

## Verzonden per e-mail

Aan:  
De voorzitter van de stuurgroep van de  
gezamenlijke rekenkamer(commissie)s  
De heer R.M.C. Strijker

NV HVC Jadestraat 1  
1812 RD Alkmaar  
Postbus 9199  
1800 GD Alkmaar

Telefoon (072) 5411 311  
Fax: (072) 5411344  
www.hvcgroep.nl

ING 65.10.04.500  
Rabobank 37.64.50.010  
K.v.K. nr. 37061260  
BTW nr NL 8106.96.459.B.01

datum : 30 april 2014  
onderwerp : aanbesteding

uw kenmerk :  
uw brief van :

ons kenmerk : JZD  
bijlage(n) :

Geachte heer Strijker,

Bij bericht van 17 april 2014 heeft u namens de stuurgroep van de gezamenlijke rekenkamer(commissie)s HVC verzocht haar visie te geven omtrent de aanbestedingsrechtelijke houdbaarheid van de wijze waarop de deelnemende gemeenten opdrachten tot afvalverwerking aan HVC gunnen. HVC geeft hierbij gevolg aan dat verzoek.

In voornoemd bericht verwijst de stuurgroep naar een door IPR Normag opgesteld memorandum van 16 april 2014. Daarin wordt aangegeven dat, op basis van een door IPR Normag uitgevoerde inventarisatie, bij een aantal gemeenten geen besluit is gevonden waarbij expliciet een uitsluitend recht aan HVC is verleend voor het verwerken van afval. Ingevolge art. 2.24 aanhef en sub a van de Aanbestedingswet (voorheen: art. 17 Bao) vormt een uitsluitend recht evenwel een van de gronden voor het aannemen van een uitzondering op de aanbestedingsplicht, die voor het gunnen van dergelijke opdrachten in beginsel op de gemeenten rust.

HVC merkt in dat verband allereerst op dat, naast de hierboven aangehaalde "uitsluitend recht-uitzondering", onderhandse gunning (dus zonder aanbesteding) van opdrachten tot afvalverwerking ook mogelijk is wanneer een beroep kan worden gedaan op de zgn. "quasi-inbestedings-uitzondering". Die uitzonderingsgrond is ontwikkeld in de rechtspraak van het Hof van Justitie van de EU en is thans gecodificeerd in art. 12 van de nieuwe aanbestedingsrichtlijn (Richtlijn 2014/24/EU). Het gerechtshof Den Haag heeft in een arrest van 15 december 2009 geoordeeld dat de Gemeente Westland, voor de onderhandse gunning van opdracht tot afvalverwerking aan HVC, in de omstandigheden van dat geval een beroep op laatstgenoemde uitzonderingsgrond toekwam. Dat oordeel is ook door de Hoge Raad bevestigd bij arrest van 18 november 2011. Ondanks deze uitspraken valt echter niet uit te sluiten dat de quasi-inbestedings-uitzondering in andere gevallen mogelijk geen soelaas biedt.

Omdat zowel de gemeenten als HVC er belang bij hebben dat de afvalverwerkingsrelatie tussen de gemeenten en HVC zo robuust mogelijk is, heeft HVC het dan ook steeds als zeer wenselijk beschouwd dat de deelnemende gemeenten (in ieder geval mede) een beroep toekomt op de "uitsluitend recht-uitzondering". Daarvoor dienen zij, zoals gezegd, een uitsluitend recht aan HVC te verlenen. Voor zover (een of enkele van de) deelnemende gemeenten nog niet zouden hebben voorzien in de (expliciete) verlening van een dergelijk uitsluitend recht, heeft het naar de mening van HVC sterk de voorkeur dat de betreffende gemeenten daar zo spoedig mogelijk alsnog toe overgaan. Dit zou eventueel kunnen geschieden gelijktijdig met de toekenning van het uitsluitend recht voor de verwerking van

kunststofverpakkingsafval, dat veel van de deelnemende gemeenten voornemens zijn te verlenen met het oog op de veranderde regelgeving op dat punt per 1 januari 2015. Op die wijze wordt de afvalverwerkingsrelatie tussen de desbetreffende gemeenten en HVC vanuit aanbestedingsrechtelijk oogpunt verder versterkt.

Wij verwachten u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Met vriendelijke groet,  
NV HVC

A handwritten signature in black ink, consisting of a stylized 'W' followed by a horizontal line extending to the right.

Ir. W.C.H. van Lieshout MBA