

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2010-2011

29 OCTOBRE 2010

Proposition de loi visant à assurer la transparence et à éviter les conflits d'intérêts dans la désignation des cabinets d'avocats, juristes, conseillers fiscaux et réviseurs utilisés par les ministres, administrations et entreprises publiques

(Déposée par M. François Bellot)

DÉVELOPPEMENTS

La présente proposition de loi reprend le texte d'une proposition qui a déjà été déposée au Sénat le 22 avril 2008 (doc. Sénat, n° 4-712/1 - 2007/2008).

La présente loi a pour objectif d'éviter tout conflit d'intérêts dans le choix par des administrations, cabinets ministériels ou entreprises publiques, des avocats, juristes, conseillers fiscaux et réviseurs.

Elle ne vise pas à compliquer le travail de ces entités par des règles trop contraignantes. Dans le respect de la législation sur les marchés publics, nous entendons maintenir la liberté de choix des cabinets d'avocats, juristes, conseillers fiscaux, réviseurs et autres consultants.

Notons toutefois que, dans d'autres pays, ce choix est réglementé et qu'en Belgique, certaines administrations le prévoient explicitement dans leur règlement d'ordre intérieur.

À titre d'exemple, au Canada, le conflit d'intérêts s'appliquant à la fonction publique du Secrétariat du Conseil du Trésor est le suivant: « Il existe un conflit d'intérêts lorsqu'une personne ou l'organisation à laquelle elle se rattache détient des relations financières ou personnelles qui influent de façon inadéquate sur ses actions (engagements doubles, intérêts ou loyauté concurrents). Ces relations peuvent avoir une incidence négligeable ou être susceptibles d'influencer le jugement, et toutes les relations constituent de véritables conflits d'intérêts. Le risque de conflit d'intérêts existe, peu importe si la personne croit que la relation touche son jugement. Les relations finan-

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2010-2011

29 OKTOBER 2010

Wetsvoorstel met het oog op het verzekeren van transparantie en het vermijden van belangenconflicten bij het aanwijzen van advocatenkantoren, juristen, fiscale adviseurs en revisoren door ministers, besturen en overheidsbedrijven

(Ingediend door de heer François Bellot)

TOELICHTING

Dit wetsvoorstel neemt de tekst over van een voorstel dat reeds op 22 april 2008 in de Senaat werd ingediend (stuk Senaat, nr. 4-712/1 - 2007/2008).

Deze wet heeft tot doel belangenconflicten te vermijden bij de keuze van advocaten, juristen, fiscale adviseurs, en revisoren door besturen, ministeriële kabinetten, of overheidsbedrijven.

Het is niet de bedoeling van deze wet om de werklast van die instanties te verzwaren door al te dwingende maatregelen. Met inachtneming van de wetgeving op de overheidsopdrachten, willen we de vrije keuze van advocaten, juristen, fiscale adviseurs, revisoren en andere raadgevers waarborgen.

In sommige landen echter is deze keuze gereglementeerd. Ook in België voorziet het huishoudelijk reglement van sommige besturen hier uitdrukkelijk in.

In Canada, bijvoorbeeld, hanteert het secretariaat van de *Treasury Board* de volgende omschrijving van een belangenconflict: « *Il existe un conflit d'intérêts lorsqu'une personne ou l'organisation à laquelle elle se rattache détient des relations financières ou personnelles qui influent de façon inadéquate sur ses actions (engagements doubles, intérêts ou loyauté concurrents). Ces relations peuvent avoir une incidence négligeable ou être susceptibles d'influencer le jugement, et toutes les relations constituent de véritables conflits d'intérêts. Le risque de conflit d'intérêts existe, peu importe si la personne croit que la relation touche son jugement. Les relations finan-*

cières (comme l'emploi, le travail de consultant, la possession d'actions, les salaires honoraires et les témoignages d'experts rémunérés) sont les plus faciles à identifier et les plus susceptibles de nuire à la crédibilité. Cependant, il peut survenir des conflits pour d'autres raisons, comme des relations personnelles, une concurrence universitaire ou la passion intellectuelle.»

La loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fourniture et de services, a comme caractéristique de rendre obligatoire un appel à la concurrence. Toutefois, le recours à la procédure négociée sans publicité au sens de l'article 17, § 2, alinéa 1^{er}, de cette loi est permis pour les marchés des services juridiques dont la dépense approuvée n'atteignait pas 8 millions de francs belges, soit 200 000 euros fin 2001 (article 120 de l'arrêté royal du 8 janvier 1996).

L'article 68 du même arrêté royal précise également: «lorsque l'impossibilité pratique de consulter trois prestataires est établie à cause des délais de citation parfois court, mais aussi du caractère intuitu personae des prestations juridiques et de la nécessité d'en garantir la confidentialité.»

Dans son 157^e Cahier, la Cour des comptes s'était étendue sur le non-respect de la réglementation concernant les marchés publics lors de l'attribution des marchés portant sur des services de nature juridique par divers ministères et services fédéraux. La Cour émettait notamment l'observation suivante: «Même en cas de procédure négociée, sans obligation de publicité, il est de règle de faire appel à la concurrence, indépendamment du montant. Les cas exceptionnels où il ne faut pas faire appel à la concurrence doivent être formellement motivés.»

Il nous semble que le meilleur moyen d'éviter le conflit d'intérêts est d'assurer la transparence en ce qui concerne les noms et la rémunération des sociétés ou personnes physiques prestataires de ces services puisqu'il s'agit d'argent public.

Il convient également qu'un mandataire public ou un membre de sa famille ne puisse pas tirer un profit financier d'une prestation commandée par la cellule stratégique d'un ministre, d'un service public, d'une intercommunale, d'une administration ou d'une entreprise publique dans laquelle ce mandataire est en position de contrôle même indirect.

François BELLOT.

*
* *

cières (comme l'emploi, le travail de consultant, la possession d'actions, les salaires honoraires et les témoignages d'experts rémunérés) sont les plus faciles à identifier et les plus susceptibles de nuire à la crédibilité. Cependant il peut survenir des conflits d'intérêt pour d'autres raisons, comme des relations personnelles, une concurrence universitaire ou la passion intellectuelle.»

De wet betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten van 24 december 1993 voert de verplichting in een beroep te doen op mededinging. Overeenkomstig artikel 17, § 2, eerste lid van deze wet kan er evenwel bij onderhandelingsprocedure gehandeld worden zonder naleving van de bekendmakingsregels voor de aanbesteding van juridische diensten wanneer de goed te keuren uitgave niet hoger is dan 8 miljoen Belgische frank, hetzij 200 000 euro eind 2001 (artikel 120 van het koninklijk besluit van 8 januari 1996).

Artikel 68 van hetzelfde koninklijk besluit bepaalt eveneens dat (wanneer) de onmogelijkheid om drie gegadigden te raadplegen is aangetoond, ten gevolge van dagvaardingstermijnen die soms kort zijn, maar ook omwille van het intuitu personae-karakter van juridische diensten en van de noodzaak om de vertrouwelijkheid te waarborgen.

In zijn 157^e Boek gaat het Rekenhof dieper in op de niet-naleving van de reglementering voor overheidsopdrachten bij de aanbesteding van juridische diensten door verschillende ministeries en federale diensten. Het Hof merkte op dat «zelfs bij de onderhandelingsprocedure, zonder naleving van bekendmakingsregels, in regel een beroep dient te worden gedaan op mededinging, ongeacht het bedrag. Wanneer uitzonderlijk geen beroep moet worden gedaan op de mededinging, dient dit uitdrukkelijk te worden gemotiveerd.»

De beste manier om een belangenconflict te vermijden, lijkt ons het verzekeren van transparantie met betrekking tot de namen en de bezoldiging van vennootschappen of natuurlijke personen die aan de overheid diensten verstrekken, vermits het om overheidsgeld gaat.

Ook mag iemand die een openbaar mandaat bekleedt of een lid van zijn familie geen financieel voordeel kunnen halen uit een prestatie die besteld werd door de beleidscel van een minister, van een overheidsdienst, van een intercommunale, van een bestuur of een van overheidsbedrijf waarin die persoon een controlepositie, zij het een indirecte, inneemt.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

 Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Toute autorité administrative ou toute entreprise chargée d'une mission de service public communique aux Chambres législatives chaque année les noms et rémunérations des avocats, juristes, conseillers fiscaux, réviseurs ou autres prestataires de services auxquels ils font appel dans la gestion de leurs affaires.

Art. 3

Pour l'application de la présente loi sont assimilés aux autorités administratives et aux entreprises chargées d'une mission de service public, les cellules et noyaux stratégiques des ministres et les organismes d'intérêt public.

14 octobre 2010.

François BELLOT.

WETSVOORSTEL

 Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Elke administratieve overheid of elk bedrijf dat belast is met een opdracht van openbare dienstverlening deelt jaarlijks aan de Wetgevende Kamers de namen en de bezoldigingen mee van de advocaten, juristen, fiscale adviseurs, revisoren of andere dienstverleners op wie ze een beroep doen voor het beheer van hun zaken.

Art. 3

Voor de toepassing van deze wet worden beleidscellen en -kernen van ministers en instellingen van openbaar nut gelijkgesteld met administratieve overheden en bedrijven die belast zijn met een opdracht van openbare dienstverlening.

14 oktober 2010.