

Ministerie van Economische Zaken
en Klimaat

> Retouradres Postbus 20401 2500 EK Den Haag

De Voorzitter van de Eerste Kamer
der Staten-Generaal
Binnenhof 22
2513 AA DEN HAAG

Chief Economist

Directie Mededinging en
Consumenten

Bezoekadres

Bezuidenhoutseweg 73
2594 AC Den Haag

Postadres

Postbus 20401
2500 EK Den Haag

Overheidsidentificatienr

00000001003214369000

T 070 379 8911 (algemeen)

F 070 378 6011 (algemeen)

www.rijksoverheid.nl/ezk

Datum 12 februari 2021
Betreft Ontwerpbesluit wijziging Aanbestedingsbesluit in verband met
wijziging Gids Proportionaliteit (rechtsverwerkingsclausules)

Ons kenmerk

CE-MC / 21028138

Bijlage(n)

1. Ontwerpbesluit
2. Nota van toelichting bij het
Ontwerpbesluit
3. Geconsolideerde gewijzigde
Gids proportionaliteit
4. Ontwerppublicatiebesluit
Gids proportionaliteit
5. Advies van de
Adviescommissie Gids
proportionaliteit

Geachte Voorzitter,

Hierbij stuur ik u het Ontwerpbesluit tot wijziging van het Aanbestedingsbesluit in verband met de wijziging van de Gids proportionaliteit met betrekking tot rechtsverwerkingsclausules.¹ De wijziging ziet op rechtsverwerkingsclausules in aanbestedingsprocedures. U vindt bijgevoegd de nota van toelichting en de geconsolideerde gewijzigde Gids proportionaliteit.

Ontwerpbesluit wijziging Aanbestedingsbesluit in verband met wijziging Gids Proportionaliteit (rechtsverwerkingsclausules)

Het Aanbestedingsbesluit wijst de Gids proportionaliteit aan als het richtsnoer met handvatten voor een redelijke toepassing van het proportionaliteitsbeginsel in aanbestedingsprocedures. De wijziging heeft als doel om buitensporige toepassing van rechtsverwerkingsclausules in te perken. Publieke opdrachtgevers gebruiken rechtsverwerkingsclausules vanuit de gedachte dat ondernemers onvolkomenheden in een aanbesteding zo snel mogelijk aankaarten.

Rechtsverwerkingsclausules vinden hun oorsprong in het arrest Grossmann (C-230/02) van het Hof van Justitie van de Europese Unie van 12 februari 2004. In sommige gevallen maken opdrachtgevers echter gebruik van zeer strikte formuleringen van de rechtsverwerkingsclausules. Dit leidt tot rechtsverwerking in gevallen waarin dat onredelijk is en resulteert in een gevoel van onrechtvaardigheid bij opdrachtnemers.

Adviescommissie Gids proportionaliteit

De Adviescommissie Gids proportionaliteit heeft op verzoek van het ministerie van Economische Zaken en Klimaat een advies uitgebracht over de inperking van de buitensporige toepassing van rechtsverwerkingsclausules. Ik deel het advies als bijlage bij deze kamerbrief.

¹ Hiermee geef ik invulling aan mijn toezegging aan het lid Palland (CDA) tijdens het AO Aanbesteden (30 oktober 2019) om de Kamer te informeren over het beleid ten aanzien van rechtsverwerkingsclausules (Kamerstuk 34.252, nr. 19).

Chief Economist
Directie Mededinging en
Consumenten

Ons kenmerk
CE-MC / 21028138

Voorhangprocedure

Er geldt een voorhangprocedure voor een wijziging van de Gids proportionaliteit zoals opgenomen in de Aanbestedingswet 2012.² Ik stel uw Kamer graag vier weken vanaf ontvangst van deze brief in de gelegenheid om zich uit te spreken over het ontwerpbesluit voordat ik het ontwerpbesluit aan de Raad van State voorleg.

Een gelijklopende brief heb ik verzonden aan de Voorzitter van de Tweede Kamer der Staten-Generaal. Tegelijkertijd met deze brief is de Voorzitter van de Tweede Kamer de brief 'Uitwerking van maatregelen voor verbeterde rechtsbescherming bij aanbesteden' toegezonden.³

Hoogachtend,

mr. drs. M.C.G. Keijzer
Staatssecretaris van Economische Zaken en Klimaat

² Artikel 1.10, lid 5, artikel 1.13, lid 5 en artikel 1.16, lid 5 van de Aanbestedingswet 2012.

³ Het betreft de uitwerking van het brede pakket maatregelen om de rechtsbescherming bij aanbesteden te verbeteren zoals aangekondigd in de Kamerbrief over onderzoek naar rechtsbescherming bij aanbesteden en beleidsconclusies (Kamerstuk 34 252, nr. 13) en de beantwoording schriftelijke vragen lid Palland (Aanhangsel Handelingen 2019-20, nr. 582).