

Sector	: Bedrijfsvoering	Openbaar: <input checked="" type="checkbox"/>
Afdeling	: Financiën	Niet openbaar: <input type="checkbox"/>
Zaaknummer(s) ingekomen stuk(ken)	: 040748	Kabinet: <input type="checkbox"/>
Behandelend medewerk(st)er	: René Nies Tel.: (0495) 57 55 22	
Portefuillehouder(s)	: H.A. Litjens	Nummer B&W-advies: BW-008626

**ONDERWERP**

Brief Adviescentrum Aanbestedingen ivm Quasi inbesteden Risse.

**ADVIES**

1. Kennisnemen van de brief van het AdviesCentrum Aanbestedingen dd. 12-6-2015.
2. Instemmen met bijgevoegde concept-reactie.

**TOELICHTING**

[Invulinstructie]







Relatie met vorig voorstel:  
Niet van toepassing.

Algemeen:

In het kader van onderhandse gunning van overheidsopdrachten op het gebied van groenonderhoud aan Risse-Westrom door diverse gemeenten in Limburg en Brabant hebben leden van de branchevereniging Vereniging Hoveniers en Groen aan het onafhankelijk AdviesCentrum Aanbestedingen (ACA) om advies gevraagd m.b.t. de wijze van aanbesteden (o.a. quasi inbesteden, toepassen alleenrecht, etc.). Vervolgens heeft ACA een aantal gemeenten om een stand van zaken gevraagd. Omdat de gemeente Weert het groen ook heeft uitbesteed aan de Risse is ook hier het verzoek ontvangen (zie bijgaande brief ACA).

Onderzoek InkoopCentrum Zuid:

Omdat meerdere leden (=gemeenten) van Inkoopcentrum Zuid (IC-Zuid) dit verzoek hebben ontvangen heeft de heer Jos Schreijen, directeur IC-Zuid, aangeboden een rapportage, inclusief een uniforme concept-reactie, op te stellen.

Weert, 8 juli 2015	De directeur,  	S		B	W	W	W	W
					HL	FvE	PS	GG
			akkoord					
			bespreken					
Behandeling uiterlijk in college van 14 juli 2015								

**In te vullen door het B&W secretariaat:**

- Akkoord  
 Akkoord met tekstuele aanpassing door portefeuillehouder  
 Anders, nl.:

- Niet akkoord  
 Gewijzigde versie

- A-stuk  
 B-stuk  
 C-stuk

Beslissing d.d.:

Akkoord met advies  
 14 JULI 2015

Nummer:

32

De secretaris,

Totaal aantal pagina's: 3  
Pagina 1

Om zicht te hebben op de gedane aanbestedingen heeft IC-Zuid eerst een inventarisatie gedaan van de gemeentelijke aanbestedingen Groen bij de Risse-Westrom.

Op basis van deze inventarisatie heeft IC-Zuid een rapportage uitgebracht inclusief een concept-antwoordbrief (zie bijlagen).

De meeste gemeenten, inclusief Weert, hebben de opdracht m.b.t. het groenonderhoud aan de Risse gegund op basis van de door de gemeenteraad vastgestelde verordening "alleenrecht". Op basis van deze verordening kunnen rechtstreeks (één op één) opdrachten aan De Risse (c.q. WSW-instellingen) worden gegund. Doordat de Risse een joint-venture is aangegaan met een commerciële partner i.c. Vebego (die ook voor 33% aandeel in de VOF --lees: zeggenschap-- heeft) is de rechtsgrond voor het verstrekken van het alleenrecht aan Risse-Westrom sterk onder druk komen te staan/twijfelachtig (toezichtscriterium).

Dit is dan ook reden dat IC-Zuid adviseert om te reageren naar ACA dat de gemeenten de opdrachten niet onderhands hebben gegund aan Risse-Westrom Groen VOF op basis van quasi inbesteding noch op basis van het voorbehoud van gunning aan sociale werkplaatsen (maar zoals in Weert op basis van de raadsverordening "alleenrecht"). De concept-reactie is op 30 juni jl. besproken in het overleg van de inkoopadviseurs van de LNRW-gemeenten en de MER-gemeenten en zij kunnen met deze reactie instemmen. De directeur van de Risse is op de hoogte gesteld van de regionale aanpak en de door IC-Zuid opgestelde concept-reactie.

#### Ontwikkelingen:

Uiterlijk 18 april 2016 moet er een nieuwe aanbestedingswet zijn vastgesteld waarin de nieuwe Europese richtlijn moet zijn opgenomen :

- Met grote waarschijnlijk zal worden opgenomen "dat gunning mag worden voorbehouden aan beschermde werkplaatsen en ondernemers waarvan het hoofdoel de sociale en professionele integratie van gehandicapte en kansarme personen is (eis >30%)" en dat is geen probleem voor Risse-Westrom.
- Daarnaast komen de zogenaamde "2B-diensten" te vervallen. De 2B-diensten zijn aangemerkt als diensten die geen bijdrage leveren aan de eenwording van de interne markt omdat de diensten door nationale dienstverleners (moeten) worden uitgevoerd. Dit zijn diensten die onder een verlicht regime gegund mogen worden.

Deze ontwikkelingen (nieuwe Aanbestedingswet en Vebego-participatie) zijn dan ook de aanleiding om in de 2<sup>e</sup> helft van dit jaar binnen de LNRW-samenwerking (Leudal-Nederweert-Roermond-Weert) de juridische mogelijkheden m.b.t. het rechtstreeks verstrekken van opdrachten aan Risse-Westrom uitgebreid te onderzoeken, waarbij tevens de rechtsgeldigheid van de huidige verordening m.b.t. het verstrekken van het alleenrecht aan de Risse wordt betrokken.

### **JURIDISCHE GEVOLGEN (o.a. FATALE TERMIJNEN/HANDHAVING)**

[Invulinstructie]

In de 2<sup>e</sup> helft van het jaar wordt in regio-verband de juridische haalbaarheid m.b.t. het rechtstreeks verstrekken van opdrachten aan de Risse-Westrom onderzocht.

### **FINANCIËLE EN PERSONELE GEVOLGEN**

[Invulinstructie]

Begrotingspost:

n.v.t.

Beschikbaar bedrag:

n.v.t.

## COMMUNICATIE/PARTICIPATIE

Voor wie is dit advies van belang?:

- ❖ Niet van toepassing

Geadviseerd wordt de volgende communicatie-instrumenten te gebruiken:

- ❖ Niet van toepassing

Geadviseerd wordt de volgende participatie-instrumenten te gebruiken:

- ❖ Niet van toepassing

## OVERLEG GEVOERD MET

[Invulinstructie]

Intern:

Afd. Inkomen en Zorg

Extern:

Inkoopadviseurs LNRW- en MER-gemeenten.

## BIJLAGEN

Openbaar:

- Brief ACA
- Advies Inloopcentrum Zuid
- Concept-reactie t.b.v. ACA

Niet-openbaar:

Niet van toepassing

GEMEENTE  WEERT

AdviesCentrum Aanbestedingen  
Postbus 1010  
3990 CA HOUTEN

Weert, 15 juli 2015

Onderwerp : Quasi inbesteden  
Uw kenmerk : ACA-GWW

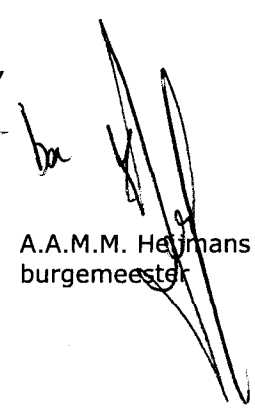
Beste meneer, mevrouw,

Met uw schrijven van 12 juni 2015 informeert u namens leden van de VHG naar door de gemeente onderhands gegunde opdrachten aan Risse-Westrom Groen VOF op basis van quasi inbesteding en/of het voorbehoud van gunning aan sociale werkvoorzieningen. De gemeente heeft opdrachten niet onderhands gegund aan Risse-Westrom Groen VOF op basis quasi inbesteding noch op basis van het voorbehoud van gunning aan sociale werkplaatsen.

Voor zover de gemeente opdrachten (onderhands) gunt aan Risse-Westrom Groen VOF doet zij dit binnen de kaders van de Aanbestedingswet en het gemeentelijk inkoopbeleid.

Met vriendelijke groet,  
burgemeester en wethouders,

  
M.H.F. Knaapen  
gemeentesecretaris

  
A.A.M.M. Heijmans  
burgemeester

1606201592080004017



College van Burgemeester en Wethouders  
van de gemeente Weert  
Postbus 950  
6000 AZ WEERT

Datum : 12 juni 2015  
Dossiernummer :  
Onderwerp : Quasi inbesteden  
Behandeld door : ACA-GWW

Geacht College,

Vanuit de leden van branchevereniging Vereniging Hoveniers en Groen (VHG) is het onafhankelijke Advies Centrum Aanbestedingen GWW (ACA GWW) om advies gevraagd inzake de onderhandse gunning van overheidsopdrachten op het gebied van groenonderhoud aan Risse-Westrom Groen VOF door diverse gemeenten in Limburg en Noord-Brabant. Uw gemeente zou één van de gemeenten zijn die overheidsopdrachten aan Risse-Westrom heeft gegund. Daarbij, zo begrepen wij, stellen de Gemeentes zich op het standpunt dat dergelijke opdrachten zouden kunnen worden beschouwd als quasi inhouse opdrachten, waarvoor geen aanbestedingsplicht geldt.

Wij wijzen u erop dat deze zienswijze onjuist is.

Vooropgesteld dient te worden dat van 'zuiver' inbesteden geen sprake kan zijn, omdat geen sprake is van een opdracht aan een eigen dienst. Risse Westrom is een rechtens van de gemeente te onderscheiden onderneming.

Voorts wordt evenmin voldaan aan de voorwaarden die krachtens de Europese jurisprudentie gelden voor quasi inbesteden. Een aanbesteder kan krachtens het Teckal-arrest (HvJ EU 18 november 1999, zaak C-107/98) een opdracht aan een derde verstrekken zonder daarvoor een aanbestedingsprocedure te volgen, indien:

- de aanbestedende dienst op die derde toezicht kan uitoefenen als ware het zijn eigen dienst **en**
- de derde het merendeel van zijn werkzaamheden verricht ten behoeve van de aanbestedende dienst of de aanbestedende diensten die hem controleren.

1606201592080004017



Pagina 2 van 2

Nog afgezien van de vraag of het merendeel van de werkzaamheden van Risse-Westrom wordt uitgevoerd ten behoeve van uw gemeente, heeft het Europese Hof in het Stadt Halle - arrest (11 januari 2005, zaak C-26/03) duidelijk gemaakt dat niet aan de eerste voorwaarde (het toezicht als ware het een eigen dienst) wordt voldaan, wanneer tevens private partijen deelnemen in de vennootschap aan wie de aanbestedende dienst de opdracht wenst op te dragen. Hiervan is in dit geval - zo blijkt uit het handelsregister van de Kamer van Koophandel - sprake, aangezien onder meer de firma Vebego één van de vennoten is van de onderneming Risse-Westrom. Quasi inbesteden is daardoor niet toegestaan.

Voor zover uw gemeente zich op het standpunt zou stellen dat een aanbestedende dienst op grond van art. 2.82 Aanbestedingswet 2012 bepaalde opdrachten mag voorbehouden aan sociale werkplaatsen, verliest zij daarbij uit het oog dat op basis van dit artikel een opdracht niet rechtstreeks aan één sociale werkplaats gegund kan worden. Er zal wel degelijk een aanbestedingsprocedure gevolgd moeten worden. Bovendien is nog maar zeer de vraag of Risse-Westrom, waarvan Vebego één van de aandeelhouders is, kan worden beschouwd als een sociale werkplaats in de zin van de Aanbestedingswet.

Gelet op het voorgaande, verzoeken wij u met klem binnen 10 dagen na heden opheldering van zaken te verschaffen.

Wij zullen deze brief ook toezenden aan de overige deelnemende Gemeentes en aan het Klachtenloket voor aanbestedingen van uw gemeente. ACA-GWW behoudt zich alle rechten voor om hierover ook een klacht in te dienen bij de Commissie van Aanbestedingsexperts.

Met vriendelijke groet,  
Advies Centrum Aanbestedingen GWW