

KORTOM

ZO ZIT DAT

In deze rubriek geeft een jurist antwoord op een vraag van een BNA-bureau.



Heleen s'Jacob. Foto: Theo Smitz

Mogen aanbestedende diensten zomaar afwijken van de branchevoorwaarden?

Oprichters wijken de laatste tijd steeds meer af van de DNR. Mag een opdrachtgever bijvoorbeeld – in afwijking van de branchevoorwaarden – uitbreiding van de aansprakelijkheid bedingen? De Commissie van Aanbestedingsexperts adviseerde hierover onlangs bij een aanbesteding van vervoersdiensten en oordeelde streng. Hoewel het advies van de Commissie betrekking heeft op de vervoersbranche, is het evengoed van toepassing op de architectenbranche.

Waar ging het om? De aanbestedende dienst verklaarde haar eigen inkoopvoorwaarden van toepassing. Dit betekende dat de vervoerder voor een hoger bedrag aansprakelijk zou zijn dan op basis van haar branchevoorwaarden gebruikelijk was. Verder gingen de branchevoorwaarden uit van aansprakelijkheid voor directe schade. De opdrachtgever wilde dit oprekken tot indirecte schade. Is deze uitbreiding van de aansprakelijkheid in strijd met voorschrift 3.9D van de *Gids Proportionaliteit*?

Het proportionaliteitsbeginsel houdt rekening met de risico's die de aanbestedende dienst loopt maar kijkt ook naar de gebruikelijke aansprakelijkheid in de betreffende branche en naar de opdracht. De Commissie sluit in haar advies aan bij de *Gids Proportionaliteit* en bepaalt dat de uitbreiding van aansprakelijkheid in deze kwestie disproportioneel is. De uitbreiding wijkt namelijk sterk af van de gebruikelijke branchevoorwaarden.

Wat betekent dit voor architecten? Wil de aanbestedende dienst afwijken van de DNR dan zal zij dit goed moeten motiveren. Een uitbreiding van de aansprakelijkheid is wel mogelijk mits deze in verhouding staat tot de risico's die verbonden zijn aan een opdracht. Daarnaast is natuurlijk van belang dat de uitbreiding van de aansprakelijkheid nog wel verzekeraar is tegen redelijke tarieven en voorwaarden. Uiteindelijk betekent dit dat aanbestedende diensten terughoudend moeten omgaan met afwijken van branchevoorwaarden.

Mr H.N. s'Jacob, Bentham Gratama advocaten in Zwolle



Meer informatie over het juridisch spreekuur vindt u op www.bna.nl/Voor-leden/Advies