



**NEDERLANDSE
VERENIGING
VOOR
AANBESTEDINGSRECHT**

Welkom bij het online procurement hour van de NVvA met mr. Claire Lombert inzake quasi-inhouse

11 maart 2021 16.30 – 17:30 uur



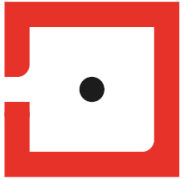
Quasi-inhouse, recente ontwikkelingen

Onderwerpen

- De markt versus de overheid
 - HvJ EU 3 oktober 2019, C-285/18, *Irgita*
 - HvJ EU 6 februari 2020, C-89/19, *Lanciano*
 - HvJ EU 6 februari 2020, C-11/19, *Croce Verde*

- Toezicht in de praktijk
 - Vزر. Rb. Rotterdam 31 januari 2020, *AVR/N.V. BAR*

- Functionele benadering van quasi-inhouse
 - HvJ EU 18 juni 2020, C-328/19, *Porin Kaupunki*



De markt versus de overheid

Overweging 5 Richtlijn:

“Er zij op gewezen dat geen enkele bepaling in deze richtlijn de lidstaten verplicht de dienstverlening waarvoor zij zelf zorg wensen te dragen of die zij willen organiseren met andere middelen dan overheidsopdrachten in de zin van deze richtlijn, uit te besteden of te outsourcen.”



De markt versus de overheid

- De private sector verzet zich tegen de vrije toepassing van de vrijstellingen
- De politiek kan daar gevoelig voor zijn
- Motie Amhaouch van het CDA eind 2017

constaterende dat verschillende overheden steeds meer economische activiteiten in eigen beheer organiseren;

overwegende dat transparantie bij inbesteden ontbreekt, waardoor ondernemers vaak niet of te laat op de hoogte zijn van voorgenomen inbestedingen van overheden, waardoor zij geen mogelijkheid hebben om te laten zien of zij een beter alternatief kunnen bieden;

*verzoekt de regering, om in samenwerking met MKB-Nederland te onderzoeken hoe één openbaar **digitaal register inbesteden** opgezet zou kunnen worden waar overheden alle voorgenomen beslissingen rond inbesteden (en quasi-inbesteden) vooraf kunnen/moeten melden, om de transparantie bij inbesteden te bevorderen*

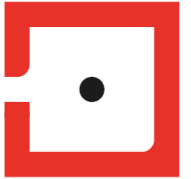


Hoe doen ze dat over de grens?

- HvJ EU 3 oktober 2019, C-285/18, *Irgita*
 - Litouwse aanbestedingswet maakt quasi-inbesteding alleen mogelijk als de plaatsing van een overheidsopdracht de kwaliteit, beschikbaarheid of continuïteit van de verrichte diensten niet kan waarborgen

- HvJ EU 6 februari 2020, C-89/19, *Lanciano*
 - Openbare aanbesteding niet mogelijk
 - Quasi-inbesteding moet samenleving ten goede komen

→ Quasi-inbesteding is er dan voor uitzonderingsgevallen



Hoe doen ze dat over de grens?

- HvJ EU 6 februari 2020, C-11/19, *Croce Verde*
 - Dienst inzake niet-spoedeisend medisch vervoer
 - Regionale regeling gaf voorrang aan publiek-publieke samenwerking
 - Boven plaatsing van een overheidsopdracht



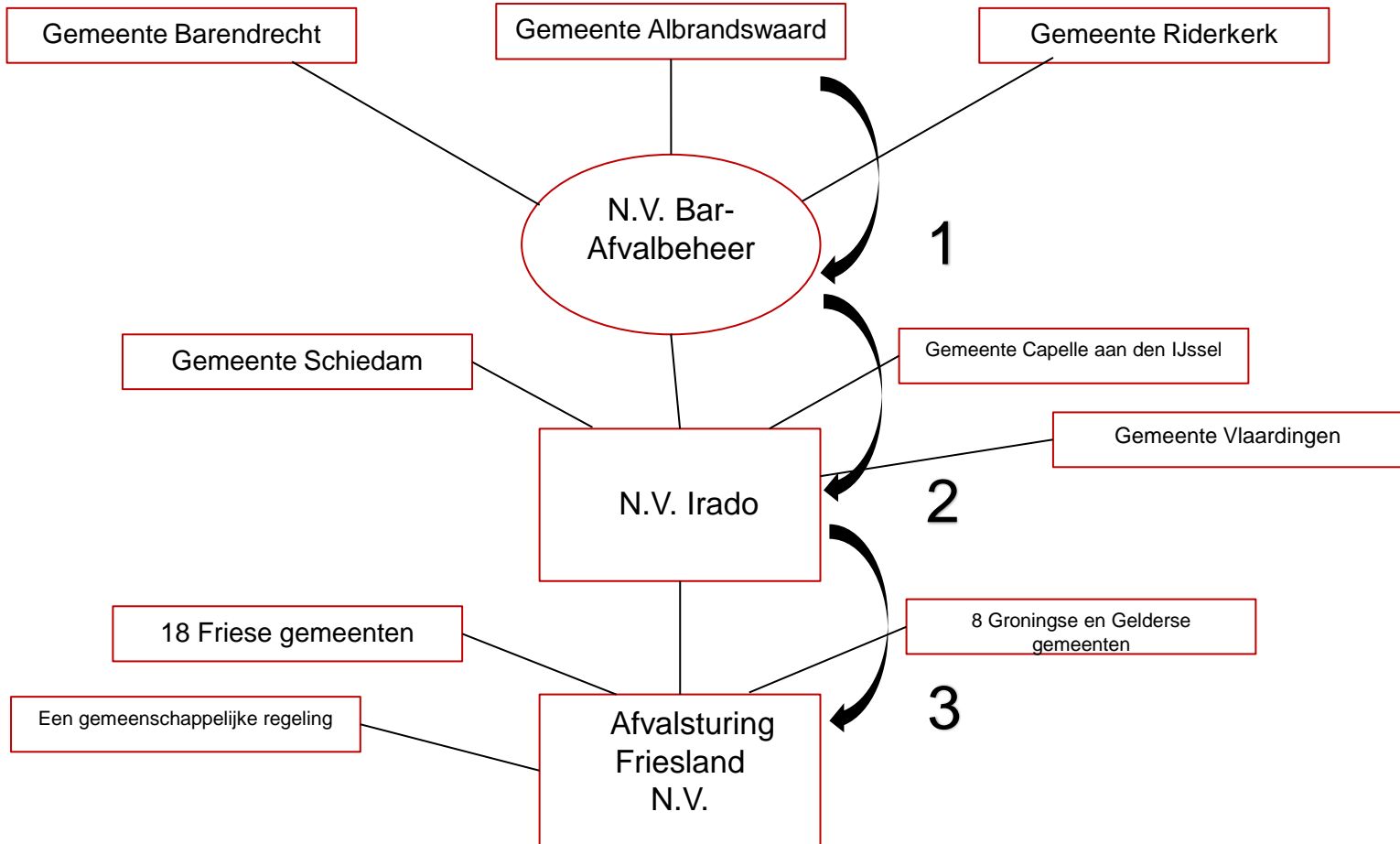
Vrijstelling voor ‘quasi’ inbesteding

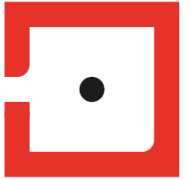
- Drie voorwaarden:
 - Aanbestedende dienst moet op uitvoeringsorganisatie toezicht houden als ware het haar eigen dienst

‘gecontroleerde rechtspersoon’
 - Gecontroleerde rechtspersoon moet voor het “merendeel” (80%) werken voor ‘eigen’ aanbestedende dienst(en)
 - Geen directe participatie van privékapitaal in de gecontroleerde rechtspersoon



Vzr. Rb. Rotterdam 31 januari 2020, ECLI:NL:RBROT:2020:791

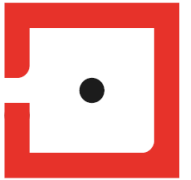




HvJ EU Porin Kaupunki

- Functionele benadering!
 - Handelingsvrijheid / (on)zelfstandigheid
- Enkelvoudig versus meervoudig toezicht
- Zeggenschap over de gecontroleerde rechtspersoon kan ook anders dan via een kapitaalbenadering
- Commissie functioneert als besluitvormingsorgaan?





Veel dank! Vragen?

