

UITTREKSEL UIT DE NOTULEN VAN DE GEMEENTERAAD

Dit document is digitaal ondertekend door

Voor eensluidend uittreksel

Daan Versonnen
voorzitter gemeenteraad

Ethel Van den Wijngaert
algemeen directeur

GR/2024/005

Zitting van 31/01/2024

Aanwezig: Julie De Clerck, voorzitter gemeenteraad

Lode Van Looy, burgemeester

Mieke Van den Brande, Bart Vanmarcke, Yves Goovaerts, Daan Versonnen, Lola Vanderweyen, schepenen

Frans Uytterhoeven, Jan Fonderie, Guido Vaganée, Eddy Michiels, Barbara Maes, Annick Van den Broeck, Wim Van der Donckt, Hilde Smets, Rudi Withaegels, Geert Teughels, Pascal Vercammen, Karl Theerens, Marcel Claes, Sofie Crauwels, Hilde De Ruyscher, Veerle Stephani, gemeenteraadsleden

Ethel Van den Wijngaert, algemeen directeur

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 ontmoetingscentrum) 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.

De dading werd opgesteld, goedgekeurd en voorgelegd aan de raadsleden van Van Belle & Medina Architects BV. Zij hebben enkele aanpassingen aan de dading uitgevoerd.

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.
- 30/08/2023: Besluit van de gemeenteraad waarbij het voorontwerp dading werd goedgekeurd.
- 10/01/2024: Mail van GD&A advocaten met de door de raadsleden van Van Belle & Medina Architects BV aangepaste dading.

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.
- De door de gemeenteraad goedgekeurde dading van 30/08/2023 werd door de raadsleden van Van Belle & Medina Architects BV nagekeken en op enkele punten aangepast. In bijlage is de aangepaste dading met de aanpassingen geel gemarkeerd, terug te vinden. Deze wijzigingen in de tekst betreffen enkele juridische formuleringen, die geen impact hebben op de juridische positie van de gemeente.

Juridische grond

- Artikels 2 §2 en 41,17° van het Decreet over het lokaal bestuur.
- 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 2024/0018 van 15/01/2024: Gunstig mits aanpassing

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 mits overdracht (€30.893,21) en verschuiving van A12.2.12 De Splinter: uitvoering (€9.106,79).

Stemming

Met 22 stemmen voor (Julie De Clerck, Lode Van Looy, Mieke Van den Brande, Bart Vanmarcke, Yves Goovaerts, Daan Versonnen, Lola Vanderweyen, Frans Uytterhoeven, Jan Fonderie, Guido Vaganée, Eddy Michiels, Barbara Maes, Annick Van den Broeck, Wim Van der Donckt, Hilde Smets, Rudi Withaegels, Geert Teughels, Karl Theerens, Marcel Claes, Sofie Crauwels, Hilde De Ruysscher, Veerle Stephani), 1 onthouding (Pascal Vercammen)

Besluit:

Artikel 1 – Trekt de beslissing van de gemeenteraad van 30/08/2023, waarbij de dading met de architect in verband met de overheidsopdracht "Opmaak van de volledige studieopdracht voor een kinder- en jeugd ontmoetingscentrum" werd goedgekeurd, in en maakt hiervan een kantmelding in de notulen van 30/08/2023.
Artikel 2 - 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 jeugd ontmoetingscentrum":

Tussen enerzijds:

Gemeente Bonheiden, met maatschappelijke zetel te 2820 Bonheiden, Jacques Morrensplein 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;

Van Belle & Medina Architects BV, architect-rechtspersoon ingeschreven op de tabel van de Orde van architecten van de provincie Antwerpen onder nummer B200239, met maatschappelijke zetel gevestigd te 2000 Antwerpen, Raapstraat 4, en ingeschreven in de Kruispuntbank van Ondernemingen onder het nummer 0870.194.720, hier rechtsgeldig vertegenwoordigd door haar bestuurder, de heer Kurt Van Belle, architect-natuurlijke persoon ingeschreven op de tabel van de Orde van architecten van de provincie Antwerpen onder nummer A201766.

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 jeugd ontmoetingscentrum op het domein Krankhoeve te Bonheiden (hierna

genoemd "het Project") 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 jeugd ontmoetingscentrum 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 EUR.

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 EUR (incl. BTW) aan de gemeente Bonheiden:

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

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 dampscherm in het initieel concept van de architect werd voorzien. Convents Products NV en/of Hafkon hebben een alternatief dakconcept voorgesteld waarbij een dampscherm

werd voorzien doch dit dampscherm uiteindelijk niet werd uitgevoerd zoals op de tekeningen werd voorgesteld.

Dienvolgens wordt de eventuele aansprakelijkheid voor het concept gelegd bij 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 (hierna genoemd het Geschil).

Partijen sluiten deze 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.

Partijen erkennen dat deze Dading, waarmee geen van Partijen aansprakelijkheid erkennen, onherroepelijk is en definitief een einde stelt aan het Geschil. Partijen erkennen buiten de hierna bedongen modaliteiten opzichtsels elkaar geen vorderingen meer te hebben met betrekking tot het Project en het Geschil.

Wordt thans overeengekomen hetgeen volgt:

Artikel 1

Deze Dading strekt tot de definitieve en volledige regeling van het Geschil tussen Partijen.

De gemeente Bonheiden verbindt er zich toe om Van Belle en Medina Architects BV, een eenmalig en forfaitair bedrag ten belope van **40.000 euro (incl. BTW)** te betalen, 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 KBC BE81 7331 5616 9424 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 verklaren uitdrukkelijk en zonder enig voorbehoud te verzaken aan elk ander recht of elke andere vordering ten opzichte van elkaar met betrekking tot het Project en het Geschil. Na uitvoering van de verbintenissen opgesomd onder artikel 1 van deze Dading, zijn Partijen over en weer niets meer verschuldigd opzichtsels elkaar. Partijen verklaren uitdrukkelijk en zonder enig voorbehoud onherroepelijk en definitief afstand te doen t.a.v. elkaar van elke aanspraak, rechtsovervordering of eis van welke aard, op welke grondslag ook, reeds ontstaan of nog te ontstaan, die

rechtstreeks of onrechtstreeks verband houdt met het Project en onderhavig Geschil of eender welk feit dat daaraan ten grondslag ligt of daaruit voortvloeit.

Partijen erkennen dat zij met volledige kennis van zaken deze Dading aangaan en dat zij volledig geïnformeerd zijn over de draagwijdte van hun wederzijdse rechten en verplichtingen. Partijen verzaken dan ook met betrekking tot het voorwerp, de oorzaak en de draagwijdte van deze Dading aan het inroepen van dwaling en dit zowel in feite als in rechte.

Artikel 3

Deze Dading wordt afgesloten in het kader van artikel 2044 en volgende van het oud Burgerlijk Wetboek en in het bijzonder van artikel 2052 van het oud Burgerlijk Wetboek dat bepaalt dat dadingen tussen partijen kracht van gewijsde hebben in hoogste aanleg.

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 deze Dading uitsluitend de uitvoering ervan kan vorderen ten aanzien van de rechter.

Artikel 4

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 5

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 deze Dading uitsluitend de gedwongen uitvoering ervan kan vorderen ten aanzien van de rechter.

Artikel 6

6.1. 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.

6.2. Partijen zijn ervan overtuigd dat deze globale Dading in al haar aspecten bindend en geldig is. Mocht niettemin één of meerdere bepalingen van deze globale Dading nietig of ongeldig zijn, dan tast deze nietigheid of ongeldigheid de geldigheid van de overige bepalingen en van het overblijvend gedeelte van deze globale Dading niet aan.

Bepalingen die door nietigheid aangetast of ongeldig zouden zijn, blijven bindend voor het gedeelte ervan dat wettelijk toegelaten is.

Partijen verbinden er zich toe om de bepalingen die nietig of ongeldig zouden zijn te vervangen door geldige bepalingen die de bedoelingen van Partijen zo dicht mogelijk benaderen. 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.

6.3. 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).

6.4. 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 deze Dading kunnen invoeren om de draagwijdte van de deze Dading te betwisten of om terug te komen op de Dading.

6.5. 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 deze Dading.

Artikel 7

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

Deze 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.

7.2. 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.

7.3. Voor de interpretatie van deze Dading zullen de Partijen zich baseren op de bewoordingen ervan.

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

Artikel 8

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

Artikel 9

Deze Dading wordt beheerst en uitgelegd in overeenstemming met het Belgisch recht, in het bijzonder door de artikelen 2044 en volgende van het oud Burgerlijk Wetboek en houdt voor beide Partijen wederzijdse toegiften in.

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

Elk geschil met betrekking tot het afsluiten, de geldigheid, de interpretatie of de uitvoering van deze Dading of van latere dadingen of operaties die er zouden kunnen uit voortvloeien alsook elk ander geschil betreffende of verband houdende met deze Dading, zal zonder uitzondering en ongeacht of het om een juridische of feitelijke vraag gaat, tot de uitsluitende bevoegdheid behoren van de rechtbanken van het arrondissement Antwerpen.

TEN BLIJKE WAARVAN deze Dading werd opgemaakt op datum van, en bestaande uit 6 bladzijden, en werd door alle Partijen ondertekend in 2 originele exemplaren, waarvan elke Partij bevestigt en erkent er één te hebben ontvangen.

Partijen komen overeen dat elektronische handtekeningen die kwalificeren als een geavanceerde of een gekwalificeerde elektronische handtekening onder Verordening (EU) nr. 910/2014 dezelfde bewijswaarde zullen hebben als een origineel papieren exemplaar met een handgeschreven handtekening.

VOOR GEMEENTE BONHEIDEN

Vertegenwoordigd door de gemeenteraad

VOOR VAN BELLE & MEDINA ARCHITECTS BV

Vertegenwoordigd door haar bestuurder de heer Kurt Van Belle

Artikel 3 – Besluit dat de burgemeester en de algemeen directeur de gemeente zullen vertegenwoordigen bij het ondertekenen van de dadingsovereenkomst.