

Aanbestedingsalert

Wees proactief als je bezwaren hebt!

Significant Synergy deelt regelmatig interessante jurisprudentie op het gebied van aanbesteden. Deze keer een casus over proactief klagen bij aanbestedingen.

De provincie Utrecht heeft samen met DOVA (hierna: de Provincie) een Europese openbare aanbesteding georganiseerd voor onder meer het ontwikkelen van een dynamisch reizigersinformatiesysteem.

Inschrijver Ferranti wijst de Provincie in het kader van de nota van inlichtingen op enkele bezwaren in de aanbestedingsstukken. De Provincie besluit deze bezwaren naast zich neer te leggen. Ondanks deze reactie besluit Ferranti tóch een inschrijving in te dienen. Uiteindelijk wint Ferranti de aanbesteding niet.

Ferranti maakt een kort geding aanhangig, waarin zij haar bezwaren uit de nota van inlichtingen herhaalt. De Provincie stelt hier dat Ferranti zich niet meer op de gestelde bezwaren kan beroepen, omdat deze haar rechten heeft verwerkt. Ferranti had meteen een kort geding aanhangig moeten maken. Zij baseert zich hierbij op het zogenaamde Grossmann-arrest.

De voorzieningenrechter gaat hierin niet mee. Ferranti heeft in het kader van de nota van inlichtingen haar bezwaren met betrekking tot de aanbestedingsprocedure al naar voren gebracht. Deze bezwaren waren dus vóór het verstrijken van de inschrijvingstermijn bekend bij de Provincie, welke daarmee de mogelijkheid had om aan de bezwaren tegemoet te komen. Dat de Provincie dit heeft nagelaten is haar goed recht, maar dit betekent niet dat Ferranti de vóór het verstrijken van de inschrijvingstermijn aangekaarte bezwaren niet naar voren kan brengen. Dit kan ook niet worden opgemaakt uit het Grossmann-arrest.

Juridisch gezien

- (i) Uit het Grossmann-arrest volgt niet dat van een proactieve inschrijver kan worden verlangd dat hij een kort geding opstart onmiddellijk nadat aan hem duidelijk wordt dat de aanbestedende dienst de bezwaren verwerpt.
- (ii) Het uitgangspunt van het Grossmann-arrest is dat er geklaagd moet worden op het moment dat de aanbestedende dienst er nog wat aan kan doen.

Het resultaat

Algemeen:

De voorzieningenrechter oordeelt dat:

- Het indienen van een inschrijving betekent niet dat een inschrijver akkoord is gegaan met reeds gestelde bezwaren: juist door 'onder protest' in te schrijven kan een inschrijver duidelijk maken dat hij zijn eerder aangekaarte bezwaren handhaaft;
- Het feit dat de aanbestedingsstukken bepalen dat een marktpartij zich door inschrijving conformeert aan in de aanbestedingsstukken gestelde voorwaarden, staat niet in de weg aan het indienen van reeds eerder aangehaalde bezwaren tijdens een kort geding.

In relatie tot de praktijk:

- ✓ Stel je proactief op: als je bezwaren hebt, is het aan te raden deze al tijdens de vragenronde kenbaar te maken. Doe je dit niet, dan mag je deze bezwaren niet meer in een kort geding naar voren brengen;
- ✓ Heb je nog interesse in de opdracht, en heb je je bezwaren gemeld, laat je dan niet weerhouden om tóch in te schrijven. Je mag namelijk in een later stadium nog je bezwaren aanhalen.

Handig

Bron

Rechtbank Midden-Nederland
1 november 2019, ECLI:NL:RBMNE:2019:5093

Contact

Heeft u vragen of behoefte aan advies?
Mail ons via
aanbestedingsvraagbaak@significant.nl