

Hoorzitting Vlaams Parlement
Conceptnota Sociale-Impactobligaties
(12 juli 2016)

Tussenkomst David D'Hooghe
Deeltijds hoogleraar KU Leuven, afdeling publiek recht
Advocaat-vennoot Stibbe

Inleiding

- **Juridische vertaling**
- **Impact overheidsopdrachtenwetgeving**
- **Alternatieve benadering : subsidie**
- **Aandachtspunten bij eventuele decretale regeling**

Notie SIO – juridisch bekeken

Meerpartijen overeenkomst :

- **Sociale organisatie : detecteert maatschappelijk probleem en staat in voor traject dat nader bepaalde sociale doelstellingen kan realiseren**
- **Sociale investeerder staat in voor financiering sociale organisatie**

Overheid betaalt investeerder terug, met bepaald rendement, mits vooraf bepaalde en meetbare doelstellingen werden gerealiseerd

Win – win :

Notie SIO – juridisch bekeken

Actoren :

- Overheid
- VZW
- Investeerder
- Onafhankelijke derde die beslist of aan de doelstellingen is voldaan
- (intermediair / tussenpersoon)

Implicaties overheidsopdrachtenwetgeving

Overheidsopdracht =

- **Contract**
- **Ten bezwarende titel**
- **Waarbij opdrachtnemer (publiek of privaat) zich verbindt tot de realisatie van werken, leveringen of diensten**

Gevolg :

- **Beroep op een van de gunningsprocedures**
- **Formele bekendmakingsverplichting (behalve als OHP zonder bekendmaking)**
- **Toegangsrecht ; selectiecriteria ; gunningscriteria**
- **Gunning aan economisch voordeligste**
- **Toepassing AUR**

Implicaties overheidsopdrachtenrecht

Contract overheid – investeerder :

- **“financiële diensten betreffende de uitgifte, de aankoop, de verkoop en de overdracht van effecten of andere financiële instrumenten” (Wet 2006)**
- **Ook “leningen, al dan niet in samenhang met de uitgifte, de aankoop, de verkoop of de overdracht van de effecten of andere financiële instrumenten” (wet 2016)**
- **Werkelijk voorwerp : Financiële dienst of sociale dienst?**

Mogelijkheid te voorzien in selectie (“erkenning” ; lijst van gekwalificeerde ondernemingen)

Implicaties overheidsopdrachtenrecht

Contract overheid – operator:

- **Het verrichten van diensten tav bepaalde sociale groep, gericht op welbepaald (sociaal) resultaat)**

Opdracht van diensten?

Opdracht voor sociale diensten? (bijlage 3)

- = > * vereenvoudigde OHOP met bekendmaking**
*** OHOP zonder bekendmaking als < 750.000 €**
(“indien mogelijk, na raadpleging van meerdere ondernemingen)
*** sui generis procedure (transparante marktbevraging)**

Mogelijkheid bepaalde sociale diensten voor te behouden voor sociale organisaties

Mogelijkheid te voorzien in selectie (“erkenning” ; lijst van gekwalificeerde ondernemingen)

Implicaties overheidsopdrachtenrecht

- Relatie “onafhankelijke evaluator : aanstelling bij onderling akkoord ? Lijst van “erkende” evaluatoren? tegen vergoeding (allicht < 30.000 €)
- Relatie intermediair :
 - * Diensten ?
 - * Sociale diensten?
 - * Betaling bij realisatie (via investeerder)?
 - * Afzonderlijke vergoeding studiekost (consultancy)?

Implicaties overheidsopdrachtenwetgeving

- Afzonderlijke opdracht voorstudies? (risico van voorkennis voor vervolgtraject)
- Globale opdracht integrator? (met eventuele voorstudie als eerste fase)
- Globale opdracht “consortium”?
- Globale opdracht met enkel operator of investeerder?
- Afzonderlijke selectie van operator en investeerder en die vervolgens met elkaar gaan verbinden?

Mogelijk alternatieve benadering : subsidiëring onder voorwaarde

Onderscheid met overheidsopdrachten :

**“uitvoering van diensten tegen betaling” versus
“ondersteuning van activiteiten van algemeen
belang”**

**Vergt wetgevend kader aangaande voorwaarden voor
subsidiëring; eventuele erkenning om in aanmerking
te komen voor subsidiëring ; subsidieerbare
bedragen; sancties ; enz.**

**Maar : eigenlijk geen echte subsidie want enkel
ondersteuning van resultaat (terwijl subsidie veeleer
ondersteuning is van een activiteit**

Mogelijk alternatieve benadering : ad hoc decretale benadering

Decreet regelt kader voor financiering SIO's

- **Projecten voor voorstudie versus projecten voor realisatie**
- **Voorwaarden voor deelnemers (erkenning)**
- **Voorwaarden voor projecten**
- **Procedure : inhoud dossier; tijdslijn**
- **Criteria voor toewijzing (in functie van budgettaire ruimte)**
- **Minimale voorwaarden contract (bv. duur)**

Aandachtspunten bij eventueel decretaal initiatief

- **Wetgeving overheidsopdrachten = federale wetgeving**
- **Federale wetgeving Overheidsopdrachten is in grote mate een implementatie van Europese richtlijnen (geen marge boven Europees drempelbedrag)**
- **Federale Wetgeving overheidsopdrachten betreft ook de uitvoering (>< SIO = atypisch) ; beperkte mogelijkheid tot afwijking**
- **Zich beroepen op impliciete bevoegdheden om domein van de federale wetgever te betreden ?**
- **Transparantie & objectiviteit**
- **Lessen PPS decreet : impact juridisch instrumentarium versus impact op “cultuur” – impact know-how**

Contactgegevens

David D'Hooghe,
deeltijds hoogleraar KULeuven
advocaat Stibbe
david.dhooghe@stibbe.com

Stibbe
Central Plaza
Loksumstraat 25
1000 Brussel
www.stibbe.com