



ABOUKIR & ROBBE
ADVOCATEN

Bestuurlijk aanbesteden

*Nederlandse Vereniging voor
Aanbestedingsrecht*

Utrecht, 9 juni 2016

Kromme Nieuwegracht 12-B
3512 HG Utrecht
030 227 0613
www.ar-advocaten.nl
info@ar-advocaten.nl



Wat gaan we doen?

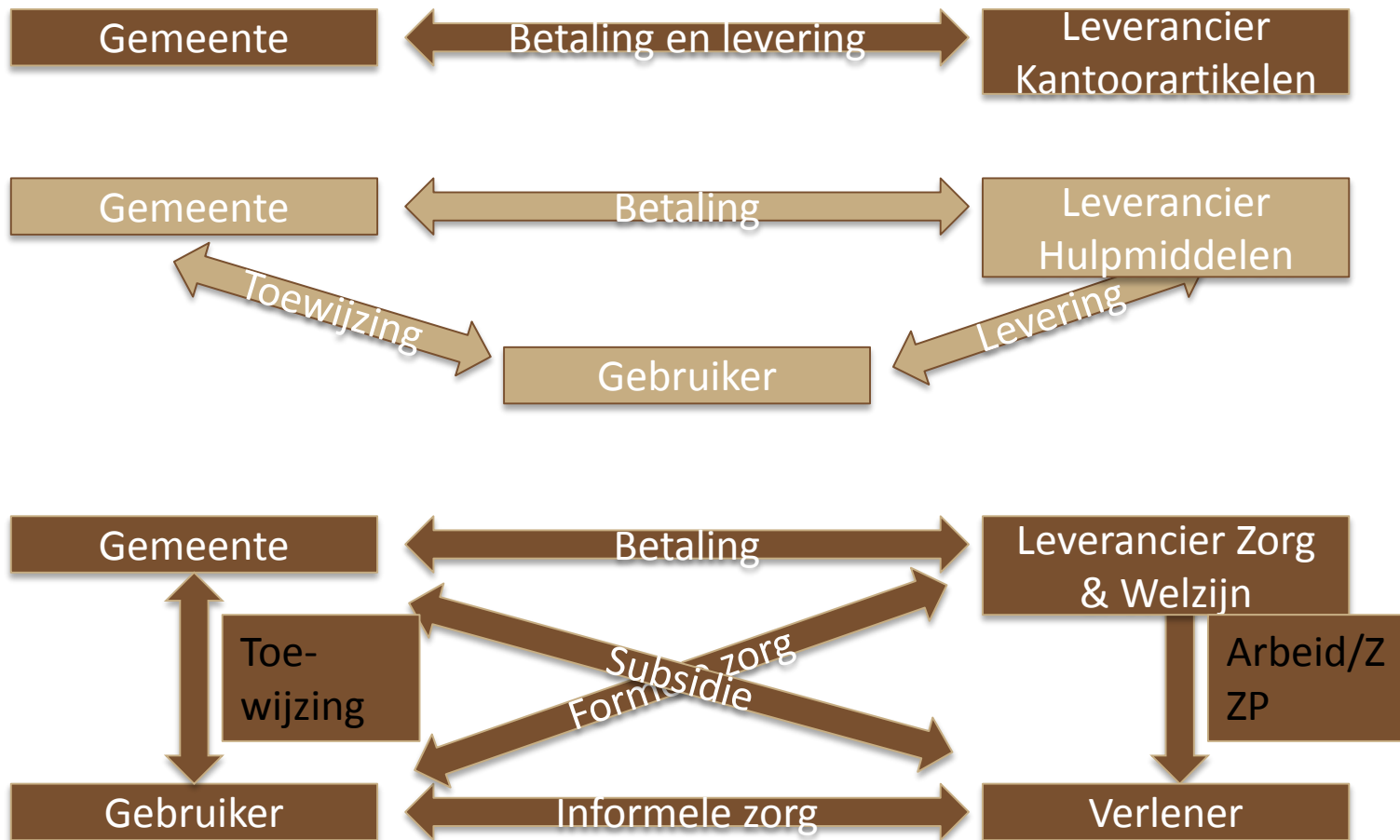
- Korte toelichting op bestuurlijk aanbesteden
- Drie juridische argumenten vóór bestuurlijk aanbesteden:
 - Argument 1: Bestuurlijk aanbesteden past binnen de nieuwe Richtlijn (en dus nieuwe wet)
 - Argument 2: Bestuurlijk aanbesteden incorporeert de beginselen van aanbesteden
 - Argument 3: Bestuurlijk aanbesteden is geen aanbesteden

De uitdaging (1/4)

- Sociale domein (Wmo, Jeugdwet, P-wet, Passend Onderwijs)
- Twee doelen gemeenten
 - Maximale participatie van inwoners
 - Binnen de gemeentelijke financiële kaders
- Eén doel zorgorganisaties
 - (Meestal) voldoende financiële middelen genereren om zorg te verlenen op de wijze zoals de zorgorganisatie voorstaat (intrinsieke inhoudelijke motivatie)
- Eén doel inwoners
 - Kwaliteit van (over)leven

De uitdaging (2/4)

- Kader waarbinnen doelen te realiseren:



De uitdaging (3/4)

- Onzekerheid
 - Inhoud: problemen en oplossingen; taal
 - Sociaal: belangen, doelstellingen & percepties
 - Institutioneel: formele en informele regels
- Complexiteit
 - Het sociaal domein is een complex adaptief systeem van mensen, organisaties en interacties dat zich voortdurend ontwikkelt en aanpast. Wat je observeert op het macroniveau leidt niet tot vooraf vast te stellen conclusies op het microniveau. En vice versa.
- Gevolg: onvoorspelbaarheid

Hoe ga je nu contracteren met deze doelstellingen, dit kader en deze onvoorspelbaarheid?

De uitdaging (4/4)

Netwerktheorie: wederzijdse afhankelijkheden maken dat niemand zijn oplossing (geheel) kan doordrukken en iedereen oplossingen (gedeeltelijk) kan blokkeren.

Oplossing: organiseren van proces in plaats van project!

Transactiekostentheorie: hoe groter de onzekerheden, hoe hoger de transactiespecifieke investeringen en hoe lager de repetitie, hoe hoger de transactiekosten. Oplossing: relatie voor inhoud (trust), van klassieke contracten naar relationele contracten

Onderhandelingstheorie: hoe lastiger het onderwerp, hoe meer betrokkenen, hoe groter de belangen, des te lastiger te starten met onderhandelen. Oplossing: beginnen met een conceptcontract en dan schrappen en aanvullen.

De kern van Bestuurlijk aanbesteden:

- 1) Overeenkomst met spelregels
 - 2) Overeenkomst(en) met diensten en prijzen
 - 3) Een adviesgroep (“fysieke overlegtafel”)
 - 4) Een website voor informatiedeling en contractering
 - 5) Publicatie op TenderNed
- Bestuurlijk aanbesteden probeert “inclusief” te organiseren en daarbij de cliënt werkelijk centraal te stellen (zelfbeschikking!). Daarbij past volledige keuzevrijheid voor cliënten, ondersteund door de overheid en beperkt alleen door kwalitatieve randvoorwaarden aan dienstverleners en dienstverlening.
 - **Alle** ondernemers die voldoen aan de voorwaarden komen in aanmerking voor de overeenkomsten genoemd onder 1) en 2).
 - Op de website onder 4) zijn voor eenieder agenda’s en notulen van de adviesgroep onder 3) te vinden. Ook staan daar de contracten en formulieren waarmee alle ondernemers kunnen inschrijven.

Bestuurlijk aanbesteden: de juridische analyse

Argument 1: Bestuurlijk aanbesteden past binnen de nieuwe Richtlijn

Argument 2: Bestuurlijk aanbesteden
past de beginselen van aanbesteden
toe

Argument 3: Bestuurlijk aanbesteden
is geen aanbesteden

Argument 1

BA past binnen de nieuwe Richtlijn

- 1) BA past binnen de nieuwe
procedure voor sociale diensten
 - Overweging 114 Richtlijn
 - Artikel 74 e.v. Richtlijn
- 2) BA gebruikt onverplicht(!)
modaliteiten uit de nieuwe
Richtlijn
 - Marktconsultaties (art. 40)
 - Dynamisch aankoopstelsel
(overweging 63, art. 34)
 - Selectie- en gunningscriteria (art.
67 lid 2)
 - Wijzigingen van contractuele
afspraken (artt. 71 & 72)

Bestuurlijk aanbesteden blijft na 18 april 2016 gewoon mogelijk

Argument 1: Bestuurlijk aanbesteden
past binnen de nieuwe Richtlijn

**Argument 2: Bestuurlijk aanbesteden
past de beginselen van aanbesteden
toe**

Argument 3: Bestuurlijk aanbesteden
is geen aanbesteden

Argument 2

BA past de beginselen van aanbesteden toe

1) Algemeen

- Artikel 18 Richtlijn

2) Gelijkheidsbeginsel

- Suchi di Frutta, r.o. 110
- Overweging 58 Richtlijn

3) Transparantiebeginsel

- Suchi di Frutta, r.o. 111

4) Proportionaliteitsbeginsel

- Aanbestedingswet

**Bestuurlijk aanbesteden
blijft na 18 april 2016
gewoon mogelijk**

Argument 1: Bestuurlijk aanbesteden
past binnen de nieuwe Richtlijn

Argument 2: Bestuurlijk aanbesteden
past de beginselen van aanbesteden
toe

**Argument 3: Bestuurlijk aanbesteden
is geen aanbesteden**

Argument 3

BA is geen aanbesteden

1) Overweging 4 Richtlijn

- Gemeenten en zorgorganisaties proberen het systeem van BA door te ontwikkelen zodat ook de transformatie van de gedecentraliseerde zorg van de grond kan komen. Gaat dat lukken?
- Grootste risico's
 - Gemeenten die willen managen “old school”, de ambtenaar die om 17.00h naar huis wil; terugdringen aantal ondernemers, beperken keuzes voor inwoners.
 - Gemeenten die alleen nog oog hebben voor de relatie (“strategisch partnerschap”), men moet wel gezond zaken doen, klant is de inwoner. Een netwerk moet geen bolwerk worden.
 - Te veel nadruk op de noodzaak van “willekeur” om maatwerk te leveren. Ook in de contractering.



ABOUKIR & ROBBE
ADVOCATEN



Kromme Nieuwegracht 12-B
3512 HG Utrecht
030 227 0613
www.ar-advocaten.nl
info@ar-advocaten.nl