



Over één op één, de 'klassieke' aanbesteding en partnerselectie

Prof. dr. ir. A.G. Bregman

13 november 2019



Te beantwoorden vragen

- Welke beperkingen zijn vanuit juridisch opzicht aan de verschillende manieren om marktpartijen te kiezen verbonden?
- Is het mogelijk een aanbesteding helemaal over te slaan?
- Welke juridische ruimte heeft u als gemeente om daar keuzes in te maken?
- Drie procedures vragen hierbij bijzonder de aandacht:
 - Eén op één
 - ‘Klassieke’ aanbesteding
 - Partnerselectie

Eén op één

- Vanuit aanbestedingsrechtelijk perspectief: Müllerarrest staat nog steeds!
- Overheidsopdracht voor werken indien:
 - (1) rechtstreeks economische overheidsbelang, (2) bouwplicht (anders dan terugleverplicht) en (3) verdergaande eisen dan langs publiekrechtelijke weg mogelijk zou zijn
- Maar: let ook op staatsteunregelgeving (nieuwe Mededeling 2016)
- En: let ook op algemene beginselen van behoorlijk bestuur, waaronder het gelijkheidsbeginsel
- Eigendom als ‘schaars recht’ is lopende discussie
- Conclusie: één op één kan nog steeds, mits conform Müllercriteria en juist beargumenteerd

‘Klassieke’ aanbesteding

- Daar wordt mee bedoeld: selectie op prijs en/of kwaliteit van het plan, doorgaans een combinatie
- Onderhandse procedure of openbare procedure
- Aandachtspunt bij onderhandse procedure: let op noodzaak aparte staatssteuntoets (is immers geen *openbare* biedprocedure)
- Aandachtspunt bij (openbare) procedure: hoe groot is het risico van ‘wezenlijke wijzigingen’
- Aandachtspunt bij openbare procedure: kies behapbare procedure
- Conclusie: ‘Klassieke’ aanbesteding op maat gemaakt en met oog voor aanwezige risico’s blijft een bruikbare mogelijkheid

Partnerselectie

- Geen selectie op plan en/of prijs, dus vanuit aanbestedingrechtelijk perspectief gewoon één op één
- Daarom alleen toegestaan als wat betreft plan Müller criteria worden toegepast of bepaalde onderdelen alsnog worden aanbesteed
- Doorleggen zal daarbij niet mogelijk zijn
- En: let ook op staatsteunregelgeving (nieuwe Mededeling 2016)
- Conclusie: partnerselectie kan, zolang van de partner niet wordt verlangd dat hij aanbestedingsplichtige overheidsopdrachten uitvoert

Einde

- Nog vragen?
- 070-3141506
- agbregman@ibr.nl