

Interne memo

Aan Projectleider infrastructuur Fokmast

Van 5.1.2.e 5.1.2.e senior inkoopadviseur GH0

Onderwerp Advies afwijking inkoopbeleid inzake gebiedsontwikkeling Fokmast

Datum 14 december 2021

Afschrift aan

Inleiding

Op 14 juni is een conceptadvies van externe jurist voorgelegd aan inkoop. Sindsdien zijn er meerder gesprekken geweest om deze casus te bespreken. In dit advies geeft inkoop vanuit haar rol de volgende aandachtspunten aan en levert een definitief advies op aan de projectleider inzake afwijking inkoopbeleid aanleg infrastructuur in en rond de gebiedsontwikkeling Fokmast.

Inkoopadvies

Uitgangspunten van het inkoopbeleid zijn dat het college van burgemeester en wethouders verantwoordelijk is voor de uitvoering van het inkoop- en aanbestedingsbeleid. Inkoop heeft een adviserende, signalerende, coördinerende, faciliterende maar ook een kader stellende taak. Elk gemeentelijk organisatieonderdeel kan advies vragen aan Inkoop over inkoop en aanbesteden. Door middel van het verlenen van mandaat en/of volmacht kunnen medewerkers bevoegd worden uitgaven te doen en processtappen te ondernemen. Deze bevoegdheden zijn opgenomen in het mandaatregister. Periodiek toetst Inkoop de naleving van dit beleid door toetsing van aanbestedingsdossiers en toetsing van inkopen met gegevens uit de crediteurenadministratie

Conform vastgesteld inkoopbeleid zijn de volgende inkoopprocedures van toepassing:

	Werken	Leveringen	Diensten**)
Enkelvoudig	tot € 150.000	tot € 25.000	Tot € 25.000
Meervoudig	€ 150.000 tot € 1.500.000	€ 25.000 - Europees drempelbedrag	€ 25.000 - Europees drempelbedrag
Nationaal	€ 1.500.000 tot Europees drempelbedrag	€ 150.000 *)	€ 150.000 *)
Europees	Vanaf Europees drempelbedrag	Vanaf Europees drempelbedrag	Vanaf Europees drempelbedrag

(Bedragen zijn exclusief BTW)

Voor de geraamde opdrachtwaarde van € 3,5 miljoen is de inkoopprocedure nationaal openbaar voorgeschreven. Inkoop heeft het juridisch advies gelezen dat door een extern bureau is aangeleverd. Hierin worden argumenten genoemd die mogelijk juridisch houdbaar zijn om enkelvoudig onderhands aan te besteden.

Inkoop adviseert, vanuit haar rol, *negatief* om enkelvoudig onderhands te gunnen, met inachtneming van het inkoopbeleid, het proportionaliteitsbeginsel en het transparantiebeginsel van de Aanbestedingswet om de volgende redenen en aandachtspunten:

- Gangbare proportionele inkoopprocedure is nationaal openbaar, 2^e beste keuze is de meervoudig onderhandse inkoopprocedure;
- Om de opdracht enkelvoudig onderhands te gunnen, moet er vanuit het inkoopbeleid en aanbestedingswet niet alleen gekeken worden naar de waarde van de opdracht, maar ook naar de omvang van de opdracht, transactiekosten voor de aanbestedende dienst en de inschrijvers, het aantal potentiële inschrijvers, het gewenste eindresultaat, de complexiteit van de opdracht, type van de opdracht en het karakter van de markt. Inkoop constateert dat er in de infrastructurele markt er meer dan voldoende partijen zijn die deze opdracht zeer goed kunnen uitvoeren. Het is geen specialistisch werk dat alleen door één partij uitgevoerd kan worden. Gezien de waarde en de omvang van de opdracht is de enkelvoudig onderhandse gunning niet proportioneel.
- De marktconformiteit kan niet getoetst worden; het loont om de opdracht in concurrentie uit te zetten om de marktconforme prijs uit de markt te halen.
- Door meerdere partijen uit te nodigen voor deze opdracht, is het speelveld gelijk voor andere geïnteresseerde partijen.
- Door enkelvoudig onderhands te gunnen, kan dit precedentwerking hebben bij volgende gebiedsontwikkelingen
- De juridische consequenties kunnen zijn dat een externe partij een klacht indient. Er zijn bij inkoop geen uitspraken bekend waarin werd geprocedeerd over het feit dat ten onrechte één op één gegund is. Er zijn wel klachten ingediend bij de Commissie van Aanbestedingsexperts, onder meer het advies 435. In dit advies komt de Commissie tot het oordeel dat de motivering niet deugdelijk is van de enkelvoudige gunning en dat de motivering opnieuw moet. Dit betekent dat de gemeente het risico loopt dat, mocht een partij het niet eens is met de één op één gunning, zij een klacht kan indienen bij deze Commissie.; indien deze Commissie de klacht gegrond zou verklaren, dan zou de gemeente de één op één gunning opnieuw moeten motiveren.
- De vraagstelling aan de externe jurist een andere vraag is dan aan inkoop gesteld is. Inkoop voert het inkoopbeleid uit en adviseert daarover; bij de externe jurist is de vraag neergelegd of enkelvoudig onderhands gunnen juridisch houdbaar is in de praktijk.
- Het college van BenW is bevoegd om af te wijken van het inkoop- en aanbestedingsbeleid van de gemeente op basis van een deugdelijke motivering.