



Deloitte Legal Newsflash

Public law, Regulatory & Permits Team

Ondertekenen offerte toch daad dagelijks bestuur?

De impact van het nieuwe WVV op het overheidsopdrachtenrecht

Volgens de vaste rechtspraak van de Raad van State kan het ondertekenen van een offerte voor een overheidsopdracht niet als een daad van dagelijks bestuur worden beschouwd.

Daar komt mogelijk verandering in.

Bij arrest nr. 249.726 van 5 februari 2021 laat de Raad alvast ruimte voor discussie over het feit of het ondertekenen van een offerte – op grond van het nieuwe Wetboek Vennootschappen en Verenigingen (WVV) – onder een daad van dagelijks bestuur kan vallen.

Het arrest werd geveld in een procedure bij uiterst dringende noodzakelijkheid en geeft dus enkel een prima-faciebeoordeling.

De definitie van dagelijks bestuur in het WVV

In artikel 7:121 WVV wordt voor het eerst een wettelijke definitie gegeven aan het dagelijks bestuur:

“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.”

In de memorie van toelichting bij bovenstaand artikel wordt verduidelijkt dat de vervulling van bovenstaande voorwaarden geval per geval moet worden beoordeeld. Daarbij komt ook naar voor dat de voorwaarden gering belang en urgentie niet cumulatief dienen te worden toegepast.

“Deze bepaling herneemt artikel 525 W.Venn., maar bevat voortaan een definitie van dagelijks bestuur, die ten dele is geïnspireerd door de cassatierechtspraak, maar rekening houdt met de kritiek van de rechtsleer en de ruimere invulling die de praktijk aan dit begrip geeft. Vallen onder het begrip dagelijks bestuur, handelingen en beslissingen die hetzij niet verder reiken dan de behoeften van het dagelijks leven van de vennootschap, hetzij een gering belang vertonen, hetzij een spoedeisend karakter hebben. Anders dan in de recente rechtspraak van het Hof van Cassatie (26 februari 2009) moeten de criteria “gering belang” en “urgentie” dus niet cumulatief worden toegepast. 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.”

Uit de memorie van toelichting volgt dat de ondertekening van een offerte voor een overheidsopdracht onder het dagelijks bestuur kan vallen. Dit moet per casus worden bestudeerd.

De prima-faciebeoordeling van de Raad

In arrest nr. 249.726 van 5 februari 2021 beoordeelt de Raad de impact van het nieuwe WVV op het overheidsopdrachtenrecht als volgt:

“Het WVV bevat thans een definitie van wat onder het begrip “dagelijks bestuur” moet worden begrepen, die, zoals blijkt uit de memorie van toelichting, op het eerste gezicht niet volledig lijkt overeen te stemmen met de voorheen hieraan gegeven jurisprudentiële invulling van dat begrip. Het middel dat is gesteund op een niet meer volledig accurate jurisprudentiële invulling van het begrip “dagelijks bestuur” lijkt voor juridische betwisting vatbaar en leent zich aldus niet tot een toetsing in een procedure bij uiterst dringende noodzakelijkheid.

Pas ter terechtzitting, en dus laattijdig, gaat de verzoekende partij in op de niet overeenstemming van de litigieuze volmacht met het begrip zoals gedefinieerd in artikel 7:121 WVV.

In de huidige stand van de procedure waarin, wegens de spoedeisendheid ervan, het onderzoek van het middel hoe dan ook dient te worden beperkt tot een prima-facieonderzoek, lijken de voorgaande vaststellingen te kunnen volstaan om het middel vooralsnog niet bij te vallen.”

Deze recente uitspraak – ofschoon de Raad omwille van de spoedeisendheid vasthoudt aan de prima-faciebeoordeling en niet dieper ingaat op het middel – geeft toch reeds een aantal inzichten en wijst erop dat de Raad ruimte voor discussie ziet. Dit zal in de nabije toekomst mogelijks leiden tot een aanpassing van de vaste rechtspraak van de Raad op dit punt.

Wordt hoogstwaarschijnlijk vervolgd...

Contact

- Kathleen De hornois, kdehornois@deloitte.com, + 32 2 800 70 60

- Wim Naudts, wnaudts@deloitte.com, + 32 2 800 70 92
- Jasmine Coppens, jcoppens@deloitte.com, + 32 2 800 71 11

As a top legal practice in Belgium, Deloitte Legal - *Lawyers* is a full service business law firm, highly recommended by the most authoritative legal guides. Deloitte Legal - *Lawyers* is based in Zaventem, Watermael-Boitsfort, Antwerp, Ghent and Kortrijk. It consists of close to 150 highly qualified Bar-admitted lawyers. Deloitte Legal - *Lawyers* offers expert advice in the fields of banking & finance, commercial, corporate/M&A, employment, IT/IP, public/administrative, insolvency and reorganisations, real estate, EU law, tax law, tax & legal services for high-net-worth families & individuals (Greenille Private Client) and dispute resolution. Whenever required to ensure a seamless and comprehensive high-quality service, Deloitte Legal - *Lawyers* collaborates closely with other professions (e.g. tax, financial advisory, accountancy, consulting), and with a select group of law firms all over the world.

Deloitte Legal - *Lawyers* provides thorough and practical solutions tailored to the needs of clients ranging from multinational companies, national large and medium-sized enterprises, financial institutions, government bodies to private clients.

More information: www.deloittelegal.be

© 2021, Deloitte Legal – *Lawyers* - The content and layout of this communication are the copyright of Deloitte Legal – *Lawyers* or its contributors, and are protected under copyright and other relevant and intellectual property rights laws and regulations. No reproduction in any form or through any medium is allowed without the explicit consent of Deloitte Legal – *Lawyers* or its contributors.

[Subscribe](#) | [Unsubscribe](#)