

AGENTSCHAP BINNENLANDS BESTUUR

Afdeling Lokale Werking

VAC Virginie Loveling

Koningin Maria Hendrikaplein 70 bus 1

9000 Gent

www.binnenland.vlaanderen.be

Via digitaal loket

Het college van burgemeester en schepenen

Industrielaan 2

9900 Eeklo

uw bericht van

27 juni 2019

uw kenmerk

2019/MVA

ons kenmerk

2019 000447

bijlagen

besluit + brief

aan klager

datum

25 JUL 2019

vragen naar/e-mail

An De Gusseme

andegusseme@vlaanderen.be

telefoonnummer

09/276 18 83

**Betreft: Klacht i.v.m. collegebesluit dd. 14 mei 2019 inzake onderhoudswerken
N9 – grondwerken middenbermen zone station - ovonde**

Geacht college,

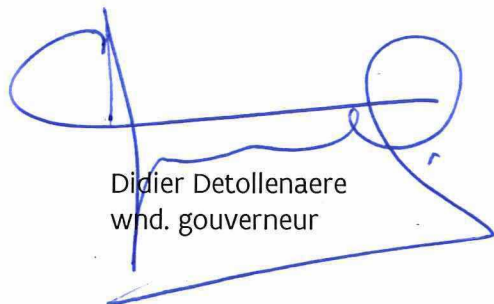
Hierbij bezorg ik u als bijlage een afschrift van mijn besluit van heden, genomen in toepassing van artikel 332, §1 van het Decreet over het lokaal bestuur, houdende vernietiging van uw beslissing dd. 14 mei 2019 inzake onderhoudswerken N9 – grondwerken middenbermen zone station – ovonde.

Ik verzoek u dit afschrift te bezorgen aan de voorzitter van de gemeenteraad voor kennisgeving aan de gemeenteraad

U kan tegen deze beslissing een beroep tot nietigverklaring of een verzoek tot schorsing van de tenuitvoerlegging indienen bij de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Het verzoekschrift wordt ingediend, hetzij elektronisch via een beveiligde website van de Raad van State, of met een ter post aangetekende brief die wordt toegezonden aan de Raad van State (Wetenschapsstraat 33 te 1040 Brussel). Het verzoekschrift wordt ingediend binnen een termijn van zestig dagen nadat de beslissing werd betekend. Indien de beslissing niet betekend diende te worden, gaat de termijn in met de dag waarop de verzoeker er kennis van heeft gehad.

U vindt als bijlage tevens een afschrift van de brief die ik heden richt aan klager.

Hoogachtend

A handwritten signature in blue ink, consisting of several loops and a long horizontal stroke.

Didier Detollenaere
wnd. gouverneur

2006 JUN 28

Besluit van de wnd. gouverneur houdende vernietiging van het besluit dd. 14 mei 2019 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Eeklo inzake onderhoudswerken N9 – grondwerken middenbermen zone station - ovonde

DE WND. GOUVERNEUR VAN DE PROVINCIE OOST-VLAANDEREN,

Bevoegdheid

Artikel 332, §1, eerste lid van het Decreet over het lokaal bestuur van 22 december 2017 (verder: DLB).

Feitelijke context

Het Agentschap Wegen en Verkeer (verder: AWV) gaat in augustus 2019 asfalteringswerken uitvoeren aan de N9 te Eeklo. Het afgraven en nivelleren van grond tussen de nieuwe boordstenen en de toekomstige aanplant moet worden bekostigd door de stad Eeklo.

Trafiroad, de onderhoudsaannemer van AWV, die de boordstenen zal vervangen, heeft voor de grondwerken een offerte opgemaakt volgens de prijzen van het onderhoudscontract van AWV. De grondwerken laten uitvoeren door één aannemer biedt volgens het college van burgemeester en schepenen verschillende voordelen:

- De werken kunnen uitgevoerd worden in één werfzone en onder dezelfde signalisatie waardoor de werken vlotter kunnen uitgevoerd worden;
- Een hogere efficiëntie omdat beide werken (vervangen boordstenen en afgraven bermen) door dezelfde aannemer wordt uitgevoerd;
- Een betere en vlottere afwerking.

De stad neemt de kosten voor de grondwerken op zich. Hiervoor bestaan verschillende opties:

- Optie 1: AWV rekent de kosten van de onderhoudsaannemer door aan de stad via factuur.
- Optie 2: De stad organiseert een prijsvraag conform de wetgeving overheidsopdrachten. De uitvoering van het verlagen van de middenberm komt hierdoor in het gedrang en kan niet tegelijkertijd met de aanpassingswerken van de boordstenen uitgevoerd worden. Dit zou betekenen dat er nogmaals een werf moet ingericht worden op de N9.
- Optie 3: De onderhoudsaannemer factureert rechtstreeks aan de stad op basis van de prijzen in het onderhoudscontract van AWV.

De aankoopdienst meent dat optie 3 niet conform de wetgeving overheidsopdrachten is. De financieel directeur geeft positief advies en gaat akkoord met optie 3. Hij deelt mee aan de

bevoegde beleidsverantwoordelijke dat de factuur dient te vermelden: *'werken AWW met subtitel stad Eeklo'*.

Het college van burgemeester en schepenen neemt op 14 mei 2019 kennis van de twee adviezen en beslist om het advies van de financieel directeur te volgen.

Op 2 juni 2019 dient gemeenteraadslid Koen Loete een klacht in bij de wnd. gouverneur van Oost-Vlaanderen tegen voormeld besluit van het college van burgemeester en schepenen van 14 mei 2019.

Op 6 juni 2019 verzoekt de wnd gouverneur het college van burgemeester en schepenen de bestreden beslissing te bezorgen, alsook het volledige dossier ter zake en het gemotiveerd standpunt

Op 27 juni 2019 verzendt het stadsbestuur de bestreden beslissing via het digitaal loket. De toezichtstermijn van de gouverneur neemt een aanvang op 28 juni 2019.

Juridisch kader

Artikel 5 wet overheidsopdrachten.

Artikel 41, tweede lid, 10° DLB.

Verantwoording

1.

Het college van burgemeester en schepenen van de stad Eeklo heeft in zitting van 14 mei 2019 kennis genomen van de adviezen van de aankoopdienst en de financieel directeur i.v.m. de te volgen werkwijze voor het afgraven van de middenbermen, en beslist om het advies van de financieel directeur te volgen. De financieel directeur gaat akkoord met optie 3. Die optie houdt in dat de onderhoudsaannemer van AWW de werken (afgraven en nivelleren van grond) uitvoert en rechtstreeks factureert aan de stad op basis van de prijzen in het onderhoudscontract met AWW.

2.

Die werkwijze schendt de wet overheidsopdrachten. De stad is immers geen contractspartij in het onderhoudscontract van AWW. De stad diende dan ook een nieuwe overheidsopdrachtenprocedure uit te schrijven en dus een (nieuwe) marktbevraging te organiseren. Afhankelijk van het geraamde bedrag had de stad eventueel een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking kunnen voeren, waarbij ze ook de aannemer van AWW had kunnen uitnodigen tot het indienen van een prijsofferte.

De wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten laat in een aantal strikt omschreven gevallen toe dat een opdracht zonder marktbevraging wordt verricht door een bepaalde ondernemer. Het gaat om de gevallen waarbij objectief gezien slechts één ondernemer de opdracht kan uitvoeren,

of wanneer mededinging ontbreekt om technische redenen of wanneer er uitsluitende rechten moeten worden beschermd, met inbegrip van intellectuele eigendomsrechten (artikel 42, §1, 1^o, d). Geen van deze specifieke bepalingen kan in casu worden ingeroepen.

In situaties van hoogdringendheid kan een aanbestedende overheid gebruik maken van de onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking, waarbij dan kan verantwoord worden dat geen marktbevraging wordt georganiseerd. De ter rechtvaardiging van de dwingende spoed ingeroepen omstandigheden mogen echter in geen geval aan de aanbestedende overheid te wijten zijn (artikel 42, §1, 1^ob wet overheidsopdrachten). Het college van burgemeester en schepenen geeft in de bestreden beslissing geen argumenten weer, die een keuze voor deze procedure kunnen verantwoorden.

De bestreden collegebeslissing van 14 mei 2019 schendt bijgevolg het mededingingsprincipe, weergegeven in artikel 5 van de wet overheidsopdrachten.

3.

Bovendien wordt de bevoegdheid van de gemeenteraad miskend. Artikel 41, tweede lid, 10^o DLB bepaalt dat het vaststellen van de plaatsingsprocedure en het vaststellen van de voorwaarden van overheidsopdrachten een bevoegdheid van de gemeenteraad is, tenzij de opdracht past binnen het begrip dagelijks bestuur of tenzij de raad de plaatsingsprocedure en het vaststellen van de voorwaarden voor die overheidsopdracht nominatief aan het college heeft toevertrouwd. Het nemen van de gunningsbeslissing is daarentegen een bevoegdheid van het college (artikel 56, §3, 4^o DLB).

Niet alleen werd vastgesteld dat er nergens in het dossier een beslissing terug te vinden is over het vaststellen van de voorwaarden van de opdracht en het vaststellen van de plaatsingsprocedure. Het nemen van die beslissing was overigens een bevoegdheid van de gemeenteraad, en wel om volgende redenen:

- De opdracht past niet binnen het dagelijks bestuur, zoals vastgelegd door de gemeenteraad in zitting van 28 januari 2019. Dagelijks bestuur wordt in deze beslissing als volgt gedefinieerd:

“Alle opdrachten waarvoor kredieten in het exploitatiebudget zijn voorzien en voor zover de verbintenissen die eruit voortvloeien in normale omstandigheden binnen het boekjaar uitvoerbaar zijn of – al dan niet met inachtneming van een opzegtermijn – jaarlijks opzegbaar zijn.

Deze bepaling geldt ook voor alle opdrachten zoals voornoemd waarvoor in het lopende budgetjaar reeds kredieten werden voorzien in het exploitatiebudget, maar die verlengd of hernieuwd moeten worden in het daaropvolgende budgetjaar.

Alle opdrachten met een waarde lager dan of gelijk aan 144.000 euro excl. btw (174.240 euro incl. btw), waarvoor kredieten op het investeringsbudget zijn voorzien.

De bevoegdheid om, binnen grenzen van het goedgekeurde budget, wijzigingen aan te brengen aan een overeenkomst, voor zover hieruit geen bijkomende uitgaven voortvloeien van meer dan 10%.”

Uit de beslissing van 14 mei 2019 blijkt dat er geen budget was voorzien voor uitvoering van de opdracht. Een verschuiving van het onderhoudsbudget wegen dringt zich op. Hieruit volgt dat de opdracht niet in overeenstemming is met de omschrijving van het begrip dagelijks bestuur.

- De opdracht werd niet nominatief toevertrouwd aan het college van burgemeester en schepenen.

4.

Uit het voorgaande volgt dat de bestreden collegebeslissing van 14 mei 2019 de wet schendt.

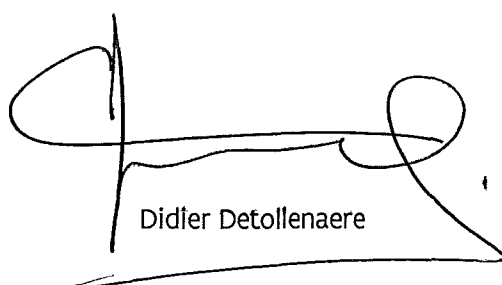
BESLUIT.

Enig artikel. Het besluit van 14 mei 2019 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Eeklo inzake onderhoudswerken N9 – grondwerken middenbermen zone station - ovonde wordt vernietigd.

Tegen deze beslissing kan een beroep tot nietigverklaring of een verzoek tot schorsing van de tenuitvoerlegging worden ingediend bij de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Het verzoekschrift wordt ingediend, hetzij elektronisch via een beveiligde website van de Raad van State (<http://eproadmin.raadvst-consetat.be/>), of met een ter post aangetekende brief die wordt toegezonden aan de Raad van State (Wetenschapsstraat 33 te 1040 Brussel). Het verzoekschrift wordt ingediend binnen een termijn van zestig dagen nadat de beslissing werd betekend. Indien de beslissing niet betekend diende te worden, gaat de termijn in met de dag waarop de verzoeker er kennis van heeft gehad.

GENT, **25 JUL 2019**

De wnd. gouverneur van de provincie Oost-Vlaanderen,



Didier Detollenaere

AGENTSCHAP BINNENLANDS BESTUUR

Afdeling Lokale Werking
VAC Virginie Loveling
Koningin Maria Hendrikaplein 70 bus 1
9000 Gent
www.binnenland.vlaanderen.be

Aan de heer Koen Loete
gemeenteraadslid
Boelare 7, bus 6
9900 Eeklo
AANGETEKENDE

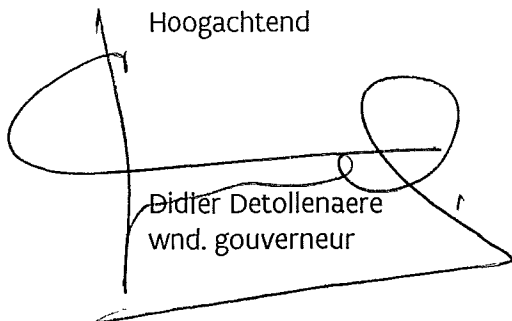
uw bericht van	uw kenmerk	ons kenmerk	bijlagen
2 juni 2019		2019.000447	1
vragen naar/e-mail		telefoonnummer	datum
An De Gusseme		09/276 18 83	25 JUL 2019
an degusseme@vlaanderen.be			

Betreft: Stad Eeklo - Klacht i.v.m. collegebesluit dd. 14 mei 2019 inzake
onderhoudswerken N9 – grondwerken middenbermen zone station - ovonde

Geacht raadslid,

Als bijlage zend ik u een afschrift van mijn besluit van heden, genomen in toepassing van artikel 332, §1 van het Decreet over het lokaal bestuur, houdende vernietiging van de beslissing dd. 14 mei 2019 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Eeklo inzake onderhoudswerken N9 – grondwerken middenbermen zone station – ovonde.

Hoogachtend



Didier Detollenaere
wnd. gouverneur