



BAT 42326

Staatssecretaris van Economische Zaken

Aan
Provincie Gelderland - EU
programmasecretariaat
T.a.v. de heer F. van Busse
Postbus 9090
6800 GX ARNHEM

00235375
2006-018118
R&W/EUP
21

Datum	Uw kenmerk	Ons kenmerk	Bijlage(n)
20 DEC 2006		OI/REB/CGB 6109072.b71	1
Onderwerp	advies aanbesteden in het kader van EFRO		

Geachte heer Van Bussel,

Bij de reguliere audits van de Europese programma's voor versterking van regionale en stedelijke economie in Nederland, de zogeheten Doelstelling 2-programma's, heeft de Europese Commissie (hierna: Commissie) een aantal tekortkomingen geconstateerd. Hierover heeft zij september jl. een brief gestuurd. De Commissie heeft onder andere geconcludeerd dat in Nederland de EFRO-projecten die niet onder de Europese aanbestedingsrichtlijnen vallen, in veel gevallen niet op een juiste wijze zijn aanbesteed. De Commissie is er daarbij vanuit gegaan dat het transparantiebeginsel zo uitgelegd moet worden dat er altijd vooraf gepubliceerd dient te worden. In deze brief wil ik u als programma-uitvoerders van de Doelstelling 2-programma's informeren over hoe u het beste kunt handelen bij het verstrekken van opdrachten die niet onder de Europese aanbestedingsrichtlijnen vallen. Dit zijn bijvoorbeeld de opdrachten waarvan de waarde onder de Europese drempelbedragen ligt, concessies voor diensten en IIB-diensten. De Aanbestedingsrichtlijnen zijn hierop weliswaar niet van toepassing, maar de algemene beginselen van het Verdrag gelden uiteraard wel. Volgens de Commissie heeft dit met name gevolgen voor de wijze waarop de aanbestedingen openbaar hadden moeten worden gemaakt.

Bezoekadres
Bezuidenhoutseweg 30

Doorkiesnummer
070 379 8034

Telefax
070 379 6094

Hoofdkantoor
Bezuidenhoutseweg 30
Postbus 20101
2500 EC 's-Gravenhage

Telefoon (070) 379 89 11
Telefax (070) 347 40 81
Email ezpost@minez.nl
Website www.minez.nl

Behandeld door

Verzoeken bij beantwoording van deze brief ons kenmerk te vermelden



De Commissie is van mening dat op grond van het transparantiebeginsel ook de opdrachten die niet onder de Aanbestedingsrichtlijnen vallen, vooraf moeten worden gepubliceerd, mits ze verband houden met de interne markt. De Commissie heeft 31 juli 2006 een interpretatieve mededeling gepubliceerd waarin zij haar visie over transparantie weergeeft. De Commissie heeft een aantal zaken voor het Hof van Justitie EG gebracht, waarin volgens de Commissie niet voldoende transparant is aanbesteed. De meeste lidstaten, waaronder Nederland, zijn het niet eens met de interpretatie van de Commissie. Zij vinden dat de eis van publicatie vooraf vooral voor kleinere opdrachten te ver gaat. Nederland intervenueert daarom in deze zaken. Dit voorjaar wordt in de meest relevante zaak ("Finse keukenzaak") een uitspraak verwacht. Bovendien is Nederland van mening dat de Commissie zijn interpretatie niet met terugwerkende kracht kan laten gelden, omdat dit de rechtszekerheid aantast.

Ten einde in de toekomst problemen te voorkomen adviseer ik u bij het plaatsen van opdrachten die zijn gefinancierd met EFRO-subsidies, rekening te houden met de opvatting van de Commissie. Dit houdt in dat er bepaalde basisnormen gelden bij het verstrekken van overheidsopdrachten, te weten voorafgaande bekendmaking, niet-discriminerende selectie en gunning en de mogelijkheid tot rechtsbescherming.

- Voorafgaande bekendmaking dient (volgens de Europese Commissie) uitgelegd te worden als een bekendmaking van een voldoende toegankelijke aankondiging van de opdracht, bedoeld om de opdracht voor mededinging open te stellen. Contact opnemen met een aantal potentiële ondernemers voldoet volgens de Commissie niet. De aanbestedende dienst moet zelf besluiten welk medium gebruikt wordt voor de bekendmaking. De interne markt relevantie moet daarbij leidend zijn. Met een publicatie op de website www.aanbestedingskalender.nl (gratis) voldoet u in ieder geval aan de eisen.
- Niet discriminerende selectie en gunning houdt in dat er geen discriminerende eisen in de opdrachtbeschrijving mogen worden gesteld en evenmin discriminerende voorwaarden en termijnen mogen worden gehanteerd. Tevens dienen maatregelen om het aantal gegadigden tot een geschikt niveau te beperken transparant en niet-discriminerend te zijn. Ook de gunning dient op niet-discriminerende en transparante wijze plaats te vinden, bij eventueel onderhandelen dienen bijvoorbeeld alle inschrijvers over dezelfde informatie te beschikken.
- Mogelijkheid tot rechtsbescherming houdt voor u in dat beslissingen die voor beroep open staan (beslissingen die mogelijk Gemeenschapsrecht schenden), gemotiveerd moeten worden, hetzij in de beslissing zelf, hetzij op verzoek na de mededeling van de beslissing.

Deze basisnormen van de Commissie gelden overigens alleen voorzover het gaat om opdrachten die voldoende verband houden met de interne markt. Dit betekent dat bij een opdracht onder de drempelbedragen moet worden nagegaan of deze mogelijk relevant is voor de Europese markt. Ik adviseer, indien u van mening bent dat dit niet het geval is, de



motivering daarvoor vast te leggen in het dossier. De beoordeling of er sprake is van interne markt relevantie dient volgens de Commissie gebaseerd te zijn op een evaluatie van de individuele omstandigheden van de opdracht in kwestie, zoals het onderwerp en de geschatte waarde van de opdracht, de kenmerken van de sector en de geografische ligging van de plaats van uitvoering. De Commissie geeft in haar interpretatieve mededeling niet concreet aan hoe deze criteria moeten worden toegepast. In een eerder concept van de interpretatieve mededeling heeft de Commissie wat betreft de geschatte waarde van de opdracht een ondergrens voorgesteld van 10% van het drempelbedrag (€ 527.800) voor opdrachten voor werken en 20% van het drempelbedrag (€ 42.200) voor leveringen en diensten. Vanwege verzet van lidstaten tegen de hoogte van deze grenzen heeft de Europese Commissie deze bedragen overigens niet opgenomen in de definitieve mededeling. De Commissie hanteert deze bedragen niet als formele grenzen. Maar ze geven wel een indicatie van de grenzen die de Commissie in de praktijk kan hanteren bij het beoordelen of een aanbesteding relevant is voor de interne markt.

Het ontbreken van duidelijke criteria om te bepalen of een aanbesteding relevant is voor de interne markt, vormt een belemmering om te komen tot een goede beslissing over de te volgen aanbestedingsprocedure. Ik heb daarom besloten het initiatief te nemen tot een expert-comité waarin de criteria nader bezien kunnen worden door een vertegenwoordiging van de gezamenlijke programma-uitvoerders. Het coördinatiepunt Structuurfondsen (drs. R. van Raak) van mijn Ministerie zal dit comité snel in 2007 opstarten en het secretariaat voeren. U wordt hierover binnenkort benaderd. Dit comité zou ook in concrete gevallen, daar waar een programma-uitvoerder daar aanleiding toe ziet, om advies gevraagd kunnen worden.

Nadat uitspraken van het Europees Hof van Justitie duidelijkheid verschaffen over welke transparantie-eisen er concreet gelden onder de Europese aanbestedingsdrempels, zal er Nederlandse regelgeving komen waarin deze eisen worden voorgeschreven. Zolang die duidelijkheid er niet is, adviseer ik u op bovenbeschreven wijze te handelen.

Hoogachtend,

mevr. ir. C.E.G. van Gennip MBA
Staatssecretaris van Economische Zaken

