

**PROTOCOL HOUDENDE DE TOEPASSING VAN ARTIKEL 44 VAN HET BESLUIT VLAAMSE CODEX
OVERHEIDSFINANCIËN**

TUSSEN:

De Vlaams minister van Mobiliteit en Openbare Werken, mevrouw Lydia Peeters;

En

De Inspectie van Financiën, vertegenwoordigd door de heer Geert De Roover, Inspecteur van Financiën, en de heer Jan Vermander, Inspecteur-generaal van Financiën;

Gelet op het Besluit Vlaamse Codex Overheidsfinanciën van 17 mei 2019, zoals laatst gewijzigd bij besluit van 28 oktober 2022;

Overwegende dat artikel 44 van het Besluit Vlaamse Codex Overheidsfinanciën (hierna, BVCO) van 17 mei 2019 voorziet dat de Inspectie van Financiën en de inhoudelijk bevoegde minister een bijzondere regeling omtrent de artikelen 45 tot en met 50 BVCO inzake de budgettaire en administratieve controle kunnen vaststellen via protocol;

WORDT OVEREENGEKOMEN WAT VOLGT:

Hoofdstuk 1 – Algemene bepalingen

Artikel 1. Toepassingsgebied en principes.

Dit protocol is van toepassing op het departement MOW en de interne verzelfstandigde agentschappen die deel uitmaken van het beleidsdomein MOW.

Dit protocol is van toepassing op de overheidsopdrachten waarbij een entiteit van het ministerie MOW optreedt als aanbestedende overheid, of als één van de aanbestedende overheden, of als afnemer op een raamovereenkomst.

Art. 2. Definities.

In dit protocol worden verstaan onder:

1° Wet: de wet van 17 juni 2016 inzake overheidsopdrachten;

2° KB Plaatsing: het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten in klassieke sectoren van 18 april 2017;

3° KB Uitvoering: het koninklijk besluit tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken van 14 januari 2013, zoals gewijzigd bij koninklijk besluit van 22 juni 2017;

4° betrokken entiteit: het departement of het intern verzelfstandigd agentschap dat het advies van de Inspectie van Financiën vraagt;

5° Wijziging: elke aanpassing, in de loop van de uitvoering, van de contractuele voorwaarden van een overheidsopdracht, prijsvraag of van een raamovereenkomst op grond van artikel 38/1, 38/2 of 38/5 en 38/6 van het KB Uitvoering. Een wijziging kan worden afgehandeld via een eenzijdige wijziging, bijakte, verrekening en/of een ramingsstaat. De wijziging kan slaan op een aanpassing van de contractuele voorwaarden, het tenuitvoerleggen van ambtshalve maatregelen of op het afsluiten van een dading.

6° Verrekening: de definitie zoals vermeld in artikel 2, 18° van het KB Uitvoering;

7° Bijakte: de definitie zoals hernomen in respectievelijk artikel 2, 21° van het KB Uitvoering;

8° Ramingsstaat: een document dat eenzijdig door de aanbestedende overheid wordt opgemaakt in afwachting van een akkoord omtrent de overeen te komen prijzen in het kader van een wijziging. Via een ramingsstaat wordt het benodigde budget op de begroting vastgelegd en kunnen (beperkte) betalingen worden verricht. Een ramingsstaat dient steeds te worden geregulariseerd door een verrekening;

9° Dading: de overeenkomst zoals voorzien in artikel 2044 en volgende van het oud Burgerlijk Wetboek.

Art. 3. BTW

Alle in dit protocol opgenomen bedragen zijn exclusief B.T.W.

Art. 4. Gunstig advies met voorwaarden

De Inspectie van Financiën kan voorwaarden verbinden aan een gunstig advies. De betrokken entiteit wordt geacht de voorwaarden van het gunstig advies te respecteren. Indien de betrokken entiteit de voorwaarden niet wil of kan toepassen, kan een heroverweging van het advies overeenkomstig art. 53 BVCO gevraagd worden of een beroep bij de Vlaamse minister, bevoegd voor het budgettair beleid, ingediend worden overeenkomstig art. 54 BVCO.

Hoofdstuk 2 – Plaatsing van overheidsopdrachten

Art. 5. Plaatsing van overheidsopdrachten

§1. Overheidsopdrachten zijn vrijgesteld van voorafgaand advies van de Inspectie van Financiën met uitzondering van de volgende overheidsopdrachten:

1° overheidsopdrachten die geplaatst worden via openbare of niet-openbare procedure voor leveringen en diensten waarvan de geraamde waarde gelijk is aan of hoger is dan het Europese drempelbedrag vermeld in artikel 11, 3°, van het KB Plaatsing;

2° overheidsopdrachten die geplaatst worden via een openbare of niet-openbare procedure voor werken waarvan de geraamde waarde gelijk is aan of hoger is dan 750.000 euro;

3° overheidsopdrachten die geplaatst worden via een andere plaatsingsprocedure dan een openbare of niet-openbare procedure waarvan de waarde gelijk is aan of hoger is dan het Europese drempelbedrag vermeld in artikel 11, 2°, van het KB Plaatsing.

In afwijking van het eerste lid worden het voorstel van gunning voor volgende overheidsopdrachten ongeacht de geraamde waarde van de opdracht voor advies aan de Inspectie van Financiën voorgelegd:

1° de overheidsopdracht die gegund wordt via een openbare of niet-openbare procedure, met als enige gunningscriterium de prijs, waarbij de aanbestedende overheid voorstelt de opdracht niet aan de laagste regelmatige inschrijver toe te wijzen;

2° elke overheidsopdracht die de raming met meer dan 20% overschrijdt.

§2. In de gevallen, vermeld in de eerste paragraaf, wordt aan de Inspectie van Financiën advies gevraagd over:

1° het voorwerp van de opdracht, de raming en de wettigheid van de gekozen plaatsingsprocedure;

2° voor procedures in twee fasen: het ontwerp van selectieleidraad;

3° het ontwerp van bestek;

4° het voorstel tot gunning.

Art. 6. Plaatsing van bestellingen binnen een raamovereenkomst

De Inspectie van Financiën en de betrokken entiteiten zullen na ondertekening van dit protocol een lijst overeenkomen van raamovereenkomsten waarvoor overeenkomstig art. 45, §3, eerste lid, in fine, BVCO waarvoor een bestelling niet voorafgaand moet worden voorgelegd.

Indien de betrokken entiteit bij toekomstige raamovereenkomsten van mening is dat bestellingen niet voorafgaand voor advies aan de Inspectie van Financiën moeten worden voorgelegd, zal zij het verzoek hiervoor indienen bij de adviesvraag voor de raamovereenkomst.

Indien een bestelling voorafgaand voor advies dient te worden voorgelegd wordt eerst de raming, het bestek en de motivering waarom men op de raamovereenkomst wil bestellen voorgelegd. Nadien wordt de gunning voorgelegd.

Art. 7. Overheidsopdrachten die buiten het toepassingsgebied van de wet vallen

Overeenkomsten die als een overheidsopdracht worden gekwalificeerd en, overeenkomstig art. 27 t.e.m. 31 van de Wet, uitgesloten zijn van de toepassing van de Wet worden voor advies voorgelegd als de geraamde waarde van de overeenkomst het Europese drempelbedrag vermeld in artikel 11, 2°, van het KB Plaatsing bereikt

Voor de opdrachten vermeld in het eerste lid wordt het advies van de Inspectie van Financiën gevraagd over:

1° het voorwerp van en de principiële beslissing tot het sluiten van de overeenkomst of het plaatsen van dergelijke opdracht;

2° het ontwerp van overeenkomst of de opdrachtdocumenten;

3° de beslissing tot aanwijzing van de deelnemers die volgt op de publicatie van de opdracht;

4° het werkelijk sluiten van de overeenkomst.

Hoofdstuk 3 – Wijzigingen tijdens de uitvoering van een overheidsopdracht

Art. 8. Principes

Het algemeen principe is dat, behoudens de uitzonderingen in dit protocol bepaald, elke wijziging aan een opdracht op grond van artikel 38/1 (aanvullende opdrachten), 38/2 (onvoorzienbare

omstandigheden in hoofde van de aanbestedende overheid) en 38/5 en 38/6 (niet-wezenlijke wijzigingen) voorafgaand aan de aanvang van de prestaties hernomen in deze wijzigingen, wordt voorgelegd aan de Inspectie van Financiën.

Indien een dading aan advies van de Inspectie van Financiën moet worden voorgelegd, moet deze voorlegging gebeuren voorafgaand aan de ondertekening van de dading. Ingeval een negatief advies wordt verstrekt, en de onderhandelingen met de opdrachtnemer worden naar aanleiding van dit negatief advies heropend, dan dient de bijgewerkte dading opnieuw aan advies van de Inspectie van Financiën te worden voorgelegd en dit voorafgaand aan de ondertekening van de dading.

De betalingen die via de voorbehouden som worden verricht, vormen een voorafname op de bedragen bedoeld in artikel 38/4 van het KB Uitvoering en worden aldus in mindering gebracht van de bedragen bedoeld in artikel 38/4 van het KB Uitvoering.

Art. 9. Interventiedrempel bij wijzigingen

§1. Bepaling van de budgettaire impact

Voor het bepalen van de budgettaire impact van een wijziging moet rekening gehouden worden met de netto waarde van alle opeenvolgende verrekeningen of ramingsstaten die zich in dezelfde overheidsopdracht al hebben voorgedaan en die nog niet voor advies werden voorgelegd.

§2. Wijzigingen die geen budgettaire impact hebben

Wijzigingen die geen budgettaire impact hebben, dienen niet voorafgaand te worden voorgelegd.

§3. Wijzigingen die wel een budgettaire impact hebben

Wijzigingen die wel een budgettaire impact hebben, moeten a priori voor advies worden voorgelegd indien de budgettaire impact volgende cumulatieve drempels bereikt:

- In absolute cijfers: het Europese drempel bedrag vermeld in artikel 11, 2°, van het KB Plaatsing;
- In relatieve cijfers: 10% van de waarde van de initiële opdracht bij overheidsopdrachten, voor leveringen en diensten en 15% van de waarde van de initiële opdracht bij overheidsopdrachten voor werken.

§4. In afwijking van paragraaf 3 dienen volgende wijzigingen met een budgettaire impact, als strikte uitzondering op de regel, niet a priori te worden voorgelegd:

1° Wijzigingen die dermate onverwacht en dringend zijn, dat indien de adviesvraag aan de Inspectie van Financiën binnen de daartoe voorziene termijnen wordt behandeld, een schorsing of een stillegging van de opdracht dreigt of wijzigingen die wegens de dringendheid of veiligheid onmiddellijk moeten worden doorgevoerd;

2° Wijzigingen waarvan de budgettaire impact, op het moment dat deze worden doorgevoerd, niet of niet nauwkeurig genoeg kunnen worden ingeschat en waarvan redelijkerwijs kan worden verwacht dat de drempels zoals voorzien in paragraaf 3, niet zullen overschreden worden en waarover geen twijfel bestaat.

In bovenstaande uitzonderlijke gevallen wordt het dossier zo snel mogelijk opgemaakt en voorgelegd aan de Inspectie van Financiën.

Art. 10. Toegang tot informatie

Teneinde de risico's inherent aan het interne controleproces afdoende af te dekken verzorgen het departement MOW en de agentschappen AWV en MDK dat de voor hen bevoegde Inspecteurs van Financiën volledige en onbeperkte toegang tot het interne elektronische opvolgingssysteem eDelta bekomen.

Art. 11. Dossiersamenstelling

Elke voorlegging voor advies van een eenzijdig wijzigingsbevel, bijakte, verrekening, ramingsstaat of dading dient te worden vergezeld door een omstandige nota die, voor zover toepasselijk, volgende elementen bevat:

- het oorspronkelijk opdrachtbedrag;
- een overzicht van de voorgaande wijzigingen (bijaktes, verrekeningen, ramingsstaten en dadingen), ongeacht of deze eerder al werden voorgelegd, en dit met vermelding van de datum van de goedkeuring en van de budgettaire impact;
- de juridische, feitelijke en cijfermatige verantwoording voor de wijziging, waarbij de voorwaarden uit hoofdstuk 2, afdeling 5 – Wijzigingen aan de opdracht - van het KB Uitvoering concreet worden afgetoetst;
- voor verrekeningen en ramingsstaten: een duidelijk specificering van de min- en meerwerken die aan de verrekening of ramingsstaat zijn verbonden;
- voor eenzijdige wijzigingsbevelen en bijaktes: de budgettaire impact of een zo precies mogelijke raming van de budgettaire impact van de voorgenomen wijziging. In dit laatste geval zal worden gewerkt met een voorlopige ramingsstaat.
- het prijstechnische advies van ATO, conform de omzendbrief MOW/2020/01 van 16 december 2019.

Hoofdstuk 4 – Concessies

Art. 12. Plaatsing van concessies

Concessies voor werken en diensten zijn vrijgesteld van voorafgaand advies van de Inspectie van Financiën, met uitzondering van concessies voor werken en diensten waarvan de investeringskost van de concessiehouder gelijk is aan of hoger is dan het Europese drempelbedrag vermeld in artikel 11, 2°, van het KB Plaatsing.

Hoofdstuk 5 – Dadingen buiten de scope van een overheidsopdracht

Art. 13. Dadingen buiten de scope van een overheidsopdracht

Een dading die buiten de scope van een overheidsopdracht valt, dient aan advies van de Inspectie van Financiën te worden voorgelegd wanneer het te betalen bedrag in de dading gelijk aan of hoger is dan het Europese drempelbedrag vermeld in artikel 11, 2°, van het KB Plaatsing.

Hoofdstuk 6 – Onteigeningen

Art. 14. Onteigeningen

Onder voorbehoud van artikel 50 van het Besluit Vlaamse Codex Overheidsfinanciën van 17 mei 2019 is het voorafgaand advies van de Inspectie van Financiën vereist voor elk voorstel van voorlopig onteigeningsbesluit, overeenkomstig de bepaling van het Vlaams Onteigeningsdecreet van 24 februari 2017, waarvan de geraamde waarde 144.000 euro bereikt.

Het voorafgaand advies van de Inspectie van Financiën is vereist voor elk voorstel van definitief onteigeningsbesluit, overeenkomstig de bepalingen van het Vlaams Onteigeningsdecreet van 24 februari 2017, waarvan het voorstel van voorlopig onteigeningsbesluit voor advies aan de Inspectie van Financiën werd voorgelegd en de voorgestelde onteigeningsvergoeding de geraamde waarde van het voorlopig onteigeningsbesluit met minstens 20% overschrijdt.

Verwervingsaktes waarvan de waarde 144.000 euro bereikt, moeten niet voorafgaand voor advies aan de Inspectie van Financiën voorgelegd worden, voor zover ze binnen de grenzen van een onteigeningsbesluit blijven dat voorafgaand voor advies aan de Inspectie van Financiën werd voorgelegd.

Hoofdstuk 7 – Slotbepalingen

Art. 15. Inwerkingtreding

Dit protocol is van toepassing vanaf 1 januari 2024.

Dit protocol vervangt het protocol van 21 september 2018 vanaf de datum van inwerkingtreding. Vanaf de datum van ondertekening van voorliggend protocol geldt een overgangstermijn van 3 maanden welke de administratie moet toelaten om hangende dossiers in overeenstemming te brengen met voorliggend protocol.

Opgemaakt te Brussel,

Voor de Inspectie van Financiën

Geert De Roover
Inspecteur van Financiën

Jan Vermander
Inspecteur-generaal van Financiën

Voor het ministerie MOW

Lydia Peeters
Vlaams minister van Mobiliteit en Openbare Werken