

UITTREKSEL UIT DE NOTULEN VAN DE GEMEENTERAAD

Dit document is digitaal ondertekend door

Voor eensluidend uittreksel

Julie De Clerck
voorzitter gemeenteraad

Ethel Van den Wijngaert
algemeen directeur

GR/2023/114

Zitting van 30/08/2023

Aanwezig: Julie De Clerck, voorzitter gemeenteraad

Lode Van Looy, burgemeester

Mieke Van den Brande, Bart Vanmarcke, Yves Goovaerts, Hilde Schueremans, schepenen

Frans Uytterhoeven, Jan Fonderie, Luc De Weerd, Guido Vaganée, Annick Van den Broeck, Wim Van der Donckt, Hilde Smets, Geert Teughels, Pascal Vercammen, Karl Theerens, Marcel Claes, Hilde De Ruyscher, gemeenteraadsleden

Ethel Van den Wijngaert, algemeen directeur

Afwezig met kennisgeving: Eddy Michiels, schepen

Karolien Huibers, Barbara Maes, Daan Versonnen, Rudi Withaegels, Sofie Crauwels, gemeenteraadsleden

Overheidsopdrachten - Opmaak van de volledige studieopdracht voor een kinder- en jeugd ontmoetingscentrum: Dading

De raad,

In openbare zitting vergaderd.

Samenvatting

Bij de realisatie van het KJOC (Kinder- en Jeugd Ontmoetings Centrum) zijn er tussen de architect en de gemeente meningsverschillen ontstaan, waarbij deze zodanig groot geworden zijn dat er geen vertrouwen meer is tussen beide partijen.

Om de verdere samenwerking stop te zetten, werd een dading opgesteld.

Aan de gemeenteraad wordt voorgesteld hiermee akkoord te gaan.

Voorgeschiedenis

- ☐ 01/02/2010: Ondertekening van de architectenovereenkomst met Van Belle & Medina Architects BV.
- ☐ 02/05/2018: Aanvang van de werken voor de realisatie van het KJOC.
- ☐ 26/11/2019: Dagvaardiging door Korlam NV.

- ☐ 23/02/2023: Eindverslag van de gerechtsdeskundige.
- ☐ 13/06/2023: Voorontwerp van dading met de architect.

Feiten en context

Op 26/11/2019 werd de gemeente Bonheiden gedagvaard door Korlam NV, waarbij een rechtstreekse vordering werd ingesteld ten bedrage van € 150.000, gezien Convents Products NV haar betalingen aan haar onderaannemer eveneens had gestaakt.

De gemeente Bonheiden heeft de procedure met betrekking tot de rechtstreekse vordering aangegrepen om een gerechtsdeskundige te laten aanstellen, teneinde de gebrekkige uitvoering van de werken door Convents Products NV te laten onderzoeken.

Middels vonnis van 10/02/2020 werd gerechtsdeskundige Roger Honinckx aangesteld teneinde de gebrekkige uitvoering van de werken te onderzoeken.

De gerechtsdeskundige heeft op 23/02/2023 zijn eindverslag bij de rechtbank neergelegd.

In dit eindverslag stelt de gerechtsdeskundige dat de architect geen 'fouten' heeft gemaakt en dat de gemeente aan de architect nog een vergoeding van € 47.750,66 incl. 21% btw verschuldigd is.

GD&A Advocaten heeft in opdracht van de gemeente onderhandelingen opgestart met de architect met de intentie een dading op te stellen waarbij de opdracht verbroken wordt.

Juridische grond

- ☐ Artikels 2 en 43,§2.19° van het Gemeentedecreet.
- ☐ Artikel 2044 en volgende van het Burgerlijk Wetboek.
- ☐ Het Koninklijk Besluit van 14/01/2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten.
- ☐ De Wet van 17/06/2013 betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen inzake overheidsopdrachten, bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten en concessies.
- ☐ De Wet van 17/06/2016 inzake overheidsopdrachten.
- ☐ Het Koninklijk Besluit van 18/04/2017 betreffende plaatsing overheidsopdrachten klassieke sectoren.

Financiële gevolgen

De gemeente betaalt aan Van Belle en Medina Architects BV, een eenmalig en forfaitair bedrag ten belope van € 40.000 (incl. 21% btw) en dit tot slot van alle rekeningen.

Visum:

VISUM 23/0279 van 16/08/2023: Gunstig

Het visum van de financieel directeur wordt toegekend aan deze verbintenis. Daarmee wordt bevestigd dat er geen enkele aanwijzing is gevonden dat deze uitgave onwettig, onregelmatig of zonder voldoende krediet in het lopende boekjaar of zonder verbintenis mogelijk binnen het meerjarenplan, zou worden aangegaan.

Stemming

Goedgekeurd met eenparigheid van stemmen.

Besluit:

Artikel I – Hecht goedkeuring aan de volgende dadingsovereenkomst met betrekking tot de regeling van een geschil met betrekking tot de overheidsopdracht "Opmaak van de volledige studieopdracht voor een kinder- en jeugdontmoetingscentrum":

Tussen enerzijds:

Gemeente Bonheiden, met maatschappelijke zetel te 2820 Bonheiden, Jacques Morrenplein 10, ingeschreven in de Kruispuntbank der Ondernemingen onder het nummer 0207.534.171, vertegenwoordigd door haar gemeenteraad, waarvoor optreden de heer Lode Van Looy, burgemeester, en mevrouw Ethel Van den Wijngaert, algemeen directeur.

Hierna: Gemeente Bonheiden;

en anderzijds:

Van Belle & Medina Architects BV, met maatschappelijke zetel gevestigd te 2018 Antwerpen, Markgravelei 75, met ondernemingsnummer 0870.194.720, vertegenwoordigd door [...].

Hierna: Van Belle & Medina

Verder gezamenlijk "Partijen" genoemd en elk afzonderlijk een "Partij";

Wordt vooraf uiteengezet hetgeen volgt:

Voor de opmaak van de volledige studieopdracht voor een kinder- en jeugdontmoetingscentrum op het domein Krankhoeve te Bonheiden werd een open oproep via de Vlaamse Bouwmeester gepubliceerd in het Bulletin der Aanbestedingen op 11 juli 2008.

De architectenovereenkomst met Van Belle & Medina Architects BV werd ondertekend op 1 februari 2010.

De gemeente Bonheiden heeft voor de realisatie van het kinder- en jeugdontmoetingscentrum via een open aanbesteding, gekend onder referte VBM 038, een overheidsopdracht in drie percelen uitgeschreven, namelijk:

- Perceel 1: ruwbouw / afbouw
- Perceel 2: HVAC en sanitair
- Perceel 3: Elektrische installaties

Na het doorlopen van de onderhandelingen en het indienen van een 'Best And Final Offer' (BAFO) werd bij besluit van 29 december 2017 de opdracht voor perceel 1 gegund aan Convents Products NV voor een bedrag van € 1.682.970,15.

De werken werden aangevat op 2 mei 2018 en dienden te worden uitgevoerd binnen een uitvoeringstermijn van 410 kalenderdagen.

Tijdens de uitvoering van de werken ontstonden verschillende problemen aangaande de overschrijding van de uitvoeringstermijn en problemen aan de dakstructuur. De dakwerken werden in onderaanneming van Convents Products NV uitgevoerd door Hafkon (Remco NL) BV. Van Belle & Medina BV maakte de volgende facturen op voor een totaalbedrag van € 47.750,66 (incl. 21%btw) aan de gemeente Bonheiden:

- Factuur 030_2019: € 14.219,05;
- Factuur 031_2019: € 3.287,18;
- Factuur 032_2019: € 836,41;
- Factuur 033_2019: € 368,02;
- Factuur 040_2019: € 14.895,89;
- Factuur XX-2020: € 14.144,11.

Tussen partijen bestaat discussie over de betaling van deze facturen.

Volgens Van Belle & Medina BV mocht zij betaling vorderen van deze facturen op basis van haar prestaties.

De gemeente Bonheiden is van mening dat deze facturen niet betaald dienen te worden op grond van het feit dat de facturen geprotesteerd werden, nog niet gefactureerd werden en Van Belle & Medina BV tekort geschoten is aan haar ontwerptaak. Volgens de gemeente Bonheiden had Van Belle & Medina als 'opvolgend' architect het globale probleem van de dampdichtheid

en isolatie strikt moeten opmerken en had zij herstellingen/ aanpassingen moeten eisen aan de betrokken aannemers.

Op 26 november 2019 werden Convents Products NV en de gemeente Bonheiden gedagvaard door Korlam NV, een andere onderaannemer van Convents Products NV. Hierop werd op 30 december 2019 Hafkon (Remco NL) gedagvaard in tussenkomst en vrijwaring door Convents Products NV.

Middels het vonnis van de Rechtbank van Eerste Aanleg Antwerpen, afdeling Mechelen van 10 februari 2020 werd de heer Roger Honinckx aangesteld als deskundige.

De gerechtsdeskundige bracht zijn voorverslag uit op 8 augustus 2022.

De gerechtsdeskundige stelt in zijn eindverslag dat het damp scherm in het initieel concept van de architect werd voorzien. Convents Products NV en/of Hafkon hebben een alternatief dakconcept voorgesteld waarbij een damp scherm werd voorzien doch dit damp scherm uiteindelijk niet werd uitgevoerd zoals op de tekeningen werd voorgesteld

Dienvolgens wordt de eventuele aansprakelijkheid voor het concept uitgebreid naar Convents Products NV (en/of diens onderaannemers) aangezien zij (mede)verantwoordelijk zijn voor het concept.

De gerechtsdeskundige weerhoudt geen aansprakelijkheid in hoofde van Van Belle en Medina Architects BV.

Partijen zijn het niet eens over de afrekening tussen hen met betrekking tot de facturen van Van Belle en Medina Architects BV in functie van dit deskundig verslag (= het Geschil).

Partijen sluiten onderhavige dadingsovereenkomst (verder: Dading) - zonder enige nadelige erkenning of aanvaarding van fout of schuld – met het oog op de definitieve beëindiging van het Geschil, en mits het doen van wederzijdse toegevingen. De Dading wordt gesloten tot slot van alle rekeningen in de zin van de artikelen 2044 e.v. van het oud Burgerlijk Wetboek.

Deze Dading heeft tot doel de rechten en verplichtingen van de Partijen, vergoedingen inbegrepen, definitief te regelen, zonder enige nadelige erkenning.

Wordt thans overeengekomen hetgeen volgt:

Artikel 1

De gemeente Bonheiden betaalt aan Van Belle en Medina Architects BV, een eenmalig en forfaitair bedrag ten belope van € 40.000 (incl. 21% btw) en dit tot slot van alle rekeningen.

Het bedrag van 40.000 EUR zal binnen de vijftien (15) dagen na datum van ondertekening van deze Dading door alle Partijen worden overgeschreven op rekeningnummer [...] en met vermelding “dadingsovereenkomst gemeente Bonheiden / Van Belle & Medina”.

Partijen gaan akkoord met de minnelijke beëindiging van de opdracht van diensten van Van Belle & Medina BV het een kinder- en jeugd ontmoetingscentrum op het domein Krankhoeve te Bonheiden.

Partijen zijn akkoord om de zaak te laten doorhalen bij de rechtbank van Eerste Aanleg Antwerpen, afdeling Mechelen, gekend onder het rolnummer 19/1248/A.

Artikel 2

Partijen doen middels onderhavige Dading definitief, onherroepelijk en onvoorwaardelijk afstand van alle eventuele rechten, vorderingen en eisen die zij heden of in de toekomst ten aanzien van elkaar hebben met betrekking tot het Geschil en het in dat kader geboden rechtsherstel, alles inbegrepen, niets uitgezonderd, huidige en toekomstige, zekere en onzekere betwistingen.

De rechten en verplichtingen uit deze Dading gelden tevens voor enige juridische dan wel feitelijke opvolgers van (een van) de Partijen. Partijen verbinden zich ertoe hun

respectievelijke opvolgers op rechtsgeldige en afdwingbare wijze aan de gehele huidige Dading te onderwerpen.

Partijen komen uitdrukkelijk overeen dat elke Partij zijn eigen kosten draagt met betrekking tot de totstandkoming en uitvoering van deze Dading.

Deze Dading heeft tussen Partijen kracht van gewijsde in hoogste aanleg overeenkomstig artikel 2052 van het oud Burgerlijk Wetboek.

Artikel

Deze Dading kan enkel in rechte uitwerking hebben en in rechte worden aangewend na ondertekening ervan door alle Partijen.

In het andere geval hernemen de Partijen hun volledige rechten.

Artikel 4

Partijen verbinden er zich toe noch het bestaan noch de inhoud van deze Dading aan derden mee te delen zonder de voorafgaande schriftelijke toestemming van de andere Partijen, behoudens wat noodzakelijk zou zijn om de naleving van de rechten en verplichtingen uit deze Dading af te dwingen, dan wel indien de mededeling van deze Dading verplicht is ingevolge enige wettige bepaling, dan wel een bevel van een rechterlijke of administratieve instantie.

Geen enkele Partij kan enig voorbehoud formuleren ten overstaan van de uitvoering van deze Dading, en waarbij de meest gerede Partij bij niet-uitvoering door de andere Partij van huidige Dading uitsluitend de gedwongen uitvoering ervan kan vorderen ten aanzien van de rechter.

Artikel 5

5.1. Partijen verklaren en waarborgen bekwaam te zijn om een Dading te sluiten en over de vereiste hoedanigheid te beschikken om deze aan te gaan. Zij verklaren en erkennen dat zij met volledige kennis van zaken hebben ingestemd met deze Dading.

5.2. Voorts ontslaan de Partijen elkaar wederzijds, onvoorwaardelijk en onherroepelijk van elke gebeurlijke aansprakelijkheid met betrekking tot de totstandkoming van deze Dading, en doen zij onvoorwaardelijk en onherroepelijk afstand van elke gebeurlijke vordering tot ontbinding van deze Dading uit hoofde van artikel 1184 van het oud Burgerlijk Wetboek, alsook van elke gebeurlijke vordering omtrent de geldige totstandkoming en/of de bindende kracht van deze Dading (of een gedeelte ervan).

5.3. Indien zou worden geoordeeld dat één of meerdere krachtens onderhavige Dading aangegane verbintenissen geheel of ten dele ongeldig, nietig of niet-afdwingbaar zou(den) zijn, zal dat geen invloed hebben op de andere (gedeelten van de) artikelen of bepalingen van onderhavige Dading. In voorkomend geval zullen Partijen te goeder trouw besprekingen met elkaar aanknopen teneinde de ongeldige, nietige of niet-afdwingbare verbintenis zowel qua inhoud als qua bedoeling te vervangen door een geldige, wettige en afdwingbare verbintenis die zo nauw als maar enigszins mogelijk is, aansluit bij de (rechts)gevolgen die door het ongeldig, nietig of niet-afdwingbaar verklaarde artikel en/of gedeelte van artikel zouden zijn tot stand gekomen.

5.4. De Partijen erkennen volledige kennis te hebben van de omvang van hun rechten en verplichtingen die uit deze Dading voortvloeien. Zij zullen geen enkel nieuw element dat niet zou zijn opgenomen in onderhavige Dading kunnen inroepen om de draagwijdte van de onderhavige Dading te betwisten of om terug te komen op de Dading.

5.5. Geen enkele Partij kan enig voorbehoud formuleren ten overstaan van de uitvoering van deze Dading. Deze Dading behelst derhalve overeenkomstig artikel 2052 oud Burgerlijk Wetboek onherroepelijk afstand vanwege Partijen van het recht zich te beroepen op enige dwaling in feite of in rechte of op welk verzuim dan ook met betrekking tot het bestaan of de draagwijdte van hun rechten en plichten. Partijen

verklaren uitdrukkelijk voldoende informatie te hebben ontvangen, voldoende bedenktijd te hebben gehad en voldoende advies te hebben kunnen inwinnen omtrent hun rechten en plichten die voortkomen uit onderhavige Dading.

Artikel 6

6.1. Partijen verklaren dat onderhavige Dading tussen hen één onlosmakelijk geheel vormt, te goeder trouw en in het belang van alle Partijen rechtsgeldig gesloten.

Onderhavige Dading omvat volledig hetgeen tussen Partijen is overeengekomen en heeft voorrang op iedere voorafgaande schriftelijke of mondelinge, uitdrukkelijke of impliciete overeenkomst of afspraak in welke vorm ook met betrekking tot de uiteengezette betwisting.

6.2. Voor de interpretatie van onderhavige Dading zullen de Partijen zich baseren op de bewoordingen ervan.

6.3. Elke wijziging of aanvulling van onderhavige Dading gebeurt uitsluitend schriftelijk. Een gebeurlijke verzaking aan één of meerdere rechten uit onderhavige Dading kan uitsluitend schriftelijk en uitdrukkelijk plaatsvinden.

Artikel 7

Onderhavige Dading treedt in werking, na voorafgaande goedkeuring door de daartoe bevoegde organen van Partijen, op de datum van ondertekening ervan door alle Partijen.

Artikel 8

Onderhavige Dading wordt beheerst door het Belgisch recht, in het bijzonder door de artikelen 2044 en volgende van het oud Burgerlijk Wetboek en houdt voor beide Partijen wederzijdse toezeggingen in.

In geval van betwistingen met betrekking tot onderhavige Dading en de uitvoering daarvan, zullen de Partijen op ernstige wijze proberen om tot een redelijke minnelijke schikking te komen.

Indien niettegenstaande dergelijke inspanningen geen minnelijke schikking kan worden bereikt, zal elk geschil betreffende de geldigheid, de interpretatie of de uitvoering van onderhavige Dading behoren tot de uitsluitende bevoegdheid van de hoven en rechtbanken van het gerechtelijke arrondissement Antwerpen.

Artikel 2 – Besluit dat de burgemeester en de algemeen directeur de gemeente zullen vertegenwoordigen bij het ondertekenen van de dadingsovereenkomst.