

FEDERALE OVERHEIDSDIENST KANSELARIJ VAN DE EERSTE MINISTER EN FEDERALE OVERHEIDSDIENST BUDGET EN BEHEERSCONTROLE

[2014/21062]

5 MEI 2014. — Omzendbrief — Overheidsopdrachten Belangenvermenging — Draaideurconstructie ('revolving doors')

Deze omzendbrief is gericht :

- aan de leden van de federale regering,
- aan de personeelsleden van de beleidsorganen en de secretariaten van de leden van de federale regering,
- aan de personeelsleden van de federale overheidsdiensten en van het Ministerie van Landsverdediging,
- aan de personeelsleden van de programmatorische overheidsdiensten met inbegrip van de Staatsdiensten met afzonderlijk beheer en de Staatsbedrijven,
- aan de personeelsleden van de federale instellingen van openbaar nut.

Mevrouw, Mijnheer de Minister/Staatssecretaris,

Mevrouwen, Mijne Heren,

Wettelijk kader

Artikel 12 van de wet van 8 mei 2007 houdende instemming met het Verdrag van de Verenigde Naties tegen de corruptie, gedaan te New York op 31 oktober 2003 (*B.S.*, 18 november 2008), bepaalt het volgende :

"1. Iedere Staat die partij is, neemt overeenkomstig de grondbeginselen van zijn nationaal recht maatregelen om corruptie waarbij de private sector betrokken is te voorkomen, de boekhoudkundige normen en auditnormen in de private sector te versterken en indien nodig te voorzien in doeltreffende, evenredige en afschrikkende burgerrechtelijke, administratiefrechtelijke of strafrechtelijke sancties ingeval dergelijke maatregelen niet in acht worden genomen.

2. De maatregelen om deze doelstellingen te bereiken, kunnen onder meer omvatten :

...

e) de voorkoming van belangenconflicten door het opleggen, voor zover nodig en gedurende een redelijke periode, van beperkingen aan de uitoefening van beroepsactiviteiten door voormalige ambtenaren of aan de indienstneming door de private sector van ambtenaren na hun ontslag of pensionering, wanneer voornoemde activiteiten of voornoemde indiensttreding een rechtstreeks verband hebben met de functie die deze voormalige ambtenaren uitoefenden of superviseerden toen zij nog werkten;"

Doelstelling

In het kader van het globale integriteitsbeleid van de federale overheid werden reeds meerdere acties ondernomen om het aantal gevallen van belangenvermenging te verminderen, inzonderheid ook op het vlak van overheidsopdrachten. Ter zake kan inzonderheid worden verwezen naar de omzendbrief 'deontologie - belangenvermenging - verklaringen op erewoord' (*B.S.*, 21 juni 2010).

De onderhavige omzendbrief beoogt specifiek het gevaar op belangenvermenging te verminderen dat voortvloeit uit het mechanisme beschreven in het voormelde artikel 12, 2, e), van de wet van 8 mei 2007. Men duidt dat mechanisme doorgaans aan met de figuur van de draaideur ('revolving doors').

De draaideurconstructie verwijst naar een situatie waarin :

een fysiek persoon die in een recent verleden, hetzij als intern medewerker (al dan niet in ondergeschikt verband), hetzij als extern medewerker (als zelfstandige of als personeelslid van een onderneming of een andere aanbestedende overheid), bij een aanbestedende overheid heeft gewerkt en die naderhand, hetzij als personeelslid van een onderneming of een andere aanbestedende overheid (al dan niet in ondergeschikt verband), hetzij als zelfstandige of via een E-BVBA, optreedt in het kader van een overheidsopdracht geplaatst door de aanbestedende overheid waarvoor hij in het verleden heeft gewerkt.

Het 'optreden in het kader van een overheidsopdracht' verwijst zowel naar verrichtingen met betrekking tot de overheidsopdrachtenprocedure (opstellen en indienen van een aanvraag tot deelneming of van een offerte, deelname aan onderhandelingen,...) als naar verrichtingen in het kader van de uitvoering van het geheel of een deel van de opdracht.

SERVICE PUBLIC FEDERAL CHANCELLERIE DU PREMIER MINISTRE ET SERVICE PUBLIC FEDERAL BUDGET ET CONTROLE DE LA GESTION

[C - 2014/21062]

5 MAI 2014. — Circulaire — Marchés publics Conflits d'intérêts — Mécanisme du tourniquet ('revolving doors')

La présente circulaire s'adresse :

- aux membres du Gouvernement fédéral,
- aux membres du personnel des organes stratégiques et des secrétariats des membres du Gouvernement fédéral,
- aux membres du personnel des services publics fédéraux et du Ministère de la Défense,
- aux membres du personnel des services publics de programmation, y compris les services d'Etat à gestion séparée et les entreprises d'Etat,
- aux membres du personnel des organismes d'intérêt public fédéraux.

Madame, Monsieur le Ministre/Secrétaire d'Etat,

Mesdames, Messieurs,

Cadre légal

L'article 12 de la loi du 8 mai 2007 portant assentiment à la Convention des Nations unies contre la corruption, faite à New York le 31 octobre 2003 (*M.B.*, 18 novembre 2008) stipule que :

« 1. Chaque Etat Partie prend, conformément aux principes fondamentaux de son droit interne, des mesures pour prévenir la corruption impliquant le secteur privé, renforcer les normes de comptabilité et d'audit dans le secteur privé et s'il y a lieu, prévoir des sanctions civiles, administratives ou pénales efficaces, proportionnées et dissuasives en cas de non-respect de ces mesures.

2. Les mesures permettant d'atteindre ces objectifs peuvent notamment inclure :

...

e) La prévention de conflits d'intérêts par l'imposition, selon qu'il convient et pendant une période raisonnable, de restrictions à l'exercice d'activités professionnelles par d'anciens agents publics ou à l'emploi par le secteur privé d'agents publics après leur démission ou leur départ à la retraite, lorsque lesdites activités ou ledit emploi sont directement liés aux fonctions que ces anciens agents publics exerçaient ou supervisaient quand ils étaient en poste; ».

Objectif

Dans le cadre de la politique globale d'intégrité du gouvernement fédéral, plusieurs actions ont déjà été entreprises afin de réduire les cas de conflits d'intérêts, en particulier également dans le domaine des marchés publics. A cet égard, il peut notamment être renvoyé à la circulaire 'deontologie - conflit d'intérêts - déclarations sur l'honneur' (*M.B.*, 21 juin 2010).

La présente circulaire vise en particulier à réduire les risques de conflits d'intérêts qui résultent du mécanisme décrit à l'article 12, 2, e), précité de la loi du 8 mai 2007, que l'on désigne communément par la métaphore du tourniquet ('revolving doors').

Le mécanisme du tourniquet renvoie à une situation dans laquelle :

une personne physique qui dans un passé récent, soit comme collaborateur interne (dans un lien de subordination ou non), soit comme collaborateur externe (comme indépendant ou comme membre du personnel d'une entreprise ou d'un autre pouvoir adjudicateur), a travaillé au sein d'un pouvoir adjudicateur et qui ultérieurement, soit comme membre du personnel d'une entreprise ou d'un autre pouvoir adjudicateur (dans un lien de subordination ou non), soit comme indépendant ou via une SPRL-U, intervient dans le cadre d'un marché public passé par le pouvoir adjudicateur, pour lequel elle a travaillé dans le passé.

Le fait 'd'intervenir dans le cadre d'un marché public' peut se rapporter tant à des opérations concernant la procédure de passation d'un marché public (rédaction et introduction d'une demande de participation ou d'une offre, participation à des négociations,...) qu'à des opérations dans le cadre de l'exécution de la totalité ou d'une partie du marché.

Er zal evenwel maar sprake zijn van een draaideurconstructie indien er een direct verband bestaat tussen de vroegere activiteiten van de betrokken persoon bij de aanbestedende overheid en zijn verrichtingen in het kader van de opdracht.

Maatregel

Draaideursituaties houden een ernstig risico op belangenvermenging in of kunnen op zijn minst die indruk wekken.

Daarom moet vermeden worden dat een persoon die zich in dergelijke draaideursituatie bevindt, zou worden ingeschakeld in het kader van een overheidsopdrachtenprocedure of de uitvoering van de overheidsopdracht van de aanbestedende overheid waarvoor hij vroeger werkte, en dit gedurende een periode van twee jaar na beëindiging van zijn vroegere activiteiten.

Deze termijn van twee jaar die de betrokkene in staat moet stellen voldoende afstand te nemen van zijn vroegere functie bij de aanbestedende overheid, wordt geacht een redelijke beperking te vormen op de uitoefening van zijn nieuwe beroepswerkzaamheden.

Indien de betrokken persoon zijn nieuwe activiteiten uitoefent als medewerker van een onderneming of van een andere aanbestedende instantie (al dan niet in ondergeschikt verband), kan die onderneming of aanbestedende instantie, wanneer ze wenst deel te nemen aan een overheidsopdracht van de aanbestedende instantie waarvoor de betrokken persoon voorheen werkzaam was, de beperkende maatregel naleven door eenvoudigweg in de vervanging van die persoon te voorzien.

Wanneer de betrokken persoon later optreedt als zelfstandige of via een EBVBA, staat die oplossing uiteraard niet open. In dat geval zal de betrokken persoon zich ernstig moeten beraden over een eventuele deelname aan de opdracht, gezien de mogelijke sancties (zie infra).

Standaardclausule op te nemen in de opdrachtdocumenten

Om de ondernemingen bewust te maken van de problematiek van de draaideurconstructie alsook van de mogelijke gevolgen die dit voor hen zou kunnen hebben in het kader van overheidsopdrachten waaraan zij zouden willen deelnemen, is een mededeling opgesteld die via de websites van de federale overheidsdiensten die bevoegd zijn voor overheidsopdrachten en integriteitsbewaking (zie meer bepaald de websites www.16procurement.be, www.public.procurement.be en www.begroting.be/NL/Pages/deont.aspx) ter kennis aan de ondernemingen zal worden gebracht.

Teneinde de naleving van de met deze omzendbrief beoogde maatregel daarnaast meer concreet te garanderen in het kader van een welbepaalde opdracht, worden de aanbestedende overheden verzocht in hun opdrachtdocumenten (inzonderheid, al naargelang, in de aankondiging van opdracht en/of het bestek), de volgende standaardclausule op te nemen.

A) In het kader van de gunningsprocedures die in één enkele fase verlopen (geen onderscheiden selectie- en gunningsfase) (1)

Standaardclausule op te nemen in de aankondiging van opdracht (uitgezonderd in geval van onderhandelingsprocedure zonder voorafgaande bekendmaking) en/of het bestek

“In het kader van de strijd tegen belangenvermenging, meer in het bijzonder de draaideurconstructie (‘revolving doors’) zoals bepaald in de wet van 8 mei 2007 houdende instemming met het Verdrag van de Verenigde Naties tegen de corruptie, gedaan te New York op 31 oktober 2003, onthoudt de inschrijver zich ervan beroep te doen op een of meerdere vroegere (interne of externe) medewerkers van [naam van de aanbestedende overheid], binnen twee jaar volgend op zijn/hun ontslag, opruistelling of elk ander vertrek uit [naam van de aanbestedende overheid], op welke wijze ook, rechtstreeks of onrechtstreeks, met het oog op de voorbereiding en/of de indiening van zijn offerte of een andere tussenkomst in het kader van de gunningsprocedure, evenals voor verrichtingen in het kader van de uitvoering van deze opdracht.

Dit althans voor zover er een direct verband bestaat tussen de vroegere activiteiten van de betrokken persoon/personen bij de aanbestedende overheid en zijn/hun verrichtingen in het kader van deze opdracht.

Il ne sera toutefois question de tourniquet que lorsqu’un lien direct existe entre les précédentes activités que la personne en question a prestées pour le pouvoir adjudicateur et ses activités dans le cadre du marché.

Mesure

Des situations de tourniquet comportent un risque sérieux de conflit d’intérêts ou peuvent au moins en donner l’impression.

Pour cette raison, il convient d’éviter de faire appel à une personne se trouvant dans pareille situation de tourniquet dans le cadre d’une procédure de passation ou de l’exécution d’un marché public du pouvoir adjudicateur pour lequel elle a travaillé dans le passé, et ce, durant une période de deux ans après avoir cessé ses précédentes activités.

Ce délai de deux ans qui doit permettre à l’intéressé de prendre suffisamment de distance par rapport à sa précédente fonction au sein du pouvoir adjudicateur, est censé constituer une limitation raisonnable de l’exercice de ses nouvelles activités professionnelles.

Lorsque la personne en question exerce ses nouvelles activités en tant qu’employé d’une entreprise ou d’une autre autorité adjudicatrice (en lien de subordination ou non), et que cette entreprise ou cette autorité adjudicatrice souhaite participer à un marché public de l’autorité adjudicatrice pour laquelle la personne concernée a travaillé dans le passé, elle peut respecter la mesure limitative en prévoyant simplement le remplacement de cette personne.

Par contre lorsque la personne en question intervient ultérieurement comme indépendant ou via une SPRL-U, cette solution n’est évidemment pas possible. Dans ce cas, la personne concernée devra sérieusement réfléchir à sa participation au marché, vu les sanctions prévues (voir infra).

Clause standard à insérer dans les documents du marché

Afin de sensibiliser les entreprises à la problématique du mécanisme du tourniquet ainsi qu’aux conséquences éventuelles qu’elle pourrait engendrer à leur égard dans le cadre des marchés publics auxquels elles souhaiteraient participer, une communication a été rédigée et sera portée à la connaissance des entreprises via les sites internet des services publics fédéraux compétents en matière de marchés publics et de contrôle de l’intégrité (cf. plus précisément les sites suivants : www.16procurement.be, www.public.procurement.be et www.budgetfederal.be/FR/Pages/deont.aspx).

Afin de garantir en outre plus concrètement le respect de la mesure visée par la présente circulaire dans le cadre d’un marché déterminé, les pouvoirs adjudicateurs sont priés d’insérer, dans leurs documents du marché (en particulier, selon le cas, dans l’avis de marché et/ou dans le cahier spécial des charges), la clause standard suivante.

A) Dans le cadre des procédures de passation se déroulant en une seule phase (pas de phases distinctes de sélection et d’attribution) (1)

Clause standard à insérer dans l’avis de marché (sauf en cas de procédure négociée sans publicité) et/ou le cahier spécial des charges

« Dans le cadre de la lutte contre les conflits d’intérêts, en particulier afin d’éviter le mécanisme du tourniquet (‘revolving doors’), tel que défini dans la loi du 8 mai 2007 portant assentiment à la Convention des Nations unies contre la corruption, faite à New York le 31 octobre 2003, le soumissionnaire s’abstient de faire appel à un ou plusieurs anciens collaborateurs (internes ou externes) de [nom du pouvoir adjudicateur], dans les deux ans qui suivent son/leur démission, départ à la retraite ou tout autre type de départ de [nom du pouvoir adjudicateur], d’une quelconque manière, directement ou indirectement, pour l’élaboration et/ou l’introduction de son offre ou toute autre intervention dans le cadre de la procédure de passation, ainsi que pour certaines tâches à réaliser dans le cadre de l’exécution du présent marché.

La disposition qui précède ne s’applique toutefois que lorsqu’un lien direct existe entre les précédentes activités prestées pour le pouvoir adjudicateur par la ou les personnes concernées et ses/leurs activités dans le cadre du présent marché.

Inbreuken op deze maatregel die tot gevolg hebben dat de normale mededingingsvoorwaarden vertekend kunnen zijn, worden gesanctioneerd volgens de bepalingen van artikel 9 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 (ingeval het gaat om een opdracht op defensie- en veiligheidsgebied : artikel 10 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied), in concreto, hetzij de wering van de offerte, hetzij de verbreking van de opdracht, al naargelang.”

B) In het kader van de gunningsprocedures die in meerdere fases verlopen (onderscheiden selectie- en gunningsfase) (2)

Standaardclausule op te nemen in de aankondiging van opdracht (selectiefase)

“In het kader van de strijd tegen belangenvermenging, meer in het bijzonder de draaideurconstructie (‘revolving doors’) zoals bepaald in de wet van 8 mei 2007 houdende instemming met het Verdrag van de Verenigde Naties tegen de corruptie, gedaan te New York op 31 oktober 2003, onthoudt de kandidaat zich ervan een beroep te doen op een of meer vroegere (interne of externe) medewerkers van [naam van de aanbestedende overheid], binnen twee jaar volgend op zijn/hun ontslag, opruststelling of elk ander vertrek uit [naam van de aanbestedende overheid], op welke wijze ook, rechtstreeks of onrechtstreeks, met het oog op de voorbereiding en/of indiening van zijn aanvraag tot deelneming of een andere tussenkomst in het kader van de selectieprocedure van deze opdracht.

Dit althans voor zover er een direct verband bestaat tussen de vroegere activiteiten van de betrokken persoon/personen bij de aanbestedende overheid en zijn/hun verrichtingen in het kader van de selectieprocedure.

Inbreuken op deze maatregel die tot gevolg hebben dat de normale mededingingsvoorwaarden vertekend kunnen zijn, worden gesanctioneerd volgens de bepalingen van artikel 9 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 (ingeval het gaat om een opdracht op defensie- en veiligheidsgebied : artikel 10 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied), in concreto de wering van de aanvraag tot deelneming.”

Standaardclausule op te nemen in het bestek (gunningsfase)

“In het kader van de strijd tegen belangenvermenging, meer in het bijzonder de draaideurconstructie (‘revolving doors’) zoals bepaald in de wet van 8 mei 2007 houdende instemming met het Verdrag van de Verenigde Naties tegen de corruptie, gedaan te New York op 31 oktober 2003, onthoudt de inschrijver zich ervan een beroep te doen op een of meerdere vroegere (interne of externe) medewerkers van [naam van de aanbestedende overheid], binnen twee jaar volgend op zijn/hun ontslag, opruststelling of elk ander vertrek uit [naam van de aanbestedende overheid], op welke wijze ook, rechtstreeks of onrechtstreeks, met het oog op de voorbereiding en/of de indiening van zijn offerte of een andere tussenkomst in het kader van de gunningsprocedure, evenals voor verrichtingen in het kader van de uitvoering van deze opdracht.

Dit althans voor zover er een direct verband bestaat tussen de vroegere activiteiten van de betrokken persoon/personen bij de aanbestedende overheid en zijn/hun verrichtingen in het kader van deze opdracht.

Inbreuken op deze maatregel die tot gevolg hebben dat de normale mededingingsvoorwaarden vertekend kunnen zijn, worden gesanctioneerd volgens de bepalingen van artikel 9 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 (ingeval het gaat om een opdracht op defensie- en veiligheidsgebied : artikel 10 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied), in concreto, hetzij de wering van de offerte, hetzij de verbreking van de opdracht, al naargelang.”

Sancties

Wanneer een kandidaat of inschrijver de voormelde maatregel, overeenkomstig de in de opdrachtdocumenten opgenomen standaardclausule, niet in acht neemt, zal de aanbestedende overheid, naargelang

Toute infraction à cette mesure pouvant être de nature à fausser les conditions normales de la concurrence est passible d’une sanction conformément aux dispositions de l’article 9 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services (ou, pour un marché dans les domaines de la défense et de la sécurité, de l’article 10 de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité). Concrètement, cette sanction consiste, selon le cas, soit à écarter l’offre, soit à résilier le marché. »

B) Dans le cadre des procédures de passation se déroulant en plusieurs phases (phases distinctes de sélection et d’attribution) (2)

Clause standard à insérer dans l’avis de marché (phase de sélection)

« Dans le cadre de la lutte contre les conflits d’intérêts, en particulier afin d’éviter le mécanisme du tourniquet (‘revolving doors’), tel que défini dans la loi du 8 mai 2007 portant assentiment à la Convention des Nations unies contre la corruption, faite à New York le 31 octobre 2003, le candidat s’abstient de faire appel à un ou plusieurs anciens collaborateurs (internes ou externes) de [nom du pouvoir adjudicateur], dans les deux ans qui suivent son/leur démission, départ à la retraite ou tout autre type de départ de [nom du pouvoir adjudicateur], d’une quelconque manière, directement ou indirectement, pour l’élaboration et/ou l’introduction de sa demande de participation ou toute autre intervention dans le cadre de la procédure de sélection du présent marché.

La disposition qui précède ne s’applique toutefois que lorsqu’un lien direct existe entre les précédentes activités prestées pour le pouvoir adjudicateur par la ou les personnes concernées et ses/leurs activités dans le cadre de la procédure de sélection.

Toute infraction à cette mesure pouvant être de nature à fausser les conditions normales de la concurrence est passible d’une sanction conformément aux dispositions de l’article 9 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services (ou, pour un marché dans les domaines de la défense et de la sécurité, de l’article 10 de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité). Concrètement, cette sanction consiste à écarter la demande de participation. »

Clause standard à insérer dans le cahier spécial des charges (phase d’attribution)

« Dans le cadre de la lutte contre les conflits d’intérêts, en particulier afin d’éviter le mécanisme du tourniquet (‘revolving doors’), tel que défini dans la loi du 8 mai 2007 portant assentiment à la Convention des Nations unies contre la corruption, faite à New York le 31 octobre 2003, le soumissionnaire s’abstient de faire appel à un ou plusieurs anciens collaborateurs (internes ou externes) de [nom du pouvoir adjudicateur], dans les deux ans qui suivent son/leur démission, départ à la retraite ou tout autre type de départ de [nom du pouvoir adjudicateur], d’une quelconque manière, directement ou indirectement, pour l’élaboration et/ou l’introduction de son offre ou toute autre intervention dans le cadre de la procédure de passation, ainsi que pour certaines tâches à réaliser dans le cadre de l’exécution du présent marché.

La disposition qui précède ne s’applique toutefois que lorsqu’un lien direct existe entre les précédentes activités prestées pour le pouvoir adjudicateur par la ou les personnes concernées et ses/leurs activités dans le cadre du présent marché.

Toute infraction à cette mesure pouvant être de nature à fausser les conditions normales de la concurrence est passible d’une sanction conformément aux dispositions de l’article 9 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services (ou, pour un marché dans les domaines de la défense et de la sécurité, de l’article 10 de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité). Concrètement, cette sanction consiste, selon le cas, soit à écarter l’offre, soit à résilier le marché. »

Sanctions

Lorsqu’un candidat ou un soumissionnaire ne respecte pas la mesure précitée, conformément à la clause standard insérée dans les documents du marché, le pouvoir adjudicateur devra, en fonction de l’appréciation

de evaluatie van de concrete omstandigheden, de wering van diens aanvraag tot deelneming respectievelijk offerte, in overweging moeten nemen.

In geval van een opdracht in uitvoering, zal de aanbestedende overheid dan weer de verbreking van de opdracht met de betrokken opdrachtnemer in overweging moeten nemen.

Dit alles op grond van artikel 9 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 (of, voor de opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied, het analoge artikel 10 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied) dat bepaalt :

“Elke handeling, overeenkomst of afspraak die de normale mededingingsvoorwaarden kan vertekenen, is verboden. De aanvragen tot deelneming of de offertes die met zodanige handeling, overeenkomst of afspraak zijn ingediend, moeten worden geweerd.

Wanneer zodanige handeling, overeenkomst of afspraak tot het sluiten van een overheidsopdracht heeft geleid, treft de aanbestedende overheid de maatregelen voor inbreuken op de bepalingen van de opdracht, tenzij ze, bij een met reden omklede beslissing anders beschikt.”

Concreet betekent dit dat als de aanbestedende overheid vaststelt dat :

- een ondernemer, in het kader van een overheidsopdracht, een beroep doet/heeft gedaan op een persoon die zich, gezien de niet-naleving van de termijn van twee jaar, in de voormelde draaieursituatie bevindt, en

- hierdoor de normale mededingingsvoorwaarden vertekend zijn/kunnen zijn,

zij deze ondernemer dient te weren uit de overheidsopdrachtenprocedure of, indien het gaat om een opdracht in uitvoering, zij de ambtshalve maatregelen dient te nemen als bedoeld in het koninklijk besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken, inzonderheid het eenzijdig verbreken van een deel of het geheel van de opdracht met toepassing van artikel 47, § 2, 1°, van het voormelde koninklijk besluit. Dit laatste evenwel mits de naleving van de in artikel 47, § 1, van hetzelfde koninklijk besluit bedoelde verveermiddelen voor de opdrachtnemer.

Inwerkingtreding

Deze omzendbrief treedt in werking op de dag van bekendmaking ervan in de Belgisch Staatsblad, voor de overheidsopdrachten en de concessies voor openbaar werken waarvoor vanaf die datum een bekendmaking is verzonden naar het *Officieel Publicatieblad van de Europese Unie* of naar het *Bulletin der Aanbestedingen*, of waarvoor, bij ontstentenis van een verplichting tot voorafgaande bekendmaking, vanaf die datum wordt uitgenodigd tot het indienen van een aanvraag tot deelneming of een offerte.

Voor de overheidsopdrachten en de concessies voor openbaar werken die zowel op Europees niveau als op Belgisch niveau worden bekendgemaakt, geldt als aanvangspunt de datum van verzending van de bekendmaking in het publicatieblad van de Europese Unie.

De diensthoofden worden verzocht deze omzendbrief mee te delen aan de betrokken personeelsleden.

Brussel, 5 mei 2014.

De Eerste Minister,
E. DI RUPO

De Minister van Begroting,
O. CHASTEL

—————
Nota's

(1) Zie met name de open procedures van aanbesteding en offerte-aanvraag, de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking en de vereenvoudigde onderhandelingsprocedure met bekendmaking. Voor de definities van deze procedures : zie de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 en de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied alsook de uitvoeringsbesluiten van die wetten.

de la situation concrète, envisager d'écarter sa demande de participation ou son offre.

S'il s'agit d'un marché en cours d'exécution, le pouvoir adjudicateur devra envisager la résiliation du marché passé avec l'adjudicataire concerné.

Ce qui précède est basé sur l'article 9 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services (ou, pour les marchés dans les domaines de la défense et de la sécurité, sur l'article 10 analogue de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité). Cet article est libellé comme suit :

« Est interdit tout acte, convention ou entente de nature à fausser les conditions normales de la concurrence. Les demandes de participation ou les offres remises à la suite d'un tel acte, convention ou entente doivent être écartées.

Si un tel acte, convention ou entente a abouti à la conclusion d'un marché public, le pouvoir adjudicateur applique les mesures prévues en cas de manquement aux clauses dudit marché, à moins qu'il n'en dispose autrement par décision motivée. »

Concrètement cela signifie que lorsque le pouvoir adjudicateur constate que :

- dans le cadre d'un marché public, un opérateur économique fait/a fait appel à une personne qui, compte tenu du non-respect du délai de deux ans, se trouve dans la situation de tourniquet précitée, et

- que, de ce fait, les conditions normales de concurrence peuvent être/sont faussées,

il devra écarter cet opérateur économique de la procédure de passation ou, s'il s'agit d'un marché en cours d'exécution, il devra prendre les mesures d'office telles que visées à l'arrêté royal du 14 janvier 2013 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics, en particulier la résiliation unilatérale de tout ou partie du contrat conformément à l'article 47, § 2, 1°, de l'arrêté royal précité. Cette dernière mesure ne peut toutefois être prise que moyennant le respect des moyens de défense, visés à l'article 47, § 1^{er}, du même arrêté royal, dont l'adjudicataire dispose.

Entrée en vigueur

La présente circulaire entre en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*, pour les marchés publics et les concessions de travaux publics pour lesquels une publication est envoyée au *Journal officiel de l'Union européenne* ou au *Bulletin des adjudications* à partir de cette date, ou pour les marchés et les concessions de travaux publics, pour lesquels, à défaut d'une obligation de publication préalable, l'invitation à introduire une demande de participation ou une offre est lancée à partir de cette date.

La date de l'envoi de la publication au Journal officiel de l'Union européenne constitue le point de départ des marchés publics et des concessions de travaux publics qui sont aussi bien publiés au niveau européen qu'au niveau belge.

Les chefs de services sont priés de communiquer la présente circulaire aux membres du personnel concernés.

Bruxelles, le 5 mai 2014.

Le Premier Ministre,
E. DI RUPO

Le Ministre du Budget,
O. CHASTEL

—————
Notes

(1) Voir notamment les procédures ouvertes d'adjudication et d'appel d'offres, la procédure négociée sans publicité et la procédure négociée directe avec publicité. Pour les définitions de ces procédures : voir la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services et la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité ainsi que les arrêtés d'exécution desdites lois.

(2) Zie met name de beperkte procedures van aanbesteding en offerteaanvraag, de concurrentiedialoog en de onderhandelingsprocedure met bekendmaking. Voor de definities van deze procedures: zie de wet overheidsoverdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 en de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsoverdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied alsook de uitvoeringsbesluiten van die wetten.

(2) Voir notamment les procédures restreintes d'adjudication et d'appel d'offres, le dialogue compétitif et la procédure négociée avec publicité. Pour les définitions de ces procédures: voir la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services et la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité ainsi que les arrêtés d'exécution desdites lois.

**FEDERALE OVERHEIDSDIENST
PERSONEEL EN ORGANISATIE**

[C – 2014/02039]

**25 APRIL 2014. — Omzendbrief nr. 637
met betrekking tot de overgang naar het niveau A**

Aan de federale overheidsdiensten en aan de diensten die ervan afhankelijk, aan het Ministerie van Landsverdediging, evenals aan de instellingen van openbaar nut behorende tot het federaal administratief openbaar ambt zoals gedefinieerd in artikel 1 van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde maatregelen inzake ambtenarenzaken.

Mevrouw de Minister,
Mijnheer de Minister,
Mevrouw de Staatssecretaris,
Mijnheer de Staatssecretaris,

Ik zou het op prijs stellen indien u de inhoud van deze omzendbrief zou meedelen aan alle personeelsleden van de diensten, besturen en instellingen waarover u gezag, toezicht of voorgedij uitoefent.

Met het koninklijk besluit van 4 juli 2013 tot wijziging van sommige bepalingen betreffende de overgang naar het niveau A, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 16 juli 2013, werd het opnieuw mogelijk om bevorderingsprocedures naar het hogere niveau A in te richten.

Hiermee werd gekozen om ook in deze bevorderingsprocedure te werken met het screeningsmodel van Selor voor wat betreft 2 onderdelen in de procedure, namelijk de eerste reeks en de derde reeks van proeven.

Wat betreft de tweede reeks van proeven werd gekozen om kandidaten die geslaagd zijn in de eerste reeks van proeven bij Selor, 4 cursussen van minimaal 4 ECTS-punten uit een masterprogramma aan een universiteit of hogeschool te laten volgen.

Kandidaten die houder zijn van een master of van een ander diploma dat toegang verleent tot het niveau A, die is uitgereikt door een universiteit of hogeschool van de Europese Economische Ruimte worden beschouwd als geslaagden van de proeven van deze reeks en kunnen na geslaagd te zijn in de eerste reeks van proeven bij SELOR, direct deelnemen aan de derde reeks van proeven.

De derde reeks van proeven is een vergelijkende selectie voor een functie van niveau A die zich in de federale cartografie bevindt.

Een aantal zaken dienen echter verduidelijkt te worden met betrekking tot wie toegang heeft tot deze derde reeks van proeven.

Zoals duidelijk blijkt uit artikel 31bis van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de evaluatie en de loopbaan van het rijkspersoneel, ingevoegd bij het koninklijk besluit van 4 juli 2013, gaat het hier om laureaten van de eerste en de tweede reeks proeven van het eigen departement.

De geslaagden voor deze derde reeks proeven worden immers binnen hun eigen departement in dienst geroepen in de openstaande betrekking waarvoor de selectie georganiseerd werd, volgens de volgorde van hun rangschikking.

Het is echter wel zo dat elk departement kan beslissen om samen met één of meerdere andere departementen deze derde reeks proeven te organiseren en dan op het einde een rangschikking opmaakt voor het eigen departement.

Het is eveneens mogelijk dat een departement beslist om de geslaagden van een derde reeks proeven in het kader van de overgang naar het niveau A, van andere departementen, de mogelijkheid te geven om toegang te krijgen tot een vacant verklaarde betrekking van niveau A, via desgevallend een bijkomende proef.

De Minister belast met Ambtenarenzaken,
K. GEENS

De Staatssecretaris van Ambtenarenzaken,
H. BOGAERT

**SERVICE PUBLIC FEDERAL
PERSONNEL ET ORGANISATION**

[C – 2014/02039]

**25 AVRIL 2014. — Circulaire n° 637
concernant l'accession au niveau A**

Aux services publics fédéraux et aux services qui en dépendent, au Ministère de la Défense, ainsi qu'aux organismes d'intérêt public appartenant à la fonction publique fédérale administrative telle que définie à l'article 1^{er} de la loi du 22 juillet 1993 portant certaines mesures en matière de fonction publique.

Madame la Ministre,
Monsieur le Ministre,
Madame la Secrétaire d'Etat,
Monsieur le Secrétaire d'Etat,

Je vous saurais gré de bien vouloir communiquer la teneur de la présente circulaire à tous les membres du personnel des services, administrations et organismes placés sous votre autorité, contrôle ou tutelle.

L'arrêté royal du 4 juillet 2013 modifiant certaines dispositions relatives à l'accession au niveau A, publié au *Moniteur belge* du 16 juillet 2013 rend à nouveau possible l'organisation de procédures de promotion par accession au niveau A.

L'option a été prise de travailler, également pour cette procédure de promotion, avec des modèles de screening, en ce qui concerne deux parties de ces procédures, à savoir la première et la troisième série d'épreuves.

En ce qui concerne la deuxième série d'épreuves, l'option a été prise que les candidats qui ont réussi la première série d'épreuves auprès du Selor puissent suivre quatre cours d'au moins 4 crédits ECTS figurant au programme des masters d'une université ou d'une haute école.

Les candidats titulaires d'un master ou d'un autre diplôme donnant accès au niveau A, délivré par une université ou une haute école de l'Espace économique européen sont considérés comme lauréats des épreuves de cette série et peuvent, après la réussite de la première série d'épreuves auprès du SELOR, participer directement à la troisième série d'épreuves.

La troisième série d'épreuves consiste en une sélection comparative pour une fonction de niveau A se trouvant dans la cartographie fédérale.

Des précisions s'imposent toutefois quant à la détermination de ceux qui ont accès à cette troisième série d'épreuves.

Comme le spécifie clairement l'article 31bis de l'arrêté royal du 7 août 1939 organisant l'évaluation et la carrière des agents de l'Etat, inséré par l'arrêté royal du 4 juillet 2013, il s'agit ici des lauréats de la première et de la deuxième série d'épreuves au sein de leur propre département.

Les lauréats de cette troisième série d'épreuves sont effectivement appelés en service dans leur propre département, pour les emplois déclarés vacants et pour lesquels la sélection a été organisée, selon l'ordre de leur classement.

Toutefois, chaque département peut décider d'organiser cette troisième série d'épreuves avec un ou plusieurs autres départements et, à la fin de celle-ci, détermine un classement pour son propre département.

Il est également possible qu'un département décide de donner la possibilité aux lauréats d'une troisième série d'épreuves, dans le cadre d'une procédure d'accession au niveau A dans un autre département, d'accéder à un emploi de niveau A qu'il déclare vacant, moyennant, le cas échéant, une épreuve complémentaire.

Le Ministre chargé de la Fonction publique,
K. GEENS

Le Secrétaire d'Etat à la Fonction publique,
H. BOGAERT