

In dit nummer

- Onbeperkte aansprakelijkheid
- Uit de praktijk
- Ondertekening K- verklaring
- Workshop op maat

Praktijkcursus Aanbesteden 19 juni: nog enkele plaatsen beschikbaar

SMI organiseert in juni twee Praktijkcursussen Aanbesteden:
- op 14 juni is de cursus volgeboekt;
- op 19 juni zijn nog enkele plaatsen beschikbaar.
Deze cursus wordt telkens voor maximaal 16 deelnemers georganiseerd, dit om de interactie tussen de deelnemers te waarborgen. Dus heeft u interesse, meld u dan snel aan. Dat kan telefonisch op 079- 323 77 62 of via info@smiweb.nl.

Onbeperkte aansprakelijkheid

In SMIMail besteden we regelmatig aandacht aan het fenomeen 'wurgbepalingen'. Daarmee wordt bedoeld dat de aanbesteder steeds meer risico's afschuift op de aannemer, waardoor zijn aansprakelijkheid steeds groter wordt. Dergelijke risico's zijn vaak niet eens meer te prijzen. Bovendien mag de inschrijver bij de aanbesteding geen enkel voorbehoud maken, dus ook niet ten aanzien van onredelijke risico's.

Rijkswaterstaat, één van de grootste opdrachtgevers in Nederland, heeft in zijn standaardcontract (DBFM) diverse bepalingen opgenomen die tot onbeperkte aansprakelijkheid van de aannemer leiden. Dat wijkt dus sterk

af van de algemene voorwaarden die in Breed Overleg door de diverse partijen binnen de bouwbranche zijn vastgesteld, de UAV(-ti) en UAV - GC.

Dat vinden we onredelijk, te meer omdat Rijkswaterstaat als opdrachtgever een voorbeeldfunctie heeft. SMI is dus fel tegen het afwijken van de algemene voorwaarden of andere onredelijke bepalingen, zonder dat dit in de prijs of aanbidding verdisconteerd kan worden. Dit werkt immers in het nadeel van de inschrijvende partij. In overleg met andere partijen heeft SMI een project opgestart om te bekijken hoe deze trend een halt toegeroepen kan worden.

Uit de praktijk: € 1500 voor eenvoudig bestek te duur

De verbetering van een intern communicatiesysteem voor een zorginstelling wordt aanbesteed. De bestekstukken kunnen worden aangevraagd tegen betaling van € 1500. Volgens de aanbesteder wordt dit bedrag in rekening gebracht om de kosten voor het aanpassen van de bestaande tekeningen en andere stukken te dekken.

Kan dit? Dat was de vraag die een SMI-deelnemer ons

stelde. Uiteraard hebben we daar actie op ondernomen, want de aanbesteder mag wel de kosten voor een afdruk of kopie in rekening brengen. Hij mag echter geen bedrag in rekening brengen om architectkosten of andere soortgelijke kosten te dekken. SMI heeft dan ook bezwaar aangekend en na overleg heeft de aanbesteder zijn de bestekskosten verlaagd.

Ondertekening K-verklaring

In de K-verklaring verklaart de bestuurder van de inschrijvende onderneming dat zijn aanbieding niet tot stand gekomen is op een wijze die in strijd is met de mededingingsregels. Onder het ARW 2005 is de inschrijver verplicht de K-verklaring bij de inschrijving bij te voegen. Deze K-verklaring heeft al vaak voor de nodige rechtspraak gezorgd. Recentelijk was deze rechtsgeldige ondertekening van de K-verklaring het onderwerp van een Kort Geding.

Originele handtekening: lastig

Het ARW 2005 schrijft voor dat een K-verklaring ondertekend moet worden door een 'bestuurder'. Hiermee wordt bedoeld de statutair bestuurder, zoals die in het register van de Kamer van Koophandel staat vermeld. Deze eis stuit echter op praktische bezwaren. Allereerst is de statutair bestuurder - gezien zijn functie - niet inhoudelijk en direct betrokken bij projecten en kan hij dat ook niet zijn. Dat betekent dus dat hij moet tekenen voor zaken, die hij inhoudelijk niet onder zijn hoede heeft. Dus niet de statutair bestuurder, maar diegene die binnen het bedrijf wel direct verantwoordelijk is voor het project, is de aangewezen persoon om de K-verklaring te ondertekenen.

Geen volmacht!

Een tweede praktisch probleem betreft de verplichting dat de handtekening origineel moet zijn. U herkent het wel: de betreffende persoon is ziek, met vakantie of gezien zijn agenda niet beschikbaar om in de hectiek van het moment te tekenen op de dag dat inschrijving de deur uit moet. Dit probleem wordt veelal opgelost door middel van het verlenen van een bijzondere volmacht aan de projectverant-

woordelijke. Immers, de verantwoordelijke voor het project is nauw betrokken bij de inschrijving en is eigenlijk de aangewezen persoon om te verklaren dat de inschrijving integer tot is gekomen. Daarnaast is hij altijd wel in de gelegenheid om de K-verklaring tijdig van een originele handtekening te voorzien.

Recentelijk heeft een rechter een streep gehaald door deze praktijk: de gevolmachtigde mocht de K-Verklaring niet tekenen. Het betrof de zaak Waterschap Eem & Vallei versus Aan de Stegge.

Contraverklaring

Voor het eerste probleem heeft een van onze deelnemers een oplossing gevonden: hij laat de projectverantwoordelijke aan de statutair bestuurder verklaren dat de totstandkoming van de betreffende inschrijving overeenkomstig de mededingingswetgeving is. De statutair bestuurder, waarvan de originele handtekening vereist is, kan dit dus ook in de K-verklaring verklaren. Zo'n interne verklaring heet ook wel de "contraverklaring".

Praktisch oplossen

Het tweede probleem, namelijk het niet beschikbaar zijn van de statutair bestuurder op het moment vlak voor de inschrijfdatum, is moeilijker op te lossen. Dit valt waarschijnlijk te ondervangen door de statutair bestuurder helemaal aan het begin van het inschrijvingstraject de K-verklaring te laten tekenen. Deze verklaring kan dan later met de details van het project worden aangevuld. Wij merken wel op dat hierbij enige voorzichtigheid geboden is, want deze praktische oplossing is nog niet door een rechter getoetst.

Workshop op maat

SMI organiseert regelmatig workshops op maat voor de deelnemende bedrijven, en met succes. In 2006 hebben zo'n tien deelnemers hiervan gebruik gemaakt. Op maat betekent dat het programma en het aantal dagdelen in overleg worden vastgesteld. Zo kunnen alle thema's uit de Praktijkcursus Aanbesteden behandeld worden. Deze formule is vooral interessant voor bedrijven waar meerdere medewerkers kennis van het aanbesteden nodig hebben voor hun werk.

Bij voorkeur geven we deze workshops voor vier tot tien deelnemers.

De workshop kan op het kantooradres van SMI in Zoetermeer worden gegeven of op een andere locatie in uw eigen regio. De workshop kan in overleg ook voor verschillende collega-bedrijven georganiseerd worden. De kosten per half dagdeel: € 395 inclusief reiskosten.