

Aanbestedingsalert november 2023

Significant Synergy deelt regelmatig interessante jurisprudentie op het gebied van aanbesteden. Deze keer een casus waarbij enkelvoudig onderhands gunnen door de rechter niet wordt toegestaan.

Wat is er gebeurd?

Een aanbestedende dienst heeft een meervoudig onderhandse procedure gevoerd voor een ontwerp van een gymzaal. Drie aanbieders dienen een inschrijving in. Eén van de aanbieders die de opdracht niet gegund heeft gekregen, wijst de aanbestedende dienst op een aantal gebreken in de inkoopprocedure, die door de aanbestedende dienst ook zijn erkend. Het betreft het wijzigen van de puntenweging tijdens de aanbestedingsprocedure en het onvoldoende beantwoorden van vragen. De aanbestedende dienst heeft vervolgens de procedure beëindigd en is een onderhandelingsprocedure (enkelvoudig onderhandse procedure) gestart met het bureau dat de winnende inschrijving had ingediend. De aanbieder die de kritische vragen had gesteld, is het met deze gang van zaken niet eens en spant een procedure aan bij de Rechtbank.

HET RESULTAAT

- *De Voorzieningenrechter is van oordeel dat de gebreken zoals deze ook door de aanbestedende dienst zijn erkend, eveneens doorwerken in de enkelvoudig onderhandse procedure. Dit betekent dat de aanbestedende dienst een werkwijze had dienen te volgen waarbij wordt gewaarborgd dat de gebreken niet doorwerken in een volgende procedure. De aanbestedende dienst is door de meervoudige procedure, met gebreken, beïnvloed. En wel in het voordeel van de winnaar en in het nadeel van de eiseres. De aanbestedende dienst moet hier zorgvuldig mee omgaan. Dit betekent voor een nieuwe procedure dat de aanbestedende dienst zich niet mag laten beïnvloeden door de gebreken. De enkelvoudig onderhandse procedure voldoet naar het oordeel van de Voorzieningenrechter niet aan deze eis. De aanbestedende dienst had dus niet mogen besluiten om een enkelvoudig onderhandse procedure te voeren met de winnende aanbieder, na het beëindigen van de meervoudig onderhandse procedure.*
- *Een beroep van de aanbestedende dienst op het grensbedrag voor een enkelvoudige procedure zoals in het inkoopbeleid is vastgelegd, slaagt evenmin. Dat beleid voorziet namelijk niet in een situatie met een procedure met gebreken. En: het beleid schrijft voor dat “de betrokken ondernemers” een eerlijke kans moeten krijgen.*

RELATIE TOT DE PRAKTIJK

- *Wees je ervan bewust dat ook bij het voeren van een meervoudig onderhandse procedure het handelen van een aanbestedende dienst door een rechter zal worden getoetst aan rechtsbeginselen, zoals het zorgvuldigheidsbeginsel. Bij geconstateerde gebreken in een meervoudig onderhandse procedure is het niet zonder meer toegestaan over te gaan tot een enkelvoudig onderhandse procedure.*

ECLI:NL:RBOBR:2022:5518, Rechtbank Oost-Brabant, Datum uitspraak 26 oktober 2022, Datum publicatie 6 november 2023