

## Overzicht aanbestedingsjurisprudentie maart 2019

### **Onjuiste informatie** [Vzr. Rb Amsterdam 26 februari 2019, ECLI:NL:RBAMS:2019:1354](#)

Het transparantiebeginsel wordt geschonden als pas in de Nvl een plafondbedrag wordt opgenomen, maar niet gecommuniceerd wordt of fout gecommuniceerd wordt wat de gevolgen van het overschrijden daarvan zijn.

### **Aanbestedingsplicht** [Hof van Justitie EU 28 februari 2019, nr. C-388/19, ECLI:EU:C:2019:161](#)

Een vervoers-NV die zich bij het uitvoeren van de activiteiten moet houden aan de voorwaarden van de infrastructuurbeheerder, die onderdeel van de staat en dus een aanbestedende dienst is, valt v.w.b. de exploitatie van het net onder richtlijn 2004/17 en is dus ook voor schoonmaakdiensten aanbestedingsplichtig.

### **Ondeugdelijke gunningsbeslissing** [Vzr. Rb Den Haag 18 januari 2019, ECLI:NL:RBDHA:2019:2107](#)

Aan de voorzieningenrechter komt slechts een beperkte toetsingsvrijheid toe wanneer het aankomt op de beoordeling van een kwalitatief criterium. Een rechter grijpt pas in bij een onbegrijpelijke beoordeling, dan wel procedurele of inhoudelijke onjuistheden/onduidelijkheden, die met zich meebrengen dat de gunningsbeslissing niet deugt.

Verder hoeft een aanbestedende dienst niet aan te geven wat een inschrijver moet doen om een maximale score te behalen, omdat hierdoor iedere innovatie, creativiteit of ieder zelfstandig denkproces bij de inschrijvers wordt geëcarteerd. Inschrijver moet zelf het onderscheid aangeven.

### **Uitleg van aanbestedingsstukken** [Vzr. Rb Den Haag 15 februari 2019, ECLI:NL:RBDHA:2019:2112](#)

De aanbestedingsleidraad en het prijzenblad zijn met elkaar in tegenspraak voor zover het gaat om prijzen van € 0 en positieve bedragen. De rechter past de cao-norm toe waarbij een objectieve uitleg centraal staat, zodat van belang is wat een behoorlijk geïnformeerde en normaal oplettende inschrijver, binnen de context van het totaal van de aanbestedingsstukken, redelijkerwijs heeft moeten begrijpen.

### **Herstel van fouten** [Vzr. Rb Noord-Nederland 6 maart 2019, ECLI:NL:RBNNE:2019:836](#)

Binnen de beperkte ruimte die een aanbestedende dienst heeft om een inschrijver herstel te bieden is het toegestaan om een te laat ingediend bewijsstuk alsnog toe te staan, indien dat bewijsstuk dateert van vóór de uiterste indieningstermijn. Als het bewijsstuk dateert van na die datum is herstel niet toegestaan.

### **Motivering en herbeoordeling [Vzr. Rb Amsterdam 8 januari 2019, ECLI:NL:RBAMS:2019:1082](#)**

In de procedure heeft een herbeoordeling plaatsgevonden door dezelfde beoordelingscommissie. Dit is volgens de rechter toegestaan; de beoordelingscommissie is niet bevooroordeeld.

De motivering is voldoende: de puntenscore is voldoende concreet onderbouwd en steeds is duidelijk gemaakt wat wordt gemist of niet duidelijk is. Ter vergelijking is per wens steeds de score van de winnaar kenbaar gemaakt en zonodig een aanvullende vergelijking gemaakt. De aanbestedende dienst hoeft niet de motivering van de aan de winnaar toegekende punten kenbaar te maken omdat dit zich niet verdraagt met de belangen die andere inschrijvers hebben bij de geheimhouding van bedrijfsvertrouwelijke en concurrentiegevoelige informatie.

### **Motivering [Vzr. Rb Amsterdam 1 februari 2019, ECLI:NL:RBAMS:2019:1084](#)**

Het is niet aannemelijk geworden dat sprake is geweest van een onbegrijpelijk beoordeling, dan wel evidente onjuiste beoordeling waardoor de beoordeling van eiseres hoger had moeten uitvallen, en evenmin dat andere inschrijvers hadden moeten worden uitgesloten. Er zijn er geen aanwijzingen dat het beoordelingsteam partijdig was en moest worden vervangen of aanbestedingsstukken moeten worden aangepast omdat die onduidelijk zijn .

### **Negatieve prijzen [Vzr. Rb Midden-Nederland 22 februari 2019, ECLI:NL:RBMNE:2019:939](#)**

Geldt het verbod om met negatieve prijzen in te schrijven ook voor post “korting”? De rechter vindt de aanbestedingsstukken voor tweërlei uitleg vatbaar. De aanbestedingsprocedure voldoet hierdoor niet aan het uit het transparantiebeginsel voortvloeiende vereiste dat de specificaties van een opdracht op een duidelijke, precieze en ondubbelzinnige wijze geformuleerd moeten worden zodat alle behoorlijk geïnformeerde en normaal oplettende inschrijvers de juiste draagwijdte kunnen begrijpen en zij deze op dezelfde manier interpreteren.

### **Ingrijpen in gesloten overeenkomst [Hof Den Bosch 12 maart 2019, ECLI:NL:GHSHE:2019:974](#)**

De voorzieningenrechter heeft geoordeeld dat de gunningsbeslissing niet onvoldoende is gemotiveerd. Het staat de aanbestedende dienst dan vrij om de overeenkomst met de winnende inschrijver te sluiten. De eventuele omstandigheid dat de uitspraak van de voorzieningenrechter of afzonderlijke oordelen daarin achteraf door een hogere rechter anders worden beoordeeld, doet daar niet aan af en maakt de overeenkomst achteraf niet alsnog op die grond aantastbaar.

### **Openbaar personenvervoer per spoor en over de weg [Hof van Justitie EU 21 maart 2019, ECLI:EU:C:2019:241](#)**

De EU-verordening betreffende personenvervoer (1370/2007) is niet van toepassing op de onderhandse gunning van opdrachten voor openbaar vervoer per bus die niet de vorm aannemen van contracten voor dienstenconcessies in de zin van de richtlijnen 2004/17/EG of richtlijn 2004/18.

### **Aanbestedingsplicht [Hof van Justitie EU 21 maart 2019, nr. C-465/17, ECLI:EU:C:2019:234](#)**

De uitzondering op de aanbestedingsplicht geldt voor reddingsdiensten en ambulancediensten, mits het daadwerkelijk wordt uitgevoerd door personeel dat naar behoren is opgeleid om eerste hulp te verlenen en wordt verricht ten behoeve van een patiënt bij wie het risico bestaat dat zijn gezondheidstoestand tijdens het vervoer achteruitgaat.

**Gunningsprocedure van een concessie [Hof van Justitie EU 21 maart 2019, nr. C-350/17 en C-351/17, ECLI:EU:C:2019:237](#)**

De concessie openbare vervoersdiensten is gegund aan een 100% dochteronderneming van vennootschappen die op hun beurt onder de volledige zeggenschap van de Régie Autonome des Transports Parisiens (RATP) vallen. RATP is een overheidsinstelling van de Franse Staat. Het verbod van art. 5, lid 2, van verordening nr. 1370/2007 voor “interne exploitanten” om deel te nemen aan een aanbesteding is niet van toepassing op een gunningsprocedure die vóór de inwerkingtreding van de verordening is gegund.

**Uitleg aanbestedingsstukken Rb Noord-Nederland 20 maart 2019, [ECLI:NL:RBNNE:2019:1107](#)**

Niet doorslaggevend is wat partijen in de gegeven omstandigheden redelijkerwijs hebben begrepen of mogen begrijpen, maar hoe iedere behoorlijk geïnformeerde en normaal oplettende inschrijver de desbetreffende bepalingen van de aanbestedingsdocumentatie heeft mogen begrijpen (zgn. cao-norm). In dit geval geldt: er wordt een prijs per kilometer wordt betaald per cliënt, de directe en kortste route is bepalend. Ritten mogen gecombineerd worden maar dat doet geen afbreuk aan het uitgangspunt dat de kortste route bepalend is.

**Europese aanbesteding nodig, geen rechtsverwerking [Vzr. Rb Midden Nederland, ECLI:NL:RBMNE:2019:1299](#)**

Een beroep op rechtsverwerking om te klagen over onregelmatigheden in de aanbestedingsprocedure kan naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zijn. Bijvoorbeeld als er ten onrechte niet Europees is aanbesteed. Anders zouden andere gegadigden voor de opdracht door de aanbestedende dienst buitenspel worden gezet, zonder dat zij daar weet van hebben en daarover kunnen klagen. Dit is in strijd met het doel en de strekking van de aanbestedingsverplichting (mededinging optimaal bevorderen).

**Verbod op gunning Hof Den Haag 19 maart 2019, [ECLI:NL:GHDHA:2019:531](#)**

In een procedure bij het Hof in de hoofd zaak kan geen verbod tot gunning gevorderd worden. Dit is in strijd met de Aanbestedingswet. Dat kan slechts in een kort geding bij de voorzieningenrechter in eerste aanleg.