

Vlaamse Regering



**Ministeriële uitspraak in de beroepsprocedure met toepassing van artikel 29bis,
§5, van de Vlaamse Wooncode betreffende de beslissing van de sociale
huisvestingsmaatschappij
met betrekking tot de onderhandelingsprocedure voor
ruimingswerken**

Uitspraak nr. WB 609-01-03-02

**DE VLAAMSE MINISTER VAN ENERGIE, WONEN, STEDEN EN SOCIALE
ECONOMIE,**

In zake: de sociale huisvestingsmaatschappij
met zetel gevestigd
te
met ondernemingsnummer BE
hierna de sociale huisvestingsmaatschappij genaamd.

I. Voorwerp van het beroep

Op 18 oktober 2012 beslist het directiecomité om aan de raad van bestuur voor te stellen om een overeenkomst voor drie jaar te sluiten met betrekking tot ruimingswerken. De kostprijs voor deze opdracht werd geraamd op 25.000 euro per jaar.

Op 23 oktober schorst de toezichthouder de beslissing van het directiecomité inzake de onderhandelingsprocedure ruimingswerken.

Op 24 oktober 2012 vernietigt de toezichthouder genaamd, dezelfde beslissing.

Het beroep ingesteld op 12 november 2012 strekt tot hervorming van voornoemde vernietigingsbeslissing van de toezichthouder.

II. Ontvankelijkheid van het beroep

De vernietigingsbeslissing van de toezichthouder dateert van 24 oktober 2012.

Op grond van artikel 29bis, §5, van de Vlaamse Wooncode, gewijzigd bij decreet van 29 april 2011 houdende wijzigingen van diverse decreten met betrekking tot wonen, moet de sociale huisvestingsmaatschappij binnen de dertig dagen na de vernietiging beroep aantekenen. De laatste nuttige dag is 23 november 2012. Het beroep dateert van 12 november 2012, waardoor het tijdig is ingesteld.

Artikel 8 van het besluit van de Vlaamse Regering van 23 december 2011 houdende de organisatie van het toezicht, vermeld in artikel 29bis van de Vlaamse Wooncode, bepaalt dat het beroep, op straffe van onontvankelijkheid, moet gericht worden aan de minister op het adres van de afdeling Woonbeleid.

Artikel 2, §7, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering, laatst gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 14 oktober 2011, verleent mevrouw Freya Van den Bossche de bevoegdheid voor het beleidsveld woonbeleid.

Het beroep is op het juiste adres en aan de bevoegde minister gericht.

III. Feiten

Het directiecomité beslist op 18 oktober 2012 om aan de raad van bestuur voor te stellen om een overeenkomst voor drie jaar te sluiten met betrekking tot ruimingswerken. De kostprijs voor deze opdracht werd geraamd op 25.000 euro per jaar.

Op basis van het bedrag van de raming en de aangenomen duur overschrijdt de geplande opdracht het drempelbedrag voor de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking. Omdat in de besluitvorming de ingediende offertebedragen niet zijn vermeld, wordt de beslissing van het directiecomité geschorst in afwachting van bijkomende informatie.

De sociale huisvestingsmaatschappij informeert de toezichthouder telefonisch en per email dat er een fout is geslopen in het voorstel en het drempelbedrag voor de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking dreigt te worden overschreden. Om die reden wordt aan de raad van bestuur voorgesteld om niet in te stemmen met de gunning en een nieuwe onderhandelingsprocedure op te starten voor een contract van twee jaar.

IV. Onderzoek van de middelen

Standpunt van de toezichthouder

De toezichthouder stelt vast dat in de zitting van het directiecomité van 18 oktober 2012 is beslist om aan de raad van bestuur voor te stellen om een overeenkomst voor drie

jaar op te stellen met een ruimingsdienst. Deze opdracht wordt geraamd op 25.000 euro per jaar.

Omdat in de besluitvorming geen offertebedragen werden vermeld en het bedrag niet getoetst kon worden aan de drempelbedragen werd deze beslissing op 23 oktober 2012 geschorst.

Via telefonische en emailcontacten wordt door de sociale huisvestingsmaatschappij bevestigd dat er een fout is geslopen in het voorstel aangezien er bij een contract van drie jaar dient rekening te worden gehouden met het totaalbedrag over de hele looptijd in overeenstemming met artikel 54 van het KB van 8 januari 1996 inzake overheidsopdrachten. De totale raming bedraagt in voorkomend geval 75.000 euro en overschrijdt daarmee het drempelbedrag van 67.000 euro voor de toepassing van een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking. In dit geval diende de maatschappij een openbare procedure te organiseren in overeenstemming met artikel 13 en volgende van de wet van 24 december 1993 inzake overheidsopdrachten.

Om die redenen volgde de vernietigingsbeslissing in overeenstemming met artikel 29bis, §3, tweede lid, van de Vlaamse Wooncode.

Standpunt van de sociale huisvestingsmaatschappij

De sociale huisvestingsmaatschappij vermeldt in haar verweerschrift tegen de vernietigingsbeslissing volgende elementen:

- 1) De schorsingsbeslissing van 23 oktober 2012 "omdat de ingediende offertebedragen niet vermeld werden in de besluitvorming en hierdoor het bedrag niet getoetst kon worden aan de drempelbedragen" is onterecht. De ingediende offertebedragen waren inderdaad niet vermeld. Het directiecomité hoefde in dit dossier geen inhoudelijke beslissing te nemen om de werken te gunnen en te bestellen. Het enige orgaan bij de sociale huisvestingsmaatschappij dat gemachtigd is om beslissingen te nemen over bedragen hoger dan 5.500 euro is de raad van bestuur.
- 2) Het directiecomité heeft enkel beslist om het dossier naar de raad van bestuur te sturen. Bij de uitnodiging van die raad van bestuur zijn de gunningsverslagen met vermelding van de ingediende offertebedragen meegestuurd, nog voor de schorsingsbeslissing van 23 oktober 2012.
- 3) De sociale huisvestingsmaatschappij is overtuigd dat er geen rechtsgrond is voor de vernietiging van de beslissing van het directiecomité waarbij een dossier ter goedkeuring aan de raad van bestuur wordt voorgelegd.

Om die reden wordt beslist om in beroep te gaan tegen de voornoemde vernietigingsbeslissing van 24 oktober 2012.

Beoordeling

In dit geval gaat het om een beslissing van het directiecomité "om aan de raad van bestuur voor te stellen" zo is letterlijk vermeld in zowel de schorsings- als vernietigingsbeslissing van de toezichthouder.

Het betreft dus duidelijk geen definitieve beslissing die eventueel voor bekrachtiging aan de raad van bestuur wordt voorgelegd doch één die duidelijk een goedkeuring op hoger niveau behoeft.

De beslissing van het directiecomité is geen beslissing die een rechtstoestand in het leven roept, wijzigt of opheft. Om die reden is de beslissing van het directiecomité niet voor een vernietiging vatbaar. Een vernietiging is een vorm van administratief toezicht die wordt omschreven als de handeling waarbij de toezichhoudende overheid een eenzijdige administratieve beslissing van het orgaan van een gedecentraliseerde dienst teniet doet.

De mogelijkheid van de toezichthouder om op te treden krachtens de Vlaamse Wooncode betreft elke beslissing van een beheersorgaan van een sociale huisvestingsmaatschappij.

De bij de vernietiging beoogde verrichting is gesteld door het directiecomité. In het huishoudelijk reglement van de raad van bestuur, dat is goedgekeurd op 28 juni 2012, is geen delegatie opgenomen voor het directiecomité voor het toekennen van beoogde gunningscontracten (Cf artikel 3 van het huishoudelijk reglement). Om die reden blijft het de directe bevoegdheid van de raad van bestuur.

De toezichthouder is wel gemachtigd om het mogelijke strijdige karakter van de beoogde verrichting preventief te melden alvorens de raad van bestuur instemt met het voorstel van het directiecomité.

In het voorgelegde geval is door de raad van bestuur uitdrukkelijk afgezien van het voorstel van het directiecomité.

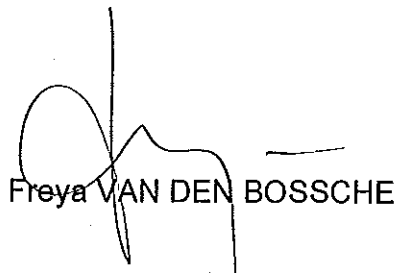
De schorsing en de vernietiging van de beslissing van het directiecomité is om die redenen ten onrechte gebeurd.

V. Beslissing

Het beroep van 12 november 2012; ingesteld door de sociale huisvestingsmaatschappij inzake de onderhandelingsprocedure voor ruimsingswerken, wordt ingewilligd.

Brussel, 18 DEC. 2012

De Vlaamse minister van Energie, Wonen, Steden en Sociale Economie,


Freya VAN DEN BOSSCHE