

We gaan stemmen



Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-

1 Ga naar stibbevote.nl

In.

2 Log in met stibbevote.nl *Add-In gratis downloaden? Ga naar*

<https://dashboard.sendsteps.com/>

Actualiteiten Europese jurisprudentie aanbestedingsrecht

Stibbe

16 juni 2022



Erik Verweij en Iris Hendriksen

Nvva 16 juni 2022

Programma

- HvJEU 3 februari 2022, C-461/20 (vervanging opdrachtnemer na faillissement)
- HvJEU 12 mei 2022, C-719/20 (inhouse gunningen)
- HvJEU 2 september 2021, C-721/19 (wezenlijke wijziging verlenging opdracht en wijziging betalingsvoorwaarden)
- HvJEU 28 april 2022, C-642/20 (beroep op de draagkracht van andere entiteiten)
- HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (vertrouwelijke informatie)

Vraag: moet bij vervanging van de opdrachtnemer wegens diens faillissement de nieuwe opdrachtnemer alle uitstaande verplichtingen en schulden jegens de aanbestedende dienst overnemen?

- A. Ja
- B. Nee

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Vraag: moet bij vervanging van de opdrachtnemer wegens diens faillissement de nieuwe opdrachtnemer alle uitstaande verplichtingen en schulden jegens de aanbestedende dienst overnemen?

A. Ja

0,0%

B. Nee

0,0%

● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

Add-In gratis downloaden? Ga naar

<https://dashboard.sendsteps.com/>

HvJEU 3 februari 2022, C-461/20 (1)

Feiten:

- Overdracht raamovereenkomst wegens faillissement opdrachtnemer
- Art. 72 lid 1 sub d ii richtlijn 2014/24/EU (vgl. art. 2.163f sub b Aw)
- Geen overname andere activiteiten
- Voldoende dat alleen rechten en plichten onder raamovereenkomst overgaan (en geen verdere activiteiten)?

HvJEU 3 februari 2022, C-461/20 (2)

Oordeel HvJEU:

- Vervanging opdrachtnemer in beginsel wezenlijke wijziging (zaken C-454/06 Presstext en C-549/14 Finn Frogne)
- Art. 72 lid 1 sub d ii richtlijn 2014/24/EU is uitzondering
- Overdracht onder algemene of bijzondere titel bij herstructurering o.a. wegens insolventie
- Nieuwe opdrachtnemer voldoet aan criteria kwalitatieve selectie
- Nuttig effect richtlijn: geen te strikte toepassing
- Overname rechten en plichten uit overeenkomst = overdracht onder bijzondere titel. Geen overdracht verdere activiteiten vereist

HvJEU 3 februari 2022, C-461/20 (3)

Lessons learned:

- Bevestiging dat overname contract bij faillissement mogelijk is o.g.v. art. 2.163f sub b Aw (vgl. CvAE advies 323 van 28 februari 2017)
- Overname van rechten en verplichtingen, dus ook alle uitstaande aansprakelijkheden?
- Afspraken over prijswijzigingen / afstand van bepaalde claims opdrachtgever mogelijk?

Vraag: zou een inhouse gegunde opdracht verder uitgevoerd moeten kunnen worden als gecontroleerde entiteit wordt overgenomen, maar die overname ten tijde van gunning nog niet voorzienbaar was?

- A. Ja
- B. Nee

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stibbe

Vraag: zou een inhouse gegunde opdracht verder uitgevoerd moeten kunnen worden als gecontroleerde entiteit wordt overgenomen, maar die overname ten tijde van gunning nog niet voorzienbaar was?

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn. Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)



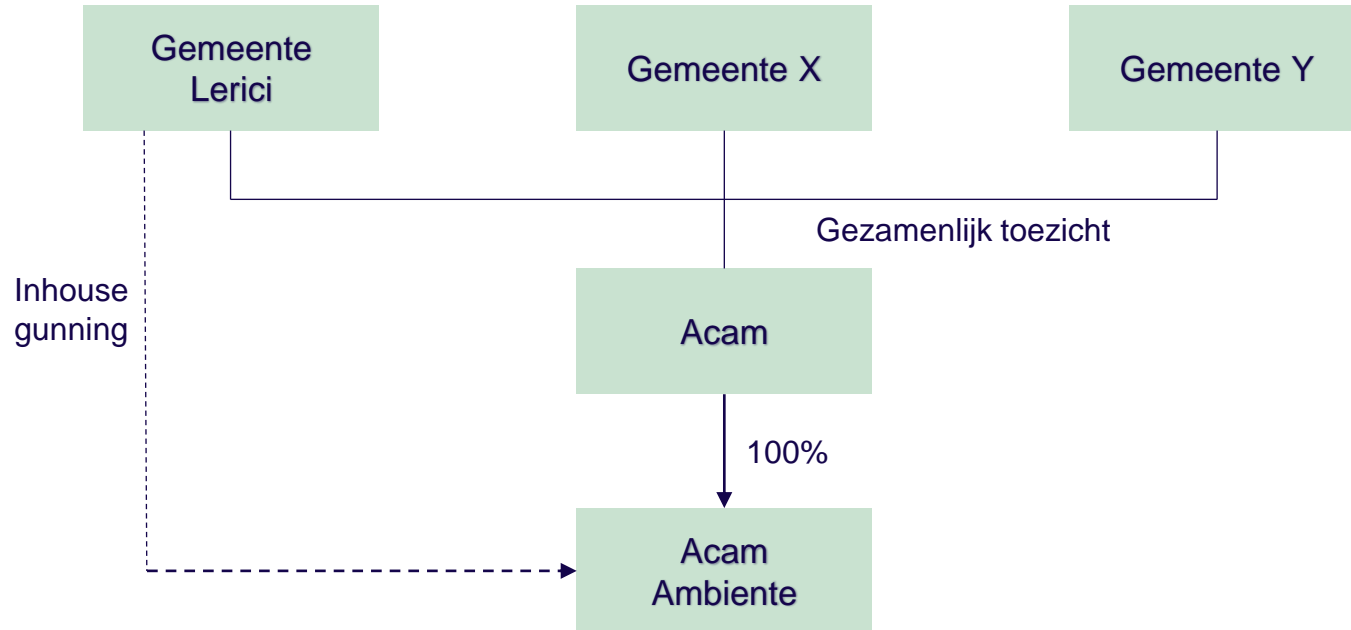
● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

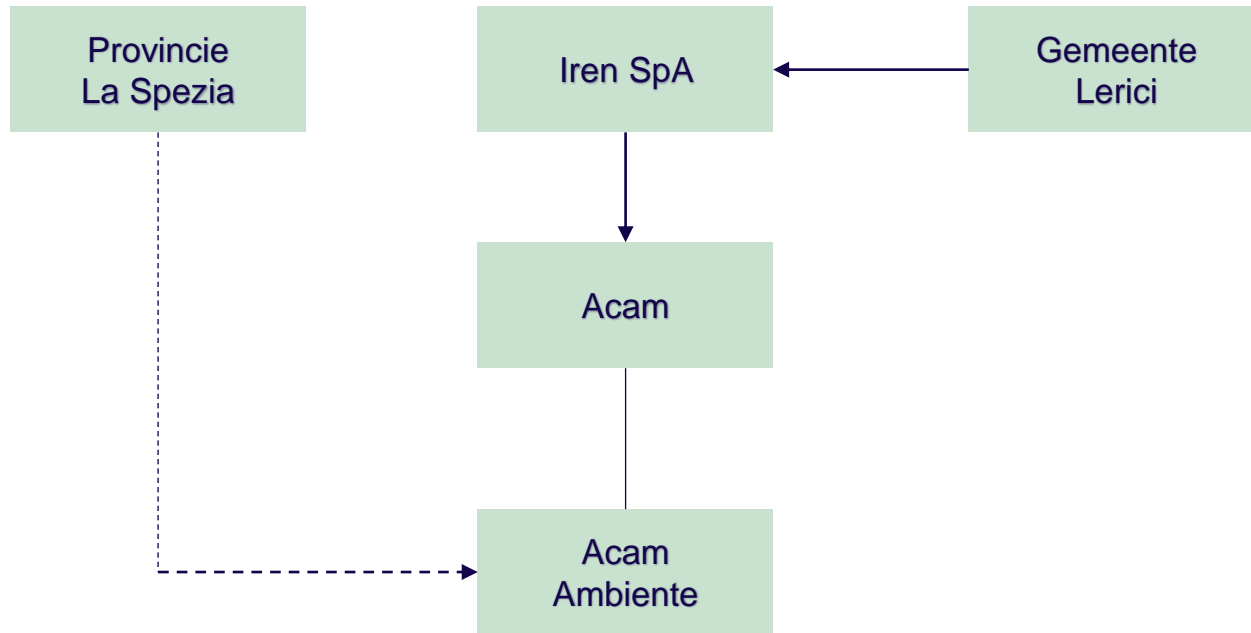
Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva??

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

HvJEU 12 mei 2022, C-719/20 (1)



HvJEU 12 mei 2022, C-719/20 (2)



HvJEU 12 mei 2022, C-719/20 (3)

Oordeel HvJEU:

- Verzet richtlijn 2014/24/EU zich tegen voorzetting onderhands gegunde opdracht nadat toezicht op gecontroleerde entiteit eindigt?
- Aanvankelijke inhouse gunning was mogelijk door gezamenlijk toezicht (zaken C-324/07 Coditel Brabant, C-26/03 Stadt Halle, C-15/13 Datenlotsen)
- Einde toezicht = wezenlijke wijziging (zaken C-410/04 ANAV, C-573/07 Sea) want niet langer aan inhouse voorwaarden voldaan
- Niet voldaan aan voorwaarden art. 72 richtlijn 2014/24/EU
- Lerici geen toezicht op Iren SpA
- Dus: opdracht mag niet worden voortgezet vanaf overname

HvJEU 12 mei 2022, C-719/20 (4)

Lessons learned:

- Oordeel in lijn met eerdere uitspraken HvJEU
- Niet relevant dat overname gecontroleerde entiteit nog niet bekend was op moment van inhouse gunning
- Bemoeilijkt privatiseringen / meegeven 'bruidschat'.

Vraag: mag steeds een wijziging worden overeengekomen van de (betalings)voorwaarden van een gegunde overeenkomst, als die wijziging niet in het voordeel van de opdrachtnemer?

- A. Ja
- B. Nee

0 

0 

 Gesloten

Vraag: mag steeds een wijziging worden overeengekomen van de (betalings)voorwaarden op gegunde overeenkomst, als die wijziging niet in het voordeel van de opdrachtnemer?

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)



● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

Add-In gratis downloaden? Ga naar

<https://dashboard.sendsteps.com/>

HvJEU 2 september 2021, C-721/19 en C-22/19 (1)

Feiten:

- Gunning in 2009 van concessie in Italië voor kansspelen
- Contract voor 9 jaar + 9 jaar verlenging
- In 2017 wordt er verlengd en gewijzigd afdrachtschema overeengekomen
- Wezenlijke wijziging?

HvJEU 2 september 2021, C-721/19 en C-22/19 (2)

Oordeel HvJEU:

- Richtlijn 2014/23/EU van toepassing, verlenging in 2017
- Verlenging toegestaan ogv contractuele bepaling (art. 43 lid 1 sub a richtlijn 2014/23/EU)
- Gewijzigde betalingsregeling geen wezenlijke wijziging, want geen wijziging economisch evenwicht in voordeel opdrachtnemer
- Richtlijn 89/665/EG: klagende derde moet belang hebben bij gunning aan hem

HvJEU 2 september 2021, C-721/19 en C-22/19 (3)

Lessons learned:

- Geen verassing dat verlenging mogelijk was ogv clause
- Overeenkomen van gewijzigde (betalings)voorwaarden steeds geen wezenlijke wijziging zolang maar in het nadeel van opdrachtnemer?

Vraag: is het toegestaan te eisen dat de leider van een combinatie van ondernemingen aan de meeste van de gestelde eisen moet voldoen en de meeste prestaties moet verrichten?

- A. Ja
- B. Nee

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stibbe

Vraag: is het toegestaan te eisen dat de leidende combinatie van ondernemingen aan de meest gestelde eisen moet voldoen en de meeste prestaties moet verrichten?

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)



● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva??

Add-In gratis downloaden? Ga naar

<https://dashboard.sendsteps.com/>

HvJEU 28 april 2022, C-642/20 (1)

Feiten:

- Italiaanse wet: de leider van een tijdelijk samenwerkingsverband moet in ieder geval voldoen aan de meeste gestelde eisen en de meeste diensten verrichten.
- Art. 63 richtlijn 2014/24/EU (vgl. 2.92 Aw)

HvJEU 28 april 2022, C-642/20 (2)

Oordeel HvJEU:

- Art. 63 lid 2 richtlijn 2014/24/EU: bepaalde kritieke taken worden door de inschrijver of deelnemer aan de combinatie verricht
- Italiaanse wet: de leider verricht de meeste prestaties
- Doel: stimuleren van tijdelijke samenwerkingsverbanden; overheidsopdrachten openstellen voor zo groot mogelijke mededinging.

HvJEU 28 april 2022, C-642/20 (3)

Lessons learned:

- Bevestiging van praktijk om niet allerlei beperkingen aan combinaties op te leggen

Vraag: indien een onderneming niet aantoont dat bepaalde informatie vertrouwelijk is, mag de aanbestedende dienst deze informatie openbaar maken?

- A. Ja
- B. Nee

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

Vraag: indien een onderneming niet aantoonbaar dat bepaalde informatie vertrouwelijk is, mag de aanbestedende dienst deze informatie openbaar maken?

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn. Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)



● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (1)

Feiten:

- Gemiddelde jaaromzet op gebied waarop opdracht betrekking heeft minstens EUR 200.000
- Verzoek om toegang tot inschrijving winnende Combinatie
- Aanbestedende dienst weigert 'vertrouwelijke' informatie te verstrekken

HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (2)

Oordeel HvJ EU:

Economische en financiële draagkracht

- Eis: minimum jaaronzet op gebied waarop opdracht betrekking heeft
- Geen beroep op omzet van de combinatie mag, tenzij..

HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (3)

Oordeel HvJ EU:

Vertrouwelijke informatie

- Richtlijn 2016/943/EU (bescherming van bedrijfsgeheimen)
- Art. 21 richtlijn 2014/24/EU (vgl. Art. 2.57 Aw)

HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (4)

Oordeel HvJ EU:

Omvang bescherming vertrouwelijke informatie aanbestedende dienst

- In principe: als vertrouwelijk beschouwde informatie niet meedelen
- Motiveringsplicht
- Art. 21 lid 2 richtlijn 2014/24/EU (vgl art. 2.57a Aw)

HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (5)

Oordeel HvJ EU:

Omvang bescherming vertrouwelijke informatie nationale rechter

- Hoor en wederhoor \neq onvoorwaardelijke en onbeperkte toegang
- Volledig onderzoek
- Toetsing wettigheid van besluit
- Evt. nietig verklaren weigeringsbesluit

HvJEU 7 september 2021, C-927/19 (6)

Lessons learned:

- Actief nagaan of informatie daadwerkelijk vertrouwelijk is
- Ondernemer tijdig op de hoogte stellen van voorgenomen besluit
- Besluit motiveren; op neutrale wijze de essentie van de inhoud van de vertrouwelijke informatie meedelen
- Rechter doet volledig onderzoek; kan weigeringsbesluit nietig verklaren



Veel
dank!

Stibbe

[Stibbe.com](https://www.stibbe.com)

Jurisprudentie nationale rechter

Gerard 't Hart

16 juni 2022



Nederlandse
Vereniging voor
Aanbestedingsrecht

Stelling: een onderhands gesloten overeenkomst tot gronduitgifte door een overheid mag niet (verder) worden uitgevoerd en moet worden beëindigd.

- A. Eens
- B. Oneens

0 

0 

 Gesloten

Stelling: een onderhands gesloten overeenkomst met een gronduitgifte door een overheid mag niet (verder) worden uitgevoerd en moet worden beëindigd

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)

A. Eens  50,0%

B. Oneens  100,0%

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva??

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

HR 26-11-2021 (Didam)

- Zuivere gronduitgifte (Helmut Müller) zonder grensoverschrijdend belang
- Art. 3:14 BW: uitoefening privaatrechtelijke bevoegdheid mag niet in strijd met publiekrecht worden uitgeoefend (Zeeland / Hoondert)
- Gelijkheidsbeginsel dwingt overheid om d.m.v. objectieve, toetsbare en redelijke criteria een koper te selecteren, tenzij slechts één gegadigde in aanmerking komt
- Passende mate van openbaarheid verkoopprocedure is vereist
- Hoe om te gaan met reeds gesloten koopovereenkomsten?

Stelling

Een privaatrechtelijke verplichting om een ontwikkelplan met een gemeente af te stemmen, leidt tot een werk dat moet voldoen aan door de gemeente gestelde eisen die een beslissende invloed uitoefent op het ontwerp van dat werk.

Stelling: een privaatrechtelijke verplichting om een ontwikkelplan met een gemeente af te stemmen, leidt tot een werk dat moet voldoen aan door de gemeente gestelde eisen die een beslissende invloed uitoefent op het ontwerp van dat werk.

- A. Eens
- B. Oneens

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva?2

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stelling: een privaatrechtelijke verplichting om een ontwikkelplan met een gemeente af te stemmen, leidt tot een werk dat moet voldoen aan door de gemeente gestelde eisen die een beslissende invloed uitoefent op het ontwerp van dat werk.

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)

A. Eens 50,0%

B. Oneens 100,0%

Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva?

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

Vzr. Rb. Rotterdam 16-07-2021 (Dordrecht)

- Nationale niet-openbare aanbesteding van een gronduitgifte-overeenkomst met bouwplicht
- Vaste grondwaarde van EUR 6,3 miljoen excl. BTW
- Private opstalontwikkeling en realisatie van openbaar gebied
- Aanvullende privaatrechtelijke eisen naast bestemmingsplan
- Grondwaarde is maatgevend bij toets aan drempelwaarde: geen uitsplitsing naar private en publieke bestemming (Auroux/Roanne)
- Gemeente moet heraanbesteden d.m.v. Europese procedure

Stelling: uitsluitingsgronden vormen een effectieve bescherming tegen deelname van niet-integere gegadigden aan aanbestedingen.

- A. Eens
- B. Oneens

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met **Nvva22**

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stelling: uitsluitingsgronden vormen een effectieve bescherming tegen deelname van niet-integere gegadigden aan aanbestedingen.

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)

A. Eens  50,0%

B. Oneens  100,0%

● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva??

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

Hof Den Haag 21 december 2021 (Rotterdam)

- Europese aanbesteding van documentcreatiesysteem
- Nadere duiding 'ernstige beroepsfout' in aanbestedingsstukken
- Rb. Overijssel: Interaction handelde onrechtmatig door gebruik te maken van kennis opgedaan bij SmartDocuments
- Vonnis anderhalf jaar vóór inschrijving, in hoger beroep vernietigd na inschrijving
- Feiten dateren uit periode 2008 t/m 2011
- Terugkijktermijn bedraagt drie jaar na de feiten en niet vanaf de rechterlijke vaststelling van die feiten
- Dat is alleen anders bij overtreding Mw (Vossloh)

Vzr. Rb. Den Haag 18-08-2021 (Den Haag)

- Europese openbare aanbesteding van zwemvervoer
- Inschrijver bij strafbeschikking OM taakstraf gekregen wegens niet-ambtelijke omkoping
- Strafbeschikking ≠ onherroepelijk geworden rechterlijke uitspraak
- Terugkijktermijn bedraagt drie jaar na het delict en niet vanaf het moment van ontdekking of opleggen van de strafbeschikking
- Ernstige beroepsfout hoefde wegens verstrijken terugkijktermijn niet meer op UEA te worden vermeld
- Stelsel Aw 2012 laat eventuele toepassing Wet Bibob onverlet

Stelling

Een branchespecifieke indexeringsregeling mitigeert het prijsrisico van inschrijvers afdoende.

Stelling: een branchespecifieke indexeringsregeling mitigeert het prijsrisico van inschrijvers afdoende.

- A. Eens
- B. Oneens

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met **Nvva22**

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stelling: een branchespecifieke indexeringsregeling mitigeert het prijsrisico van inschrijvers afdoende.

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)

A. Eens  50,0%

B. Oneens  100,0%

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

Vzr. Rb. Noord-Holland 14-04-2022 (NIOZ)

- Aanbesteding nieuw onderzoeksschip d.m.v. onderhandelingsprocedure
- Onhaalbare eis aan onderwatergeluid o.g.v. verouderde normering: daardoor disproportioneel
- Toegezegde versoepeling niet verwerkt in concept overeenkomst, contractsuitleg ter zitting was inschrijvers niet bekend
- Cumulatie van boetes wegens zelfde feit is disproportioneel
- Vertragingsrisico critical long lead items integraal bij ON gelegd: niet-verzekeraar risico
- Vzr. doet voorstel voor omgang met vertragingsrisico (zonder kostenvergoeding)
- Ontbinding zonder redelijke vergoeding van gemaakte kosten disproportioneel
- Aansprakelijkheidsbeperking dient aan te sluiten bij branchegebruik
- Onnauwkeurige geschillenregeling niet disproportioneel, maar wel af te raden

Stelling: de intrekking van een aanbesteding en heraanbesteding van een wezenlijk gewijzigde overheidsopdracht zonder dringende noodzaak kwalificeert als détournement de pouvoir.

- A. Eens
- B. Oneens

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met **Nvva22**

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stelling: de intrekking van een aanbesteding en heraanbesteding van een wezenlijk gewijzigde overheidsopdracht zonder dringende noodzaak kwalificeert als détournement de pouvoir.

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)

A. Eens  50,0%

B. Oneens  100,0%

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

Vzr. Rb. Den Haag 15-11-2021 (Staat)

- Europese aanbesteding voor tolkdiensten
- Beslissing tot intrekking en beslissing tot heraanbesteding moeten afzonderlijk op eigen merites beoordeeld worden
- Wens tot herbezinning na langdurige voorbereiding oorspronkelijke aanbesteding onvoldoende om heraanbesteding te rechtvaardigen
- Staat wilde zich ter zitting niet uitlaten [sic!] over bezwaren tegen oorspronkelijke aanbesteding (art. 21 Rv)
- Opdeling in twee grote percelen in strijd met het splitsingsgebod
- Vzr. volgt eerdere advisering door CvAE: heraanbesteding in kleinere percelen is nodig

Stelling: overheden moeten bij het plaatsen van overheidsopdrachten zich rekenschap geven van de door hen gewenste marktordening.

- A. Eens
- B. Oneens

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met **Nvva22**

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Stelling: overheden moeten bij het plaatsen van overheidsopdrachten zich rekenschap geven van de door hen gewenste marktordening.

Deze voorbeeld resultaten zullen op 0 gezet worden zodra een sessie en diavoorstelling gestart zijn.

Voel u vrij om ondertussen de layout van de resultaten te veranderen (bv. de kleur)

A. Eens  50,0%

B. Oneens  100,0%

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

Add-In gratis downloaden? Ga naar <https://dashboard.sendsteps.com/>

Vzr. Rb. Den Haag 7 oktober 2021 (covid-test)

- Aanbesteding van testcapaciteit voor covid-tests
- Beperking tot maximaal 2 van 24 percelen (regionaal en landelijk)
- Verbod om als onderaannemer bij meerdere inschrijvingen op een perceel betrokken te zijn
- Belemmerend voor buitenlandse gegadigden (hogere kosten zonder voordeel uitvoering in massa)
- Breed testlandschap gewenst om flexibiliteit bij pandemiebestrijding te behouden is gerechtvaardigd belang
- Art. 2.10 Aw 2012 ook toepasbaar bij SAS-diensten
- Taal-eis, transportafstand en doorlooptijd toelaatbare gunningscriteria

Einde

Voorjaarsvergadering NVvA

16 juni 2022

Babette Blaisse-Verkooijen

Onderwerpen

- ⊕ Veranderende rol Commissie van Aanbestedingsexperts
- ⊕ Onderdeel op handen zijnde wetswijzing ter verbetering van rechtsbescherming bij aanbestedingen
- ⊕ Verplichte klachtenregeling en onafhankelijk klachtenloket
- ⊕ Gewijzigde Gids Proportionaliteit

Commissie van Aanbestedingsexperts

- ⊕ Commissie van Aanbestedingsexperts bestaat bijna 10 jaar, vanaf 2013.
- ⊕ Laagdrempelige klachtbehandeling, niet bindende adviezen, lerend effect.
- ⊕ **Effectiviteit van de Adviezen?** Parlementaire geschiedenis: adviezen kunnen niet ongemotiveerd terzijde worden geschoven.
- ⊕ MAAR: aanbestedende diensten volgen ze vaak niet op.

Commissie van Aanbestedingsexperts

- ➔ En in verschillende gerechtelijke uitspraken wordt het niet-bindende karakter van de Adviezen benadrukt.
- ➔ **Onlangs opsteker** – Vzr. Rb. Den Haag d.d. 7 december 2021, ECLI:NL:RBDHA:2021:13815, r.o. 4.3:

*"Hoewel adviezen van de CVAE niet bindend zijn, is het naar het oordeel van de voorzieningenrechter **onzorgvuldig** om na een dergelijk advies, waarin meerdere bezwaren gegrond zijn verklaard, zonder nader toelichting en/of zonder verlenging van de inschrijftermijn de aanbestedingsprocedure voort te zetten."*

Veranderende rol CVAE

- ⊕ Probleem inzake opvolging Adviezen komt ook tot uitdrukking in 9^e Periodiek rapportage.
- ⊕ Kamerbrief staatssecretaris Mona Keijzer d.d. 12 februari 2021 inzake verbeterde rechtsbescherming, Kamerstuk 34 252, nr. 21.
- ⊕ Nieuwe rol Commissie krijgt plek in wetsvoorstel ter wijziging van de Aanbestedingswet 2012.
- ⊕ Commissie bereidt zich hier al op voor. **Consultatie na de zomer.**

Aanpassing Aanbestedingswet

- ⊕ Ten eerste: Commissie gaat enkel nog over klachten inzake de **opzet en inrichting** van de aanbestedingsprocedure oordelen (designklachten) en niet over selectie- en gunningsbeslissing.

- ⊕ Klachten over:
 - ⊕ uitsluitingsgronden en geschiktheidseisen
 - ⊕ systematiek van de beoordeling en gunning
 - ⊕ technische specificaties, contractvoorwaarden, clusteren
 - ⊕ procedurele voorwaarden zoals termijnen, formulieren, voorwaarden aan combinatie

Aanpassing Aanbestedingswet

- ⤴ Ten tweede: **Snellere advisering** door de Commissie.
- ⤴ Ondernemer moet eerst klacht bij klachtenloket indienen; daarna pas klacht bij Commissie.
- ⤴ Commissie toetst binnen **twee werkdagen**:
 - ⤴ ontvankelijkheid
 - ⤴ is uitgesloten dat klacht kennelijk geen doel zal treffen?

Aanpassing Aanbestedingswet

- ⊕ Klacht in behandeling dan **opschorting** aanbestedingsprocedure met **14 kalenderdagen**.
- ⊕ Hiervan kan worden afgezien in geval van **dwingende reden van algemeen belang**.
- ⊕ Motiveringsplicht aanbestedende dienst.
- ⊕ Indien er na 14 kalenderdagen geen Advies ligt van de Commissie dan kan de aanbestedende dienst sowieso door.

Aanpassing Aanbestedingswet

- ⊙ Ten derde: status blijft niet bindend, maar 'pas toe of leg uit – principe' wordt in de wet verankerd.

- ⊙ Advisering binnen 14 kalenderdagen wel haalbaar?

- ⊙ Hangt af van:
 - ⊙ capaciteit Commissie – versterking is in aantocht; nieuwe commissielid en zoektocht naar drie parttime secretarissen
 - ⊙ omvang klacht, wel of niet veel deelklachten (advocaat betrokken?)
 - ⊙ professionaliteit klachtenmeldpunt

Verplichte klachtenregeling

- ⤴ Andere wetswijziging: **verplichte laagdrempelige klachtenregeling** met **onafhankelijk klachtenloket** binnen of buiten de organisatie.
- ⤴ Vooruitlopend daarop heeft ministerie van Economische zaken op 15 februari 2022 **Handreiking Klachtafhandeling bij aanbesteden** gepubliceerd.
- ⤴ Uitgangspunten en kenmerken van adequate klachtafhandeling; ter stimulering en verbetering.

Verplichte klachtenregeling

- ➔ Uitgangspunt is tijdig klagen. Aanbestedende dienst definieert in klachtenregeling wat tijdig is.
- ➔ Zowel voor indienen van een klacht als voor afhandelen klacht.
- ➔ Er moeten redelijke en werkbare termijnen worden gesteld.

Verplichte klachtenregeling

- ➔ Uitgangspunt is eerst vragen stellen en daarna klacht.
- ➔ *MAAR*, de aanbestedende dienst staat **direct klagen** toe indien klacht opkomt n.av. laatste nota van inlichtingen én moment van 10 dagen voor uiterste datum inschrijving ex art. 2.54 Aw is gepasseerd.

Verplichte klachtenregeling

- ➔ Uitgangspunt is dat een tijdig ingediende **designklacht** vóór uiterste datum aanmelding/inschrijving wordt afgehandeld.
- ➔ Lukt dit niet, dan **verschuift** aanbestedende dienst de **uiterste datum** van aanmelding/inschrijving.
- ➔ Voor klachten over selectie- of gunningsbeslissing geldt dat aanbestedende dienst **wettelijke (minimum) termijn opschort**, zodat ondernemer na klachtafhandeling nog voldoende tijd heeft voor andere rechtsbeschermingsmogelijkheden.

Verplichte klachtenregeling

- ⊕ Uitgangspunt is dat het advies van het klachtenloket wordt **overgenomen** door de aanbestedende dienst.
- ⊕ Afwijking van het advies gebeurt alleen indien de aanbestedende dienst hier op redelijke gronden niet in mee kan gaan. **Zorgvuldige motivering** is dan vereist.
- ⊕ Beslissing aanbestedende dienst wordt geanonimiseerd gecommuniceerd aan de betrokkenen (gegadigden dan wel inschrijvers).

Verplichte klachtenregeling

- ⊕ Aanbestedende diensten leggen jaarlijks intern **verantwoording** af over de klachtenafhandeling en rapporteren hier **publiekelijk** over (gemeenteraad, provinciale staten). Reden: leren van klachten.

- ⊕ **Rapportageverplichting** is vorm vrij, denk aan elementen als:
 - ⊕ aantal klachten
 - ⊕ of klachten gegrond of ongegrond zijn bevonden
 - ⊕ hoe klachtafhandeling in algemene zin heeft bijgedragen aan het leereffect van de aanbestedende dienst

3^e herziening Gids Proportionaliteit

- ➔ Aanpassing **hoofdstuk 4** Gids Proportionaliteit per 1 januari 2022 ter verbetering rechtsbescherming bij aanbesteden.
- ➔ Met name bij grote of complexe aanbestedingen is het gebruik van meerdere nota's van inlichtingen raadzaam.
- ➔ Op vragen die tijdig binnenkomen geeft de aanbestedende dienst een **inhoudelijk antwoord**.

3^e herziening Gids Proportionaliteit

- ➔ Het kan in bepaalde gevallen proportioneel zijn om ná de termijn van vragen stellen toch nog vragen te beantwoorden.
- ➔ Het is proportioneel om ook bij **meervoudig onderhandse aanbestedingsprocedure** met een standstill periode rekening te houden. Bijvoorbeeld 7 of 10 kalenderdagen.

3^e herziening Gids Proportionaliteit

- ⊕ Tot slot twee – naar mijn mening – **te vage** voorschriften.
- ⊕ Het is disproportioneel het niet stellen van een vraag automatisch te laten leiden tot het verval van recht om een onderwerp alsnog aan de orde te stellen.
- ⊕ Een bepaling in de aanbestedingsdocumentatie die de mogelijkheid tot rechtsbescherming dan wel het aanhangig maken van een (bodem)procedure **onredelijk beperkt** is disproportioneel.

Nb. Zie jurisprudentie inzake Protinus IT B.V.

Vraag: is de bepaling dat een inschrijver op straffe van verval van recht voor sluiting van de inschrijvingstermijn een kort geding aanhangig moet maken disproportioneel?

- A. Ja
- B. Nee

0 

0 

 Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

*Add-In gratis downloaden? Ga naar
<https://dashboard.sendsteps.com/>*

Vraag: is de bepaling dat een inschrijver op straffe van verval van recht voor sluiting van de inschrijvingstermijn een kort geding aanhangig moet maken disproportioneel?



● Gesloten

Deze presentatie is geladen zonder de Sendsteps Add-In.

Internet

Ga naar stibbevoting.nl en log in met Nvva22

Add-In gratis downloaden? Ga naar

<https://dashboard.sendsteps.com/>

VRAGEN?