

PRIJSVORMING AANBESTEDEN, JURIDISCHE VALKUILEN

21 NOVEMBER 2018
MARISSA WILLEMSE

UNETO-VNI en SMI

Aanbestedingen

- *Aanspreken opdrachtgevers en adviseurs*
- *Beïnvloeden beleidsmakers; RWS; RVB; PIANOo; adviesbureaus*
- *Bestrijden onevenwichtige voorwaarden*

Bouwcontractenrecht

- *Juridische ondersteuning en adviezen*
- *Opleiding en informatie (ABC bouwrecht)*



Agenda:

- ✓ Inleiding UAV-GC
- ✓ Ontwerpverantwoordelijkheid
- ✓ Ontwerpvrijheid
- ✓ Informatie
- ✓ Tenderkostenvergoeding



Wat is UAV-GC?

Klassieke contractvormen:

- UAV 2012
- DNR 2011(2013)

Ontwerp en uitvoering:

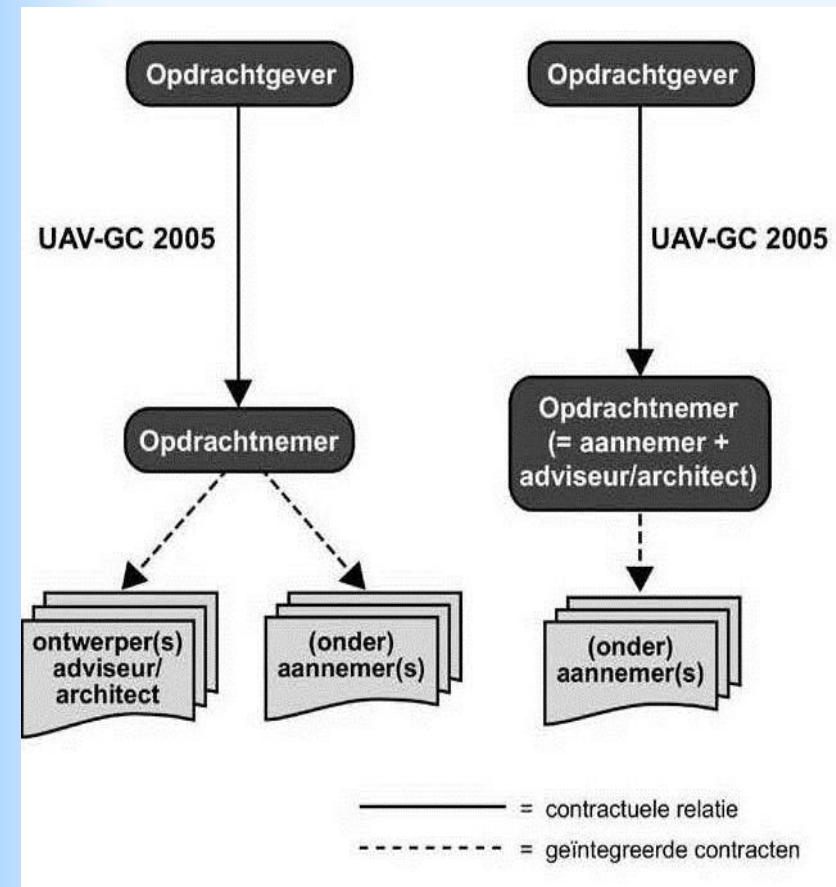
- VGBouw Model Bouwteamovereenkomst 1992
- UAV-GC 2005

Ontwerp, uitvoering en meer:

- UAV-GC 2005 inclusief meerjarig onderhoud;
- Rijksbrede model DBFMO



Geïntegreerde aannemingsovereenkomst



Vraag

**Als de UAV-GC van toepassing is,
is de opdrachtnemer dan altijd verantwoordelijk voor het ontwerp?**

Wat is UAV-GC?

Grofweg drie smaken:

Opdrachtgever

PVE = **vraagspecificatie**

PVE + VO = **vraagspecificatie**

PVE + VO + DO = **vraagspecificatie**

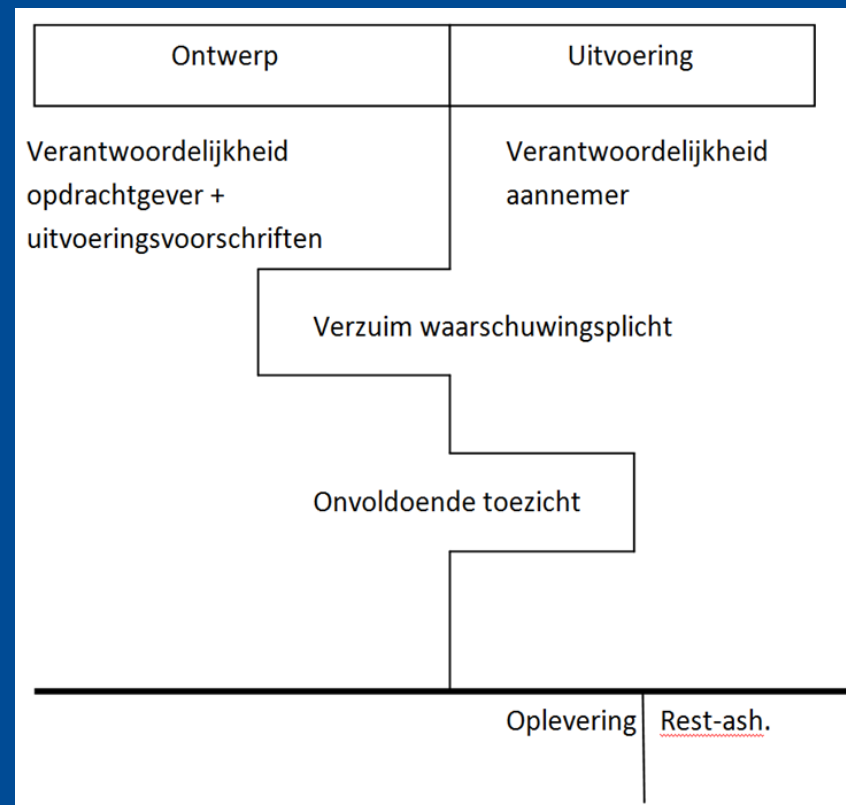
Opdrachtnemer

VO, DO en UO + uitvoering

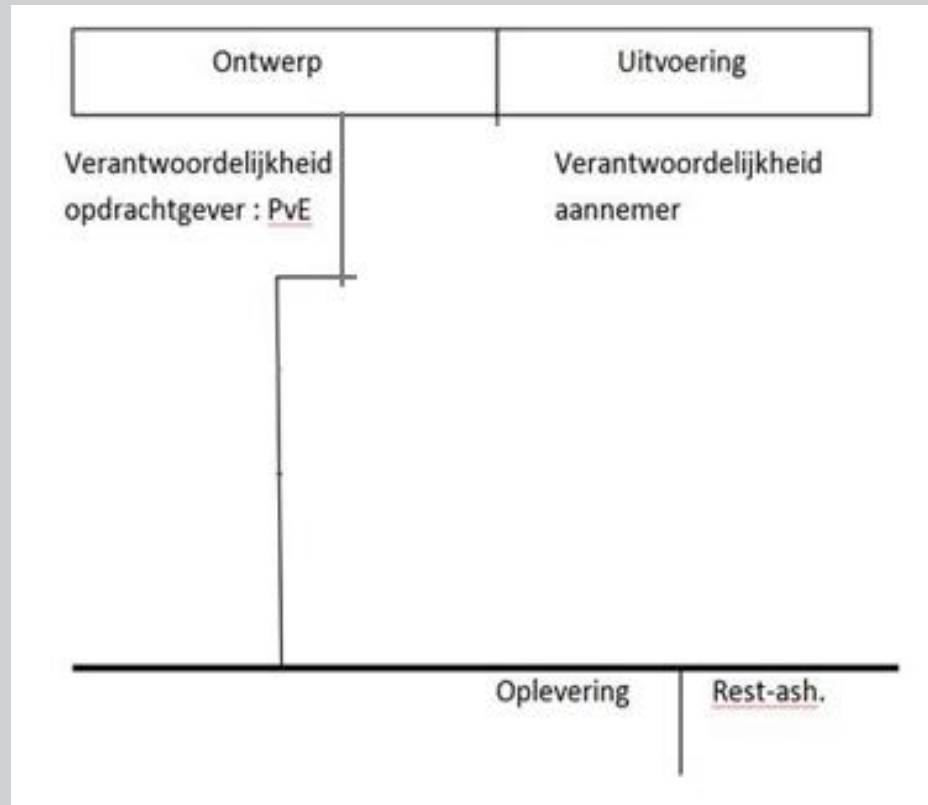
DO, UO + uitvoering

UO+ uitvoering

Verantwoordelijkheden traditioneel (UAV 2012)



Verantwoordelijkheden geïntegreerde contracten



ONTWERP- VERANTWOORDELIJKHEID

ON is verplicht de Ontwerp- en uitvoeringswerkzaamheden zodanig te verrichten dat het Werk voldoet aan de uit de overeenkomst expliciet vastgelegde of **impliciet** daaruit af te leiden eisen.

Deze eisen omvatten nadrukkelijk ook alle eisen die voortvloeien uit het normale gebruik waarvoor het Werk bestemd is.

Voorbeeld tuibrug

In de VS staan geen eisen over windkracht en beweging van de brug. Op een stormachtige herfst dag zorgt de windkracht er voor dat de tuibrug heen en weer beweegt als gevolg waarvan de brug wordt afgesloten.

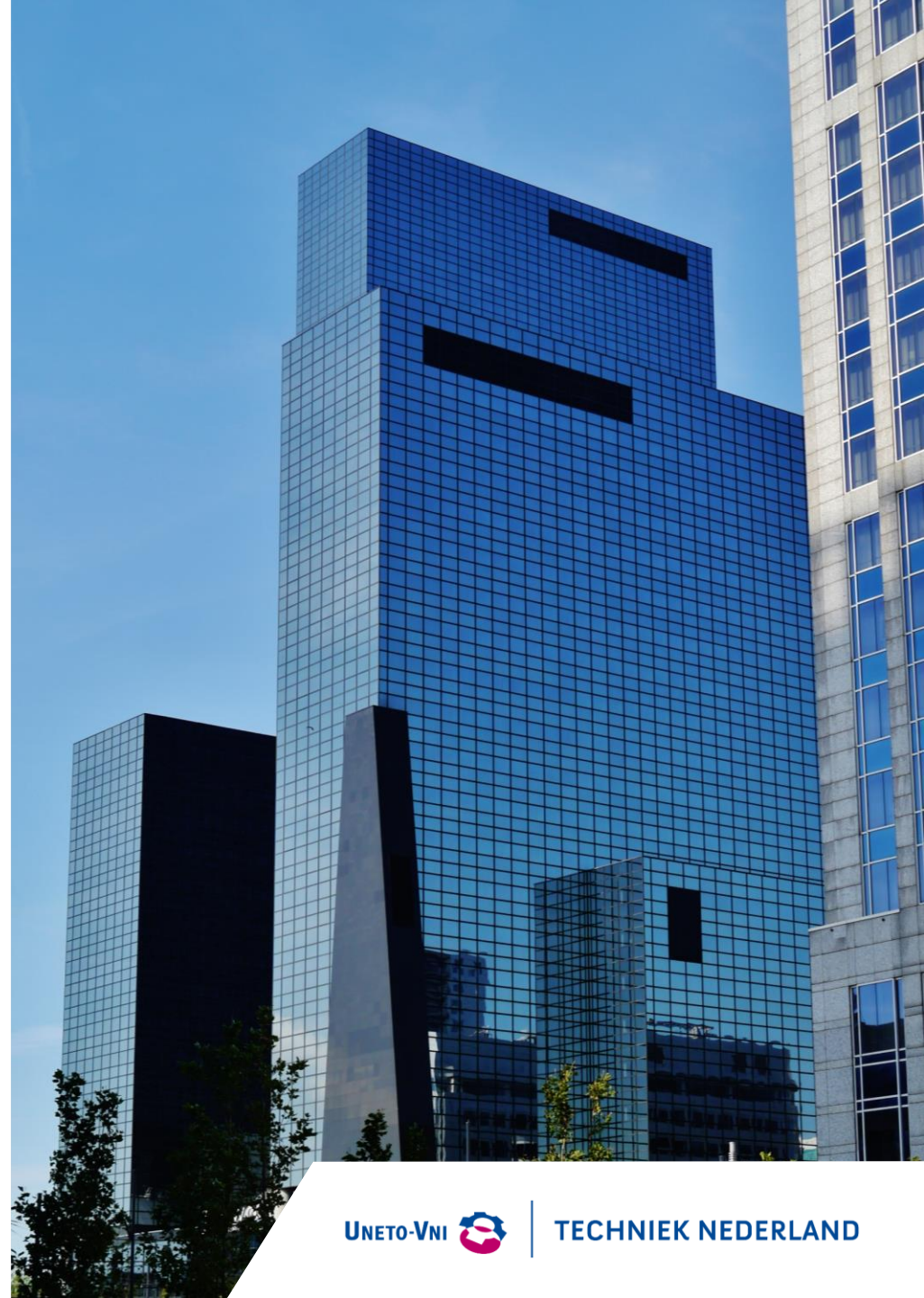
Is dit een risico van OG omdat hierover geen eisen in de VS zijn opgenomen?



Voorbeeld: kantoorgebouw

De ON moet er voor zorgen dat een normale bedrijfsvoering in de het kantoorgebouw mogelijk is, zonder dat de veiligheid en gezondheid van de gebruikers in het gebouw in gevaar komt.

Hier hoeven dus geen eisen voor in de VS te staan, maar is wel voor rekening van de ON (denk aan ventilatie, stopcontacten etc.).



ONTWERPVRIJHEID

De Overeenkomst bestaat uit:

- (a) de Basisovereenkomst
- (b) de Vraagspecificatie
- (c) de bij de Vraagspecificatie gevoegde annexen
- (d) de Uniforme Administratieve Voorwaarden voor geïntegreerde contractvormen (UAV-GC 2005)
- (e) de Aanbieding
- (f) de Documenten als bedoeld in § 1 sub d UAV-GC 2005

Dit is ook de rangorde



Rangorde

als

Wanneer echter de *kwaliiteit* van het aangeboden uitgaat boven de in de Vraagspecificatie geëiste kwaliteit,

of

de Opdrachtnemer aanbiedt het Werk op een *eerder tijdstip op te leveren* dan door de Vraagspecificatie wordt geëist,

dan

prevaleert de Aanbieding boven alle andere contractdocumenten met uitzondering van de Basisovereenkomst.

Oftewel:

Betere kwaliteit of eerdere oplevering beloofd in de aanbieding? Dan gaat deze voor.

Aanbieding

- Aanbesteding voor ontwerp, aanpassen uitbreiden en onderhouden slibverwerkingssysteem.
- ON dient bij aanbidding PvA in met daarin een systeem van pistonpompen vermeld.
- In BO staat dat PvA als VO wordt beschouwd.
- In het DO heeft ON een systeem met vijzels ipv pistonpompen opgenomen.
- Het systeem van vijzels voldoet aan de eisen uit de VS

Vraag: Mag ON systeem van vijzels aanbrengen?

Aanbieding

Kern van het geschil:

is er sprake van een wijziging en zo ja mag deze worden geweigerd door OG?

RvA: PvA wordt als VO beschouwd. PvA en daarmee het VO is door OG geaccepteerd door gunning en is contractdocument en hierdoor een onderdeel van de overeenkomst dat alleen kan worden gewijzigd als het door OG wordt geaccepteerd.

OG mag acceptatie weigeren als het werk niet meer voldoet aan bepalingen van de overeenkomst.

INFORMATIE

Informatie OG

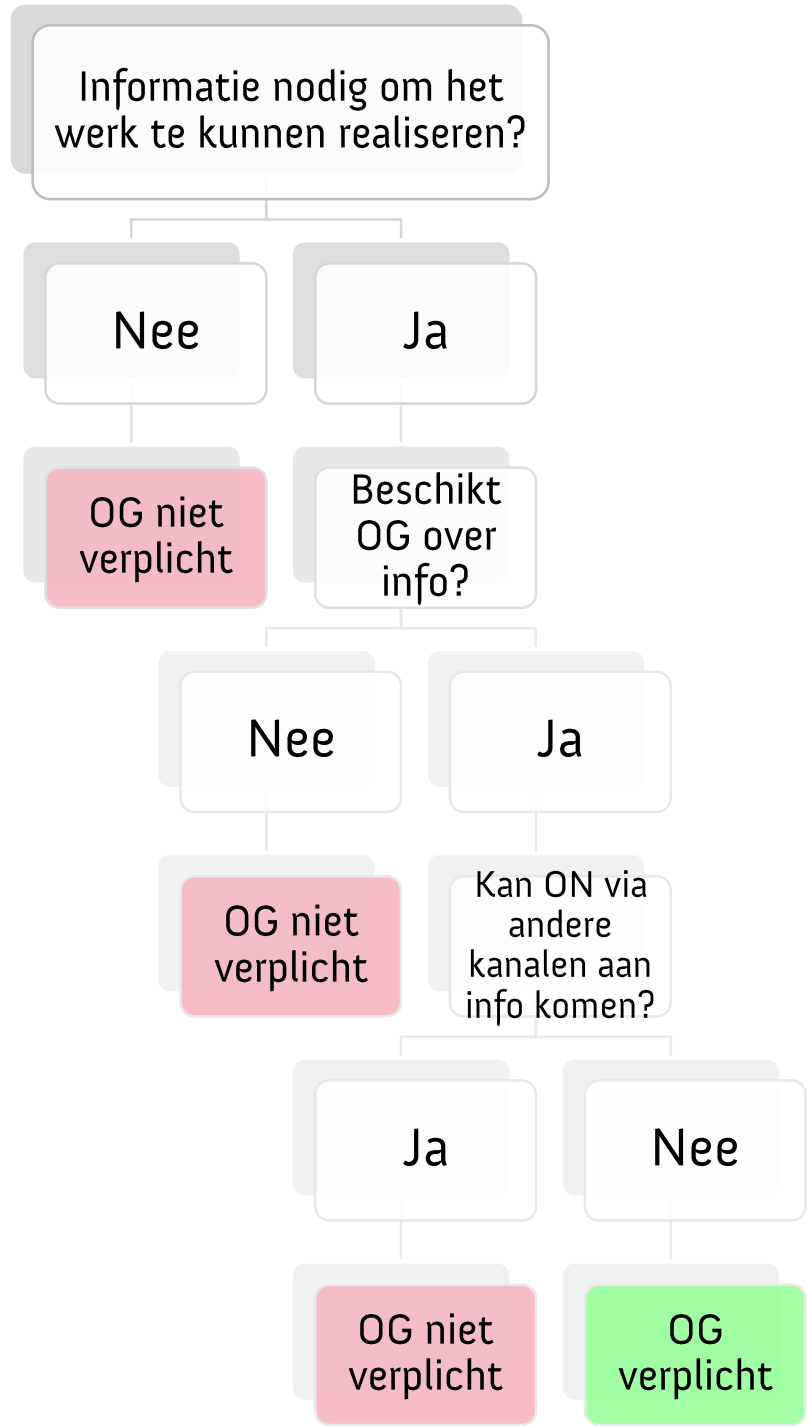
Juridische uitgangspunten UAV-GC

Soms is de OG verplicht informatie te verstrekken (§ 3 lid 1)

OG verantwoordelijk voor:

- Inhoud alle info en goederen door hem aan ON ter beschikking gesteld (§ 3 lid 2)
- Inhoud Vraagspecificatie (§ 3 lid 3)
- Inhoud Wijzigingen (§ 3 lid 4)
- Geldt ook voor informatieve/indicatieve info (soms iets groter ON-risico, onzekerheidsmarge)
- Begrenzing: waarschuwingsplicht





Vraag

De opdrachtgever verstrekt een asbestinventarisatie van het pand uit 1999. De opdrachtgever vermeld daarbij dat dit een verouderd document is, dat hier **geen rechten aan ontleend** kunnen worden, dat het puur **indicatief** en **niet bindend** is.

De ON heeft bij het maken van de aanbidding wel rekening gehouden met deze asbestinventarisatie. Tijdens de uitvoering blijkt er veel (40%) meer asbest te zitten dan uit de inventarisatie bleek. Dit brengt extra kosten in de uitvoering met zich mee.

Komen deze kosten voor rekening van de opdrachtgever?

Bindende – niet bindende informatie

Informatie die verstrekt is en bindend is: - de opdrachtnemer **moet** hier gebruik van maken

Informatie die verstrekt is en niet bindend is: - de opdrachtnemer **mag** hier gebruik van maken

In beide gevallen, de opdrachtgever is verantwoordelijk voor de juistheid van de door hem verstrekte informatie! Alleen in het tweede geval moet de opdrachtnemer rekening houden met een onzekerheidsmarge (10%).

Opdrachtgever verstrekt geen informatie? Hierom vragen in de aanbestedingsfase. Opdrachtnemer moet een inschatting maken. Inschatting blijkt achteraf onjuist dan kan dat risico terugslaan op de opdrachtgever.

Andere situatie

Project: herstel schades en onderhoud 374 kunstwerken (bruggen, viaducten)

OG verstrekt schade-inventarisatie van de objecten bestaande uit 64 ordners.

OG biedt de mogelijkheid voor een schouw. ON moet dit zelf regelen en aanvragen bij RWS

ON heeft niet de tijd gehad tijdens de aanbestedingsfase om al deze documenten door te nemen en heeft het aantal schades lager ingeschat.

Komen de schades die wel in de ordners staan, maar die de ON niet heeft afgeprijsd voor rekening van de ON?

HANDREIKING TENDERKOSTENVERGOEDING

Voor het hanteren van een tenderkostenvergoeding bestaan wettelijke grondslagen:

In artikel 1.10 van de Aanbestedingswet wordt aangegeven, dat een aanbesteder bij de voorbereiding van zijn overheidsopdracht in elk geval acht moet slaan op een vergoeding voor hoge kosten van een inschrijving

In de Gids Proportionaliteit wordt een vergoeding benoemd in paragraaf 3.5.5 en Voorschrift 3.8.

ZO

**DAT WAREN
DE REGELS**

**DAN GAAN WE
NU OVER NAAR
DE REALITEIT**

Loesje

Postbus 1045

6801 BA Arnhem

www.loesje.nl

a) paragraaf 3.5.5 (m.b.t. het onderwerp gunningscriteria) staat: Hierbij dient de inspanning die dit vraagt van elke inschrijver in acht te worden genomen; bij extreme eisen in het kader van een inschrijving **kan** een tenderkostenvergoeding beschikbaar worden gesteld.”

b) Voorschrift 3.8 (m.b.t. het onderwerp inschrijfkosten), dat luidt: “De aanbestedende dienst **biedt een vergoeding aan** wanneer een gedeelte van de te plaatsen opdracht moet worden uitgevoerd om de inschrijving in te kunnen dienen. Wanneer het onvermijdelijk is dat er verhoudingsgewijs aanzienlijke kosten (denk aan visiepresentaties, maquettes en modellen, schetsen of (constructie-)doorberekening) per inschrijving gemaakt moeten worden, is het proportioneel een inschrijver daarvoor een vergoeding te geven.”

- De aanbesteder moet er eerst voor zorgen dat de kosten voor een inschrijving niet onnodig hoog zijn.
- Zijn er toch (hoge) kosten die inschrijvers moeten maken gelet op de door de aanbesteder gekozen procedure of bijvoorbeeld kwaliteitscriteria dan moet de opdrachtgever een vergoeding verstrekken.
- In de handreiking staan ook richtlijnen voor de hoogte van de vergoeding
- Uitgangspunt blijft dat de normale offertekosten tot het ondernemersrisico blijven horen. Bedoeling is niet dat er een dekkende vergoeding wordt verstrekt, maar wel een tegemoetkoming.
- Ingetrokken aanbesteding → In dat geval kan een (volledige) vergoeding ook nodig zijn

Verplicht	Sterk geadviseerd	Doorgaans niet benodigd
Er is sprake van extreme inspanning in het kader van de EMVI (BPKV)	Er is sprake van een aanbesteding met aanzienlijke inspanning in het kader van de EMVI (BPKV)	Er is sprake van een reguliere aanbesteding met een normale inspanning (bijvoorbeeld op basis van een standaard uitvraag of bestek)
Er is sprake van uitvoering van een gedeelte van de geplaatste opdracht om de inschrijving te kunnen indienen	Er is sprake van een aanbesteding waarbij het maken van een (schets) ontwerp of berekening weliswaar geen expliciet onderdeel is van de geplaatste opdracht*, maar wel nodig voor een verantwoorde calculatie bij inschrijving	Er is sprake van toepassing van laagste prijs
	Er is sprake van een aanbesteding met toepassing van geïntegreerde contractvorm voor de uitvoering van de opdracht	Er is sprake van een aanbesteding met toepassing traditionele contractvorm voor de uitvoering van de opdracht
	Er is sprake van een inspanning in een minder gangbare en langlopende en/of complexe aanbestedingsprocedure**	Er is sprake van de volgende specifieke situatie: - Een ongeldige inschrijving; - Vallend buiten de score of rangorde die in aanmerking komt bij openbare aanbesteding; - De winnaar
	Er is sprake van een ingetrokken of mislukte aanbesteding	

VRAGEN?



Marissa Willemse

UNETO-VNI / SMI

m.willemse@uneto-vni.nl

Tel: 06-51051818