

THEMANUMMER:
Combinatieovereenkomst
en Mededingingswet

Vrijstellingsbesluit Combinatieovereenkomst vervallen

Per 1 januari 2009 heeft het Ministerie van Economische Zaken het Vrijstellingsbesluit Combinatieovereenkomsten (Vb CO) laten vervallen. Het betreft de vrijstelling om in combinatie te mogen aanbieden bij aanbestedingen. Voortaan worden combinatieovereenkomsten beoordeeld aan de hand van de Mededingingswet. Het ministerie van Economische Zaken heeft daartoe beleidsregels opgesteld. UNETO-VNI volgt in dat kader de ontwikkelingen op de voet en vraagt uw medewerking om goed zicht te krijgen op de toepassing van deze beleidsregels.

De Vb CO is onder politieke druk vervallen, omdat deze mogelijk concurrentie zou kunnen beperken. Naar aanleiding hiervan is het nu de vraag of er toch nog combinaties gevormd mogen worden bij het inschrijven op aanbestedingen. De kaders voor het beoordelen van dergelijke combinaties worden gesteld door de Mededingingswet. In het verlengde daarvan heeft Economische Zaken beleidsregels opgesteld om aan te geven wanneer er wel en niet in combinatie aangeboden mag worden.

Karakter beleidsregels

Deze beleidsregels voor combinatieovereenkomsten zijn bedoeld als aanwijzing van de Minister van Economische Zaken aan de Nederlandse Mededingingsautoriteit (NMa). Het betreft aanwijzingen voor de manier waarop de NMa het verbod op concurrentiebeperking uit de Mededingingswet dient uit te leggen.

Raadpleeg een jurist

Deze beleidsregels laten wat duidelijkheid betreft veel te wensen over. Zo is het in het geval van een gecombineerd E- en W-werk onduidelijk of twee bedrijven die beide

disciplines in huis hebben én voldoende capaciteit in huis hebben om het complete werk zelf te kunnen uitvoeren, in combinatie mogen aanbieden om de risico's te spreiden. Ook in veel andere gevallen is niet duidelijk of een combinatieovereenkomst strijdig is met de Mededingingswet. We moeten u daarom helaas adviseren beroep te doen op een jurist die is gespecialiseerd in aanbestedingsrecht. Feit blijft dat zelfs een jurist nooit volledig uitsluitel zal kunnen geven, omdat de NMa uiteindelijk de beoordeling doet en beslist. Voor vragen of een nadere toelichting kunt u contact opnemen met de juristen van UNETO-VNI.

Graag uw reactie vóór 17 maart a.s.

Economische Zaken inventariseert op dit moment wat opdrachtgevers en inschrijvers van de beleidsregels vinden. Het ministerie wil vooral nagaan in hoeverre de beleidsregels duidelijkheid bieden. Om die reden wil UNETO-VNI zoveel mogelijk praktijkervaringen verzamelen, zodat we vanuit de brancheorganisatie de belangen van de installatiebranche kunnen aankaarten en verdedigen. Daarom verzoeken wij u uw praktijkervaringen met de toepassing van de beleidsregels in te sturen **vóór 17 maart 2009**.

- Schriftelijk: UNETO-VNI, t.a.v. Margreet van Deurzen of Jerry Blok, Postbus 188, 2500 AD Zoetermeer
- Email: m.vandeurzen@uneto-vni.nl of j.blok@uneto-vni.nl



Beleidsregels Economische Zaken

De beleidsregels van Economische Zaken beschrijven in welke gevallen een combinatieovereenkomst wel in strijd is met de Mededingingsregels en in welke gevallen dat niet het geval is. We zetten de belangrijkste punten op een rij.

Twee uitgangspunten

1. Elk bedrijf is en blijft verantwoordelijk voor zijn gedrag en voor naleving van de Mededingingswet als het een combinatieovereenkomst sluit.
2. De beleidsregels hebben een algemene strekking. De NMa zal een combinatieovereenkomst dus telkens op basis van de concrete situatie en de economische context beoordelen. De specifieke omstandigheden zijn dus medebepalend voor de beoordeling.

Niet in strijd met Mededingingswet:

Een combinatieovereenkomst

- tussen bedrijven die geen concurrent van elkaar zijn;
- tussen bedrijven die tot hetzelfde concern behoren;
- tussen bedrijven die wel concurrent van elkaar zijn, maar de opdracht niet zelfstandig kunnen uitvoeren;
- die geen merkbare beperking van concurrentie oplevert;
- die tot stand is gekomen op uitdrukkelijk verzoek van de opdrachtgever.

Wel in strijd met Mededingingswet

Een combinatieovereenkomst die

- afspraken bevat over prijzen, onderlinge verdeling van

opdrachten, afscherming van markten of verdringing van marktpartijen en betrekking heeft op meerdere werken;

- afgesloten is door partijen die ieder in staat zijn zelfstandig de opdracht uit te voeren;
- waaruit blijkt dat slechts één partij de gehele opdracht uitvoert en de tweede partij alleen pro forma deelneemt.

Uitzonderingen

Naast deze beleidsregels blijft de algemeen geformuleerde uitzondering op een combinatieverbod van artikel 6 lid 3 Mededingingswet van toepassing. Om hiervoor in aanmerking te komen, moet voldaan worden aan de volgende vier voorwaarden:

1. De combinatieovereenkomst draagt bij aan een objectief meetbare verbetering van de productie of distributie of levert een objectief meetbare technische of economische vooruitgang op.
2. De beoogde voordelen komen voor een redelijk deel ten goede aan de opdrachtgever. Oftewel, de bedrijven moeten kunnen aantonen dat ook de klant profiteert van de voordelen van de combinatie.
3. De combinatieovereenkomst beperkt de concurrentie niet verder dan strikt noodzakelijk is om de beoogde voordelen te verwezenlijken (proportionaliteit).
4. Er blijft voldoende ruimte voor concurrentie. Met andere woorden, er moeten genoeg aanbieders overblijven om effectieve concurrentie te waarborgen.

Gevraagd:

Voorbeelden onevenwichtige bestekbepalingen

Binnenkort verschijnt de eerste uitgave van de 'Lijst Onevenwichtige Bepalingen'. We streven ernaar de lijst zo compleet mogelijk te maken. Stuur daarom voorbeelden van onevenwichtige bestekbepalingen snel naar Margreet van Deurzen, m.vandeurzen@uneto-vni.nl.

Uiteraard kunt u ook voor vragen over onevenwichtige bepalingen, bijvoorbeeld over onredelijke risico's, terecht bij Margreet van Deurzen, tel. 079 - 325 60 50.

Praktijkcursus Aanbesteden op 4 juni 2009

De praktijkcursus Aanbesteden is een op de praktijk gerichte workshop, die praktische handvatten biedt aan onder andere commerciële managers, calculators en projectleiders. De cursisten gaan naar huis met kennis die zij direct kunnen toepassen in hun dagelijkse werk.

- Wanneer?** Donderdag 4 juni 2009 van 9.00- 16.00 uur
Waar? Gebouw UNETO-VNI te Zoetermeer, Bredewater 20
Kosten? € 99,- exclusief BTW
Aanmelden! Via het Cursusloket of bij Margreet van Deurzen, tel. 079 - 325 06 50, m.vandeurzen@uneto-vni.nl

Colofon

SMI mail is een uitgave van UNETO-VNI en verschijnt 10 keer per jaar.

Redactie: Margreet van Deurzen

Eindredactie en opmaak: CommSa BV, Pijnacker

Meer informatie: Pieter van den Eijnden of Margreet van Deurzen

T 079 325 06 50 | E info@smiweb.nl | W www.smiweb.nl