

COLUMN PAUL SEVERIJN



MR. P.J.P. SEVERIJN IS MEDE-EIGENAAR VAN EEN ADVOCATENKANTOOR. HET ROTTERDAMSE BUREAU IS GESPECIALISEERD IN BOUWRECHT EN AANBESTEDINGSRECHT.

Dubbel inschrijven

Soms gebeuren er dingen in het aanbestedingsrecht die niet logisch lijken. Zo'n voorbeeld betreft de situatie dat een inschrijver voor een werk twee prijzen indient. Het indienen van twee prijzen is natuurlijk wel mogelijk indien varianten (vroegere alternatieven) zijn toegestaan.

Het is echter al enige malen in Nederland voorgekomen dat een inschrijver een hogere en een lagere prijs indient voor hetzelfde werk. Is dat dan toegestaan? Het ARW 2005 noch het BAO en het BASS bevatten voorschriften omtrent het aantal inschrijvingen dat een inschrijver mag doen. De regelingen zwijgen hierover.

Aanbestedingsrechtelijk lijkt er weinig bezwaar te bestaan tegen het twee keer inschrijven op hetzelfde werk, immers het hogere bedrag wordt onmiddellijk geëlimineerd door de lagere inschrijving.

Het mag dan niet logisch zijn dubbel in te schrijven als de laagste prijs het gunningscriterium is, maar dat ligt anders als de economisch meest voordelige aanbidding belangrijk is. Naast de prijs spelen in dat geval immers ook andere criteria een rol. Stel: de uitvoeringsduur is van belang. Dan is het denkbaar dat met verschillende plannings wordt gewerkt om vervolgens af te wachten welke het beste scoort.

Reeds enige malen heeft de rechter zich hierover moeten uitlaten. Zo oordeelde de rechtbank Den Haag dat het niet is toegestaan met twee inschrijfsommen te werken. In de onderhavige zaak had een inschrijver verklaard met een gewone prijs en een stuntprijs te hebben ingeschreven om inzicht te krijgen in zijn marktpositie. De gedachtegang vond geen genade in de ogen van de Haagse rechtbank en die inschrijver had dus het nakijken. Ook in andere uitspraken zijn dit soort inschrijvingen ongeldig verklaard.

Strategisch inschrijven mag. Daar is voldoende jurisprudentie over. Waarom dan ook niet dubbel inschrijven toelaten? Het gaat er toch om dat een aanbesteder de scherpste prijs krijgt en geen enkel aanbestedingsrechtelijk belang verzet zich ertegen indien meerdere aanbiddingen worden gedaan.

Ook mededingingsrechtelijk lijkt geen bezwaar tegen dubbel inschrijven. Dat is anders als een aannemer in meerdere combinaties participeert die alle op een werk inschrijven. In zo'n situatie draagt de aannemer kennis van aanbiddingen van concurrenten en zulks is niet toegestaan. Het is dan ook gebruikelijk dat in aanbestedingsdocumenten het wordt verboden om in meer dan één combinatie te participeren. Daarnaast valt het op dat aanbesteders in hun aanbestedingsdocumenten ook opnemen dat dubbel inschrijven niet is toegestaan.

De stand van de jurisprudentie is op dit moment dusdanig dat dubbel inschrijven nog nooit door een rechter is gehonoreerd.