

PARLEMENT DE LA REGION DE BRUXELLES-CAPITALE

SESSION ORDINAIRE 2012-2013

1^{er} FEVRIER 2013

PROPOSITION D'ORDONNANCE

**relative à l'inclusion
de clauses environnementales et éthiques
dans les marchés publics**

(déposée par M. Arnaud PINXTEREN (F),
Mme Olivia P'TITO (F),
M. Hamza FASSI-FIHRI (F),
Mme Brigitte DE PAUW (N)
et Mme Elke VAN DEN BRANDT (N))

Développements

Selon une étude récente menée par la Commission européenne, il ressort que les marchés publics représentent pas moins de 1.800 milliards d'euros, soit 16 % du Produit Intérieur Brut de l'Union européenne. C'est dire le levier que représentent les marchés publics pour influencer le comportement des entreprises et favoriser de nouveaux comportements.

En parallèle, nos sociétés sont confrontées à de multiples défis environnementaux, qu'il s'agisse par exemple des changements climatiques, de la perte de biodiversité ou de l'épuisement de certaines ressources.

Face à ces urgences environnementales, et au travers des marchés publics, les pouvoirs publics ont ainsi non seulement l'occasion mais aussi l'obligation d'exercer leur pouvoir d'achat de manière réfléchie et écologiquement responsable.

BRUSSELS HOOFDSTEDELIJK PARLEMENT

GEWONE ZITTING 2012-2013

1 FEBRUARI 2013

VOORSTEL VAN ORDONNANTIE

**betreffende de opname
van milieu- en ethische clausules
in de overheidsopdrachten**

(ingediend door de heer Arnaud PINXTEREN (F),
mevrouw Olivia P'TITO (F),
de heer Hamza FASSI-FIHRI (F),
mevrouw Brigitte DE PAUW (N) en
mevrouw Elke VAN DEN BRANDT (N))

Toelichting

Uit een recent onderzoek van de Europese Commissie blijkt dat de overheidsopdrachten goed zijn voor niet minder dan 1.800 miljard euro, i.e. 16 % van het Bruto Binnenlands Product van de Europese Unie. Dat geeft een idee van het hefboomeffect van de overheidsopdrachten voor de bedrijven en het aannemen van nieuwe attitudes.

Daarnaast moet de maatschappij het hoofd bieden aan heel wat milieuproblemen zoals de klimaatverandering, het verlies van biodiversiteit en de uitputting van bepaalde grondstoffen.

Om iets aan die dringende milieuproblemen te doen, krijgt de overheid niet enkel de kans maar heeft ze ook de plicht om via de overheidsopdrachten haar koopkracht op doordachte en ecologisch verantwoorde wijze aan te wenden.

Les directives de 2004 relatives aux marchés publics ⁽¹⁾ autorisent explicitement l'intégration d'aspects liés à l'environnement dans les marchés publics. La Cour de justice de l'Union européenne l'avait déjà souligné dans les affaires *Concordia Bus* ⁽²⁾ de 2002 et *EVN Wienstrom* ⁽³⁾ de 2003, dans lesquelles elle a défini la portée de l'inclusion de critères environnementaux dans les procédures d'appels d'offres concurrentiels. Pour autant que ces critères soient appliqués de manière équitable et transparente, les pouvoirs publics peuvent intégrer des normes environnementales élevées dans leur politique d'achat. Ces avancées de la jurisprudence, consolidées par les directives européennes, ouvrent des perspectives pour développer et responsabiliser le métier d'acheteur public, au sens où elles mettent en première ligne sa responsabilité et sa capacité à optimiser, d'un point de vue économique et sociétal et non pas seulement financier, les choix qu'il instrumente.

Dans ce cadre juridique porteur, en 2008, la Commission a donné pour objectif aux États membres que, d'ici à 2010, 50 % de toutes leurs procédures d'adjudication soient écologiques ⁽⁴⁾. À cette occasion, elle soulignait les engagements dans la même direction de différents États membres, et par exemple celui des Pays-Bas : 100 % de marchés publics écologiques à l'horizon 2010.

De même, dans sa résolution du 18 mai 2010 sur l'évolution de la passation de marchés publics, le Parlement européen a attiré « l'attention sur la grande importance que revêt la passation de marchés publics pour la protection du climat et de l'environnement, l'efficacité énergétique et l'innovation et le renforcement de la compétitivité, et [réaffirmé] qu'il faut encourager les administrations publiques à se fonder sur des critères environnementaux, sociaux et autres lors de la passation de marchés publics, et leur donner les moyens de le faire » ⁽⁵⁾. En outre, le Parlement européen s'est félicité « des mesures pratiques prises pour aider les autorités et les autres institutions publiques en matière d'achats durables » et a invité « la Commission à envisager la possibilité d'utiliser les marchés publics verts comme outil de promotion du développement durable ».

(1) Directive 2004/18/CE du Parlement européen et du Conseil du 31 mars 2004 relative à la coordination des procédures de passation des marchés publics de travaux, de fournitures et de services; directive 2004/17/CE du Parlement européen et du Conseil du 31 mars 2004 portant coordination des procédures de passation des marchés dans les secteurs de l'eau, de l'énergie, des transports et des services postaux.

(2) CJUE, arrêt du 17 sept. 2002, aff. C-513/99, *Concordia Bus Finland*.

(3) CJUE (6^e ch.), arrêt du 4 déc. 2003, aff. C-448/01, *EVN AG et Wienstrom GmbH contre Rép. d'Autriche*.

(4) Communication de la Commission au Parlement européen, au Conseil, Comité économique et social européen et au Comité des régions relative à des marchés publics pour un environnement meilleur (COM(2008) 400).

(5) 2009/2175(INI), 2011/C 161 E/06.

De richtlijnen van 2004 op de overheidsopdrachten ⁽¹⁾ staan expliciet toe dat milieucriteria worden opgenomen in de overheidsopdrachten. Het Hof van Justitie van de Europese Unie heeft daar reeds op gewezen in de zaken *Concordia Bus* ⁽²⁾ van 2002 en *EVN Wienstrom* ⁽³⁾ van 2003, waarin het Hof een precieze omschrijving heeft gegeven van de milieucriteria in de procedures voor aanbestedingen waarop alle concurrenten kunnen inschrijven. Indien die criteria billijk en transparant toegepast worden, mag de overheid strenge milieunormen voor haar aankoopbeleid opleggen. Die nieuwe stappen in de jurisprudentie, bevestigd door de Europese richtlijnen, bieden perspectieven voor de ontwikkeling en de responsabilisering van de openbare aankoper, omdat die in eerste instantie op zijn verantwoordelijkheid en mogelijkheid gewezen wordt om niet enkel financieel maar ook op economisch en maatschappelijk verantwoorde wijze de beste keuzes te maken.

Binnen dat juridische richtingaangevende kader, heeft de Commissie in 2008 de lidstaten als doel meegegeven om tegen 2010 milieunormen op te leggen bij 50 % van hun gunningsprocedures ⁽⁴⁾. Bij die gelegenheid, heeft de Commissie erop gewezen dat de verschillende lidstaten hetzelfde pad moeten bewandelen, zoals, bijvoorbeeld Nederland dat doet, waar men tegen 2020 tot 100 % ecologisch verantwoorde overheidsopdrachten wil komen.

In zijn resolutie van 18 mei 2010 over de evolutie van de gunning van de overheidsopdrachten, heeft het Europees Parlement verklaard dat het « wijst op het grote belang van openbare aanbestedingen ter bevordering van de klimaatbescherming, energie-efficiëntie, het milieu, concurrentie en innovatie en herhaalt dat overheidsinstanties gestimuleerd moeten worden en in staat moeten worden gesteld om milieu-, sociale en andere criteria te formuleren bij het plaatsen van overheidsopdrachten; is verheugd over de praktische ondersteuning die aan instanties en andere publiekrechtelijke organisaties geboden wordt om een duurzame gunning van de opdracht te realiseren; roept de Commissie op om na te gaan of groene overheidsopdrachten kunnen worden gebruikt als instrument voor de bevordering van duurzame ontwikkeling; » ⁽⁵⁾.

(1) Richtlijn 2004/18/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor werken, leveringen en diensten; richtlijn 2004/17/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 houdende coördinatie van de procedures voor het plaatsen van opdrachten in de sectoren wateren energievoorziening, vervoer en postdiensten.

(2) HvJEU, arrest van 17 september 2002, zaak C-513/99, *Concordia Bus Finland*.

(3) HvJEU, arrest van 4 december 2003, zaak C-448/01, *Wienstrom tegen Republiek Oostenrijk*.

(4) Mededeling van de Commissie aan het Europees Parlement, de Raad, het Europees Economisch en Sociaal Comité en het Comité van de Regio's betreffende de overheidsopdrachten voor een beter milieu (COM (2008) 400).

(5) 2009/2175 (INI), 2011/C 161 E/06.

Sous l'impulsion de la résolution du 18 mai 2010, une réforme des directives marchés publics est d'ailleurs en cours et attendue dans un futur proche. Celle-ci visera à assouplir encore la législation afin de pouvoir introduire davantage de considérations notamment environnementales aux différents stades des marchés publics.

En Belgique, le service public fédéral de programmation Développement durable a développé plusieurs outils et analyses, parmi lesquels un Guide des achats durables ⁽⁶⁾ et un Manuel pour l'utilisation de l'analyse des coûts du cycle de vie (ACCV) dans les marchés publics (durables) ⁽⁷⁾. Les outils existent, il reste à les mettre en œuvre.

Bruxelles a l'ambition de devenir une ville durable exemplaire. Cette ambition s'est traduite dans l'intitulé même de l'accord du Gouvernement régional de 2009 qui vise « un développement régional durable au service des Bruxellois ». L'accord identifie pour ce faire la nécessité d'orienter « la majeure partie des marchés publics financés et cofinancés par la Région vers des marchés publics durables (...) ».

La circulaire régionale du 5 février 2009 relative aux achats publics durables était un premier pas dans ce sens. Il ressort de l'expérience de la mise en œuvre de ce texte qu'une circulaire n'est pas un instrument suffisamment adéquat pour assurer la durabilité des marchés publics. D'une part, à défaut de valeur réglementaire, elle n'offre pas le complément de base légale souhaité pour l'inclusion de certains types de clauses environnementales ou sociales, *lato sensu*. La présente ordonnance renforcera cette base légale, accroissant ainsi la sécurité juridique des marchés. D'autre part, alors que certains pouvoirs adjudicateurs font montre d'une grande proactivité dans le domaine des clauses environnementales et sociales, d'autres sont à la traîne. La circulaire, dépourvue de force contraignante, a montré ses limites à cet égard également. Un texte légal permettra d'uniformiser et de développer les pratiques durables en matière d'achats publics.

La présente ordonnance entend voir imposer par les pouvoirs adjudicateurs présents en Région de Bruxelles-Capitale des conditions de passation, d'attribution et d'exécution de marchés publics et ce, afin de tenir compte d'objectifs environnementaux et éthiques.

Parmi les clauses environnementales, une catégorie fait l'objet d'un traitement particulier : les clauses visant à prendre en compte les coûts du cycle de vie de l'objet du marché. La prise en compte des « coûts différés à charge du pouvoir adjudicateur intervenant tout au long de la durée d'usage de l'investissement » a, si pas toujours, très souvent une

Onder impuls van de resolutie van 18 mei 2010, wordt gewerkt aan een hervorming van de richtlijn op de overheidsopdrachten. Die hervorming zal binnenkort een feit zijn. De regelgeving zal nog versoepeld worden en aldus inzonderheid meer milieuoverwegingen laten meespelen in de verschillende fasen van de overheidsopdrachten.

In België, heeft de programmatorische federale overheidsdienst Duurzame Ontwikkeling enkele instrumenten ontwikkeld en analyses opgesteld, waaronder een Gids voor Duurzame Aankopen ⁽⁶⁾ en een Handleiding voor de Toepassing van de Levenscycluskost bij (Duurzame) Overheidsopdrachten ⁽⁷⁾. De tools zijn er en moeten enkel nog aangewend worden.

Brussel heeft de ambitie om een voortrekkersrol te spelen als duurzame stad. Die ambitie bleek al duidelijk uit het opschrift van het gewestelijk regeerakkoord van 2009 : « Een duurzame ontwikkeling van het Gewest ten dienste van de Brusselaars ». Het regeerakkoord formuleert die noodzaak als volgt : « De Regering zal voor de meeste overheidsopdrachten die het Gewest (mede)financiert, opteren voor een duurzame invulling (...) ».

De gewestelijke circulaire van 5 februari 2009 betreffende de overheidsopdrachten was een eerste stap in die richting. Uit de toepassing van die tekst is echter gebleken dat een circulaire niet de beste manier is om de duurzaamheid van de overheidsopdrachten te verzekeren. Enerzijds biedt de rondzendbrief bij gebrek aan regelgevende waarde niet de gewenste rechtsgrond voor de invoering van bepaalde milieu- of maatschappelijk verantwoorde clausules *lato sensu*. Deze ordonnantie zal de rechtsgrond uitbreiden en aldus zorgen voor meer rechtszekerheid wat de overheidsopdrachten betreft. Anderzijds zijn er wel aanbestedende overheden die erg proactief zijn op het vlak van de milieu- en maatschappelijk verantwoorde clausules; andere hinken dan weer achterop. De rondzendbrief heeft geen dwingende kracht en heeft zijn beperkingen getoond. Een wettekst zal de duurzame praktijken in de overheidsopdrachten uniformiseren en bevorderen.

Deze ordonnantie wil de aanbestedende overheden in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest voorwaarden opleggen voor de gunning, toewijzing en uitvoering van overheidsopdrachten, teneinde rekening te houden met ecologische en ethische doelstellingen.

Eén categorie van de milieuclausules wordt bijzonder in de kijker geplaatst : de clausules die beogen rekening te houden met de levenscycluskost van het voorwerp van de opdracht. Rekening houden met de « uitgestelde kosten voor de aanbestedende overheid tijdens de hele gebruiksduur van het voorwerp van de investering heeft zeer vaak,

(6) <http://www.gidsvoorduurzameaankopen.be/fr/node/18>, page consultée en octobre 2012.

(7) <http://www.gidsvoorduurzameaankopen.be/?q=fr/node/6432>, page consultée en octobre 2012.

(6) <http://www.gidsvoorduurzameaankopen.be/node/18>, pagina geraadpleegd in februari 2013.

(7) <http://www.gidsvoorduurzameaankopen.be/node/6431>, pagina geraadpleegd in februari 2013.

incidence environnementale. C'est ainsi qu'il en est largement question dans le manuel « Acheter vert ! Un manuel sur les marchés publics écologiques » de la Commission européenne. Leur bénéfice peut toutefois être économique ou social ⁽⁸⁾, ce qui explique leur traitement distinct, notamment au plan des objectifs assignés par l'ordonnance. Si l'anticipation de ces coûts peut sembler une gageure, ces dernières années, des outils spécialisés ont été développés en collaboration avec des pouvoirs adjudicateurs volontaires, afin de guider les différents acteurs concernés ⁽⁹⁾.

Les clauses dites « éthiques » appellent elles aussi un mot d'explication. La loi organique des marchés publics de 2006 prévoit déjà la possibilité pour les adjudicateurs de prendre en compte les conventions fondamentales de l'Organisation internationale du travail ⁽¹⁰⁾. La jurisprudence de la Cour de Justice de l'Union européenne ouvre des portes aux pouvoirs adjudicateurs qui entendent favoriser un commerce équitable ⁽¹¹⁾. Les investissements socialement responsables sont de plus en plus pris au sérieux, également chez les pouvoirs publics. Autant de signes que ces derniers se montrent plus soucieux d'intégrer des préoccupations de « développement humain » dans leur pratique économique. L'ordonnance entend offrir une base légale aux clauses qui intègrent ce type de préoccupations. Elle vise aussi à encourager les pouvoirs adjudicateurs à y recourir, ce notamment en leur proposant des pistes pour leur mise en œuvre. Un arrêt précisera le contenu concret de la notion, retenant les domaines qui présentent une maturité suffisante. La pratique évoluant, cet arrêté, très succinct au départ, a vocation à se développer en s'inspirant de la meilleure pratique européenne. Il s'agit donc d'un cadre ouvert.

Dans ce dispositif éthique, le commerce équitable reçoit une place privilégiée. Cela correspond à un mouvement fort

- (8) SPP Développement durable, *Manuel pour l'utilisation de l'analyse des coûts du cycle de vie (ACCV) dans les marchés publics (dura- bles)*, 2012.
- (9) Le SPP Développement durable recommande ainsi le logiciel en ligne SMART-SPP/LCC-CO2 (<http://www.smart-spp.eu/>).
- (10) L'article 40 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dispose que :

« Dans le respect des principes du Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, et pour autant qu'elles ne soient pas directement ou indirectement discriminatoires et qu'elles soient mentionnées dans les documents du marché, le pouvoir adjudicateur peut imposer des conditions d'exécution permettant de tenir compte d'objectifs tels que : (...) »

4° l'obligation de respecter, en substance, les dispositions des conventions fondamentales de l'Organisation internationale du Travail, dans l'hypothèse où celles-ci n'auraient pas déjà été mises en oeuvre dans le droit national du pays de production; (...) ».

- (11) CJUE (3^e ch.), 10 mai 2012, aff. C-368/10, Commission contre Pays-Bas.

zo niet altijd, een weerslag op het milieu. Bijgevolg komt dat ruim aan bod in het handboek « Groen kopen ! Een handboek inzake milieuvriendelijke overheidsopdrachten » van de Europese Commissie. Het voordeel ervan kan echter van economische of sociale aard ⁽⁸⁾ zijn, wat verklaart dat ze apart worden behandeld, met name in het licht van de doelstellingen die de ordonnantie vooropstelt. Hoewel vooruitlopen op die kosten gewaagd kan lijken, zijn de jongste jaren gespecialiseerde tools ontwikkeld, in samenwerking met vrijwillige aanbestedende overheden, om de verschillende betrokken actoren te begeleiden ⁽⁹⁾.

Ook de zogenaamde « ethische » clausules vergen een woordje uitleg. De organieke wet van 2008 betreffende overheidsopdrachten voorziet reeds in de mogelijkheid voor de aanbesteders om rekening te houden met de basisconventies van de Internationale Arbeidsorganisatie ⁽¹⁰⁾. De rechtspraak van het Hof van Justitie van de Europese Unie opent deuren voor de aanbestedende overheden die billijke handel willen bevorderen ⁽¹¹⁾. Sociaal verantwoorde investeringen krijgen meer en meer gewicht, ook bij de overheden. Dat zijn allemaal tekenen dat die laatste er alsmaar meer naar streven om in hun economische praktijk rekening te houden met bekommernissen inzake « menselijke ontwikkeling ». De ordonnantie beoogt een wettelijke grondslag te verschaffen voor de clausules die dat soort bekommernissen bevatten. Zij beoogt tevens de aanbestedende overheden aan te moedigen er gebruik van te maken, onder meer door hen pistes voor te stellen om ze toe te passen. De concrete inhoud van het begrip zal nader worden omschreven in een besluit, met de gebieden die voldoende rijp zijn daarvoor. Aangezien de praktijk evolueert, zal dat aanvankelijk zeer beknopt besluit moeten worden bijgestuurd op grond van de beste Europese praktijk; het gaat dus over een open kader.

Die ethische beschikking geeft eerlijke handel een bevoorrechte plaats. Dat beantwoordt aan een sterke tendens

- (8) POD duurzame Ontwikkeling, « *Handboek voor de toepassing van « life cycle costing » bij (duurzame) overheidsopdrachten* », 2012.
- (9) Zo beveelt de POD Duurzame Ontwikkeling de online software SMART-SPP/LCC-CO2 aan (<http://www.smart-SPP.eu/>).
- (10) Artikel 40 van de Wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 stelt het volgende :

« Overeenkomstig de beginselen van het Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap, en voorzover ze niet rechtstreeks of onrechtstreeks discriminerend zijn en, naar gelang van het geval, ze worden vermeld in de aankondiging van opdracht of in het bestek, kan de aanbestedende overheid uitvoeringsvoorwaarden opleggen die het mogelijk maken rekening te houden met doelstellingen zoals : (...) »

4° de verplichting om, in hoofdzaak, de bepalingen van de basisconventies van de Internationale Arbeidsorganisatie na te leven, in de veronderstelling dat die niet reeds worden toegepast in het nationale recht van het land waar de productie plaatsvindt; (...) ».

- (11) HJEU (3^e kamer), 10 mei 2012, zaak C-368/10, Commissie tegen Nederland.

au sein de l'Union, comme le montre la Communication de la Commission du 5 mai 2009 intitulée « Contribuer au développement durable : le rôle du commerce équitable et des systèmes non gouvernementaux d'assurance de la durabilité liés au commerce »⁽¹²⁾. Le Parlement européen n'est pas moins enthousiaste, ainsi qu'il ressort de sa résolution susmentionnée du 18 mai 2010⁽¹³⁾.

Comme il ne serait pas réaliste – ni d'ailleurs optimal – d'imposer aujourd'hui aux pouvoirs adjudicateurs d'inclure de telles clauses dans la totalité des marchés qu'ils passent, l'ordonnance cible les marchés entrant dans son champ d'application. Elle permet en outre au Gouvernement d'identifier des catégories de marchés publics qui ne se prêtent pas à de telles clauses. Enfin, elle définit des objectifs qui correspondent à des fractions de l'ensemble des marchés concernés passés par chaque adjudicateur. Ces objectifs sont à atteindre par triennats, ce qui offre plus de souplesse aux pouvoirs adjudicateurs. Le rapport effet utile/intensité de la contrainte est ainsi maximisé. Au-delà de 2016, c'est le Gouvernement qui fixera les nouveaux objectifs; il le fera sur base d'une évaluation.

L'ordonnance est également inspirée par un principe de responsabilisation des pouvoirs adjudicateurs. Ceux-ci sélectionnent les marchés dans lesquels ils mettront en œuvre les clauses environnementales et éthiques. Ils sont naturellement libres d'aller au-delà des objectifs voulus par la Région, et certains le font déjà aujourd'hui. En outre, les pouvoirs adjudicateurs tiendront un tableau de bord de leurs marchés, dont le premier objectif est d'accroître leur maîtrise sur leurs marchés, en leur offrant une vue d'ensemble sur leur propre pratique et ses effets. Dans ce tableau de bord, ils procéderont eux-mêmes à une évaluation des clauses environnementales auxquels ils auront eu recours. Le contrôle régional opéré principalement par sondages sur cette évaluation sera un contrôle marginal.

Mais l'ordonnance ne laisse pas les pouvoirs adjudicateurs démunis face à cette responsabilité. Pour faciliter leur entrée dans la dynamique proposée, l'ordonnance prévoit différents outils et moyens. Parmi ceux-ci, on mentionnera d'abord la personne-ressource à désigner au sein de

binnen de Unie, zoals blijkt uit de Mededeling van de Commissie van 5 mei 2009 met als opschrift « Bijdragen aan een duurzame ontwikkeling : de rol van Fair Trade en niet-gouvernementele handelsgerelateerde programma's om duurzaamheid te waarborgen »⁽¹²⁾. Het Europees Parlement is niet minder enthousiast, zoals blijkt uit zijn resolutie van 18 mei 2010⁽¹³⁾.

Aangezien het niet realistisch – noch optimaal – zou zijn om de aanbestedende overheden thans te verplichten om dergelijke clausules op te nemen in alle opdrachten die zij gunnen, spitst de ordonnantie zich toe op de opdrachten die onder het toepassingsgebied ervan vallen. Bovendien biedt zij de Regering de mogelijkheid te bepalen welke categorieën van overheidsopdrachten zich niet lenen tot dergelijke clausules. Ten slotte bepaalt ze doelstellingen voor een zeker aantal van alle overheidsopdrachten die gegund worden door elke aanbesteder. Die doelstellingen moeten behaald worden per triënnium, wat de aanbestedende overheden meer soepelheid biedt. Op die manier wordt de verhouding nuttig gevolg/impact van de verplichting zo hoog mogelijk. Na 2016 komt het de Regering toe de nieuwe doelstellingen te bepalen, op grond van een evaluatie.

De ordonnantie laat zich eveneens leiden door het principe van de responsabilisering van de aanbestedende overheden. Die laatste selecteren de opdrachten waarbij zij de ecologische en ethische clausules zullen toepassen. Het staat hen natuurlijk vrij verder te gaan dan de doelstellingen die het Gewest oplegt, en sommige doen dat reeds. Bovendien houden de aanbestedende overheden een boordtabel bij van hun opdrachten, met als voornaamste doel de controle op hun opdrachten te verhogen door een overzicht te verkrijgen van hun eigen handelwijzen en de gevolgen ervan. In die boordtabel voeren zij zelf een evaluatie uit van de milieuclausules die ze opgelegd hebben. De gewestelijke controle, die voornamelijk plaatsvindt door steekproeven op die evaluatie, zal bijkomstig zijn.

De ordonnantie onderbouwt die verantwoordelijkheid van de aanbestedende overheden evenwel. Om de voorgestelde dynamiek makkelijker gestalte te geven, voorziet de ordonnantie in verschillende tools en middelen. Daarbij vermelden wij in de eerste plaats de zogenaamde « resour-

(12) COM(2009)0215.

(13) Résolution du 18 mai 2010 sur l'évolution de la passation de marchés publics. Voy. ainsi le point 33 : « invite la Commission à encourager les autorités publiques à appliquer les critères de commerce équitable dans leurs appels d'offres publics et dans leurs politiques d'achat sur la base de la définition du commerce équitable entérinée par la résolution du Parlement européen sur le commerce équitable et le développement du 6 juillet 2006 et par la récente communication de la Commission du 5 mai 2009; réaffirme sa demande soumise antérieurement à la Commission de promouvoir ces critères, par exemple en élaborant des orientations constructives pour des achats conformes au commerce équitable; salue l'adoption à l'unanimité de l'avis du Comité des régions du 11 février 2010 appelant de ses vœux une stratégie européenne commune de commerce équitable pour les autorités locales et régionales ».

(12) Com(2009)0215.

(13) Resolutie van 18 mei 2010 over nieuwe ontwikkelingen bij overheidsopdrachten. Zie punt 33 : « roept de Commissie op overheidsinstellingen aan te moedigen om bij hun openbare aanbestedingen gebruik te maken van criteria voor eerlijke handel op basis van de definitie van eerlijke handel, zoals vastgesteld in de resolutie van het Europees Parlement van 6 juli 2006 over eerlijke handel (Fair Trade) en ontwikkeling en de recente mededeling van de Commissie van 5 mei 2009; herhaalt zijn eerdere oproep aan de Commissie om het gebruik van dergelijke criteria te bevorderen door bijvoorbeeld constructieve richtsnoeren voor overheidsopdrachten op basis van eerlijke handel op te stellen; is verheugd over de unanieme goedkeuring op 11 februari 2010 van het advies van de Comité van de Regio's, waarin wordt gevraagd om een gemeenschappelijke Europese strategie inzake eerlijke handel voor plaatselijke en regionale autoriteiten ».

chaque pouvoir adjudicateur. Cette personne de référence bénéficiera d'une formation continue. Comme aujourd'hui, un helpdesk se tiendra à disposition des pouvoirs adjudicateurs pour les épauler dans la mise en œuvre de clauses environnementales et éthiques adaptées. Des clauses modèles continueront d'être développées par la Région, laquelle s'inspirera de tout ce qui a déjà été développé aux niveaux fédéral et européen. Les centrales de marchés sont également favorisées par l'ordonnance, au titre de moyens. Outre les économies d'échelle que ces collaborations rendent possible, la spécialisation dans certains objets de marchés permet la mise en œuvre aisée et de plus en plus précise et efficiente de clauses environnementales et éthiques adaptées aux spécialités.

Commentaire des articles

Article 1^{er}

Cet article n'appelle pas de commentaire.

Article 2

Cet article définit un certain nombre de termes. Ces définitions ne valent que pour l'ordonnance.

Sont ainsi définis les pouvoirs adjudicateurs, c'est-à-dire le champ d'application *ratione personae* de l'ordonnance, les personnes qui sont soumises à ses dispositions.

Par souci de sécurité juridique, cette définition s'inspire fortement de la définition du « pouvoir adjudicateur » figurant à l'article 2, 1^o, de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, qui est celle-ci :

- « a) l'Etat;
 b) les collectivités territoriales;
 c) les organismes de droit public;
 d) les personnes, quelles que soient leur forme et leur nature, qui à la date de la décision de lancer un marché :
- ont été créées pour satisfaire spécifiquement des besoins d'intérêt général ayant un caractère autre qu'industriel ou commercial, et
 - sont dotées d'une personnalité juridique, et dont soit l'activité est financée majoritairement par les autorités ou organismes mentionnés au 1^o, a, b ou c;
- soit la gestion est soumise à un contrôle de ces autorités ou organismes;
 soit plus de la moitié des membres de l'organe d'administration, de direction ou de surveillance sont désignés par ces autorités ou organismes;

ce person » die moet worden aangesteld bij elke aanbestedende overheid. Die referentiepersoon geniet permanente opleiding. Net als nu, zal een helpdesk ter beschikking staan van de aanbestedende overheden om ze te ondersteunen bij het toepassen van aangepaste ecologische en ethische clausules. Het Gewest zal doorgaan met het opstellen van modelclausules, naar het voorbeeld van wat al uitgewerkt is op federaal en Europees niveau. De ordonnantie moedigt eveneens aankoopcentrales aan als een van de middelen. Naast de schaalbesparingen die mogelijk worden gemaakt door die samenwerking, biedt specialisatie wat sommige voorwerpen van opdrachten betreft de mogelijkheid om ecologische en ethische clausules die rekening houden met de specialisaties makkelijker, nauwkeuriger en doeltreffender toe te passen.

Commentaar bij de artikelen

Artikel 1

Dit artikel lokt geen commentaar uit.

Artikel 2

Dit artikel omschrijft enkele begrippen. Die omschrijvingen gelden enkel voor de ordonnantie.

Als aanbestedende overheden, dat wil zeggen het toepassingsgebied *ratione personae* van de ordonnantie, worden de personen beschouwd die aan de bepalingen ervan onderworpen zijn.

Met het oog op de rechtszekerheid, is de definitie sterk geïnspireerd door de definitie van « aanbestedende overheid » in artikel 2, 1^o, van de wet van 15 juni 2006 op de overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten :

- « a) de Staat;
 b) de territoriale lichamen;
 c) de publiekrechtelijke instellingen;
 d) de personen, welke ook hun vorm en aard mogen zijn, die op de datum van de beslissing om tot een opdracht over te gaan :
- opgericht zijn met het specifieke doel te voorzien in behoeften van algemeen belang die niet van industriële of commerciële aard zijn, en
 - rechtspersoonlijkheid hebben, en waarvan ofwel de werkzaamheden in hoofdzaak gefinancierd worden door de overheden of instellingen vermeld in 1^o, a, b of c;
- ofwel het beheer onderworpen is aan het toezicht van die overheden of instellingen;
 ofwel de leden van de directie, van de raad van bestuur of van de raad van toezicht voor meer dan de helft door die overheden of instellingen zijn aangewezen;

e) les associations formées par un ou plusieurs pouvoirs adjudicateurs visés au 1^o, a, b, c ou d; ».

De cette définition fédérale, ne sont retenus dans le champ d'application de cette ordonnance que les pouvoirs adjudicateurs pour lesquels la Région est compétente.

L'interprétation des termes de cet article est celle que ces termes reçoivent dans le cadre de la réglementation fédérale.

Au sein de ces pouvoirs adjudicateurs, on peut distinguer 2 catégories. Pour la première catégorie, constituée de la Région elle-même et des organismes régionaux « consolidés » (parmi lesquels les organismes d'intérêt public régionaux de type A et B, ainsi que d'autres organismes administratifs autonomes, au sens de l'article 85 de l'ordonnance du 23 février 2006 organique portant les dispositions applicables au budget, à la comptabilité et au contrôle, tels que la STIB, l'ABE ou la SDRB), la Région est pleinement compétente. La seconde catégorie, constituée des communes et des autres personnes morales visées sous c), d) et e), sont des autorités et organismes qui présentent une plus grande autonomie par rapport à la Région. C'est ainsi que les personnes morales de la catégorie d) n'entrent dans le champ d'application de l'ordonnance que par le biais de ceux de leurs marchés publics qui reçoivent un financement régional (voy. article 3).

À titre indicatif et sans prétendre à l'exhaustivité, constituent en tout cas des « organismes de droit public inclus dans le périmètre de consolidation budgétaire de la Région » :

- ACTIRIS (Office Régional Bruxellois de l'Emploi – ORBEM)
- Agence Bruxelloise pour l'Entreprise (ABE) ASBL
- Bruxelles-Propreté (Agence régionale pour la propreté – ARP)
- Centre d'Informatique pour la Région Bruxelloise (CIRB)
- CITEO sa
- Conseil Economique et Social de la Région de Bruxelles-Capitale (CESRB)
- Fonds Bruxellois de Garantie
- Fonds de Financement pour la Politique de l'Eau (FFPE)
- Fonds Régional de Refinancement des Trésoreries communales
- Institut Bruxellois pour la Gestion de l'Environnement (IBGE)

e) de verenigingen bestaande uit een of meer aanbestedende overheden als bedoeld in 1^o, a, b, c of d; ».

Uit die federale definitie worden, voor het toepassingsgebied van deze ordonnantie, enkel de aanbestedende overheden gehaald waarvoor het Gewest bevoegd is.

De begrippen in dit artikel moeten op dezelfde manier worden geïnterpreteerd als die in de federale regelgeving.

Binnen die aanbestedende overheden, kan men twee categorieën onderscheiden. Voor de eerste categorie, bestaande uit het Gewest zelf en de gewestelijke « geconsolideerde » instellingen (waaronder de gewestelijke instellingen van openbaar nut type A en B, alsook andere autonome bestuursinstellingen in de zin van artikel 85 van de organieke ordonnantie van 23 februari 2006 houdende de bepalingen die van toepassing zijn op de begroting, de boekhouding en de controle, zoals de MIVB, het BAO en de GOMB), is het Gewest volledig bevoegd. De tweede categorie, bestaande uit de gemeenten en de andere rechtspersonen bedoeld onder c), d) en e), zijn overheden en instellingen die een grotere autonomie ten opzichte van het Gewest hebben. Zo vallen de rechtspersonen van categorie d) slechts in het toepassingsgebied van de ordonnantie via hun overheidsopdrachten waarvoor zij een gewestelijke financiering ontvangen (zie artikel 3).

Ter informatie en zonder volledigheid na te streven, zijn volgende instellingen in ieder geval « publiekrechtelijke instellingen opgenomen in de begrotingsconsolidatieperimeter van het Gewest » :

- ACTIRIS (Brusselse Gewestelijke Dienst voor Arbeidsbemiddeling – BGDA)
- Brussels Agentschap voor de Onderneming (BAO) vzw
- Net Brussel (Gewestelijk Agentschap voor Netheid – GAN)
- Centrum voor Informatica voor het Brussels Gewest (CIBG)
- CITEO nv
- Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest (ESRBG)
- Brussels Waarborgfonds
- Fonds voor de Financiering van het Waterbeleid (FFW)
- Brussels Gewestelijk Herfinancieringsfonds van de Gemeentelijke Thesaurieën (BGHGT)
- Brussels Instituut voor Milieubeheer (BIM)

- Institut d'Encouragement de la Recherche Scientifique et de l'Innovation de Bruxelles (IRSIB-INNOVIRIS)
- Service d'Incendie et d'Aide Médicale Urgente de la Région de Bruxelles-Capitale (SIAMU)
- Société de Développement Régional de Bruxelles (SDRB)
- Société des Transports intercommunale de Bruxelles (STIB).

Suit la définition du terme « loi marchés publics ». Il vise les lois fédérales en vigueur (au moins pour partie) portant l'intitulé « loi relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services ». Actuellement, la loi du 15 juin 2006 ayant cet intitulé entre progressivement en vigueur, mais certaines dispositions de la loi du même nom du 24 décembre 1993 continuent de valoir.

Trois types de clauses à insérer dans l'appel d'offres sont définis.

La définition des clauses environnementales n'appelle pas de commentaire particulier.

Les clauses coût du cycle de vie portent sur l'anticipation et la prise en compte des coûts qui accompagneront la « vie » de l'objet du marché. Ainsi, si le marché porte sur l'achat de voitures, ces coûts sont les dépenses de carburant, les coûts d'entretien, d'assurance, les différentes taxes, etc. La notion de « coût du cycle de vie » n'est pas neuve. (On parle parfois aussi de « coût global ».) Il est utile de prendre en considération ces coûts dès l'appel d'offres car ils représentent dans certains cas un montant significatif par comparaison avec le coût du seul marché. Au plan économique, la prise en compte du seul coût du marché n'est donc pas adéquate, puisque le pouvoir adjudicateur supporte l'ensemble de ces coûts.

Comme précisé dans les développements, les « clauses coût du cycle de vie » peuvent être considérées comme une catégorie particulière de clauses environnementales.

Les clauses éthiques sont des clauses qui visent le développement humain, dans la compréhension que cette notion reçoit dans le Programme des Nations unies pour le Développement (PNUD), et qui ne répondent pas à la définition des clauses environnementales, de coût du cycle de vie ou sociales. Il s'agit par exemple de clauses portant sur le recours aux produits du commerce équitable. Pourront y être incluses des considérations de genre ou d'éthique de gestion.

La définition du terme « commerce équitable » proposée est celle entérinée par la résolution du Parlement européen

- Instituut ter Bevordering van het Wetenschappelijk Onderzoek en Innovatie van Brussel (IWOIB-INNOVIRIS)
- Brusselse Hoofdstedelijke Dienst voor Brandbestrijding en Dringende Medische Hulp (BHDBDMH)
- Gewestelijke Ontwikkelingsmaatschappij voor het Brussels Hoofdstedelijk Gewest (GOMB)
- Maatschappij voor het Intercommunaal Vervoer te Brussel (MIVB).

Dan volgt de definitie van het begrip « wet overheidsopdrachten ». De definitie heeft betrekking op de bestaande federale wetten (toch gedeeltelijk) met als opschrift « wet op de overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten ». Thans treedt de wet van 15 juni 2006 met dat opschrift geleidelijk in werking, maar enkele bepalingen uit de wet van 24 december 1993 met hetzelfde opschrift blijven van toepassing.

Er worden drie soorten clausules gedefinieerd die in de offerteaanvraag opgenomen moeten worden.

De definitie van de milieuclausules vereist geen bijzonder commentaar.

De clausules over de levenscycluskost zijn bedoeld om te anticiperen op en rekening te houden met de kosten die gepaard zullen gaan met « de levensduur » van het voorwerp van de opdracht. Indien de opdracht bijvoorbeeld betrekking heeft op de aankoop van wagens, omvatten die kosten de uitgaven voor brandstof, onderhoud, verzekering, allerhande belastingen enzovoort. Het begrip « levenscycluskost » is niet nieuw. Soms heeft men het ook over de « totale kost ». Het is nuttig rekening te houden met die kosten vanaf het ogenblik van de offerteoproep omdat het in bepaalde gevallen om veel geld gaat in vergelijking met de kost van de opdracht op zich. Economisch gezien is het dus niet opportuun om enkel rekening te houden met de kost van de opdracht, aangezien de aanbestedende overheid alle kosten moet dragen.

Zoals gepreciseerd in de toelichting, kunnen de clausules « levenscycluskost » beschouwd worden als een aparte categorie van milieuclausules.

De ethische clausules zijn gericht op de menselijke ontwikkeling, zoals bedoeld in het VN-ontwikkelingsprogramma (UNDP). Ze kunnen niet worden beschouwd als milieuclausules, levenscycluskostclausules of sociale clausules. Het gaat bijvoorbeeld over clausules voor het gebruik van producten uit de eerlijke handel. Daarbij kunnen overwegingen inzake gender of managementethiek gevoegd worden.

De voorgestelde definitie van het begrip « eerlijke handel » komt uit de resolutie van het Europees Parlement over

sur le commerce équitable et le développement du 6 juillet 2006 et par l'annexe 1 de la communication de la Commission du 5 mai 2009 intitulée « Contribuer au développement durable : le rôle du commerce équitable et des systèmes non gouvernementaux d'assurance de la durabilité liés au commerce » (14). Vu le caractère évolutif du droit, le Gouvernement est habilité pour modifier cette définition de manière à assurer une bonne articulation entre les instruments applicables aux marchés publics.

Article 3

Cet article précise quels marchés publics sont visés par la présente ordonnance. Les autres marchés ne sont pas soumis aux obligations prévues par l'ordonnance, ni aucunement pris en compte dans ce cadre.

Un pouvoir adjudicateur peut toutefois juger opportun d'inclure des clauses telles que celles prévues par l'ordonnance dans des marchés qui n'entrent pas dans le champ de celle-ci (15).

Cet article exclut d'abord du champ d'application les marchés dont le montant estimé TVA non comprise, relativement faible, est inférieur au montant au-dessous duquel le cahier général des charges est d'application. Ce montant plancher est défini à l'article 3, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics. Il est actuellement de 22.000 euros (16).

La deuxième condition n'inclut dans le champ d'application les marchés de certains pouvoirs adjudicateurs présentant une plus forte autonomie vis-à-vis de la Région que lorsqu'ils font l'objet d'un subside régional à hauteur de 10 % au moins du montant estimé du marché.

Article 4

Cette disposition prévoit l'inclusion de clauses environnementales, au sens donné à ce terme à l'article 2, au minimum dans la mesure des objectifs fixés à ou en vertu de l'article 7.

Elle mentionne certains des objectifs qui peuvent être poursuivis par ces clauses.

Le dernier élément de cette liste non exhaustive a trait à l'hypothèse d'un marché portant sur une étude, une recherche, un audit, etc., qui ont eux-mêmes vocation à dé-

(14) COM (2009) 0215.

(15) Voy. not. la communication interprétative de la Commission sur le droit communautaire applicable aux marchés publics et les possibilités d'intégrer des considérations environnementales dans lesdits marchés, 4 juillet 2001.

(16) Il est à noter qu'un nouvel arrêté royal relatif à l'exécution des marchés publics est en cours de préparation.

eerlijke handel en ontwikkeling van 6 juli 2006 en uit bijlage 1 bij de Mededeling van de Commissie van 5 mei 2009 : « Bijdragen aan een duurzame ontwikkeling : de rol van Fair Trade en niet-gouvernementele handelsgerelateerde programma's om duurzaamheid te waarborgen » (14). Gelet op het evolutieve karakter van het recht, wordt de Regering gemachtigd om die definitie te wijzigen met het oog op een goede wisselwerking tussen de tools die van toepassing zijn op de overheidsopdrachten.

Artikel 3

Dit artikel preciseert welke overheidsopdrachten in deze ordonnantie bedoeld worden. De andere opdrachten zijn niet onderworpen aan de verplichtingen van deze ordonnantie en komen hier op geen enkele manier aan bod.

Een aanbestedende overheid kan het echter opportuun vinden om in de ordonnantie bedoelde clausules op te nemen in opdrachten die niet binnen het toepassingsgebied van de ordonnantie vallen (15).

Dit artikel weert vooreerst de opdrachten waarvan het geraamde relatief geringe bedrag exclusief btw lager is dan het bedrag waaronder het algemeen bestek van toepassing is uit het toepassingsgebied. Dat minimumbedrag wordt vastgelegd in artikel 3, § 1, van het koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken. Thans bedraagt het 22.000 euro (16).

De tweede voorwaarde neemt in het toepassingsgebied enkel de opdrachten op van sommige aanbestedende overheden met een hogere mate van autonomie ten opzichte van het Gewest als zij een gewestelijke subsidie ontvangen van ten minste 10 % van het geraamde bedrag van de opdracht.

Artikel 4

Deze bepaling voorziet in de opname van milieuclausules, zoals gedefinieerd in artikel 2, ten minste in de mate van de in artikel 7 bepaalde of op grond van artikel 7 vastgestelde doelstellingen.

Zij vermeldt enkele van de doelstellingen die men met die clausules kan nastreven.

Het laatste streepje van de niet-beperkende lijst betreft het geval van een opdracht voor onderzoek, research, audit, enz., die zelf moeten leiden tot een ander project. Dat geldt

(14) COM (2009) 0215.

(15) Zie onder andere de interpretatieve mededeling van de Commissie betreffende het gemeenschapsrecht van toepassing op overheidsopdrachten en de mogelijkheden om milieuoverwegingen hierin te integreren, 4 juli 2001.

(16) Een nieuw koninklijk besluit betreffende de uitvoering van overheidsopdrachten wordt uitgewerkt.

boucher sur un autre projet. Il en va ainsi par exemple d'un marché portant sur une étude architecturale. Cette prestation intellectuelle peut se prêter plus ou moins bien à une optimisation environnementale. Au-delà de l'étude elle-même, le projet qui sera conçu au cours de cette étude peut être plus ou moins efficient au plan environnemental. Cette caractéristique dépendra notamment de l'attention qui sera portée aux aspects environnementaux par les adjudicataires auteurs de l'étude. Il y a donc un enjeu environnemental indirect mais décisif à faire le choix, dès le marché public pour la réalisation de l'étude, à des soumissionnaires ayant un intérêt pour ces questions et une expérience en rapport, et disposés à étudier diverses méthodes pour réduire l'impact environnemental de ce qui sera construit. Des clauses environnementales *ad hoc* bien conçues peuvent conduire à ce résultat.

Article 5

Cette disposition prévoit l'inclusion de clauses coût du cycle de vie, telles que définies à l'article 2, dans les marchés publics chaque fois que le montant estimé de ces coûts d'usage atteint 10 % du montant estimé du marché.

La durée prévue d'usage de l'investissement ne se confond pas avec la durée comptable d'amortissement, cette dernière étant souvent plus courte que la durée pendant laquelle on peut escompter utiliser un bien.

Dans l'estimation de la durée d'usage, l'identité de l'utilisateur ou des utilisateurs successifs de l'objet visé par le marché importe peu.

Comme il peut être difficile, dans certaines hypothèses, d'estimer les coûts d'usage, le Gouvernement peut établir des lignes directrices, méthodes, etc., à cet effet, en ce compris arrêter une liste des types de marchés pour lesquels la clause coût du cycle de vie sera de rigueur, dans la mesure des objectifs définis à l'article 7. Pour ce balisage, il pourra s'appuyer sur le Manuel pour l'utilisation de l'analyse des coûts du cycle de vie (ACCV) dans les marchés publics (durables) du SPP Développement durable, référencé supra.

Article 6

Cette disposition prévoit que les pouvoirs adjudicateurs (tels que définis à l'article 2) incluent dans leurs marchés des clauses éthiques, au sens donné à ce terme à l'article 2.

Ces clauses éthiques mettent en œuvre des « critères » qui sont identifiés et listés par arrêté.

Deux catégories de critères sont prévues. Les critères dits « obligatoires » doivent obligatoirement être intégrés

bijvoorbeeld voor een opdracht betreffende een architecturale studie. Die intellectuele prestatie kan in min of meerdere mate leiden tot ecologische optimalisering. Naast het onderzoek zelf, kan het tijdens dat onderzoek ontworpen project min of meer doeltreffend zijn op ecologisch vlak. Dat is met name afhankelijk van de aandacht die wordt besteed aan de ecologische aspecten door de opdrachtnemers-onderzoekers. Er is dus een indirecte maar beslissende ecologische uitdaging om de keuze te maken, van bij de openbare opdracht voor de uitvoering van het onderzoek, voor inschrijvers die belangstelling hebben voor die problematiek, die ervaring ter zake hebben en die bereid zijn verscheidene methodes te bestuderen om de ecologische impact van wat gebouwd gaat worden te verlagen. Wel uitgedachte *ad hoc* ecologische clausules kunnen tot dat resultaat leiden.

Artikel 5

Deze bepaling voorziet in de opname van clausules inzake de levenscycluskost, zoals omschreven in artikel 2, in de overheidsopdrachten telkens als het geraamd bedrag van die kosten 10 % van het geraamde bedrag van de opdracht bedraagt.

De voorziene gebruiksduur voor het voorwerp van de investering is niet te verwarren met de boekhoudkundige afschrijvingsduur, die vaak korter is dan de verwachte duur van het gebruik van een goed.

Bij de raming van de gebruiksduur, heeft de identiteit van de gebruiker of de opeenvolgende gebruikers van het in de opdracht bedoelde voorwerp weinig belang.

Aangezien het in sommige gevallen moeilijk kan zijn om de gebruikskosten te ramen, kan de Regering daartoe richtsnoeren, methodes enz. voorstellen. Dat houdt tevens in dat een lijst kan bepaald worden van de opdrachten waarvoor de clausule inzake de levenscycluskost van kracht is, op grond van de in artikel 7 bepaalde voorwaarden. Voor die bebakening, kan zij zich baseren op de « Handleiding voor de toepassing van levenscycluskost bij (duurzame) overheidsopdrachten », van de eerder vermelde POD Duurzame Ontwikkeling.

Artikel 6

Deze bepaling voorziet erin dat de aanbestedende overheden (zoals omschreven in artikel 2) ethische clausules, zoals bedoeld in artikel 2, in hun opdrachten opnemen.

Die ethische clausules schuiven « criteria » naar voor die bij besluit worden bepaald en opgelijst.

Er is voorzien in twee categorieën criteria. De « verplichte » criteria moeten door de aanbestedende overhe-

par les pouvoirs adjudicateurs. Il s'agit d'aspects essentiels, comme le respect par l'adjudicataire des conventions fondamentales de l'Organisation internationale du travail. Il s'agit aussi du recours à des produits du commerce équitable dans certains marchés de fournitures (café, thé, chocolat, par exemple) ou de services (mise à disposition de machines distributrices de boissons chaudes ou d'en-cas) ciblés par l'arrêté compte tenu de la maturité et de la disponibilité de ces produits. Les objectifs à paliers ascendants fixés à ou en vertu de l'article 7 ne valent donc pas pour ces clauses éthiques-là.

Les critères dits « complémentaires » portent sur des exigences éthiques jugées d'importance secondaire ou dont le développement actuel est insuffisant du côté de l'offre. L'inclusion de clauses portant sur ces critères est soumise aux objectifs visés à l'article 7.

Il est à noter que l'article 40 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dispose que :

« Dans le respect des principes du Traité sur le fonctionnement de l'Union européenne, et pour autant qu'elles ne soient pas directement ou indirectement discriminatoires et qu'elles soient mentionnées dans les documents du marché, le pouvoir adjudicateur peut imposer des conditions d'exécution permettant de tenir compte d'objectifs tels que : (...) »

4° l'obligation de respecter, en substance, les dispositions des conventions fondamentales de l'Organisation internationale du Travail, dans l'hypothèse où celles-ci n'auraient pas déjà été mises en œuvre dans le droit national du pays de production; (...) ».

Ces conventions fondamentales portent sur les principes et droits fondamentaux au travail, identifiés dans une déclaration de l'OIT de juin 1998. Ce sont les suivantes :

- les conventions n° 26 et 131 relatives aux salaires minima,
- les conventions n° 29 et n° 105 interdisant le travail forcé,
- la convention n° 87 relative au droit à la liberté syndicale,
- la convention n° 98 relative au droit d'organisation et de concertation collectives,
- les conventions n° 100 et 111 relatives à l'interdiction de toute discrimination en matière de travail et de rémunération,
- les conventions n° 138 et 182 relatives à l'âge minimum fixé pour le travail des enfants et à l'interdiction des pires formes du travail des enfants,

den worden vermeld. Dat zijn essentiële aspecten, zoals het naleven van de basisconventies van de Internationale Arbeidsorganisatie door de aanbesteder. Het gaat ook over het gebruik van producten afkomstig van eerlijke handel bij sommige opdrachten voor in het besluit bedoelde leveringen (koffie, thee, chocolade bijvoorbeeld) of diensten (ter beschikking stellen van automaten met warme drank of van snacks), gelet op de rijpheid en beschikbaarheid van die producten. De in artikel 7 bepaalde oplopende doelstellingen gelden dus niet voor die ethische clausules.

De « aanvullende » criteria betreffen ethische vereisten die als minder belangrijk worden beschouwd of die thans onvoldoende aan bod komen in de offerte. De opname van clausules met die criteria hangt af van de in artikel 7 bedoelde doelstellingen.

Artikel 40 van de wet van 15 juni 2006 betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten stelt het volgende :

« Overeenkomstig de beginselen van het Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap, en voorzover ze niet rechtstreeks of onrechtstreeks discriminerend zijn en, naar gelang van het geval, ze worden vermeld in de aankondiging van opdracht of in het bestek, kan de aanbestedende overheid uitvoeringsvoorwaarden opleggen die het mogelijk maken rekening te houden met doelstellingen zoals : (...) »

4° de verplichting om, in hoofdzaak, de bepalingen van de basisconventies van de Internationale Arbeidsorganisatie na te leven, in de veronderstelling dat die niet reeds worden toegepast in het nationale recht van het land waar de productie plaatsvindt; (...) ».

Die basisconventies handelen over de grondbeginselen en grondrechten inzake arbeid die worden opgesomd in een verklaring van de IAO van juni 1988, te weten :

- conventie nr. 26 en conventie 131 betreffende de minimumlonen,
- conventie nr. 29 en conventie 105 betreffende het verbod op dwangarbeid,
- conventie nr. 87 betreffende het recht op vrije keuze van een vakbond,
- conventie nr. 98 betreffende het recht van organisatie en collectief overleg,
- conventie nr. 100 en conventie nr. 111 betreffende het verbod op elke discriminatie inzake arbeid en loon,
- conventie nr. 138 inzake de minimumleeftijd voor tewerkstelling en conventie 182 betreffende het verbod van de ergste vormen van kinderarbeid,

– la convention n° 155 relative à la sécurité et santé des travailleurs ⁽¹⁷⁾.

En matière d'éthique de gestion, un critère pourrait porter sur le recours, pour les placements financiers (de réserves de trésoreries ou de résultats en boni cumulés, par exemple), à des modalités d'investissement socialement responsables. Les produits financiers éthiques et solidaires qui seraient ainsi favorisés se réfèrent à des critères financiers classiques de rendement et de risque, mais aussi à des critères sociaux (relation avec la communauté locale, relation avec les pays en développement, risques pour la santé, etc.) et/ou des critères environnementaux (pollution de l'air, pollution de l'eau, etc.) pour sélectionner les entreprises qu'ils permettent de financer. Ils excluent en outre certains secteurs (armements, industrie du sexe, etc). Ce dispositif viendrait en complément des modalités de l'ordonnance du 1^{er} juin 2006 visant à imposer des critères d'investissements socialement responsables aux marchés financiers de pouvoirs publics.

Il pourrait par exemple être demandé que des placements financiers soient labellisés par Ethibel selon les critères de la quatrième génération définis par cet organisme ⁽¹⁸⁾, sans naturellement exclure les autres placements rencontrant ces mêmes critères.

La possibilité d'inclure des considérations éthiques dans les marchés publics (en l'espèce, une référence au commerce équitable) en conformité avec la réglementation européenne est démontrée *a contrario* par l'arrêt de la CJUE, Commission contre Pays-Bas, du 10 mai 2012 ⁽¹⁹⁾.

Article 7

Cet article fixe les objectifs de l'ordonnance en termes de prise en compte de préoccupations environnementales,

17 http://www.ilo.org/declaration/info/publications/WCMS_095896/lang-fr/index.htm, page consultée en octobre 2012.

(18) http://www.ethibel.be/subs_e/1_info/sub1_2.html, page consultée en octobre 2012.

(19) CJUE (3^e ch.), arrêt n° C-368/10 du 10 mai 2012; Bulletin Juridique des Contrats Publics, *À quelles conditions le pouvoir adjudicateur peut-il imposer des labels garantissant l'origine biologique et « équitable » des produits fournis ?*, Conclusions de l'avocat général et note d'obs. de SN, n° 83, juil.-août 2012, pp. 279-290. Cet arrêt est intéressant à plus d'un égard. Le considérant n° 91 illustre le propos : « Enfin, comme il résulte du point 110 des conclusions de Mme l'avocat général, il n'est pas requis qu'un critère d'attribution porte sur une caractéristique intrinsèque d'un produit, c'est-à-dire un élément qui s'incorpore matériellement dans celui-ci. C'est ainsi que la Cour a jugé, au point 34 de l'arrêt EVN et Wienstrom, précité, que la réglementation de l'Union en matière de marchés publics ne s'oppose pas à ce que, dans le cadre d'un marché de fourniture d'électricité, le pouvoir adjudicateur retienne un critère d'attribution consistant dans le fait que l'électricité soit produite à partir de sources d'énergie renouvelables. Rien ne s'oppose dès lors, en principe, à ce qu'un tel critère vise le fait qu'un produit soit issu du commerce équitable. ».

– conventie nr. 155 betreffende de veiligheid en gezondheid van de werknemers ⁽¹⁷⁾.

Op het vlak van beheersethiek, zou een criterium betrekking kunnen hebben op het gebruik van sociaal verantwoorde investeringsregels voor financiële beleggingen (van schatkistreserves of gecumuleerde bonusresultaten bijvoorbeeld). Bij de ethische en solidaire financiële producten die men aldus zou bevorderen, wordt gekeken naar klassieke financiële criteria inzake rendement en risico, maar ook naar sociale criteria (relatie met de lokale gemeenschap, relatie met de ontwikkelingslanden, gezondheidsrisico's, enz.) en/of milieucriteria (luchtvervuiling, watervervuiling, enz.) voor de selectie van de bedrijven die men wil financieren. Bovendien sluiten zij sommige sectoren uit (bewapening, seksindustrie, enz.). Die regeling zou dienen ter aanvulling van de regels van de ordonnantie van 1 juni 2006 ertoe strekkende criteria inzake sociaal verantwoorde investeringen op te leggen in de overheidsopdrachten voor financiële diensten van de overheden.

Er zou bijvoorbeeld gevraagd kunnen worden dat financiële beleggingen gelabeld worden door Ethibel volgens de door die instelling ⁽¹⁸⁾ vastgestelde criteria van de vierde generatie, zonder evenwel de andere beleggingen die aan dezelfde criteria voldoen uit te sluiten.

Dat de mogelijkheid om ethische overwegingen te integreren in de overheidsopdrachten (in casu een verwijzing naar de eerlijke handel) in overeenstemming is met de Europese regelgeving wordt *a contrario* aangetoond door het arrest van het HvJEU, Commissie versus het Koninkrijk der Nederlanden, van 10 mei 2012 ⁽¹⁹⁾.

Artikel 7

Dit artikel stelt de doelstellingen van de ordonnantie vast wat betreft het rekening houden met de ecologische en

(17) http://www.ILO.org/declaration/info/publications/WCMS_095896/lang-fr/index.htm, geraadpleegd in oktober 2012.

(18) http://www.ethibel.be/subs_e/1_info/sub1_2.html, pagina geraadpleegd in oktober 2012.

(19) HvJEU, (3^e Kamer), arrest nr. C-368/10 van 10 mei 2012; Bulletin Juridique des Contrats Publics, *A quelles conditions le pouvoir adjudicateur peut-il imposer des labels garantissant l'origine biologique et « équitable » des produits fournis ?*, Conclusions de l'avocat général et note d'obs. De SN, n° 83, juil.-août 2012, pp. 279-290. Dit artikel is in meer dan een opzicht interessant, zoals blijkt uit considerans nr. 91 : « Zoals tot slot uit punt 110 van de conclusie van de advocaat-generaal volgt, is niet vereist dat een gunningscriterium een kenmerkende eigenschap van een product betreft, dat wil zeggen een element dat materieel in het product is opgenomen. Zo heeft het Hof in punt 34 van het reeds aangehaalde arrest EVN en Wienstrom geoordeeld dat de regelgeving van de Unie op het gebied van overheidsopdrachten niet eraan in de weg staat dat de aanbestedende dienst in het kader van een opdracht voor de levering van elektriciteit een gunningscriterium hanteert op grond waarvan de elektriciteit moet worden opgewekt uit hernieuwbare energiebronnen. In beginsel belet niets derhalve dat een dergelijk criterium inhoudt dat een product een fairtradeproduct moet zijn. ».

éthiques et de coût du cycle de vie dans les marchés publics.

Les trois catégories de clauses font l'objet d'objectifs distincts.

Ces objectifs portent sur des triennats, le premier triennat allant du 1^{er} janvier 2014 au 31 décembre 2016. Les objectifs iront croissant de triennat en triennat, de manière à permettre aux pouvoirs adjudicateurs de s'adapter progressivement aux nouvelles exigences.

Les objectifs du premier triennat sont définis à l'alinéa 1^{er}. Les objectifs des triennats suivants le seront par arrêté du Gouvernement. Le Gouvernement s'inspirera des évaluations (organisées à l'article 17) pour définir les objectifs suivants. Il fixe les objectifs de chaque nouveau triennat au début de ce triennat, une fois disponible l'évaluation du précédent.

Les objectifs sont définis par pouvoir adjudicateur et sont chiffrés. Pour chaque catégorie de clauses, une certaine proportion de marchés publics de chaque pouvoir adjudicateur doit atteindre un résultat défini. Cette proportion consiste en un pourcentage du volume financier des marchés lancés par ce pouvoir adjudicateur et en un pourcentage (du nombre) de ces marchés. Cette double clé permet d'atténuer l'effet de grandes différences éventuelles de montants entre les marchés passés par chaque pouvoir adjudicateur.

L'objectif en ce qui concerne les clauses environnementales est en lien avec la qualification environnementale des différents marchés et, plus précisément, des clauses environnementales incluses dans ces marchés. Cette qualification est définie à l'article 12 et fait l'objet d'une description au commentaire de cet article. L'objectif est qu'une proportion définie des marchés publics atteigne les niveaux 2 ou 3 (niveaux supérieurs) selon cette qualification (20 % pour le premier triennat).

L'objectif en matière de clauses coût du cycle de vie est défini simplement par l'inclusion de ces clauses dans une proportion définie des marchés concernés (30 % pour le premier triennat).

L'objectif en matière de clauses éthiques est qu'une proportion définie des marchés soit « affectés de clauses éthiques mettant en œuvre des critères complémentaires ». Ces critères complémentaires sont définis à l'article 6 et présentés dans le commentaire de cet article (30 % pour le premier triennat). Pour cet objectif, il est précisé dans le dispositif que ne sont pris en compte que les marchés qui se prêtent objectivement à un ou moins des critères complémentaires. L'arrêté qui énoncera les critères (voy. article 6, alinéa 2) précisera les catégories de marchés auxquels les critères s'appliquent.

ethische aspecten en de levenscycluskost in de overheidsopdrachten.

Voor de drie categorieën clausules worden afzonderlijke doelstellingen vastgesteld.

Die doelstellingen gelden voor periodes van drie jaar, waarbij de eerste periode loopt van 1 januari 2014 tot 31 december 2016. De doelstellingen worden verstrengd na elke driejarige periode, zodat de aanbestedende overheden zich geleidelijk aan de nieuwe vereisten kunnen aanpassen.

De doelstellingen van de eerste driejarige periode worden vastgesteld in het eerste lid. De doelstellingen van de volgende driejarige periodes zullen worden vastgesteld bij besluit van de Regering. De Regering zal zich baseren op de evaluaties (geregeld in artikel 17) om de volgende doelstellingen vast te stellen. Ze stelt de doelstellingen van elke nieuwe driejarige periode vast bij het begin ervan, zodra de evaluatie van de vorige driejarige periode beschikbaar is.

De doelstellingen worden vastgesteld per aanbestedende overheid en worden becijferd. Voor elke categorie clausules, moet een bepaald aantal van de overheidsopdrachten van elke aanbestedende overheid een welbepaald resultaat halen. Dat aantal bestaat in een percentage van het financiële volume van de door de aanbestedende overheid uitgeschreven opdrachten en in een percentage (van het aantal) opdrachten. Die dubbele benadering maakt het mogelijk om het effect van eventuele grote verschillen in bedragen tussen de door elk van de aanbestedende overheden gegunde opdrachten te temperen.

De doelstelling betreffende de milieuclausules hangt samen met de ecologische kwalificatie van de verschillende opdrachten en meer bepaald met de milieuclausules die in die opdrachten zijn opgenomen. Die kwalificatie wordt vastgesteld in artikel 12 en wordt beschreven in het commentaar bij dit artikel. De doelstelling is dat een bepaald percentage van de overheidsopdrachten het niveau 2 of 3 (hogere niveaus) volgens die kwalificatie haalt (20 % voor de eerste driejarige periode).

De doelstelling betreffende de clausules over de levenscycluskost bestaat er gewoon in die clausules te integreren in een welbepaald percentage van de desbetreffende opdrachten (30 % voor de eerste driejarige periode).

De doelstelling betreffende de ethische clausules bestaat erin dat een welbepaald percentage van de opdrachten « ethische clausules die aan aanvullende criteria voldoen » bevat. Die aanvullende criteria worden bepaald in artikel 6 en voorgesteld in het commentaar bij dat artikel (30 % voor de eerste driejarige periode). Wat die doelstelling betreft, wordt in het bepalend gedeelte gepreciseerd dat enkel rekening wordt gehouden met de opdrachten die objectief in aanmerking komen voor minstens een van de aanvullende criteria. Het besluit dat de criteria zal opsommen (zie artikel 6, tweede lid) zal preciseren op welke categorieën opdrachten de criteria van toepassing zullen zijn.

Il va sans dire que rien n'empêche un pouvoir adjudicateur de faire mieux que les objectifs définis. Certains le font d'ailleurs déjà, dans certains domaines.

Dans sa définition des objectifs ultérieurs, le Gouvernement s'inspirera de la forme figurant à l'aliéna 1^{er}. Il pourra toutefois affiner les critères, étant entendu que les objectifs ne pourront pas régresser.

Les objectifs supposent un monitoring des marchés publics. Celui-ci est rendu possible par la tenue, par chaque pouvoir adjudicateur, d'un tableau de bord, communiqué annuellement à l'autorité régionale compétente. Ce tableau de bord constitue l'objet des articles 12 à 14.

Reste à préciser que les marchés pris en compte dans l'évaluation des résultats au regard des objectifs de chaque triennat sont ceux qui ont été approuvés durant ce triennat. L'approbation porte sur le marché public avant sa publication ou sa communication à l'intention des soumissionnaires. L'approbation est le fait de la personne ou de l'organe compétent, qui peut différer selon la nature juridique et l'organisation du pouvoir adjudicateur. À défaut d'approbation formelle, le marché public est réputé approuvé lorsqu'a lieu cette publicité ou cette communication.

Article 8

Les articles 8 et suivants mettent en place différents moyens pour atteindre et aider à atteindre les objectifs en matière de clauses coût du cycle de vie, environnementales et éthiques.

Le premier de ces moyens fait l'objet de l'article 8. Il s'agit de faire en sorte que chaque pouvoir organisateur ait en son sein une personne-ressource dont la mission est d'accompagner la mise en œuvre d'un processus d'achat durable et des clauses susmentionnées à travers les marchés publics de ce pouvoir adjudicateur.

Cette personne, à moins qu'elle gère seule les marchés publics du pouvoir adjudicateur concerné, devra agir en interaction avec les différentes personnes et services de qui émanent les documents de marché. Elle centralisera les informations et c'est donc elle – à moins que le pouvoir adjudicateur s'organise autrement – qui tiendra à jour le tableau de bord visé à l'article 11, et le communiquera à l'autorité régionale compétente (voir articles 13 et 14).

Cette même personne bénéficiera d'une formation assurée par la Région (ou un organisme régional) et elle partagera ses connaissances, son savoir-faire, les informations reçues, sur les autres personnes impliquées dans les marchés passés par le pouvoir adjudicateur concerné. Elle

Het spreekt voor zich dat niets een aanbestedende overheid belet om beter te doen dan de vooropgezette doelstellingen. Sommige doen dat trouwens al op bepaalde gebieden.

De Regering zal zich voor de definitie van de latere doelstellingen baseren op het vooropgestelde in het eerste lid. Ze zal de criteria echter kunnen verfijnen, met dien verstande dat de doelstellingen niet afgezwakt mogen worden.

De doelstellingen veronderstellen een monitoring van de overheidsopdrachten. Die monitoring is mogelijk als elke aanbestedende overheid een boordtabel bijhoudt die jaarlijks bezorgd wordt aan de bevoegde gewestelijke overheid. De artikelen 12 tot 14 handelen over de boordtabel.

Dan moet er nog gepreciseerd worden dat, bij de evaluatie van de resultaten in het licht van de doelstellingen voor elke driejarige periode, rekening wordt gehouden met de opdrachten die in de desbetreffende periode zijn goedgekeurd. De goedkeuring moet geschieden vóór de bekendmaking of mededeling aan de inschrijvers. De goedkeuring wordt verleend door de bevoegde persoon of het bevoegde orgaan, die kunnen verschillen volgens de rechtsvorm en organisatie van de aanbestedende overheid. Bij gebreke van een formele goedkeuring, wordt de overheidsopdracht geacht te zijn goedgekeurd bij de bekendmaking of mededeling.

Artikel 8

De artikelen 8 en volgende voeren verschillende middelen in om de doelstellingen betreffende de clausules over de levenscycluskost en de ecologische en ethische clausules te bereiken of helpen te bereiken.

Artikel 8 gaat over het eerste middel. Het is de bedoeling ervoor te zorgen dat elke aanbestedende overheid een « resource person » aanstelt die de opdracht krijgt om de uitvoering van een duurzaam aankoopproces en de toepassing van de voornoemde clausules in de overheidsopdrachten te begeleiden.

Tenzij de « resource person » als enige de overheidsopdrachten van de betrokken aanbestedende overheid beheert, zal hij moeten samenwerken met de verschillende personen en diensten die de documenten betreffende de overheidsopdracht opstellen. Hij zal de informatie centraliseren en bijgevolg – tenzij de aanbestedende overheid dat anders regelt – de in artikel 11 bedoelde boordtabel bijhouden en meedelen aan de bevoegde gewestelijke overheid (zie de artikelen 13 en 14).

De « resource person » zal een opleiding krijgen die door het Gewest (of een gewestelijke instelling) wordt verstrekt en zijn kennis, knowhow en ontvangen informatie delen met de andere personen die betrokken zijn bij de overheidsopdrachten die door de desbetreffende aanbestedende over-

jouera donc un rôle central dans l'implication large de l'adjudicateur dans les objectifs de la présente ordonnance.

Pour pouvoir accomplir ces missions et parfaire sa formation, elle devra nécessairement disposer d'un capital horaire suffisant à consacrer à cette fonction.

L'ordonnance ne précise pas le détail des missions de la personne-ressource, par respect pour l'autonomie des organismes considérés et eu égard à la variété de leurs formes. Elle prévoit néanmoins que :

- il y aura une telle personne-ressource sans discontinuer, ce qui suppose qu'elle soit remplacée sans délai lorsqu'elle ne sera plus en position de remplir cet office;
- son identité sera communiquée au service régional compétent afin notamment que ce service puisse l'informer des possibilités de formations;
- ce rôle figurera dans sa description de fonction et dans l'organigramme de l'organisme concerné (là où applicable).

Article 9

Cette disposition complète la précédente en prévoyant que la Région fasse en sorte que la formation des personnes-ressources soit organisée. Il pourra choisir de le faire à travers l'Institut Bruxellois pour la Gestion de l'Environnement, ainsi que cela se pratique actuellement. En fonction des besoins et des moyens disponibles, le Gouvernement pourra étendre ces formations à d'autres acteurs, en particulier au sein des pouvoirs adjudicateurs.

Article 10

La publicité du dispositif est en premier lieu assurée par la mention, dans les avis de marché des pouvoirs adjudicateurs, de l'existence de clauses environnementales, de coût de cycle de vie ou éthiques.

Article 11

Cet article a trait à la tenue obligatoire, par chaque pouvoir adjudicateur, d'un tableau de bord reprenant diverses informations et évaluations relatives à ses marchés publics et en rapport avec l'objet de la présente ordonnance.

Ce tableau de bord permet :

heid worden gegund. Hij zal dus een centrale rol spelen om de aanbestedende overheid in grote mate te betrekken bij het halen van de doelstellingen van deze ordonnantie.

Om die taken te kunnen uitvoeren en zijn opleiding te vervolmaken, moet die persoon voldoende uren aan zijn taak kunnen wijden.

De ordonnantie geeft geen gedetailleerde omschrijving van de opdrachten van de « resource person » uit respect voor de autonomie van de instellingen in kwestie en rekening houdend met hun verschillende rechtsvormen. Ze bepaalt evenwel dat :

- er zonder onderbreking een « resource person » aangesteld is, wat veronderstelt dat hij onverwijld vervangen wordt wanneer hij die taak niet meer kan vervullen;
- zijn identiteit meegedeeld wordt aan de bevoegde gewestelijke overheid, die hem dan informatie over de mogelijke opleidingen kan verstrekken;
- die taak opgenomen wordt in zijn functiebeschrijving en het organisatieschema van de betrokken instelling (waar zulks van toepassing is).

Artikel 9

Deze bepaling vult de vorige aan en stelt dat het Gewest ervoor zorgt dat de opleiding van de resource persons wordt georganiseerd. Het kan ervoor kiezen dat te doen via het Brussels Instituut voor Milieubeheer, zoals nu gebeurt. Op grond van de behoeftes en de beschikbare middelen, kan de Regering die opleidingen uitbreiden tot andere actoren, met name binnen de aanbestedende overheden.

Artikel 10

Aan de regeling wordt in de eerste plaats ruchtbaarheid gegeven door de vermelding van het bestaan van clausules inzake het milieu, de levenscycluskost of de ethiek in de aankondigingen van opdrachten van de aanbestedende overheden.

Artikel 11

Dit artikel betreft de verplichting voor elke aanbestedende overheid om een boordtabel te houden met diverse inlichtingen en evaluaties betreffende haar overheidsopdrachten en in verband met het voorwerp van deze ordonnantie.

Die boordtabel biedt de mogelijkheid om :

- d’avoir une vue d’ensemble sur la manière dont le pouvoir adjudicateur puis les adjudicataires mettent en œuvre l’ordonnance, tant à usage interne qu’externe;
- la communication d’informations au sein du pouvoir adjudicateur, à l’égard de l’autorité régionale d’évaluation et de contrôle, et aussi à l’égard du public, à travers sa publication (article 13).
- d’évaluer la situation du pouvoir adjudicateur par rapport aux objectifs visés à l’article 7.

L’article indique quelques éléments devant figurer dans le tableau de bord. Le Gouvernement est chargé de lui donner forme, mais aussi de le compléter de toute donnée utile (identité de l’adjudicataire, montant des marchés, dates de référence, etc.). Le tableau de bord pourra ainsi servir à d’autres objectifs d’intérêt général en rapport avec les marchés publics, en ce compris le monitoring des clauses sociales.

Les éléments suivants figureront en tout cas dans le tableau de bord :

- la catégorie, le type de marché, au regard des annexes I et II des lois précitées, et des autres éléments de classification que le Gouvernement est habilité à déterminer, selon les besoins liés à l’exécution de l’ordonnance,
- les clauses des trois différents types présents dans le marché public,
- une évaluation du niveau de performance environnementale du marché, sous l’angle des clauses qui y ont été insérées, puis sous l’angle des engagements pris par l’adjudicataire à travers son offre et, enfin, du point de vue de la manière dont ces engagements ont été honorés lors de la phase de réception et de clôture du marché.

C’est le pouvoir adjudicateur lui-même, qui évalue le niveau de performance environnemental de ses marchés. Il le fait loyalement, sous le contrôle *a posteriori* de l’organe régional compétent pour ce contrôle (voy. article 16).

Article 12

Pour effectuer l’évaluation des clauses environnementales, plus particulièrement, le pouvoir adjudicateur se réfère à une qualification arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Ministre en charge de l’environnement.

Cette qualification est d’abord générale : le Gouvernement définit en termes généraux quatre niveaux de performance allant du niveau 0 (pas de clause environnementale significative) au niveau 3 (les clauses environnementales correspondent à la meilleure pratique au moment de l’approbation du marché). Ces définitions peuvent s’inspirer de celles-ci :

- een overzicht te krijgen van de wijze waarop de aanbestedende overheid, en vervolgens de opdrachtnemers, de ordonnantie toepassen, zowel intern als extern;
- informatie te verspreiden binnen de aanbestedende overheid, naar de gewestelijke overheid toe, voor evaluatie en controle, en ook naar het publiek toe, via de publicatie ervan (artikel 13);
- de situatie van de aanbestedende overheid inzake de in artikel 7 bedoelde doelstellingen te evalueren.

Het artikel geeft enkele elementen die in de boordtabel moeten worden vermeld. De Regering moet daaraan vorm geven, maar ze ook aanvullen met elk nuttig gegeven (identiteit van de opdrachtnemer, bedrag van de opdrachten, referentiedata, enz.). Op die manier kan de boordtabel dienen voor andere doelstellingen van algemeen belang met betrekking tot de overheidsopdrachten, met inbegrip van de monitoring van de sociale clausules.

De volgende elementen moeten in ieder geval in de boordtabel worden opgenomen :

- de categorie, het type opdracht, in het licht van bijlage I en II van de voornoemde wetten, en andere classificatie-elementen die de Regering mag bepalen, volgens de behoeftes inzake de uitvoering van de ordonnantie,
- de clausules van de drie verschillende types die opgenomen zijn in de overheidsopdracht,
- een evaluatie van het niveau van de milieuprestatie van de opdracht, in het licht van de ingevoegde clausules, vervolgens in het licht van de verbintenissen die de opdrachtnemer is aangegaan via zijn offerte en, tot slot, in het licht van de wijze waarop die verbintenissen nageleefd werden tijdens de fase van oplevering en afsluiting van de opdracht.

Het is de aanbestedende overheid zelf die de milieuprestatie van haar opdrachten evalueert. Zij doet dat op loyale wijze, onder *a posteriori* controle van de gewestelijke instantie die bevoegd is voor die controle (zie artikel 16).

Artikel 12

Voor de evaluatie van inzonderheid de milieuclausules, verwijst de aanbestedende overheid naar een kwalificatie die werd vastgelegd door de Regering, op voorstel van de Minister belast met het Leefmilieu.

Die kwalificatie is vooreerst algemeen : de Regering bepaalt vier niveaus, gaande van niveau 0 (geen duidelijke milieuclausule) tot niveau 3 (de milieuclausules beantwoorden aan de beste praktijk op het moment dat de opdracht wordt goedgekeurd). Daarbij kunnen de volgende definities als voorbeeld gebruikt worden :

Niveau 0 (« not green ») : le marché ne comporte aucune exigence environnementale significative.

Niveau 1 (« light green ») : les clauses font référence à l'environnement, mais les clauses sont peu significatives, c'est-à-dire pas de nature à faire évoluer le comportement des acteurs du marché dans le sens d'une réduction de la pression sur l'environnement.

Niveau 2 (« medium green ») : les clauses sont significatives, c'est-à-dire de nature à faire évoluer le comportement des acteurs du marché dans le sens d'une réduction de la pression sur l'environnement.

Niveau 3 (« best practices ») : les meilleures pratiques environnementales ont été intégrées dans les clauses et dans le cahier spécial des charges et sauf défaillance de l'ensemble des soumissionnaires, le marché conduira nécessairement à une optimisation ⁽²⁰⁾ de l'impact environnemental du projet.

Cette qualification peut également être particulière : l'arrêté peut préciser la portée concrète des qualifications dans le cas de marchés particuliers qu'il précise (les cantines, par exemple). Pour ces qualifications concrètes, le Gouvernement peut s'appuyer sur des outils existants, tels que le Guide des achats durables du Service public de programmation Développement durable ⁽²¹⁾ ou le manuel *Acheter vert ! Un manuel sur les marchés publics écologiques* de la Commission européenne ⁽²²⁾. Il s'agit là de références fiables et, pour la première, régulièrement mise à jour, sur lesquelles la Région peut s'appuyer.

D'autre part, l'arrêté pourra éventuellement identifier des catégories de marchés qui ne se prêtent pas à une optimisation environnementale. On pourrait ainsi y faire figurer le marché portant sur une consultation juridique. L'article commenté de l'ordonnance prévoit que cette inclusion aura pour effet de faire sortir cette catégorie de marchés du champ de l'ordonnance. Cela signifie qu'il n'en sera pas fait mention dans le tableau de bord et qu'il n'en sera pas tenu compte dans l'évaluation de la pratique de chaque pouvoir adjudicateur eu égard aux objectifs minimaux à atteindre.

(20) Le recours au terme « optimisation », notamment dans la définition de la clause environnementale à l'article 2, s'explique par la circonstance qu'un marché pourrait avoir un impact global positif sur l'environnement. Ce sera notamment le cas des marchés dont l'objet même est « environnemental », tel un marché d'élimination et de remplacement d'arbres malades.

(21) <http://www.gidsvoorduurzameaankopen.be/fr/node/18>, page consultée en octobre 2012.

(22) ec.europa.eu/environment/gpp/pdf/buying_green_handbook_fr.pdf, page consultée en octobre 2012.

Niveau 0 (« not green ») : de opdracht bevat geen enkele duidelijke eis in verband met het leefmilieu.

Niveau 1 (« light green ») : de clausules verwijzen naar het milieu, maar hebben weinig gewicht en zijn niet van aard om het gedrag van de actoren van de opdracht te doen evolueren in de richting van een verlaging van de druk op het leefmilieu.

Niveau 2 (« medium green ») : de clausules hebben gewicht, dit wil zeggen dat ze van die aard zijn dat ze het gedrag van de actoren van de opdracht doen evolueren in de richting van een verlaging van de druk op het leefmilieu.

Niveau 3 (« best practices ») : de strengste eisen met betrekking tot het leefmilieu zijn opgenomen in de clausules en in het bijzonder bestek. Tenzij alle inschrijvers in gebreke blijven, zal de opdracht noodzakelijkerwijze leiden tot een optimalisatie ⁽²⁰⁾ van de weerslag van het project op het leefmilieu.

Die kwalificatie kan eveneens specifiek zijn : het besluit kan de concrete draagwijdte van de kwalificaties verduidelijken voor de specifieke opdrachten die het nader bepaalt (kantines bijvoorbeeld). Voor die concrete kwalificaties, kan de Regering gebruik maken van bestaande tools, zoals de Gids voor Duurzame Aankopen van de Programmatische Overheidsdienst Duurzame Ontwikkeling ⁽²¹⁾ of het handboek « *Groen kopen ! Een handboek inzake milieuvriendelijke overheidsopdrachten* » van de Europese Commissie ⁽²²⁾. Dat zijn betrouwbare referenties – het eerste ervan wordt regelmatig bijgewerkt – waarop het Gewest zich kan baseren.

Daarnaast kan het besluit eventueel nader bepalen welke categorieën opdrachten zich niet lenen voor optimale milieupraktijken. Dat kan bijvoorbeeld gaan over een opdracht betreffende een juridische consultatie. Het besproken artikel van de ordonnantie voorziet erin dat die opname tot gevolg zal hebben dat die categorie opdrachten uit het toepassingsgebied van de ordonnantie wordt gehaald. Dat betekent dat ze niet wordt vermeld in de bordtabel en dat er geen rekening mee wordt gehouden bij de evaluatie van de handelswijze van elke aanbestedende overheid in het licht van de minimale doelstellingen die gehaald moeten worden.

(20) Het gebruik van de term « optimalisatie », met name in de definitie van de milieuclausule in artikel 2, kan verklaard worden door het feit dat een opdracht een algemene positieve weerslag kan hebben op het leefmilieu. Dat is met name het geval voor de opdrachten waarvan het doel zelf « ecologisch » is, zoals een opdracht tot verwijdering en vervanging van zieke bomen.

(21) <http://www.gidsvoorduurzameaankopen.be/nl/node/18>, geraadpleegd in oktober 2012.

(22) ec.europa.eu/environment/gpp/pdf/buying_green_handbook_nl.pdf, geraadpleegd in oktober 2012.

Le tableau de bord est annuel. Il contient les données relatives aux marchés lancés, en cours ou achevés durant l'année du tableau. En effet, le tableau de bord contiendra des informations relatives à différentes phases du marché et son contenu pour un marché donné évoluera donc sur la durée du marché. Dans l'hypothèse probable de marchés s'étendant sur plusieurs années, le marché se trouve donc mentionné dans plusieurs tableaux successifs.

Article 13

Cet article prévoit d'abord la communication du tableau de bord défini à l'article précédent au service régional compétent. Il s'agit d'une forme de rapportage, qui permet un monitoring fin des marchés publics régionaux.

La compilation des rapports permettra notamment au Gouvernement d'adapter aux besoins et aux difficultés observés les solutions de centralisation des marchés publics.

L'article prévoit en outre la publication des tableaux de bord, sous une forme éventuellement abrégée, pour tenir compte des contingences informatiques et des éventuels impératifs de confidentialité. Cette publication sera réalisée à tout le moins sur un site internet officiel, accessible sans entrave au public.

Article 14

Cet article prévoit que, là où les rapports entre la Région et un organisme font l'objet d'un contrat de gestion, ce contrat sert de levier supplémentaire pour l'optimisation environnementale des marchés passés par cet organisme.

La disposition précise que ces dispositions du contrat de gestion ne dispensent pas l'organisme en question de satisfaire aux autres obligations de l'ordonnance. Elle précise également que les dispositions du contrat de gestion qu'elle vise peuvent éventuellement s'appliquer à des marchés publics exclus du champ d'application de l'ordonnance par son article 3.

Article 15

La loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, en son article 2 définit la centrale de marchés comme un pouvoir adjudicateur « qui :

- acquiert des fournitures ou des services destinés à des pouvoirs adjudicateurs, à des entreprises publiques ou à des entités adjudicatrices ou

De boordtabel wordt jaarlijks opgesteld en bevat gegevens inzake de opdrachten die werden gestart, aan de gang zijn of afgerond werden tijdens het desbetreffende jaar. De boordtabel bevat immers inlichtingen inzake de verschillende fases van de opdracht; de inhoud ervan in het kader van een opdracht evolueert dus tijdens de duur ervan. Als opdrachten verscheidene jaren in beslag nemen, wordt de opdracht dus vermeld in verschillende opeenvolgende tabellen.

Artikel 13

Dit artikel voorziet vooreerst in de mededeling van de in het vorige artikel omschreven boordtabel aan de bevoegde gewestelijke dienst. Het gaat over een vorm van rapportering, die de mogelijkheid biedt tot nauwkeurige monitoring van de gewestelijke overheidsopdrachten.

De compilatie van de verslagen biedt de Regering inzonderheid de mogelijkheid de oplossingen inzake centralisatie van de overheidsopdrachten aan te passen aan de vastgestelde behoeftes en moeilijkheden.

Het artikel voorziet bovendien in de bekendmaking van de boordtabellen, eventueel in verkorte vorm, om rekening te houden met beperkingen inzake informatica en met eventuele vereisten inzake vertrouwelijkheid. Die bekendmaking moet op zijn minst op een openbare internetsite gebeuren, die vrij toegankelijk is voor het publiek.

Artikel 14

Dit artikel stelt dat, ingeval de betrekkingen tussen het Gewest en een instelling geregeld zijn in een beheerscontract, dit laatste als hefboom dient voor de ecologische optimalisatie van door die instelling gegunde opdrachten.

Het artikel preciseert dat die bepalingen van het beheerscontract de betrokken instelling niet vrijstellen van het nakomen van de andere verplichtingen van de ordonnantie. Het preciseert eveneens dat de bedoelde bepalingen van het beheerscontract eventueel van toepassing kunnen zijn voor overheidsopdrachten die uitgesloten zijn van het toepassingsgebied van de ordonnantie door artikel 3 ervan.

Artikel 15

In artikel 2 van de wet van 15 juni 2006 betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten wordt de opdrachtcentrale omschreven als een aanbestedende overheid « die :

- leveringen of diensten verwerft die bestemd zijn voor aanbestedende overheden, overheidsbedrijven of aanbestedende entiteiten of

– *« passe des marchés publics ou conclut des accords-cadres de travaux, de fournitures ou de services destinés à des pouvoirs adjudicateurs, à des entreprises publiques ou à des entités adjudicatrices. ».*

Dans un objectif d'optimisation économique, environnementale et éthique et de simplification administrative, il peut s'avérer utile de permettre, voire de recommander, aux pouvoirs adjudicateurs de faire appel, pour certains objets de marchés, à des pouvoirs adjudicateurs régionaux spécialisés dans ces objets. Ces derniers agiront comme des centrales de marchés, c'est-à-dire qu'ils passeront un marché public portant sur un objet de sa spécialisation à la place du pouvoir adjudicateur bénéficiaire. Ainsi, comme le pratique actuellement le CIRB, il pourra faire bénéficier de son expertise d'autres pouvoirs adjudicateurs devant passer un marché de maintenance de réseau, d'achat de matériel informatique, etc.

L'article prévoit cette identification comme centrale de marchés pour le CIRB et pour Bruxelles-Propreté.

Le potentiel de centralisation des achats a fait l'objet d'une étude encourageante ⁽²³⁾. Il en ressort notamment que la plupart des organismes doivent gérer par marché public un certain nombre de fonctions de support (assurances, fournitures de bureaux, électricité, vecteur énergétique de chauffage, flotte de vélo, société d'émission de chèques repas, de services postaux, etc.), dont certaines gagneraient à être traitées de manière centralisée.

Cet article ne fait nullement obstacle à d'autres formes d'achats ou de marchés publics groupés. En toute hypothèse, seul le pouvoir adjudicateur qui procède au marché public l'inclut dans son tableau de bord et le marché public passé via un pouvoir adjudicateur tiers n'est pris en considération que dans les résultats de ce pouvoir adjudicateur au regard des objectifs de l'article 7, comme précisé aux articles 7 et 11

Article 16

Cet article charge le Gouvernement de désigner un ou plusieurs services ou organismes régionaux appelés à mettre en œuvre diverses missions que la disposition identifie. Le cas échéant, un service ad hoc sera créé au sein du Ministère de la Région de Bruxelles-Capitale. Les missions énoncées sous un même numéro peuvent être, le cas échéant, réparties entre plusieurs services.

(23) *La centralisation des achats des pouvoirs locaux en Région de Bruxelles-Capitale*, PriceWaterhouseCoopers, sept. 2008 – juin 2009.

– *overheidsopdrachten gunt of raamovereenkomsten sluit met betrekking tot werken, leveringen of diensten die bestemd zijn voor aanbestedende overheden, overheidsbedrijven of aanbestedende entiteiten. ».*

Met het oog op economische, ecologische en ethische optimalisatie en op administratieve vereenvoudiging, kan het nuttig blijken de aanbestedende overheden toe te staan of zelfs aan te moedigen om voor sommige aspecten van een opdracht een beroep te doen op gewestelijke aanbestedende overheden die gespecialiseerd zijn op dat vlak. Die laatste treden dan op als opdrachtcentrales, dat wil zeggen dat zij een overheidsopdracht gunnen betreffende een van hun specialisaties in de plaats van de begunstigde aanbestedende overheid. Op die manier kunnen zij andere aanbestedende overheden die een opdracht moeten gunnen inzake het onderhoud van het netwerk, de aankoop van computerhardware, enz. laten gebruikmaken van hun expertise, zoals het CIBG thans doet.

Het artikel stelt het CIBG en Net Brussel aan als opdrachtcentrale.

Over het potentieel van de centralisatie van de aankopen werd aanmoedigend onderzoek verricht ⁽²³⁾. Daaruit blijkt inzonderheid dat de meeste instellingen per overheidsopdracht een aantal onderliggende aspecten moeten beheren (verzekeringen, kantoorbenodigdheden, elektriciteit, energiesysteem voor verwarming, fietsen, firma die maaltijdcheques verstrekt, postdiensten, enz.), waarvan sommige beter op centrale wijze zouden worden geregeld.

Dit artikel vormt geenszins een beletsel voor andere vormen van gegroepeerde aankopen of overheidsopdrachten. In ieder geval neemt enkel de aanbestedende overheid die overgaat tot de overheidsopdracht die op in haar boardtabel, en een via een derde aanbestedende overheid gegunde overheidsopdracht wordt enkel in aanmerking genomen in die resultaten van die aanbestedende overheid in het licht van de doelstellingen van artikel 7, zoals nader bepaald in de artikelen 7 en 11.

Artikel 16

Dit artikel belast de Regering met het aanwijzen van een of meer gewestelijke diensten of instellingen voor de uitvoering van verschillende in de bepaling omschreven opdrachten. Indien nodig, wordt een ad hoc dienst opgericht binnen het Ministerie van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest. De onder eenzelfde nummer omschreven opdrachten kunnen indien nodig worden verspreid over verscheidene diensten.

(23) « *La centralisation des achats des pouvoirs locaux en Région de Bruxelles-Capitale* », PriceWaterhouseCoopers, sept. 2008 – juni 2009

L'Institut Bruxellois pour la Gestion de l'Environnement, qui assure actuellement certaines missions de formation et d'accompagnement dans ce domaine, pourra être chargé de certaines des missions listées dans cet article.

Article 17

Cet article porte sur l'évaluation du dispositif et de la pratique des pouvoirs adjudicateurs dans le cadre de ce dispositif.

Cette évaluation triennale – au rythme de la redéfinition des objectifs régionaux – se fondera notamment sur les tableaux de bord tenus par les adjudicateurs.

Cette évaluation est confiée à l'IBSA pour la partie – statistique, notamment – qui entre dans le champ de ses compétences et missions statutaires. Le solde, à un ou plusieurs services ou organismes que désignera le gouvernement.

Certains aspects de cette évaluation supposent que le service ou organisme désigné s'informe auprès des autres services régionaux chargés de la mise en œuvre de l'ordonnance (article 16).

Article 18

Les articles 18 à 20 organisent le contrôle et la sanction des manquements aux obligations créées par ou en application de la présente ordonnance.

L'article 18 indique, dans des termes habituels, quels agents sont habilités à effectuer le contrôle et à engager une procédure de sanction.

Il peut être utile de rappeler que les termes de l'article 93 de l'ordonnance organique du 23 février 2006 portant les dispositions applicables au budget, à la comptabilité et au contrôle :

« Conformément à l'article 12 de la loi du 16 mai 2003, précitée, par le seul fait de l'acceptation de la subvention, le bénéficiaire reconnaît à l'entité régionale le droit de faire procéder sur place au contrôle de l'emploi des fonds attribués. ».

Article 19

Cet article décrit la sanction attachée au constat d'un manquement dans le chef d'un pouvoir adjudicateur. Elle revêt avant tout un caractère réparateur. Elle consiste à prévoir, dans l'hypothèse où le pouvoir adjudicateur ferait à nouveau appel à un subside régional dans le cadre d'un projet soumis à marché public, que toutes ou certaines étapes du marché soient accompagnées par le service ou l'organisme régional compétent.

Het Brussels Instituut voor Milieubeheer, dat thans sommige opdrachten inzake opleiding en begeleiding ter zake vervult, kan belast worden met sommige in dit artikel opgesomde opdrachten.

Artikel 17

Dit artikel betreft de evaluatie van de regeling en de handelswijze van de aanbestedende overheden in het kader van de regeling.

Die driejaarlijkse evaluatie – afgestemd op de heromschrijving van de gewestelijke doelstellingen – wordt inzonderheid verricht op grond van de boordtabellen die de aanbesteders bijhouden.

Die evaluatie wordt toevertrouwd aan het BISA, voor het gedeelte – met name statistiek – dat ressorteert onder zijn statutaire bevoegdheden en opdrachten. Voor het overige wordt ze toevertrouwd aan een of meerdere diensten of instellingen die de Regering aanwijst.

Sommige aspecten van die evaluatie veronderstellen dat de aangewezen dienst of instelling inlichtingen inwint bij de andere gewestelijke diensten die belast zijn met de uitvoering van de ordonnantie (artikel 16).

Artikel 18

De artikelen 18 tot 20 regelen de controle en de sanctie voor het niet nakomen van de verplichtingen die door of krachtens deze ordonnantie worden gesteld.

Artikel 18 geeft in de gebruikelijke bewoordingen aan wie gemachtigd is om controle te verrichten en een sanctieprocedure in te stellen.

Het kan nuttig zijn te wijzen op de bewoordingen van artikel 93 van de organieke ordonnantie van 23 februari 2006 houdende de bepalingen die van toepassing zijn op de begroting, de boekhouding en de controle :

« Conform artikel 12 van de voornoemde wet van 16 mei 2003 verleent de begunstigde, door het aanvaarden van de subsidie, meteen aan de gewestelijke entiteit het recht om ter plaatse controle te laten uitoefenen op de aanwending van de toegekende gelden. ».

Artikel 19

Dit artikel beschrijft de sanctie die voortvloeit uit de vaststelling van een tekortkoming vanwege een aanbestedende overheid; een sanctie die in de eerste plaats gericht is op bijsturing. Zij bestaat erin te voorzien, ingeval de aanbestedende overheid opnieuw een beroep doet op een gewestelijke subsidie in het kader van een project waarvoor een overheidsopdracht moet worden uitgeschreven, dat alle of sommige fases van de opdracht worden begeleid door de bevoegde dienst of gewestelijke instelling.

Comme les marchés publics des communes et de certains organismes régionaux consolidés au plan budgétaire sont soumis à l'ordonnance même en l'absence de subsides régionaux spécifiques, le troisième alinéa précise que, pour ces catégories de personnes (qui se rencontrent dans les catégories b) et c) de la définition du pouvoir adjudicateur, à l'article 2), l'accompagnement n'est pas subordonné à l'octroi d'un subside spécifique aux marchés publics concernés.

Le quatrième alinéa de l'article prévoit en outre la publication de la sanction. Le Gouvernement en définira les modalités. (Le site internet public qui présentera les tableaux de bord pourrait également héberger ces publications.)

Il est précisé que le service ou organisme compétent entend le pouvoir adjudicateur avant de décider une sanction. En d'autres termes, le pouvoir adjudicateur reçoit la possibilité de faire valoir ses moyens de défense, que ce soit par écrit ou oralement. Il s'agit d'une application du principe *audi alteram partem*, principe du respect du contradictoire.

Le service ou organisme qui sanctionne tient compte de l'importance du préjudice causé par le manquement, le cas échéant, de l'éventuelle répétition des manquements, ainsi que, en sens contraire, des éventuelles circonstances atténuantes, en ce compris des éventuels obstacles concrets que le pouvoir adjudicateur rencontre dans la mise en œuvre de l'ordonnance. Il peut estimer qu'il n'y a pas lieu d'infliger de sanction, ce qui se traduit dans la disposition par l'usage du mot « peut ».

La décision administrative infligeant une sanction constitue par sa nature un acte administratif attaquant devant la section du Contentieux administratif du Conseil d'État.

Article 20

Cet article décrit les sanctions émanant de l'autorité régionale attachée au constat d'un manquement dans le chef d'un adjudicataire.

Le service régional compétent est informé du manquement directement par le pouvoir adjudicateur, indirectement à l'analyse d'un tableau de bord, ou d'une autre manière encore.

Comme pour la sanction d'un manquement commis par un pouvoir adjudicateur, le service qui sanctionne tient compte de l'importance du préjudice causé par le manquement, le cas échéant, de l'éventuelle répétition des manquements, ainsi que, en sens contraire, des éventuelles circonstances atténuantes. Il peut estimer qu'il n'y a pas lieu d'infliger de sanction, ce qui se traduit dans la disposition par l'usage du mot « peut ».

Aangezien de overheidsopdrachten van de gemeenten en van sommige op budgettair vlak geconsolideerde gewestelijk instellingen onderworpen zijn aan de ordonnantie, zelfs als er geen specifieke gewestelijke subsidies zijn, preciseerd het derde lid dat, voor die categorieën personen (zie categorie b) en c) van de omschrijving van « aanbestedende overheid », in artikel 2), de begeleiding niet afhankelijk is van de toekenning van een specifieke subsidie voor de desbetreffende overheidsopdrachten.

Het vierde lid van het artikel voorziet bovendien in de bekendmaking van de sanctie. De Regering zal daar de voorwaarden van bepalen. (De website met de bordtabellen zal ook die bekendmakingen kunnen hosten).

Er wordt gepreciseerd dat de dienst of het bevoegde orgaan de aanbestedende overheid hoort alvorens te beslissen over een sanctie. Met andere woorden, de aanbestedende overheid krijgt de kans om zich te verdedigen, schriftelijk of mondeling. Dat is een toepassing van het principe *audi alteram partem*, het recht op tegenspraak.

De dienst of het orgaan dat de sanctie oplegt houdt rekening met de omvang van de schade veroorzaakt door de tekortkoming, in voorkomend geval, de eventuele herhaling van de tekortkomingen, alsook met de daar tegenoverstaande eventuele verzachtende omstandigheden, met inbegrip van de eventuele concrete hinderpalen voor de aanbestedende overheid om de ordonnantie toe te passen. De dienst of het orgaan kan menen dat er geen sanctie opgelegd moet worden, wat in de tekst tot uiting komt door het gebruik van het woord « kan ».

De administratieve beslissing om een sanctie op te leggen vormt door de eigen aard ervan een administratieve handeling die aangevochten kan worden voor de afdeling Administratieve Geschillen van de Raad van State.

Artikel 20

Dit artikel beschrijft de sancties opgelegd door de gewestelijke overheid in geval van vaststelling van een tekortkoming in hoofde van een opdrachtnemer.

De bevoegde gewestelijke dienst wordt in kennis gesteld van de tekortkoming, rechtstreeks door de aanbestedende overheid, zijdelings bij de analyse van de bordtabel, of op een andere wijze.

Net als in het geval van de sanctie voor tekortkoming van een aanbestedende overheid, houdt de dienst die de sanctie oplegt rekening met de omvang van de schade veroorzaakt door de tekortkoming, in voorkomend geval, de eventuele herhaling van de tekortkomingen, alsook met de daar tegenoverstaande eventuele verzachtende omstandigheden. De dienst kan menen dat er geen sanctie opgelegd moet worden, wat in de tekst tot uiting komt door het gebruik van het woord « kan ».

Comme actuellement, de son côté, le pouvoir adjudicateur reste libre de prévoir dans l'appel d'offre des dispositions de nature à compenser la perte qu'il encourrait par l'effet d'un manquement de l'adjudicataire aux obligations découlant de la mise en œuvre des clauses visées dans la présente ordonnance.

Article 21

Cet article organise l'entrée en application de l'ordonnance. Elle fixe la date à laquelle prennent cours diverses obligations prévues par l'ordonnance.

Arnaud PINXTEREN (F)
Olivia P'TITO (F)
Hamza FASSI-FIHRI (F)
Brigitte DE PAUW (N)
Elke VAN DEN BRANDT (N)

Net zoals thans het geval is, kan de aanbestedende overheid in de offerteaanvraag bepalingen opnemen om de schade te compenseren die zij zou oplopen omdat de opdrachtnemer de verplichtingen voortkomend uit de uitvoering van de clausules bedoeld in deze ordonnantie niet nakomt.

Artikel 21

Dit artikel regelt de inwerkingtreding van de ordonnantie en bepaalt de datum waarop de verplichtingen van deze ordonnantie van toepassing worden.

PROPOSITION D'ORDONNANCE

relative à l'inclusion de clauses environnementales et éthiques dans les marchés publics

CHAPITRE 1^{er}

Disposition générale et définitions

Article 1^{er}

La présente ordonnance règle une matière visée à l'article 39 de la Constitution.

Article 2

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

1° « pouvoirs adjudicateurs » :

- a) la Région;
- b) les organismes de droit public inclus dans le périmètre de consolidation budgétaire de la Région;
- c) les communes sises sur le territoire de la Région;
- d) les personnes, quelles que soient leur forme et leur nature, qui ne relèvent pas des catégories précédentes et qui, à la date de la décision de lancer un marché :
 - ont été créées pour satisfaire spécifiquement des besoins d'intérêt général ayant un caractère autre qu'industriel ou commercial, et
 - sont dotées d'une personnalité juridique, et dont :
 - soit l'activité est financée majoritairement par les autorités ou organismes mentionnés sous a), b) ou c),
 - soit la gestion est soumise à un contrôle de ces autorités ou organismes, soit plus de la moitié des membres de l'organe d'administration, de direction ou de surveillance sont désignés par ces autorités ou organismes;
- e) les associations formées par un ou plusieurs pouvoirs adjudicateurs visés sous a), b), c) ou d) et qui ne relèvent pas de la catégorie b);

2° « loi marchés publics » : la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, et la loi du même nom du 15 juin 2006, au gré de son entrée en vigueur;

3° « clause environnementale » : stipulation poursuivant un objectif de préservation de l'environnement par l'optimisation de l'impact environnemental de l'exécution du marché public. Elle a trait à l'objet du marché, aux

VOORSTEL VAN ORDONNANTIE

betreffende de opname van milieu- en ethische clausules in de overheidsopdrachten

HOOFDSTUK I

Algemene bepaling en definities

Artikel 1

Deze ordonnantie regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 39 van de Grondwet.

Artikel 2

Voor de toepassing van deze ordonnantie wordt verstaan onder :

1° « aanbestedende overheden » :

- a) het Gewest;
- b) de publiekrechtelijke instellingen opgenomen in de begrotingsconsolidatieperimeter van het Gewest;
- c) de gemeenten op het grondgebied van het Gewest;
- d) de personen, ongeacht hun vorm en aard, die niet vallen onder bovenstaande categorieën en die op de datum van de beslissing om een opdracht uit te schrijven :
 - opgericht zijn om specifiek te voldoen aan behoeften van algemeen belang die niet van commerciële of industriële aard zijn, en
 - rechtspersoonlijkheid hebben en waarvan :
 - hetzij de activiteit in hoofdzaak wordt gefinancierd door de overheden of instellingen vermeld in a), b) of c),
 - hetzij het beheer is onderworpen aan toezicht door die overheden of instellingen, hetzij de leden van het bestuursorgaan, het leidinggevend orgaan of het toezichthoudend orgaan voor meer dan de helft door die overheden of instellingen zijn aangewezen;
- e) de verenigingen opgericht door een of verschillende aanbestedende overheden bedoeld in a), b), c) of d) en die niet onder categorie b) vallen;

2° « wet overheidsopdrachten » : de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten, en de wet met hetzelfde opschrift van 15 juni 2006, naargelang de datum van inwerkingtreding;

3° « milieuclausule » : bepaling met als doelstelling het milieu te vrijwaren door optimalisatie van de milieu-impact van de uitvoering van de overheidsopdracht. Zij heeft betrekking op het voorwerp van de opdracht, de techni-

- spécifications techniques, à la sélection qualitative, à l'attribution du marché ou à l'exécution du contrat;
- 4° « clause coût du cycle de vie » : clause environnementale visant la prise en compte de l'ensemble des coûts différenciés à charge du pouvoir adjudicateur intervenant tout au long de la durée d'usage de l'investissement. Cette notion peut être élargie par le Gouvernement;
- 5° « clause éthique » : stipulation poursuivant un objectif de respect des droits fondamentaux des personnes, d'équité sociale et, notamment, d'équité dans le commerce, et ayant trait à l'objet du marché, aux spécifications techniques, à la sélection qualitative, à l'attribution du marché, ou à l'exécution du contrat;
- 6° « commerce équitable » : partenariat commercial fondé sur le dialogue, la transparence et le respect, dont l'objectif est de parvenir à une plus grande équité dans le commerce mondial. Il contribue au développement durable en offrant de meilleures conditions commerciales et en garantissant les droits des producteurs et des travailleurs marginalisés, tout particulièrement au Sud de la planète. Les organisations du commerce équitable, soutenues par les consommateurs, s'engagent activement à soutenir les producteurs, à sensibiliser l'opinion et à mener campagne en faveur de changements dans les règles et pratiques du commerce international et conventionnel. Un arrêté délibéré en conseil des ministres peut mettre cette définition en concordance avec le droit communautaire ou interne;
- 7° « Région » : la Région de Bruxelles-Capitale.
- sche specificaties, de kwalitatieve selectie, de toewijzing van de opdracht of de uitvoering van het contract;
- 4° « clause levenscycluskost » : milieuclausule om rekening te houden met alle uitgestelde kosten voor rekening van de aanbestedende overheid tijdens de gebruiksduur van het voorwerp van de investering. Dit begrip kan door de Regering verruimd worden;
- 5° « ethische clausule » : bepaling met als doelstelling de grondrechten te respecteren van de personen, inzake maatschappelijke billijkheid en in het bijzonder inzake eerlijke handel, en die betrekking heeft op het voorwerp van de opdracht, de technische specificaties, de kwalitatieve selectie, de toewijzing van de opdracht of de uitvoering van het contract;
- 6° « eerlijke handel » : commercieel partnership gebaseerd op dialoog, transparantie en respect, met als doelstelling meer billijkheid in de wereldhandel. Het draagt bij tot duurzame ontwikkeling, door betere handelsvoorwaarden aan te bieden en door de rechten van de producenten en de arbeiders aan de zelfkant te garanderen, vooral in het zuiden van de planeet. De fairtradeorganisaties, die gesteund worden door de consumenten, verbinden er zich actief toe om de producenten te steunen, de publieke opinie te sensibiliseren en campagne te voeren voor veranderingen in de regels en praktijken van de conventionele internationale handel. Een in de ministerraad overlegd besluit kan deze definitie in overeenstemming brengen met het communautair of intern recht;
- 7° « Gewest » : het Brussels Hoofdstedelijk Gewest.

CHAPITRE II Champ d'application

Article 3

La présente ordonnance est d'application aux marchés publics de fournitures, de services et de travaux, qui rencontrent les conditions cumulatives suivantes :

- 1° le montant estimé du marché est supérieur ou égal au seuil de l'application intégrale du cahier général des charges;
- 2° pour les pouvoirs adjudicateurs visés à l'article 2, 1°, d), le marché est subsidié à raison de 10 % minimum de son montant total soit par la Région, soit en vertu de l'accord de coopération du 15 septembre 1993 conclu entre l'Etat fédéral et la Région et les avenants successifs, dit « Beliris », dans cette dernière hypothèse quand l'autorité régionale reste maître de l'ouvrage.

HOOFDSTUK II Toepassingsgebied

Artikel 3

Deze ordonnantie is van toepassing op de overheidsopdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten die voldoen aan de volgende cumulatieve voorwaarden :

- 1° het geraamde bedrag van de overheidsopdracht is groter dan of gelijk aan het drempelbedrag vanaf hetwelk het algemeen bestek volledig van toepassing is;
- 2° voor de aanbestedende overheden bedoeld in artikel 2, 1°, d), wordt minstens 10 % van het totaalbedrag van de overheidsopdracht gesubsidieerd door het Gewest of krachtens de Samenwerkingsovereenkomst van 15 september 1993 tussen de federale Staat en het Gewest en de opeenvolgende aanhangels, « Beliris » genoemd, wanneer de gewestelijke overheid de opdrachtgever blijft.

CHAPITRE III

Les clauses

SECTION 1^{re}*Les clauses environnementales**Article 4*

Les pouvoirs adjudicateurs incluent des clauses environnementales dans les cahiers spéciaux des charges de leurs marchés publics visés à l'article 3.

Ces clauses peuvent notamment viser :

- la réduction des émissions de gaz à effet de serre ou d'autres émissions polluantes,
- la réduction de consommation de produits pétroliers, fossiles, ou d'autres ressources non renouvelables,
- la réduction de consommation d'énergie et une préférence pour les énergies renouvelables,
- le recours à des ressources naturelles respectant la biodiversité,
- la réduction de production de déchets, en particulier de déchets dangereux,
- la réduction des pollutions diffuses dans les écosystèmes,
- l'intégration de matériaux ou de biens recyclés, dans une logique d'économie circulaire,
- le recours à des produits issus d'une agriculture raisonnée et/ou biologique, en circuits courts,
- le recours à des services, produits et fournitures ayant un impact environnemental réduit,
- le recours à des adjudicataires auteurs de projets et bureaux d'étude qui conçoivent eux-mêmes des solutions à haute performance environnementale.

Article 5

Pour les marchés publics visés à l'article 3 et impliquant, à charge du pouvoir adjudicateur, des coûts différés durant l'usage de l'investissement susceptibles de représenter plus de dix pour cent du coût du marché, le pouvoir adjudicateur prévoit dans le cahier spécial des charges des clauses coût du cycle de vie visant l'évaluation par le soumissionnaire et la prise en compte par le pouvoir adjudicateur de l'essentiel des coûts différés, indexés et cumulés sur la durée prévue d'usage de l'investissement.

HOOFDSTUK III

Clausules

AFDELING 1

*Milieuclausules**Artikel 4*

De aanbestedende overheden nemen milieuclausules op in de bijzondere bestekken van hun overheidsopdrachten bedoeld in artikel 3.

De milieuclausules kunnen inzonderheid het volgende beogen :

- reductie van de emissies van broeikasgassen of van andere vervuilende stoffen,
- reductie van het verbruik van petroleumproducten, fossiele brandstoffen of andere niet-hernieuwbare energiebronnen,
- reductie van het energieverbruik en voorkeur voor hernieuwbare energiebronnen,
- gebruik van natuurlijke hulpbronnen die de biodiversiteit respecteren,
- reductie van afvalproductie, in het bijzonder van gevaarlijke afvalstoffen,
- reductie van diffuse vervuilingen in de ecosystemen,
- integratie van gerecycleerde materialen of goederen in het kader van een kringlooeconomie,
- gebruik van producten uit bereedeneerde en/of biologische landbouw in korte ketens,
- gebruik van diensten, producten en leveringen met een lage milieu-impact,
- inschakeling van projectontwerpers en studie bureaus die zelf oplossingen met hoge milieuprestaties bedenken.

Artikel 5

Voor de in artikel 3 bedoelde overheidsopdrachten die, tijdens de gebruiksduur van het voorwerp van de investering, voor de aanbestedende overheid uitgestelde kosten met zich brengen die meer dan tien percent van de kosten van de overheidsopdracht zouden bedragen, neemt de aanbestedende overheid in het bijzonder bestek clausules op betreffende de levenscycluskost opdat de inschrijver het gros van de uitgestelde, geïndexeerde en gecumuleerde kosten tijdens de vooropgezette gebruiksduur van het voorwerp van de investering raamt en de aanbestedende overheid daarmee rekening houdt.

Le Gouvernement peut arrêter la méthode d'identification des marchés publics concernés par ces clauses, en ce compris établir une liste de catégories de marchés publics auxquels elles s'appliquent.

SECTION 2
Les clauses éthiques

Article 6

Les pouvoirs adjudicateurs incluent des clauses éthiques dans les cahiers spéciaux des charges de leurs marchés publics visés à l'article 3.

Le Gouvernement arrête pour le 31 décembre 2013, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, une liste de critères éthiques à mettre en œuvre dans les marchés publics. Cette liste inclut des critères obligatoires et des critères complémentaires. Elle précise les types de marchés auxquels chacun de ces critères s'applique. Les critères obligatoires doivent être intégrés dans les marchés auxquels ils se rapportent, indépendamment des objectifs visés à l'article 7. Les critères complémentaires le sont autant que possible, en ayant égard aux objectifs visés à l'article 7.

Le recours à certains produits du commerce équitable fait l'objet de critères obligatoires.

Le respect par l'adjudicataire et ses sous-traitants, sous peine de pénalités, dans l'hypothèse où celles-ci n'auraient pas déjà été mises en œuvre dans le droit national du pays de production, des conventions fondamentales de l'Organisation internationale du Travail fait l'objet de critères obligatoires.

CHAPITRE IV
Objectifs

Article 7

Les pouvoirs adjudicateurs atteignent, pour les marchés publics visés à l'article 3 et approuvés durant la période 2014-2016, les objectifs suivants :

- 20 pour cent au moins du volume financier des marchés et 20 pour cent au moins de ces marchés sont, sous l'angle des clauses environnementales incluses dans le cahier spécial des charges, qualifiés des niveaux 2 ou 3 au sens de l'article 12;
- 30 pour cent au moins du volume financier des marchés visés à l'article 5 et 30 pour cent au moins de ces marchés sont affectés de clauses coût du cycle de vie;

De Regering kan de methode vaststellen om te bepalen op welke overheidsopdrachten die clausules van toepassing zijn, alsook een lijst opstellen van de categorieën van overheidsopdrachten waarop ze van toepassing zijn.

AFDELING 2
Ethische clausules

Artikel 6

De aanbestedende overheden nemen ethische clausules op in de bijzondere bestekken van hun overheidsopdrachten bedoeld in artikel 3.

De Regering stelt, tegen 31 december 2013, bij in de Ministerraad overlegd besluit, een lijst op van ethische criteria die moeten worden nageleefd in de overheidsopdrachten. Die lijst bevat verplichte en aanvullende criteria en preciseert de types van overheidsopdrachten waarop elk van die criteria van toepassing is. De verplichte criteria moeten worden opgenomen in de overheidsopdrachten waarop ze van toepassing zijn, los van de in artikel 7 vermelde doelstellingen. De aanvullende criteria worden er zoveel mogelijk in opgenomen, rekening houdend met de in artikel 7 vermelde doelstellingen.

Het gebruik van bepaalde fairtradeproducten valt onder de verplichte criteria.

Het naleven, op straffe van sancties, van de basisconventies van de Internationale Arbeidsorganisatie door de opdrachtnemer en zijn onderaannemers in geval ze nog niet omgezet zijn in het nationaal recht van het land van productie, behoort tot de verplichte criteria.

HOOFDSTUK IV
Doelstellingen

Artikel 7

De aanbestedende overheden halen voor de in artikel 3 bedoelde overheidsopdrachten die worden goedgekeurd in de periode 2014-2016 de volgende doelstellingen :

- minstens 20 percent van het financiële volume van de overheidsopdrachten en minstens 20 percent van die overheidsopdrachten worden, in het licht van de milieuclausules in het bijzonder bestek, beschouwd als niveau 2 of 3 in de zin van artikel 12;
- minstens 30 percent van het financiële volume van de in artikel 5 bedoelde overheidsopdrachten en minstens 30 percent van die overheidsopdrachten zijn onderworpen aan clausules betreffende de levenscycluskost;

- 30 pour cent du volume financier des marchés et 30 pour cent au moins de ces marchés sont affectés de clauses éthiques mettant en œuvre des critères complémentaires au sens de l'article 6; pour ces derniers objectifs, ne sont pris en considération que les marchés qui se prêtent à l'inclusion de telles clauses.

Par arrêté délibéré en Conseil des ministres, le Gouvernement détermine, par triennats successifs, les objectifs à atteindre suivants, sur le modèle du 1^{er} alinéa. Cette détermination peut se faire par arrêtés successifs. Les objectifs d'une période pour une catégorie de clause ne peuvent être inférieurs aux objectifs correspondants de la période précédente.

Les marchés publics passés via un pouvoir adjudicateur tiers sont seulement pris en considération dans les résultats de ce pouvoir adjudicateur tiers.

CHAPITRE V Les moyens

SECTION 1^{re} *Le personnel*

Article 8

Au sein de chaque pouvoir adjudicateur, une personne-ressource est désignée qui est chargée de veiller à la mise en œuvre de la présente ordonnance. Le pouvoir adjudicateur communique le nom et les coordonnées de cette personne au service ou à l'organisme désigné en vertu de l'article 16.

La description de fonction de cette personne et l'organigramme de l'organisme concerné reprennent ce rôle.

Article 9

Le Gouvernement veille à l'organisation de la formation des personnes-ressources visées à l'article 8 pour l'accomplissement de la mission précisée au même article. Il peut étendre cette formation à d'autres catégories de personnes.

SECTION 2 *Tableau de bord, rapportage et publicité*

Article 10

Les avis de marché des pouvoirs adjudicateurs portent mention de l'existence de clauses environnementales, de coût du cycle de vie ou éthiques.

- 30 percent van het financiële volume van de overheidsopdrachten en minstens 30 percent van die overheidsopdrachten zijn onderworpen aan ethische clausules die aanvullende criteria in de zin van artikel 6 toepassen; voor die laatste doelstellingen, wordt enkel rekening gehouden met de overheidsopdrachten die voor de opname van dergelijke clausules in aanmerking komen.

De Regering bepaalt, bij in de Ministerraad overlegd besluit, de doelstellingen per opeenvolgende driejarige periode, volgens het model van het eerste lid. Ze kan dat bij opeenvolgende besluiten doen. De doelstellingen van een periode voor een categorie clausules mogen niet lager zijn dan de overeenkomstige doelstellingen van de vorige periode.

De overheidsopdrachten die via een derde aanbestedende overheid worden gegund, worden enkel in aanmerking genomen in de resultaten van die derde aanbestedende overheid.

HOOFDSTUK V Middelen

AFDELING 1 *Personeel*

Artikel 8

Binnen elke aanbestedende overheid, wordt een resource person aangewezen die belast wordt met het toezicht op de uitvoering van deze ordonnantie. De aanbestedende overheid geeft de naam en de gegevens van die persoon door aan de krachtens artikel 16 aangewezen dienst of instelling.

Die rol wordt opgenomen in de beschrijving van de functie van die persoon en in het organogram van de instelling in kwestie.

Artikel 9

De Regering ziet toe op de organisatie van de opleiding van de resource persons bedoeld in artikel 8 voor de uitvoering van de opdracht beschreven in hetzelfde artikel. Zij kan die opleiding uitbreiden tot andere categorieën van personen.

AFDELING 2 *Boordtabel, rapportering en bekendmaking*

Artikel 10

De bekendmakingen van de opdrachten van de aanbestedende overheden maken melding van het bestaan van milieuclausules, clausules inzake de levenscycluskost en ethische clausules.

Article 11

Chaque pouvoir adjudicateur tient à jour un tableau de bord des marchés publics visés à l'article 3. Figurent dans ce tableau pour une année civile donnée les données relatives aux marchés lancés, en cours ou achevés cette année-là.

Ce tableau de bord précise, pour chaque marché public :

- sa classification eu notamment égard aux annexes I et II de la loi marchés publics,
- la présence ou non de clauses environnementales, coût du cycle de vie, et éthiques et leur libellé,
- une évaluation du niveau d'exigence des clauses environnementales par comparaison avec les niveaux de référence définis à l'article 12,
- une évaluation du niveau des engagements pris par l'adjudicataire, au moment de l'attribution du marché, en rapport avec les stipulations environnementales, éthiques et relatives au coût du cycle de vie inscrites dans le cahier spécial des charges,
- une évaluation de la manière dont l'adjudicataire aura mis en œuvre ses engagements en rapport avec les stipulations environnementales, éthiques et relatives au coût du cycle de vie inscrites dans le cahier spécial des charges, lors de l'exécution du marché.

La forme du tableau de bord, les éléments complémentaires de classification des marchés et toute extension du tableau de bord qu'il juge utile sont arrêtés par le Gouvernement.

Les marchés publics passés via un pouvoir adjudicateur tiers n'apparaissent que dans le tableau de bord de ce pouvoir adjudicateur tiers.

Article 12

Les niveaux de référence pour la qualification des exigences environnementales sont au nombre de quatre et vont d'une passation sans stipulation environnementale (niveau 0) à une passation intégrant les meilleures pratiques environnementales en vigueur au moment de la passation du marché (niveau 3). Les clauses coût de cycle de vie n'interviennent pas dans cette qualification.

Le Gouvernement, sur proposition du Ministre en charge de l'environnement, arrête une définition en termes généraux de ces quatre niveaux. Il peut en arrêter la portée concrète pour certaines catégories de marchés qu'il précise, en ce compris par référence à des outils et recueils de clau-

Artikel 11

Elke aanbestedende overheid houdt een boordtabel bij van de overheidsopdrachten bedoeld in artikel 3. In die tabel staan, voor een gegeven kalenderjaar, de gegevens met betrekking tot de uitgeschreven opdrachten, de opdrachten die aan de gang zijn of afgehandeld zijn in de loop van dat jaar.

Die boordtabel preciseert voor elke overheidsopdracht :

- de indeling ervan, gelet op de bijlagen I en II van de wet op de overheidsopdrachten;
- de al dan niet aanwezigheid van milieuclausules, clausules inzake de levenscycluskost en ethische clausules, alsook de opschriften ervan;
- een evaluatie van het niveau van gestrengheid van de milieuclausules in vergelijking met de referentieniveaus bedoeld in artikel 12;
- een evaluatie van het niveau van de verbintenissen aangegaan door de opdrachtnemer, op het ogenblik van de toewijzing van de opdracht, met betrekking tot de in het bijzonder bestek opgenomen milieuclausules, ethische clausules en clausules inzake de levenscycluskost;
- een evaluatie van de wijze waarop de opdrachtnemer, tijdens de uitvoering van de opdracht, zijn verbintenissen nagekomen is in het licht van de in het bijzonder bestek opgenomen milieuclausules, ethische clausules en clausules inzake de levenscycluskost.

De Regering bepaalt de vorm van de boordtabel, de aanvullende elementen voor de indeling van de opdrachten en elke uitbreiding van de boordtabel die zij nuttig acht.

De overheidsopdrachten uitgeschreven via een derde aanbestedende overheid worden enkel opgenomen in de boordtabel van die derde aanbestedende overheid.

Artikel 12

Er zijn vier referentieniveaus voor de kwalificatie van de milieueisen, gaande van een gunning zonder milieubepaling (niveau 0) tot een gunning met de beste milieupraktijken die op het ogenblik van de gunning van toepassing zijn (niveau 3). De clausules inzake de levenscycluskost vallen daar niet onder.

Op voorstel van de Minister bevoegd voor het Leefmilieu, stelt de Regering een algemene definitie van die vier niveaus vast. Ze kan de concrete draagwijdte ervan vaststellen voor bepaalde categorieën van overheidsopdrachten die ze preciseert, ook met verwijzing naar bestaande

ses existants. Il peut également désigner des catégories de marchés qui ne se prêtent pas à une optimisation environnementale et sortiront donc du champ d'application de la présente ordonnance.

Article 13

Pour le 31 janvier de chaque année, les pouvoirs adjudicateurs communiquent au service ou à l'organisme désigné à cet effet en vertu de l'article 16 une copie à jour du tableau de bord de l'année écoulée.

Pour le 31 mai de chaque année, au plus tard, les tableaux de bord, ou les parties de ces tableaux que le Gouvernement détermine par arrêté, sont publiés, à tout le moins sur internet, par le service ou l'organisme désigné à cet effet en vertu de l'article 16.

SECTION 3

Les contrats de gestion

Article 14

Lors de chaque renouvellement du contrat de gestion avec un pouvoir adjudicateur, le Gouvernement y définit des objectifs et une stratégie en rapport avec les clauses environnementales, coût du cycle de vie et éthiques dans les marchés publics pour lesquels l'organisme est pouvoir adjudicateur. Il y prévoit un bonus financier dont le montant est fonction du respect par l'organisme des objectifs susvisés, dans les limites des budgets disponibles.

Ces dispositions du contrat de gestion sont sans préjudice des autres obligations prévues par la présente ordonnance. Elles peuvent s'appliquer à des marchés publics qui sortent du champ défini à l'article 3.

SECTION 4

Les centrales de marchés

Article 15

Le Gouvernement peut désigner par arrêté les opérateurs régionaux qui offriront aux pouvoirs adjudicateurs un service de « centrale de marchés » au sens de la loi marchés publics, pour les marchés que le Gouvernement précise, opérateur par opérateur.

instrumenten en verzamelingen van clausules. Ze kan ook bepalen welke categorieën van overheidsopdrachten niet in aanmerking komen voor ecologische optimalisatie en dus buiten het toepassingsgebied van de ordonnantie vallen.

Artikel 13

Tegen 31 januari van elk jaar, bezorgen de aanbestedende overheden een bijgewerkt exemplaar van de boordtabel van het voorbije jaar aan de daartoe krachtens artikel 16 aangewezen dienst of instelling.

Uiterlijk tegen 31 mei van elk jaar, worden de boordtabellen of de delen ervan die de Regering bij besluit vaststelt, op zijn minst op het internet bekendgemaakt door de daartoe krachtens artikel 16 aangewezen dienst of instelling.

AFDELING 3

Beheersovereenkomsten

Artikel 14

Bij elke vernieuwing van de beheersovereenkomst met een aanbestedende overheid, stelt de Regering daarin doelstellingen en een strategie inzake milieuclausules, clausules betreffende de levenscycluskost en ethische clausules vast. Ze stelt daarin tevens, binnen de perken van de beschikbare begrotingen, een financiële bonus vast waarvan het bedrag afhangt van de mate waarin de instelling de voornoemde doelstellingen haalt.

Die bepalingen van de beheersovereenkomst doen geen afbreuk aan de andere verplichtingen die bij deze ordonnantie worden vastgesteld. Ze kunnen worden toegepast op overheidsopdrachten die buiten het in artikel 3 bepaalde toepassingsgebied vallen.

AFDELING 4

Opdrachtencentrales

Artikel 15

De Regering kan, bij besluit, de gewestelijke operatoren aanwijzen die de aanbestedende overheden een « opdrachtcentrale » ter beschikking zullen stellen, in de zin van de wet op de overheidsopdrachten, voor de overheidsopdrachten die de Regering voor elke operator vaststelt.

CHAPITRE VI
Coordination régionale et évaluation

Article 16

Le Gouvernement désigne le ou les services ou organismes chargés des missions suivantes :

- 1° la coordination générale du dispositif;
- 2° la rédaction et la diffusion d'informations claires et accessibles sur les clauses, à destination des soumissionnaires et des pouvoirs adjudicateurs;
- 3° la formation des personnes-ressources et autres catégories de personnes visées à l'article 9;
- 4° le soutien juridique et technique aux pouvoirs adjudicateurs pour la rédaction des clauses dans les cahiers spéciaux des charges, pour leur suivi et pour la tenue du tableau de bord;
- 5° une information aux entreprises pour les aider à répondre aux cahiers spéciaux des charges incluant des clauses coût du cycle de vie, environnementales et éthiques pouvant notamment prendre la forme de formations ou de publications, dans le respect du principe d'égalité des soumissionnaires;
- 6° la collecte, la compilation et la publication des tableaux de bord;
- 7° la publication de l'évaluation triennale prévue à l'article 17;
- 8° l'analyse des tableaux de bords, l'instruction des manquements supposés aux obligations prévues par la présente ordonnance et par ses arrêtés d'exécution et la mise en œuvre et le suivi des sanctions prévues au Chapitre VII.

Article 17

La mise en œuvre de la présente ordonnance est évaluée tous les 3 ans, sur la base d'une compilation des tableaux de bords. La période couverte par chaque évaluation correspond au triennat de référence pour les objectifs, tel que précisé à l'article 7.

L'évaluation porte notamment sur :

- 1° le nombre, le type et le volume financier de marchés publics visés par la présente ordonnance;
- 2° l'implication des adjudicataires dans l'exécution des marchés visés par de la présente ordonnance;

HOOFDSTUK VI
Gewestelijke coördinatie en evaluatie

Artikel 16

De Regering wijst de dienst(en) of instelling(en) aan die met de volgende opdrachten belast worden :

- 1° algemene coördinatie van de regeling;
- 2° redactie en verspreiding van duidelijke en toegankelijke informatie over de clausules ten behoeve van de inschrijvers en de aanbestedende overheden;
- 3° opleiding van de resource persons en andere categorieën van personen bedoeld in artikel 9;
- 4° juridische en technische bijstand aan de aanbestedende overheden bij de redactie van de clausules in de bijzondere bestekken, bij de follow-up en bij het bijhouden van de boordtabel;
- 5° informatie voor de bedrijven om ze te helpen bij het antwoorden op bijzondere bestekken die clausules betreffende de levenscycluskost, milieuclausules en ethische clausules bevatten, inzonderheid in de vorm van opleidingen of publicaties, met respect voor het principe van de gelijkheid van de inschrijvers;
- 6° inzameling, compilatie en bekendmaking van de boordtabellen;
- 7° bekendmaking van de in artikel 17 bedoelde driejaarlijkse evaluatie;
- 8° analyse van de boordtabellen, het onderzoek van de vermoedelijke tekortkomingen betreffende het nakomen van de in deze ordonnantie en de uitvoeringsbesluiten ervan bepaalde verplichtingen, en uitvoering en follow-up van de in Hoofdstuk VII bepaalde sancties.

Artikel 17

De tenuitvoerlegging van deze ordonnantie wordt om de drie jaar geëvalueerd, op grond van een compilatie van de boordtabellen. Elke evaluatie betreft een periode die overeenkomt met het referentietriënnium voor de doelstellingen, zoals bepaald in artikel 7.

De evaluatie heeft inzonderheid betrekking op :

- 1° het aantal, type en financieel volume van de in deze ordonnantie bedoelde overheidsopdrachten;
- 2° de betrokkenheid van de opdrachtnemers bij de uitvoering van de in deze ordonnantie bedoelde opdrachten;

3° la comparaison des résultats avec les objectifs visés à l'article 7;

4° des recommandations pour améliorer l'efficacité de la passation des marchés et effectuer des économies d'échelle dans les marchés qui sont communs à plusieurs organismes, notamment par le recours à des centrales de marchés;

5° des recommandations d'amélioration de la présente ordonnance et de ses arrêtés d'exécution.

L'Institut bruxellois de statistique et d'analyse du Ministère de la Région de Bruxelles-Capitale (IBSA) est chargé des parties de cette évaluation qui entrent dans ses missions. Le Gouvernement désigne le ou les services ou organismes chargé du solde de l'évaluation.

Cette évaluation est communiquée au Gouvernement et au Parlement au plus tard le 1^{er} juin de l'année qui suit l'écoulement du triennat évalué. Elle est publiée, à tout le moins sur internet, par le service ou organisme désigné à cet effet en vertu de l'article 16.

CHAPITRE VII Contrôle et sanctions

Article 18

Sans préjudice des attributions des officiers de police judiciaire, les fonctionnaires et agents désignés par le Gouvernement veillent au respect de la présente ordonnance et, le cas échéant, de ses arrêtés d'exécution.

Article 19

Sans préjudice de l'article 94 de l'ordonnance organique du 23 février 2006 portant les dispositions applicables au budget, à la comptabilité et au contrôle, en cas de non-respect par un pouvoir adjudicateur d'une des obligations prévues par la présente ordonnance ou ses arrêtés d'exécution, après avoir entendu le pouvoir adjudicateur, le service ou organisme désigné à cet effet par application de l'article 16 peut décider que l'octroi ultérieur d'un subside régional en vue d'un nouveau projet soumis à marché public sera soumis à la condition que la réalisation de ce marché public fasse l'objet d'un accompagnement par le service ou l'organisme régional compétent.

Il peut préciser la ou les phases du marché public qui feront l'objet de cet accompagnement.

3° de toetsing van de resultaten aan de in artikel 7 bedoelde doelstellingen;

4° aanbevelingen om de gunning van de opdrachten efficiënter te maken en schaalbesparingen te verwezenlijken voor de opdrachten die gemeenschappelijk zijn voor verscheidene instellingen, inzonderheid door een beroep te doen op opdrachtcentrales;

5° aanbevelingen inzake de bijsturing van deze ordonnantie en de uitvoeringsbesluiten ervan.

Het Brussels Instituut voor Statistiek en Analyse van het Ministerie van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest (BISA) wordt belast met de delen van die evaluatie welke tot zijn opdrachten behoren. De Regering wijst de dienst(en) of instelling(en) aan die belast worden met de rest van evaluatie.

Die evaluatie wordt uiterlijk op 1 juni van het jaar dat volgt op het aflopen van het geëvalueerde triënnium aan de Regering en aan het Parlement meegedeeld. Zij wordt bekendgemaakt op zijn minst op het internet, door de daartoe krachtens artikel 16 aangewezen dienst of instelling.

HOOFDSTUK VII Controle en sancties

Artikel 18

Onverminderd de bevoegdheden van de officieren van de gerechtelijke politie, waken de door de Regering aangewezen ambtenaren en beambten over het naleven van deze ordonnantie en, in voorkomend geval, de uitvoeringsbesluiten ervan.

Artikel 19

Onverminderd artikel 94 van de organieke ordonnantie van 23 februari 2006 houdende de bepalingen die van toepassing zijn op de begroting, de boekhouding en de controle, kan de daartoe krachtens artikel 16 aangewezen dienst of instelling ingeval een aanbestedende overheid een van de in deze ordonnantie of de uitvoeringsbesluiten ervan bepaalde verplichtingen niet naleeft en na de aanbestedende overheid te hebben gehoord, beslissen dat een latere gewestelijke subsidie voor een nieuw project waarvoor een overheidsopdracht moet worden uitgeschreven enkel kan worden toegekend op voorwaarde dat die overheidsopdracht wordt verwezenlijkt met begeleiding door de bevoegde gewestelijke dienst of instelling.

Voornoemde dienst of instelling kan preciseren in welke fase(s) van de overheidsopdracht die begeleiding wordt gegeven.

Si le pouvoir adjudicateur relève des catégories b) ou c) de l'article 2, 1^o, cet accompagnement peut aussi être décidé en l'absence d'un subside spécifique aux marchés publics concernés.

Il est donné publicité du manquement visé à l'alinéa 1^{er}, selon les modalités arrêtées par le Gouvernement.

Article 20

En cas de non-respect par un adjudicataire d'une des obligations prévues par la présente ordonnance et ses arrêtés d'exécution, le service ou organisme désigné à cet effet par application de l'article 16, alinéa 2, peut infliger à l'adjudicataire, préalablement entendu par rapport à cette possibilité, une amende d'un montant maximal de deux pour cent du montant initial du marché.

Il est donné publicité du manquement visé à l'alinéa 1^{er}, selon les modalités arrêtées par le Gouvernement.

CHAPITRE VIII Disposition finale

Article 21

Les obligations relatives à la personne-ressource au sein des pouvoirs adjudicateurs prévues à l'article 8 doivent être mises en œuvre dans les 6 mois de l'entrée en vigueur de la présente ordonnance.

L'obligation de tenue d'un tableau de bord des marchés publics prévue à l'article 11 prend cours au 1^{er} janvier 2014.

Arnaud PINXTEREN (F)
Olivia P'TITO (F)
Hamza FASSI-FIHRI (F)
Brigitte DE PAUW (N)
Elke VAN DEN BRANDT (N)

Indien de aanbestedende overheid behoort tot categorie b) of c) van artikel 2,1^o, kan ook beslist worden tot die begeleiding zonder dat een specifieke subsidie voor de betrokken overheidsopdrachten is toegekend.

De in het eerste lid bedoelde tekortkoming wordt bekendgemaakt volgens door de Regering bepaalde regels.

Artikel 20

Ingeval een opdrachtnemer een van de in deze ordonnantie of de uitvoeringsbesluiten ervan bepaalde verplichtingen niet naleeft, kan de daartoe krachtens artikel 16, tweede lid aangewezen dienst of instelling de opdrachtnemer een boete van maximum twee percent van het aanvankelijk bedrag van de opdracht opleggen, nadat die eerst is gehoord.

De in het eerste lid bedoelde tekortkoming wordt bekendgemaakt volgens door de Regering bepaalde regels.

HOOFDSTUK VIII Slotbepaling

Artikel 21

De in artikel 8 bepaalde verplichtingen betreffende de resource person bij de aanbestedende overheden moeten ten uitvoer worden gelegd binnen 6 maanden vanaf de inwerkingtreding van deze ordonnantie.

De in artikel 11 vermelde verplichting om een bordtabel van de overheidsopdrachten bij te houden gaat in op 1 januari 2014.