



Beste cliënt, beste relatie,

Met onze nieuwsbrieven wensen wij U op de hoogte te brengen van de ontwikkelingen in verschillende rechtstakken. Onze nieuwsbrief wordt halfjaarlijks uitgegeven. Extra edities zijn mogelijk. Hebt U vragen, commentaar of suggesties, aarzel niet ons te contacteren. U vindt onderaan deze nieuwsbrief onze coördinaten. E-mails mogen worden gericht aan [info@belexa.be](mailto:info@belexa.be).

Stefaan Beele, Frédéric Busschaert en Benoit Beele  
Advocaat-vennoten

### **Bijkomende motivering en informatie en nieuwe rechtsmiddelen in de Overheidsopdrachtenwet**

Richtlijn 2007/66/EG heeft België en de overige EU-lidstaten ertoe verplicht om tegen uiterlijk 20 december 2009 in de nationale overheidsopdrachtenwetgeving een resem aanvullende beschermingsmechanismen op te nemen. Met de Wet van 23 december 2009 tot invoering van een nieuw boek betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen in de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten is de wetgever aan die Europese verplichting tegemoet gekomen.

De nieuwe wet is van toepassing sinds 25 februari 2010 en geldt dus voor overheidsopdrachten, die sindsdien gepubliceerd zijn, of waarvoor sindsdien uitnodigingen voor kandidaturen uitgestuurd zijn. Dateert de publicatie of uitnodiging van voordien, dan geldt het oude regime. Dat oude regime geldt verder ook nog voor overheidsopdrachten, waarvan het prijskaartje onder de € 67.000 blijft.

Onder de nieuwe regelgeving heeft de aanbestedende instantie nieuwe verplichtingen op het gebied van informatie, motivering en wachttermijn. Ook de rechtsbeschermingsprocedures zijn nieuw en vooral soepeler.

Betreffende de motivering geldt voortaan in principe geen onderscheid meer tussen de opdrachten boven de Europese drempels en deze daaronder. Alleen voor opdrachten onder de vermelde € 67.000 heeft de wetgever het evenwicht tussen transparantie en administratieve complicaties wat lichter ingeschat.

Wat voor de motivering opgaat, geldt ook voor de informatieverplichting. De aanbestedende overheid moet elke niet geselecteerde kandidaat, elke onregelmatige, niet gekozen en nu ook de gekozen inschrijver meteen over haar beslissing en motieven

informereren. Gelden de Europese publicatieregels of overtreft de waarde de helft van die drempels, dan omvat die informatie voortaan ook de melding van een wachttermijn van 15 dagen, waarbinnen een vordering tot schorsing bij de Raad van State, dan wel de burgerlijke rechter ingeleid kan worden. Raamde de aanbestedende instantie de prijs lager, maar ligt die van de goedgekeurde inschrijving 20% hoger dan de Europese drempel, dan geldt ook weer diezelfde wachttermijn. Buiten deze wettelijk voorziene gevallen, kan de aanbestedende instantie er ook zelf voor opteren om de wachttermijn toepasselijk te verklaren. Tijdens de wachttermijn heeft de aanbestedende instantie niet het recht om het contract betreffende de opdracht af te sluiten. Benut een inschrijver de wachttermijn met een schorsingsverzoek, dan blijft de gunningprocedure geschorst tot de uitspraak van de door die inschrijver gevatte verhaalinstantie.

De rechtsbescherming omvat voortaan vier verhaalprocedures.

Vooreerst is er het beroep tot nietigverklaring bij de Raad van State, dan wel de burgerlijke rechter. In beide gevallen bedraagt de termijn 60 dagen.

Daarnaast is er de schorsing, waarvoor het bewijs van een ernstig en moeilijk te herstellen nadeel voortaan niet langer vereist is. Voor een schorsingsverzoek gelden de 15 dagen van de wachttermijn. Opteerde de aanbestedende instantie echter vrijwillig voor die wachttermijn, dan is die slechts 10 dagen. Schat zij de nadelen ervan groter in dan de voordelen, dan kan de gevatte rechtsinstantie de schorsing voortaan overigens op basis van een belangenafweging weigeren.

Naast die schorsing- en vernietigingsberoepen, blijft er natuurlijk de vordering tot schadevergoeding. Maar anders dan in het gemeen recht, verjaart deze eis om schadevergoeding al na 5 jaar.

Helemaal nieuw is de onverbindendverklaring. Elke belanghebbende kan de burgerlijke rechter met een dergelijk verzoek vatten. Weliswaar moet het dan een

wettelijk (en dus niet vrijwillig) aan de wachttermijn onderworpen opdracht betreffen. De rechter kan tot de onverbindendverklaring beslissen, indien de aanbestedende instantie ten onrechte van de voorafgaande Europese bekendmaking heeft afgezien, of zij het einde van de wachttermijn en/of de uitspraak over de vordering tot schorsing en/of voorlopige maatregelen niet heeft afgewacht. Verklaart de rechter een opdracht onverbindend, dan kan hij alle contractuele verbintenissen retroactief, of alleen de nog uit te voeren verbintenissen voor de toekomst teniet doen. Dwingende redenen van algemeen belang

kunnen de rechter evenwel doen beslissen dat de opdracht verbindend blijft. Dan gelden alternatieve sancties, zoals een verkorte looptijd van de opdracht, of een boete van maximaal 15% van het gegunde bedrag. Ook in andere gevallen zijn alternatieve sancties mogelijk. Een eventuele vordering tot onverbindendverklaring dient binnen een periode van 30 dagen te worden ingesteld. In bepaalde gevallen kan die termijn tot 6 maanden worden verlengd. Alternatieve sancties moeten binnen de 6 maanden geëist worden. (Niels Hoebeke)

#### **BELEXA ADVOCATEN**

Pres. Kennedypark 26A, 8500 Kortrijk | Tel. 056-25 86 86 | Fax 056-22 03 00 | [info@belexa.be](mailto:info@belexa.be) | <http://www.belexa.be>

Belexa advocaten werd sinds 2006 ieder jaar genomineerd als « beste regionaal advocatenkantoor », door de Belgian Legal Awards (<http://www.droitbelge.be/legal-awards/>).

Belexa advocaten is een sterk uitgebouwd full service kantoor met een zeer compleet juridisch dienstenpakket. Onze activiteiten zijn gegroeid vanuit een stevige lokale aanwezigheid en spreiden zich inmiddels uit tot ver buiten de provinciale grenzen. Daarnaast zijn we ook lid van Jurint, een internationaal samenwerkingsverband van advocaten. Door het aantal medewerkers en hun gevarieerd en verscheiden kennisgebied hebben we ons weten te specialiseren in diverse rechtstakken: ondernemingsrecht, verzekeringsrecht, contractenrecht, arbeidsrecht en strafrecht. Alle medewerkers bouwen aldus door onderlinge samenwerking aan een ideale dienstverlening voor de cliënt. Naast het begeleiden van gerechtelijke procedures bieden wij een breed scala aan andere diensten die voor de cliënt van waarde kunnen zijn, zoals het opstellen van overeenkomsten, bijstand bij onderhandelingen, adviesverlening, lichamelijke en materiële schadebegroting, erkende bemiddeling, in der minne regelen van geschillen.

Deze nieuwsbrief beoogt U algemene informatie te bezorgen, die niet noodzakelijk allesomvattend is. Zij houdt geen juridische analyse in en kan bijgevolg niet als advies worden beschouwd. Deze nieuwsbrief mag gekopieerd en verspreid worden. Wenst u zich in te schrijven op onze nieuwsbrief of wenst u deze nieuwsbrief niet langer te ontvangen, klik dan hier: <mailto:info@belexa.be>