

Artikel overheidsopdrachten naar aanleiding van het Cassatiearrest dd. 03.09.2009

“Uitvoering van overheidsopdrachten: belang van een goede communicatie tussen de aannemer en het opdrachtgevend bestuur”

Wanneer het opdrachtgevend bestuur geconfronteerd wordt met tekortkomingen van de aannemer bij de uitvoering van de gegunde opdracht kan het gebruik maken van de prerogatieven waarover het beschikt op grond van “het vermoeden van wettigheid” (het “*privilège du préalable*”), door het opleggen van een sanctie of een ambtshalve maatregel, zonder zich vooraf tot de rechtbank te moeten wenden.

VAN MARCKE advocaten:

Claude Van Marcke *
Vallery Declercq *
Jelle Lammertyn *

Bram Vercouter
Inez Devos
Mathy Depuydt
Dries Van Parys
Kim Devoldere *

Fien Vervaeke
Lies De Bondt
Klaas Denoulet
Annelies Delesie
Bram Casier
Jan-Willem Carpentier

De actiemiddelen waarover zij beschikt om de tekortkomingen te bestraffen zijn onderworpen aan het in acht nemen van een voorafgaandelijke procedure met de bedoeling de aannemer tegen eventuele willekeur te beschermen.

De procedureregels vindt men terug in artikel 20 van de Algemene Aannemingsvoorwaarden (AAV) van het Koninklijk Besluit van 26/9/1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van Overheidsopdrachten.

De aannemer blijft in gebreke bij de uitvoering van een overheidsopdracht wanneer ondermeer de werken niet geheel voltooid zijn binnen de contractuele bedongen uitvoeringstermijn of op de verschillende voor de gedeeltelijke voltooiingen vastgestelde data; alsook wanneer de werken niet zodanig vorderen dat zij op de vastgestelde data volledig kunnen worden voltooid of tenslotte wanneer de aannemer de geldig gegeven schriftelijke bevelen van de aanbestedende overheid niet naleeft of wanneer de prestaties niet uitgevoerd worden volgens de voorschriften bepaald in de opdracht.

Bij vaststelling van deze tekortkomingen, moeten deze door de aanbestedende overheid in een proces-verbaal worden vastgesteld, waarvan een afschrift onmiddellijk bij ter post aangetekende brief aan de aannemer moet worden toegezonden.

Als aannemer moet men onmiddellijk zijn tekortkomingen herstellen.

Kantoor ANZEGEM

Kerkstraat 1
8570 Anzegem
t. +32 (0)56 68 79 15
f. +32 (0)56 68 16 90

Kantoor BRUGGE

Blankenbergse Stw. 141
8000 Brugge
t. +32 (0)50 32 32 67
f. +32 (0)50 32 23 33

www.van-marcke.be
advocaten@van-marcke.be

KBO nummer: 0894.616.152

/ ovv BVBA VAN MARCKE advocaten

* Burgerlijke Besloten Vennootschap
met Beperkte Aansprakelijkheid

Evenwel kan de aannemer bij ter post aangetekende brief aan de aanbestedende overheid, te verzenden binnen de vijftien kalenderdagen volgend op de postdatum van het toezenden van het proces-verbaal, zijn verweermiddelen doen gelden.

De wetgeving stelt expliciet dat het stilzwijgen na die termijn geldt als een erkenning van de vastgestelde feiten.

Dit kan vergaande gevolgen hebben voor de aannemer. Het blijft zodoende aangewezen om bij ontvangst van een Proces Verbaal van Ingebrekestelling tijdig en zodoende binnen de vijftien kalenderdagen na de postdatum de verweermiddelen bij aangetekend schrijven over te maken aan de aanbestedende overheid.

VAN MARCKE advocaten:

Claude Van Marcke *
Vallery Declercq *
Jelle Lammertyn *

Bram Vercouter
Inez Devos
Mathy Depuydt
Dries Van Parys
Kim Devoldere *

Fien Vervaeke
Lies De Bondt
Klaas Denoulet
Annelies Delesie
Bram Casier
Jan-Willem Carpentier

Niettemin zou men kunnen stellen dat het Hof van Cassatie in haar arrest dd. 3 september 2009 de gestrengheid van deze bepaling heeft gemilderd.

Het Hof van Cassatie oordeelde in haar arrest dat het rechtsgevolg dat het stilzwijgen van de aannemer geldt als erkenning van de vastgestelde feiten niet intreedt indien de aannemer alle tekortkomingen vermeld in het proces-verbaal van vaststelling heeft betwist voor de toezending van het proces-verbaal en die betwisting bekend was aan het aanbestedende bestuur.

Het Hof van Cassatie stelt dat een onverkorte toepassing maken van het vermoeden in strijd is met het door de regelgever beoogde doel, met name aan de aannemer een garantie op tegenspraak te verlenen en het bestuur ook de mogelijkheid te geven de nodige maatregelen te nemen wanneer de tekortkomingen van de aannemer zouden vaststaan.

Inzake Overheidsopdrachten gelden strikte termijnen die afwijken van de gemeenrechtelijke (verjarings)termijnen. Bovendien gelden deze termijnen ook op straffe van verval.

Het cassatiearrest van 3 september 2009 mildert enigszins de gevolgen van deze gestrengheid. Niettemin dient men tijdens de uitvoering van een overheidsopdracht accuraat op te treden.

Een goede en schriftelijke communicatie met gemotiveerde staving van de standpunten blijft dan ook op elk tijdstip de boodschap.

Kantoor ANZEGEM

Kerkstraat 1
8570 Anzegem
t. +32 (0)56 68 79 15
f. +32 (0)56 68 16 90

Kantoor BRUGGE

Blankenbergse Stw. 141
8000 Brugge
t. +32 (0)50 32 32 67
f. +32 (0)50 32 23 33

www.van-marcke.be
advocaten@van-marcke.be

KBO nummer: 0894.616.152

/ ovv BVBA VAN MARCKE advocaten

* Burgerlijke Besloten Vennootschap
met Beperkte Aansprakelijkheid