



TENDEREXPERT
UW PARTNER BIJ OVERHEIDSOPDRACHTEN
VOTRE PARTENAIRE EN MARCHÉS PUBLICS



NEWSLETTER FEBRUARI 2021

Contacteer ons :

Maatschappelijke Zetel | De Limburg Stirumlaan 24, 1780 Wemmel | erik@tenderexpert.be | 32 495 62 93 32

Kantoor Brussel | Oud Korenhuis 3, 1000 Brussel | bjorn@tenderexpert.be | +32 497 85 45 90

Kantoor Wallonië | Clos Marcel Ancion 17, 1342 Limelette | mariealice@tenderexpert.be | +32 470 82 39 36

www.tenderexpert.be



Inhoudsopgave

UPDATE: De ondertekening van een offerte voor een overheidsopdracht

3

UPDATE: De ondertekening van een offerte voor een overheidsopdracht

Naar aanleiding van onze nieuwsbrief van 13 januari jongstleden over het ondertekenen van offertes, ontvingen wij van een oplettende lezer de opmerking dat het ondertekenen van een offerte wel degelijk deel zou kunnen uitmaken van het dagelijks bestuur van een vennootschap, volgens het (nieuwe) Wetboek Vennootschappen en Verenigingen. Bovendien wordt dezelfde kwestie behandeld in een recent arrest van de Raad van State (nr. 249.726 van 5 februari 2021). Daarom delen wij graag volgende aanvullende informatie met u.

✓ **Wetboek Vennootschappen en Verenigingen (hierna: WV)**

Artikel 7:121 WV geeft een definitie van het dagelijks bestuur van een vennootschap (en dus van wat een gedelegeerd bestuurder in dit licht kan doen: *"Het dagelijks bestuur omvat alle handelingen en de beslissingen die niet verder reiken dan de behoeften van het dagelijks leven van de vennootschap, evenals de handelingen en de beslissingen die om reden van het minder belang dat ze vertonen of omwille van hun spoedeisend karakter de tussenkomst van de raad van bestuur, de enige bestuurder of de directieraad niet rechtvaardigen."*

Bij deze tekst hoort een officiële uitleg, "Memorie van Toelichting" genoemd, waaruit hier een citaat: *"Zodra één van de drie hierboven vermelde criteria vervuld is, valt de handeling of de beslissing onder het dagelijks bestuur. Er wordt daarbij geen onderscheid gemaakt naargelang van de aard van de handeling of de beslissing: zo kan de beslissing tot intekening op een overheidsopdracht of tot instelling van een annulatieberoep voor het Grondwettelijk Hof of voor de Raad van State onder het dagelijks bestuur vallen"*.

✓ **Het arrest van de Raad van State**

In deze zaak betwistte verzoekster de gunning van een opdracht aan een concurrerende inschrijver, namelijk een tijdelijke maatschap (eertijds "tijdelijke vennootschap", ook "combinatie van ondernemers") bestaande uit drie ondernemers. Volgens verzoekster was de volmacht waarbij een van de leden van de maatschap een ander lid van de vennootschap machtigde om de gezamenlijke offerte te ondertekenen, ondertekend door een gedelegeerd bestuurder, niet geldig. Hierdoor was de gehele inschrijving ongeldig en substantieel onregelmatig. Verzoekster baseerde zich hiervoor op de vaste rechtspraak van de Raad van State, volgens dewelke een gedelegeerd bestuurder, in het kader van een overheidsopdracht geen offerte kan ondertekenen.

De Raad van State heeft verzoekster op dit punt niet gevolgd, maar is in zijn analyse niet verder gegaan: hij heeft vastgesteld dat verzoeksters interpretatie van het begrip "dagelijks bestuur" (gebaseerd op de rechtspraak) niet de interpretatie was die zij vandaag zou moeten huldigen (die van het WV), en dat de basis van haar betoog dus niet klopte. Hij verwierp derhalve het middel, zonder verder te onderzoeken.

✓ **Onze visie**

Noch de toelichting bij artikel 7:121 van het WVV, noch het arrest nr. 249.726 van de Raad van State kunnen ons standpunt wijzigen over het feit dat de ondertekening van een offerte in het kader van een overheidsopdracht in beginsel geen deel uitmaakt van het dagelijks bestuur van een vennootschap.

De Memorie van Toelichting veralgemeent niet: de ondertekening van een offerte kan onder het dagelijks bestuur vallen, maar dit evenwel op voorwaarde dat aan minstens één van de drie criteria van de definitie van het WVV is voldaan (pro memorie: handelingen en beslissingen die de noden van het dagelijks leven niet te boven gaan, van gering belang zijn of een dringend karakter hebben).

Bovendien staat dit niet ver af van wat de Raad van State in 2018 oordeelde (arrest nr. 242.177 van 3 augustus 2018): "*De ondertekening van een offerte waarbij de vennootschap zich verbindt tot de uitvoering van een overheidsopdracht, kan in het algemeen niet worden beschouwd als een handeling die tot het dagelijks bestuur behoort. Dit zou slechts anders kunnen zijn indien zou komen vast te staan dat in het betrokken geval de indiening van de offerte van gering belang is en snel ingrijpen vereist*". De beroepsinstantie aanvaardde toen reeds dat in bepaalde gevallen de ondertekening van een offerte een zaak van dagelijks bestuur kan zijn.

Wij menen dat noch het nieuwe Wetboek van Vennootschappen, noch de recente uitspraak van de Raad van State verandering dient te brengen in de praktijk van zorgvuldig handelende aanbesteders die, nadat zij hebben vastgesteld dat een offerte is ondertekend door een gedelegeerd bestuurder, nagaan of deze persoon al dan niet bevoegd is om de vennootschap te verbinden. Steeds zal moeten worden nagegaan of - voor een dergelijke vennootschap en met betrekking tot een dergelijke opdracht - de ondertekening van de offerte een dagelijkse handeling was, en/of van gering belang, en/of dringend. Maar zeker wanneer men de historische benadering van de Raad van State terzake in aanmerking neemt, komt het voor dat het inschrijven op een overheidsopdracht zelden kan worden beschouwd als een handeling die niet verder reikt dan de behoeften van het dagelijks leven van de vennootschap of een handeling van minder belang. Wij kunnen ons echter voorstellen dat in sommige gevallen de termijn voor de indiening van de offertes zo kort is dat het spoedeisende karakter van de zaak er uit kan blijken, hoewel een dergelijke termijn gelukkig evenmin de norm is.

Nog vragen met betrekking tot uw overheidsopdrachten?

Contacteer:

Erik Van Eecke
Managing Partner
erik@tenderexpert.be
0495 62 93 32

Bjorn Demeulenaere
Senior Partner
bjorn@tenderexpert.be
0497 85 45 90

Belangrijke juridische kennisgeving - Disclaimer

Hoewel bij de realisatie van deze nieuwsbrief een zo groot mogelijke nauwkeurigheid en correctheid werd nagestreefd, kan voor de aanwezigheid van eventuele (druk)fouten, onvolkomen- en onvolledigheden niet worden ingestaan en kan hieruit geen aansprakelijkheid voortvloeien. De gebruiker van deze nieuwsbrief erkent en aanvaardt, door de loutere aanwending van de inhoud ervan, voormelde afwijzing van aansprakelijkheid.