant que l'adjudicateur dispose de tous les éléments nécessaires pour procéder au paiement et pour autant que le paiement de l'avance n'ait pas été suspendu en application de l'article 4.

Wanneer de in het eerste lid bedoelde betalingstermijn wordt overschreden, is de in artikel 69 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten bedoelde intrest voor laattijdige betaling en de in het voormelde artikel bedoelde forfaitaire vergoeding voor invorderingskosten van rechtswege verschuldigd. Naast dit forfaitaire bedrag kan de opdrachtnemer voor dezelfde opdracht aanspraak maken op een redelijke schadeloosstelling voor alle andere invorderingskosten die ontstaan zijn door de laattijdige betaling.

De schorsing van de betaling van het voorschot, in uitvoering van artikel 4, zorgt ervoor dat de in het tweede lid bedoelde intresten voor laattijdige betaling die desgevallend verschuldigd zijn, gedurende de periode van schorsing, niet verder toenemen.

Voor de berekening van de in het eerste lid bedoelde termijn is artikel 167 van de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten van toepassing.

Art. 6. Het onderhavige besluit treedt in werking op de tiende dag die volgt op de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*.

Het onderhavige besluit houdt op uitwerking te hebben op 31 december 2023, voor de overheidsopdrachten die op deze datum nog niet werden bekendgemaakt en, bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking, voor de overheidsopdrachten waarbij op deze datum nog niet werd uitgenodigd tot het indienen van een aanvraag tot deelneming of een offerte.

Art. 7. De Eerste Minister is belast met de uitvoering van dit besluit.

Gegeven te Brussel, 29 november 2022.

FILIP

Van Koningswege :
De Eerste Minister,
A. DE CROO

En cas de dépassement du délai de paiement visé à l'alinéa 1^{er}, les intérêts de retard visés à l'article 69 de l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et l'indemnité forfaitaire pour les frais de recouvrement visée à l'article précité sont dus de plein droit. En plus de cette somme forfaitaire, l'adjudicataire peut demander pour le même marché une indemnisation raisonnable pour tous les autres frais de recouvrement encourus par suite du retard de paiement.

La suspension du paiement de l'avance, en application de l'article 4, garantit que les intérêts de retard visés à l'alinéa 2 qui sont, le cas échéant, dus pendant la période de suspension, n'augmentent plus.

Pour le calcul de la période visée à l'alinéa 1^{er}, l'article 167 de la loi du 17 juin 2016 relative aux marchés publics est d'application.

Art. 6. Le présent arrêté entre en vigueur le dixième jour qui suit sa publication au *Moniteur belge*.

Le présent arrêté cesse d'être en vigueur le 31 décembre 2023, pour les marchés publics qui ne sont pas encore publiés au moment de cette date et pour les marchés publics pour lesquels, à défaut d'une obligation de publication préalable, l'invitation à introduire une demande de participation ou une offre n'a pas encore été lancée à cette date.

Art. 7. Le Premier Ministre est chargé de l'exécution du présent arrêté.

Donné à Bruxelles, le 29 novembre 2022.

PHILIPPE

Par le Roi :
Le Premier Ministre,
A. DE CROO

FEDERALE OVERHEIDSDIENST
KANSELARIJ VAN DE EERSTE MINISTER
EN FEDERALE OVERHEIDSDIENST JUSTITIE

[C – 2022/33658]

20 JULI 2022. — Koninklijk besluit tot goedkeuring van de wijzigingen aan het statuut van het administratief personeel van de Hoge Raad voor de Justitie om het recht op een aanvullend pensioen van zijn contractuele personeelsleden vast te stellen

FILIP, Koning der Belgen,
Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, Onze Groet.

Gelet op het Gerechtelijk wetboek, artikel 259bis-6, § 2 gewijzigd bij de wetten van 19 december 2002 en 23 maart 2019;

Gelet op het koninklijk besluit van 11 december 2019 tot invoering van een aanvullend pensioen aan sommige personeelsleden van het federaal openbaar ambt, van het gerechtspersoneel en het personeel van de politiediensten;

Gelet op het statuut van het administratief personeel van de Hoge Raad voor de Justitie vastgesteld door het reglement van 21 mei 2003, goedgekeurd bij koninklijk besluit van 9 november 2003 en gewijzigd door het reglement van 25 januari 2006, goedgekeurd bij koninklijk besluit van 27 oktober 2006 en door de reglementen van 23 februari 2011 en van 19 juni 2019, goedgekeurd bij koninklijk besluit van 9 augustus 2020;

Gelet op de beslissing van de Hoge Raad voor de Justitie van 23 februari 2022;

Overwegende dat de Ministerraad bij beslissing van 9 juli 2021 de aansluiting heeft goedgekeurd van de Hoge Raad voor de Justitie bij de publieke aanvullende pensioentoezegging voor het contractueel personeel van de federale staat; dat de effectieve toekenning van dit aanvullend pensioen veronderstelt dat het uitdrukkelijk wordt voorzien in de regeling van de rechtspositie van de contractuele personeelsleden van de Hoge Raad voor de Justitie;

Overwegende dat die aanpassing van de rechtspositie van het contractueel personeel werd gerealiseerd via een wijziging aan het statuut van het administratief personeel van de Hoge Raad voor de Justitie door de algemene vergadering op 23 februari 2022 en dat deze overeenkomstig artikel 259bis-6, § 2 van het Gerechtelijk Wetboek door de Koning moet worden bekrachtigd om effectief te zijn;

SERVICE PUBLIC FEDERAL
CHANCELLERIE DU PREMIER MINISTRE
ET SERVICE PUBLIC FEDERAL JUSTICE

[C – 2022/33658]

20 JUILLET 2022. — Arrêté royal portant approbation des modifications portées au statut du personnel administratif du Conseil supérieur de la Justice en vue d'établir le droit à une pension complémentaire dans le chef des membres de son personnel contractuel

PHILIPPE, Roi des Belges,
A tous, présents et à venir, Salut.

Vu le Code judiciaire, l'article 259bis-6, § 2, modifié par les lois du 19 décembre 2002 et du 23 mars 2019 ;

Vu l'arrêté royal du 11 décembre 2019 instaurant une pension complémentaire à certains membres du personnel de la fonction publique fédérale, du personnel judiciaire et aux membres du personnel des services de police ;

Vu le statut du personnel administratif du Conseil supérieur de la Justice établi par son règlement du 21 mai 2003, approuvé par l'arrêté royal du 9 novembre 2003 et modifié par le règlement du 25 janvier 2006 approuvé par l'arrêté royal du 25 janvier 2006 ainsi que par les règlements des 23 février 2011 et 19 juin 2019, approuvés par l'arrêté royal du 9 août 2020 ;

Vu la décision du Conseil supérieur de la Justice du 23 février 2022 ;

Considérant que par décision du 9 juillet 2021, le Conseil des Ministres a autorisé l'affiliation du Conseil supérieur de la Justice à l'engagement de pension complémentaire public conclu pour le personnel contractuel de l'Etat fédéral ; que l'effectivité de la mise en œuvre de cette pension complémentaire suppose qu'elle soit expressément prévue par le règlement de la position juridique des membres du personnel contractuel du Conseil supérieur de la Justice ;

Considérant que cette adaptation de la position juridique du personnel contractuel est intervenue à l'intermédiaire d'une modification du statut du personnel administratif du Conseil supérieur de la Justice décidée par son Assemblée générale en date du 23 février 2022 et appelée, pour être effective, à être confirmée par le Roi, conformément à l'article 259bis-6, § 2, du Code judiciaire ;