**Commentaren bij het bestek**

\*(1) Artikel 9, § 4, eerste lid, van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 bepaalt wat volgt: “Er mag slechts worden afgeweken van de andere verplichte bepalingen dan die bedoeld in de paragrafen 2 en 3 van dit artikel, voor zover de bijzondere eisen van de betrokken opdracht dit noodzakelijk maken. De lijst van de bepalingen waarvan wordt afgeweken, wordt uitdrukkelijk vooraan in het bestek vermeld.

De afwijkingen op de artikelen 10, 12, 13, 18, 25 tot 30, 38/9, §§ 1 tot 3, 38/10, §§ 1 tot 3, 44 tot 61, 66, 68, 70 à 73, 78, 79 tot 81, 84, 86, 96, 121, 123, 151 en 154 van dit besluit worden uitdrukkelijk gemotiveerd in het bestek. Indien de motivering in het bestek ontbreekt, wordt de afwijking in kwestie voor niet geschreven gehouden. Deze sanctionering geldt niet in geval van een door de partijen ondertekende overeenkomst.”

Zo er in het bestek wordt afgeweken van een of meer verplichte bepalingen, dienen de afwijkingen vooraan in het bestek te worden vermeld. Wordt er afgeweken van de artikelen zoals opgesomd in artikel 9, § 4, 2e lid, dan past het om die afwijking in het bestek met redenen te omkleden.

\*(2) Een dergelijke overheidsopdracht kan betrekking hebben op niet alleen de schoonmaakdiensten van de lokalen maar ook, bijkomstig, op de leveringen die nodig zijn voor de schoonmaak, zoals de onderhoudsproducten en het onderhoudsmaterieel. Is de waarde van de leveringen lager dan het bedrag van de diensten, dan blijft de overheidsopdracht een “*opdracht van diensten*”. Het is echter belangrijk het voorwerp van de opdracht op nauwkeurige wijze te beschrijven in het bestek.

\*(3) Ook aangeven of de inschrijvers gehouden zijn een offerte in te dienen voor alle percelen of een offerte mogen indienen voor slechts een of enkele percelen.

De wetgeving vereist voortaan van alle aanbestedende overheden, de verplichting om de verdeling in percelen te overwegen voor werken, diensten en leveringen waarvan de geraamde bedragen gelijk of hoger zijn dan € 144.000 ZBTW.

Doen zij dit niet, dan zullen zij hun beslissing moeten motiveren.

De wetgeving heeft geen verplichting tot verderling in percelen opgelegd voor opdrachten waarvan de bedragen niet de drempel van € 144.000 ZBTW bereiken. Er wordt evenwel aangeraden om de verdeling in percelen van de opdracht te bevorderen.

\*(4) De passende vermelding kiezen.

Voor een opdracht voor schoonmaakdiensten kan het zinvol zijn gebruik te maken van de procedure van opdracht met prijslijst, daar de aanbestedende overheid niet noodzakelijk de hoeveelheden / het aantal prestaties kent die ze bij de inschrijvers zal bestellen. Zo kan ze de inschrijvers vragen een eenheidsprijs per m2 of per prestatie voor te stellen.

De aanbestedende overheid kan echter voorrang geven aan de vermelding van een forfaitaire prijs indien ze er de voorkeur aan geeft dat het bedrag voor deze prestaties een vast bedrag is. Dit forfait kan maandelijks of driemaandelijks zijn.

Tot slot, in de veronderstelling van een opdracht voor diensten en leveringen, kan de aanbestedende overheid een gemengde opdracht organiseren, namelijk een opdracht met een globale prijs voor de schoonmaakprestaties en met een prijslijst voor de bijhorende leveringen.

Dit is allemaal afhankelijk van wat de aanbestedende overheid precies wil verkrijgen aan het einde van de opdracht.

\*(5) De passende vermelding van artikel 2 kiezen: 4° = opdracht tegen globale prijs; 5° = opdracht met prijslijst; 7° = gemengde opdracht.

\*(6) Opgelet: de duur van de opdracht niet verwarren met de geldigheidstermijn van de verbintenis.

Wat betreft de mogelijkheid van verlenging: de opdracht kan een of meer verlengingen omvatten op basis van de bepalingen van het bestek.

De aanbestedende overheid dient hier dus uitdrukkelijk in te voorzien. De totale duur van de opdracht, met inbegrip van de verlengingen, mag niet meer bedragen dan vier jaar vanaf het sluiten van de opdracht (artikel 57 van de wet van 17 juni 2016). Het past te onderstrepen dat de verlenging van de opdracht:

Uitdrukkelijk moet zijn voorzien in de opdrachtdocumenten;

Geen aanleiding mag geven tot nieuwe onderhandelingen over de voorwaarden van de opdracht, zo niet kan er worden beschouwd dat het in werkelijkheid om een nieuwe opdracht gaat;

In aanmerking dient te worden genomen bij de evaluatie van de waarde van de opdracht (artikelen 25, 27 en 29 van het koninklijk besluit van 18 april 2017).

De aanbestedende overheid zou zelfs kunnen bepalen dat de opdracht stilzwijgend wordt verlengd voor opeenvolgende periodes van één jaar, tenzij een van de partijen zich daartegen verzet per aangetekend schrijven en uiterlijk XX maand(en) vóór de vervaldatum van de lopende termijn.

\*(7) Er bestaat geen enkele verplichting om een informatiesessie en/of een plaatsbezoek te organiseren. Het plaatsbezoek kan nuttig blijken in het kader van een opdracht van schoonmaakdiensten daar de inschrijvers op die manier kennis kunnen nemen van de lokalen en de oppervlakken die het voorwerp zijn van de opdracht.

Bovendien belet niets de aanbestedende overheid beide te combineren en bijvoorbeeld te bepalen dat de informatievergadering zal plaatsvinden na afloop van het plaatsbezoek.

\*(8) Tenzij de aanbestedende overheid voorziet in een informatievergadering of een vraag- en antwoordsessie na afloop van dit bezoek.

De aanbestedende overheid zou bijvoorbeeld een inventaris kunnen maken van alle vragen die de potentiële inschrijvers tijdens het plaatsbezoek stellen en vervolgens een brief met de antwoorden versturen naar alle potentiële inschrijvers.

\*(9) Aan te passen in functie van wat er van toepassing is op de opdracht en naargelang varianten al dan niet zijn toegestaan.

\*(10) Er is bewust voor gekozen om de identiteit van deze persoon niet te vermelden in het bestek met als doel de aanbestedende overheid vrij te laten om deze persoon pas op het laatste moment aan te wijzen. Deze ambtenaar is de persoon die bevoegd is voor het toezicht op en de opvolging van de uitvoering van de opdracht. De leidend ambtenaar kan worden aangewezen in het bestek of uiterlijk bij het sluiten van de opdracht, in overeenstemming met artikel 11 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013.

\*(11) Krachtens artikel 6 van de wet van 17 juni 2016 is het elke ambtenaar, openbare gezagsdrager of ieder ander persoon die op welke wijze ook aan de aanbestedende overheid verbonden is, verboden, op welke wijze ook, rechtstreeks of onrechtstreeks tussenbeide te komen in de plaatsing en de uitvoering van een overheidsopdracht zodra hij daardoor, persoonlijk of via een tussenpersoon, zou kunnen terechtkomen in een toestand van belangenvermenging met een kandidaat of inschrijver.

\*(12) De passende bepalingen kiezen:

* de forfaitaire eenheidsprijs voor zover er enkel een forfaitaire eenheidsprijs moet worden opgegeven in de offerte;
* de forfaitaire eenheidsprijzen, voluit geschreven en in cijfers (excl. btw), indien meerdere forfaitaire eenheidsprijzen in de offerte moeten worden vermeld;
* de forfaitaire globale prijs voor zover er enkel een globale prijs moet worden opgegeven in de offerte;
* de forfaitaire globale prijzen, voluit geschreven en in cijfers (excl. btw), indien meerdere globale prijzen in de offerte moeten worden vermeld;
* het totaalbedrag van de offerte, voluit geschreven en in cijfers (excl. btw), indien een totaalbedrag moet worden opgegeven in de offerte;
* het totaalbedrag van de offerte, voluit geschreven en in cijfers (incl. btw), indien een totaalbedrag moet worden opgegeven in de offerte.

\*(13) Het verdient aanbeveling een inventaris te maken van de bij de offerte te voegen documenten. Het gaat meer bepaald om de documenten bestemd ter controle van de voorwaarden inzake kwalitatieve selectie, maar ook van de regelmatigheid van de offertes (inachtneming van de technische specificaties …) en ter vergelijking van de offertes in het licht van de gunningscriteria. Het past erop toe te zien dat deze inventaris volledig is en alle documenten bevat die worden vereist in de verschillende delen van het bestek. De aanbestedende overheid kan deze inventaris ook gebruiken bij het onderzoek van de offertes.

\*(14) De passende vermelding kiezen.

\*(15) De passende vermelding kiezen.

\*(16) Een prijsherziening is niet verplicht voor opdrachten met een geraamd bedrag lager dan 120.000 euro of wanneer de initiële uitvoeringstermijn minder dan honderdtwintig werkdagen of honderdtachtig kalenderdagen bedraagt (artikel 38/7 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013).

\*(17) Deze formule verplicht de dienstverlener ertoe een winstmarge te nemen van ten minste 3%. Meent de aanbestedende overheid echter dat dit percentage te hoog of te laag is, dan mag het worden gewijzigd voor zover de aanbestedende overheid blijk geeft van redelijkheid (vooral in geval van verhoging van het percentage).

\*(18) Artikel 36, § 4 van het koninklijk besluit van 18 april 2017 is alleen van toepassing op de overheidsopdrachten van diensten in een fraudegevoelige sector, geplaatst bij openbare of niet-openbare procedure. Het zou ook mogelijk zijn om § 4 toepasbaar te maken, maar dat lijkt hier niet opportuun te zijn daar dit voor een aanbestedende overheid te dwingend zou zijn. Het is inderdaad beter om de grootst mogelijke bewegingsvrijheid te behouden.

De aandacht van de aanbestedende overheden wordt gevestigd op het feit dat ze voor zichzelf een officieuze grens kunnen bepalen op bijvoorbeeld 10% of 15% boven welke ze effectief overgaan tot de controle van de prijzen.

Zo de aanbestedende overheid beslist om artikel 36, § 4, toepasbaar te maken, kan ze de onderstaande bepalingen opnemen in het bestek:

Voor zover er ten minste vier offertes worden ingediend door geselecteerde inschrijvers, wordt elke offerte waarvan het totaalbedrag ten minste vijftien procent lager is dan het gemiddelde van de bedragen van de door deze inschrijvers ingediende offertes, ongeacht of ze al dan niet regelmatig zijn, beschouwd als een offerte waarvan de aanbestedende overheid de veronderstelde abnormaliteit van haar totaalbedrag dient te verifiëren.

Het gemiddelde van de bedragen wordt als volgt berekend:

1° wanneer het aantal offertes zeven of meer bedraagt, met uitsluiting van zowel de laagste offerte als de hoogste offertes die een kwart van alle ingediende offertes vertegenwoordigen. Kan dit aantal niet door vier worden gedeeld, dan wordt het kwart afgerond tot de hogere eenheid;

2° wanneer het aantal offertes lager is dan zeven, met uitsluiting van de laagste en de hoogste offerte.

Is er een offerte waarvan het totaalbedrag moet worden geverifieerd, dan moet de aanbestedende overheid:

1° ofwel, in de beslissing tot gunning van de opdracht, motiveren dat het totaalbedrag van de offerte niet van abnormale aard is;

2° ofwel de inschrijver uitnodigen om de nodige verantwoordingen over te leggen.

Wordt het totaalbedrag van de offerte na onderzoek van deze verantwoordingen effectief als abnormaal beschouwd, of bij gebrek aan verantwoording binnen de opgelegde termijn, dan wordt de offerte als onregelmatig beschouwd.

\*(19) De aanbestedende overheid zou een bepaling betreffende de bijzondere straffen kunnen invoegen (artikel 45 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013). Dit is een optie die aan het oordeel van de aanbestedende overheid wordt overgelaten.

Dergelijke straffen zouden meer bepaald voor de volgende tekortkomingen kunnen worden vastgesteld: gebrek aan inachtneming van de gedragsregels betreffende het beroep; vloer niet gewassen; geen inachtneming van de prestatie-uren; verlies van badges of sleutels; wijziging van onderhoudsproduct in de loop van de opdracht; …

\*(20) Het is de bedoeling dat de aanbestedende overheid een keuze maakt tussen de uitsluitingscriteria die zij in het bestek wenst op te nemen.

\*(21) Het past nader te bepalen dat de regelgeving betreffende de overheidsopdrachten onlangs ingrijpend is gewijzigd als gevolg van de aanname van nieuwe Europese richtlijnen, meer bepaald de richtlijn 2014/24/EU. Deze richtlijnen werden omgezet in de wet van 17 juni 2016.

Sommige bepalingen van de richtlijnen hebben rechtstreekse gevolgen op het vlak van het interne recht en zijn bijgevolg toepasbaar voor de aanbestedende overheden sinds 18 april 2016. Dit geldt inzonderheid voor de bepalingen betreffende de kwalitatieve selectie, daar de Europese richtlijn voortaan voorziet in het gebruik van het UEA – Uniform Europees Aanbestedingsdocument (artikel 59 van de richtlijn 2014/24/EU).

Sinds 18 april 2016 moeten de aanbestedende overheden dus gebruik maken van het UEA in plaats van de verklaring op erewoord zoals die bestond onder de oude regelgeving, voor opdrachten die de Europese drempels bereiken of overschrijden. Deze verplichting vloeit voort uit de uitvoeringsverordening 2016/7 van de Commissie van 5 januari 2016 houdende een standaardformulier voor het Uniform Europees Aanbestedingsdocument. Voor opdrachten met een bedrag onder deze drempels past het te verwijzen naar de wet van 17 juni 2016.

\*(22) Op deze basis kan de aanbestedende overheid een of meer criteria inzake financiële en economische draagkracht vaststellen. Voor elk van deze criteria dient zij een minimale drempel van vereiste te bepalen.

De inschrijver kan het bewijs van de financiële en economische draagkracht leveren aan de hand van een of meer van de volgende referenties:

* passende bankverklaringen of het bewijs van een verzekering tegen beroepsrisico’s;
* de (ingediende) jaarrekeningen, wanneer de wetgeving van het land waar de inschrijver gevestigd is bepaalt dat ze moeten worden ingediend;
* een verklaring betreffende de globale omzet en, desgevallend, de omzet van het activiteitengebied dat het voorwerp is van de opdracht, voor maximaal de laatste drie beschikbare boekjaren ten opzichte van de oprichtingsdatum van de inschrijver of de datum waarop hij zijn activiteit heeft aangevat, voor zover de informatie over deze omzet beschikbaar is.

Is de kandidaat of de inschrijver, om een gerechtvaardigde reden, niet bij machte de gevraagde referenties te verstrekken, dan mag hij het bewijs van zijn economische en financiële draagkracht leveren aan de hand van om het even welk ander document dat de aanbestedende overheid als passend beschouwt.

De economische en financiële draagkracht van de inschrijver kan ook worden aangetoond door de overlegging van een verzekering tot dekking van zijn beroepsrisico’s. In een dergelijk geval zou de aanbestedende overheid als minimale drempel van vereiste kunnen voorzien dat deze verzekering ten minste een bedrag moet dekken dat overeenstemt met het geraamde bedrag van de opdracht.

**/!\ Het onderzoek van de jaarrekeningen wordt door de de aanbestedende overheid gemaakt.**

\*(23) Het past te verwijzen naar artikel 68 van het koninklijk besluit van 18 april 2017 dat, op beperkende wijze, de criteria opsomt die toelaten de technische of beroepsbekwaamheid van een dienstverlener te beoordelen. De aanbestedende overheid kan meer bepaald een of meer selectiecriteria kiezen onder die welke in het artikel 68 van het koninklijk besluit hervatten. Ze moet voor elk van deze criteria een minimale drempel van vereiste vaststellen.

\*(24) Het past te voorzien in een minimale drempel van vereiste. Onder de personen die met de uitvoering van de opdracht worden belast, moeten bijvoorbeeld XX personen ten minste houder zijn van een diploma in XX of van een diploma van een welbepaald niveau.

\*(25) Het past om het type minimale referentie dat de inschrijver moet voorstellen nader te bepalen: bijvoorbeeld een referentie voor een minimumbedrag van XX euro, XX oppervlakte, XX duur, voor ten minste een doelpubliek …

\*(26) Artikel 72, §1ste van het koninklijk besluit van 18 april 2017 bepaalt dat de aanbestedende overheid aan de inschrijver mag vragen het bewijs te leveren van het feit dat hij bepaalde kwaliteitsgarantienormen in acht neemt, overeenkomstig artikel 77, §1ste van de wet van 17 juni 2016.

Daartoe kan de aanbestedende overheid de overlegging bevelen van certificaten opgesteld door onafhankelijke organen waaruit blijkt dat de kandidaat of de inschrijver bepaalde kwaliteitsgarantienormen in acht neemt. De aanbestedende overheid verwijst dan naar de systemen van kwaliteitsverzekering die gebaseerd zijn op de reeksen van Europese normen ter zake en die gecertificeerd zijn door organen conform de reeksen van Europese normen betreffende de certificatie. Ze erkent de gelijkwaardige certificaten van organen die in andere Lidstaten zijn gevestigd. Ze aanvaardt ook andere bewijzen van gelijkwaardige metingen van kwaliteitsgarantie.

\*(27) Er dient te worden voorzien in een minimale drempel van vereiste (Artikel 72, §2, al. 2 van het koninklijk besluit van 18 april 2017 en artikel 77, §2 van de wet van 17 juni 2016).

\*(28) Het kan gaan om bepaalde prestaties, in acht te nemen uren voor de prestaties … Er is echter geen enkele verplichting om van bepaalde eisen essentiële voorschriften van de opdracht te maken.

\*(29) Aan te passen op basis van de prijzen die aan de inschrijvers worden gevraagd.

\*(30) **Opmerkingen betreffende de sociale clausules:**

Overeenkomstig de ordonnantie van 8 mei 2014 betreffende de invoeging van sociale clausules in de overheidsopdrachten is er reden om dergelijke sociale clausules in te voegen voor opdrachten van diensten van de categorie 14 waarvan het geraamd bedrag hoger is dan 125.000 euro excl. btw en met een minimale duur van 10 werkdagen.

Deze sociale clausules kunnen naargelang het geval worden opgenomen in de selectiecriteria, de gunningscriteria of de uitvoeringsvoorwaarden.

De ordonnantie voorziet in drie soorten sociale clausules:

- inschakelingsclausules die bepalen dat een percentage van de bij Actiris ingeschreven werkzoekenden in dienst moet worden genomen. Een dergelijke clausule kan enkel opgelegd worden aan inschrijvers voor overheidsopdrachten voor de levering van diensten waarvan het bedrag hoger is dan 500.000 euro;

- sociale clausules die het mogelijk maken om de overheidsopdracht geheel of gedeeltelijk uit te besteden aan een sociale-inschakelingsonderneming;

- sociale opleidingsclausules die de opdrachtnemers ertoe verplichten te zorgen voor opleiding voor de bij Actiris ingeschreven werkzoekenden;

- de sociale clausule tot reservatie van de opdracht overeenkomstig de wet betreffende de overheidsopdrachten.

De aanbestedende overheid kan beslissen om niet in sociale clausules te voorzien, maar enkel in de beperkende gevallen zoals bedoeld in artikel 7, § 4, van de ordonnantie en op voorwaarde dat ze dit op passende wijze motiveert.

Er wordt bij de aanbestedende overheid een resource person aangesteld die belast wordt met het toezicht op de inachtneming van deze ordonnantie.

De aanbestedende overheid zou bijvoorbeeld een uitvoeringsclausule kunnen opnemen die als volgt is geformuleerd: “*Door een offerte in te dienen verbindt de inschrijver zich er onvoorwaardelijk toe te voorzien – en zijn onderaannemers te doen voorzien – in de opleiding door werk van “stagiairs in de onderneming”. De voorwaarden van deze opleiding zijn de volgende:*

*De eventuele weerslag van de gedeeltelijke tenlasteneming, door de opdrachtnemer, van de aan de stagiair verschuldigde opleidingspremie wordt opgenomen in een afzonderlijke post van de inventaris. Eender welk voorbehoud dat met betrekking tot deze verbintenis in de offerte wordt gemaakt, heeft tot gevolg dat de offerte onregelmatig is en ambtshalve wordt afgewezen.*”

Er is ook reden om nader te bepalen dat het passend kan zijn, in het kader van een opdracht van schoonmaakdiensten, gebruik te maken van de sociale clausules als gunningscriteria. Dit type opdracht heeft immers vaak tot gevolg dat er vele offertes worden ingediend zodat eender welke bijkomend criterium met als doel een onderscheid tussen al die offertes te maken welgekomen is.

Er is ook de omzendbrief van 19 juli 2018 (gepubliceerd op 31 juli 2018) van de regering betreffende de verplichting om sociale clausules op te nemen in de gewestelijke overheidsopdrachten.

Sociale clausules moeten worden opgenomen in alle opdrachten voor werken waarvoor het geraamde bedrag hoger is dan 750.000 euros excl. btw en hoger dan de vastgestelde grens voor Europese bekendmaking voor opdrachten voor diensten, op voorwaarde dat de uitvoeringsduur van de werken 60 kalenderdagen of meer bedraagt.

Sociale clausules mogen worden opgenomen in opdrachten voor leveringen, alsook voor opdrachten van werken en diensten, waarvoor het geraamde bedrag lager ligt dan de hier boven vermelde grenzen.

\*(31) Het past beknopt te beschrijven wat de aanbestedende overheid verwacht voor elk van deze criteria. Deze toelichting kan de taak van de aanbestedende overheid verlichten wanneer zij de offertes evalueert en haar gunningsbeslissing met redenen omkleedt.

In sommige gevallen kan het ook passen om ondergeschikte gunningscriteria vast te stellen.

Zo zou de aanbestedende overheid voor een criterium betreffende de middelen die worden aangewend om de kwaliteit van de diensten te controleren de volgende ondergeschikte criteria kunnen vaststellen:

* de organisatie van en het toezicht op de werf, de begeleiding: XX punten;
* de beschrijving van de methodes/middelen die worden aangewend voor het onderhoud van de vloeren: XX punten;
* de beschrijvingen van het materieel en de producten: XX punten;
* de beschrijving van de mechanismen voor de opvolging van het contract: XX punten;
* een mechanisme voor continuïteit van de dienst: XX punten;
* de opleiding van het personeel: XX punten …

Tevens past het te bepalen wat de aanbestedende overheid precies wenst te verkrijgen vanwege de inschrijvers: een beschrijvende nota van XX bladzijden, brochures of beschrijvende steekkaarten van de producten en de machines … De aanbestedende overheid zou van de inschrijvers ook kunnen eisen dat ze een planning opmaken waarin ze bepalen binnen welk “slot” (i.e. uren) de prestaties zullen worden geleverd, de geraamde schoonmaakduur van de verschillende bureaus/ruimtes en het aantal werknemers dat met deze taken wordt belast.

\*(32) De aanbestedende overheid beschikt over een zekere beoordelingsmarge bij het vaststellen van de gunningscriteria, op voorwaarde dat ze die criteria aankondigt in de documenten van de opdracht en de beginselen van vrije mededinging, niet-discriminatie en gelijke behandeling tussen de inschrijvers in acht neemt. Bovendien moeten de gunningscriteria verband houden met het voorwerp van de opdracht en een objectieve vergelijking van de offertes mogelijk maken.

Evenzo past het de graad van belang te vermelden als een percentage van het (de) criterium (criteria). De weging van de criteria is verplicht voor de opdrachten waarvan het geraamd bedrag gelijk is aan of hoger dan de drempel voorzien voor de Europese bekendmaking.

Ter indicatie kunnen de criteria worden gekozen tussen de onderstaande criteria:

* De prijs;
* Het controlesysteem dat de inschrijver voorstelt, zoals de regelmaat van deze controles, de lijst van de gecontroleerde elementen, het aantal inspecteurs en teamchefs per ambtenaar enzovoort;
* Het toezicht (door de leidinggevenden onder de werknemers enzovoort);
* De cadans;

Op basis van een tabel met alle prestaties die het voorwerp zijn van de opdracht zou de aanbestedende overheid aan de inschrijvers kunnen vragen het aantal uur op te geven dat nodig is om elke prestatie uit te voeren.

Om dit gunningscriterium te beoordelen zou de aanbestedende overheid een gemiddelde timing per prestatie kunnen vaststellen en de offertes van de inschrijvers kunnen beoordelen op basis van deze timing waarbij ze desgevallend voorziet in een wegingsformule. De aanbestedende overheid zou de offertes ook kunnen beoordelen op basis van de gemiddelde timing zoals berekend op basis van de ingediende offertes en dus niet op basis van een timing die a priori wordt vastgesteld in het bestek.

* De middelen die worden aangewend om de kwaliteit van de diensten te verzekeren;

Om dit gunningscriterium te beoordelen zou de aanbestedende overheid een voorstel van systeem van operationeel beheer van de kwaliteit kunnen vragen dat zo volledig mogelijk is in termen van:

- Inachtneming van de geldende normen in de sector (norm EN 13549[[1]](#footnote-1) …);

- Controlemethodologie;

- Toepassing en voorstellen van verbeteringen.

* Het milieuprogramma / de milieuaspecten;

I.e. de beoordeling van milieuvriendelijke producten en processen aan de hand van technische steekkaarten (het gunningscriterium betreffende de duurzame aspecten van de voorgestelde oplossing wordt beoordeeld op basis van de lijst van de producten). De inschrijver voegt bij zijn offerte een lijst van alle gebruikte producten om een kwaliteitsvolle schoonmaak volgens de technische bepalingen te garanderen. De beoordeling van het ecologisch aspect van deze lijst met producten is het percentage producten met een ecologisch label ten opzichte van het totale aantal producten.   
Een product met een ecologisch label beantwoordt aan alle eisen van de bestekken van het Europees Ecolabel of het label Nordic Swan (andere bewijsmiddelen worden aanvaard voor zover ze beantwoorden aan de bovenvermelde eisen).

Het is belangrijk te vermelden dat indien de aanbestedende overheid het milieucriterium opvat als een gunningscriterium, zij de milieuoverwegingen niet meer nader zal kunnen bepalen in de technische bepalingen.

\*(33) Er bestaat geen verplichting om in een borgtocht te voorzien indien de uitvoeringstermijn niet langer duurt dan 45 dagen of indien het bedrag van de opdracht lager is dan 50.000 € (cf. artikel 25, § 1, van het koninklijk besluit van 14 januari 2013).

\*(34) Voor opdrachten voor leveringen en diensten ZONDER opgave van een totale prijs en behoudens andersluidende bepaling in de documenten van de opdracht, wordt de borgtocht berekend op het geraamd maandelijks bedrag van de opdracht, vermenigvuldigd met zes.

\*(35) De opdracht van de opdrachtnemer zoals beschreven in dit bestek wordt uitgevoerd op basis van een of meer bestelbonnen die de aanbestedende overheid opmaakt als gevolg van de gunning van deze opdracht en die per e-mail of gewone post wordt (worden) verzonden naar de opdrachtnemer.

In geval van overheidsopdracht waarvan de prijs wordt vastgesteld zoals met een prijslijst, is de opdrachtnemer gehouden de bestelde diensten te leveren op de plaats en binnen de termijnen zoals vermeld op de ondertekende en gedateerde bestelbon(nen) die hij ontvangt.

Niets gebiedt de aanbestedende overheid om de nauwkeurige planning van de prestaties op te nemen in het bestek. Die aanbestedende overheid zou er genoegen mee kunnen nemen een algemene uitvoeringstermijn vast te stellen of te bepalen dat de prestaties volledig moeten worden uitgevoerd tegen uiterlijk een bepaalde datum.

De planning kan dus worden overeengekomen eens de opdracht is gesloten en de aanbestedende overheid zou in de uitvoeringsbepalingen kunnen bepalen dat de opdrachtnemer, zodra de opdracht is gesloten, een planning dient over te leggen aan de aanbestedende overheid die deze laatste uitdrukkelijk moet goedkeuren.

Omgekeerd zou de aanbestedende overheid kunnen menen dat een planning van de prestaties moet worden opgelegd in de gunningsfase van de opdracht, als technische eis van de opdracht of uitvoeringsvoorwaarde van de genoemde opdracht.

\*(36) In verband met onderaanneming bestaan er twee onderscheiden visies. Voor sommigen kan ze worden beperkt of zelfs uitgesloten. Voor anderen kan ze worden beperkt, maar niet uitgesloten wegens het gebrek aan wettelijke basis. De benadering die in dit bestek wordt gevolgd, sluit aan bij de tweede visie.

In het Belgisch recht is de mogelijkheid voor de hoofdaannemer om zijn contractuele prestaties uit te besteden de regel (Cass., 13 januari 2012, A.R. nr. CII.0356F). Deze tendens wordt bevestigd door de recente rechtspraak van het Hof van Justitie van de Europese Unie (HJEU (3e kamer) nr. C-406/14, 14 juli 2016 (Wroclaw – Miasto na prawach powiatu / Minister Infrastruktury i Rozwoju).

Hoewel de aanbestedende overheid de mogelijkheid om een beroep te doen op onderaannemers in principe niet zomaar mag uitsluiten, geniet zij wel de mogelijkheid om onderaanneming te beperken in functie van haar bijzondere eisen en op voorwaarde dat die eisen duidelijk worden omschreven in de documenten van de opdracht. De voorwaarden van een dergelijke beperking werden meer bepaald gedefinieerd door de rechtspraak van het Hof van Justitie van de Europese Unie.

Er bestaat geen enkele wettelijke of reglementaire bepaling die de aanbestedende overheid uitdrukkelijk toelaat de aanwijzing van een bepaalde onderaannemer te weigeren (cf. RvS, arrest nr. 62.545 van 14 oktober 1996). De opdrachtnemer heeft in principe de mogelijkheid om zijn verbintenissen of een deel daarvan aan derden toe te vertrouwen.

Op basis van artikel 12/2 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken mag de aanbestedende overheid echter eisen dat de onderaannemers, in verhouding tot het deel van de opdracht dat wordt uitbesteed, voldoen aan de eisen inzake kwalitatieve selectie.

Dit artikel bepaalt immers dat de “*aanbestedende overheid kan eisen dat de onderaannemers van de opdrachtnemer, in verhouding tot het deel van de opdracht dat zij zullen uitvoeren:*

1. *voldoen aan de minimumeisen inzake financiële en economische draagkracht en technische en beroepsbekwaamheid die door de opdrachtdocumenten zijn opgelegd;*
2. *in voorkomend geval voldoen aan de bepalingen van de wetgeving houdende regeling van de erkenning van aannemers van werken*”.

Ook het Hof van Justitie van de Europese Unie laat toe dat de documenten van de opdracht verbieden een beroep te doen op onderaannemers wanneer de aanbestedende overheid niet bij machte is hun financiële en economische draagkracht en technische bekwaamheid te controleren bij de analyse van de offerte van de inschrijver (H.J.E.U., arrest nr. C-314/01 van 18 maart 2004).

Volgens dit arrest heeft het Hof van Justitie onderstreept dat “*richtlijn 92/50, die belemmeringen voor het vrije verkeer van diensten bij het plaatsen van overheidsopdrachten voor diensten beoogt te vermijden, in artikel 25 uitdrukkelijk voorziet in de mogelijkheid voor de inschrijver om een gedeelte van de opdracht aan derden in onderaanneming te geven, nu dit voorschrift bepaalt dat de aanbestedende dienst deze inschrijver kan verzoeken in zijn offerte aan te geven welk gedeelte van die opdracht hij voornemens is in onderaanneming te geven.*

*Wat voorts de kwalitatieve selectiecriteria betreft, biedt artikel 32, lid 2, sub c en h, van deze richtlijn uitdrukkelijk de mogelijkheid om de technische bekwaamheid van de dienstverrichter te bewijzen door opgave van de al dan niet tot de onderneming van deze dienstverrichter behorende technici of technische organen, waarover hij zal beschikken voor het verrichten van de dienst, dan wel door opgave van het gedeelte van de opdracht dat hij eventueel voornemens is in onderaanneming te geven.*

*Zoals het Hof in de punten 26 en 27 van het arrest Holst Italia heeft geoordeeld, blijkt uit het doel en de bewoordingen van die bepalingen, dat een persoon niet van deelneming aan een procedure voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor diensten kan worden uitgesloten op de enkele grond dat hij voor de uitvoering van de opdracht middelen wil inzetten die niet van hem zijn maar van een of meerdere andere entiteiten. Dit impliceert dat een dienstverrichter die niet zelf aan de minimumvoorwaarden voor deelneming aan de aanbestedingsprocedure voor een overheidsopdracht voor diensten voldoet, zich tegenover de aanbestedende dienst kan beroepen op de bekwaamheden van derden waarop hij een beroep wil doen indien de opdracht aan hem wordt gegund. (...)*

*Zoals de Commissie van de Europese Gemeenschappen op goede gronden heeft opgemerkt, is een verbod of beperking van onderaanneming voor de uitvoering van wezenlijke onderdelen van de opdracht niet in strijd met richtlijn 92/50 wanneer juist de aanbestedende dienst niet in staat is geweest om bij het onderzoek van de offertes en de selectie van de beste inschrijver de technische bekwaamheid en de economische draagkracht van de onderaannemers na te gaan*” (H.J.E.U., arrest C-314/01 van 18 maart 2004).

Bovendien laat artikel 12/4 van bovenvermeld koninklijk besluit van 14 januari 2013 toe om aan de opdrachtnemer het bevel op te leggen een beroep te doen op bepaalde inschrijvers. Het gaat om de volgende gevallen:

- wanneer de opdrachtnemer voor zijn kwalitatieve selectie gebruik heeft gemaakt van de bekwaamheid van bepaalde onderaannemers (artikel 74 van het koninklijk besluit van 18 april 2017);

- wanneer de opdrachtnemer in zijn offerte bepaalde onderaannemers heeft voorgesteld overeenkomstig artikel 12 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013. Dit artikel bepaalt dat de aanbestedende overheid mag opleggen, in de documenten van de opdracht, aan te geven welk deel van de opdracht zal worden uitbesteed alsook om de identiteit van de onderaannemer te vermelden. Geeft de inschrijver de identiteit van deze onderaannemers aan, dan is hij gehouden zich aan zijn offerte te houden. Het gebruik van andere onderaannemers wordt dan overgelegd aan de goedkeuring van de aanbestedende overheid;

- wanneer de aanbestedende overheid aan de opdrachtnemer oplegt een beroep te doen op bepaalde onderaannemers. Deze laatste hypothese komt echter minder vaak voor en wordt niet noodzakelijk aanbevolen (cf. Y. CABUY, G. DEREAU, “L’exécution des marchés publics”, *Le nouveau droit des marchés publics en Belgique. De l'article à la pratique*, Brussel, Larcier, 2013, p. 806).

Deze bepalingen laten in theorie toe om de risico’s in verband met onderaanneming te beperken.

In de praktijk moeten we echter vaststellen dat deze bepalingen niet toelaten “het gebruik van onderaanneming in een vroeger stadium, i.e. bij het gunnen van de opdracht, eenvoudigweg uit te sluiten, tenzij de onderaannemer die in de offerte van de opdrachtnemer wordt aangewezen niet voldoet aan de kwalitatieve selectievoorwaarden.

In geval van gebrek aan inachtneming van deze bepalingen bij de uitvoering van de opdracht zou de aanbestedende overheid in voorkomend geval bepaalde sancties kunnen opleggen aan de opdrachtnemer.

Doet de opdrachtnemer immers geen beroep op de in zijn offerte aangewezen onderaannemer(s) en evenmin op onderaannemers die voldoen aan de kwalitatieve selectievoorwaarden zoals vastgesteld in het bestek, dan zou de aanbestedende overheid kunnen vaststellen dat de opdrachtnemer een inbreuk maakt op het bestek, een proces-verbaal van tekortkoming opstellen en hem desgevallend een sanctie opleggen. We wijzen er echter op dat de aanbestedende overheid in een dergelijk geval het risico loopt dat de uitvoering van de opdracht wordt geblokkeerd.

Een oplossing bestaat er dan ook in voor te schrijven dat de onderaannemers dienen te beantwoorden aan de kwalitatieve selectievoorwaarden met als doel aan de opdrachtnemer het verbod op te leggen een beroep te doen op welke onderaannemer ook die niet aan deze eisen zou voldoen, zelfs indien de gevolgen van deze oplossing in de praktijk beperkt blijven.

Concreet ligt de moeilijkheid ook in het vermogen van de aanbestedende overheid om de inachtneming van de bepalingen betreffende de onderaanneming op efficiënte wijze te controleren.

In het huidige bestek is de opdrachtnemer gehouden aan de aanbestedende overheid de lijst te bezorgen van de personeelsleden die de opdracht zullen uitvoeren en dus toegang zullen hebben tot de gebouwen. De aanbestedende overheid zou kunnen bepalen dat deze lijst zowel de personeelsleden van de opdrachtnemer als die van de onderaannemer moet bevatten en hen van elkaar moet onderscheiden.

Aan de hand van deze lijst en een tijdsregistratiesysteem (“prikklok”) of van een communicatieschrift dat aangeeft welke personen op de werf zijn tussengekomen en hoeveel uur ze hebben gewerkt, kan de aanbestedende overheid de inachtneming van de bepalingen inzake onderaanneming beter controleren en vermijden dat de ene onderaannemer een beroep doet op een volgende onderaannemer (“cascade”); in voorkomend geval kan ze daartoe sancties opleggen aan de opdrachtnemer.

De inschrijver wijst aan de aan de aanbestedende overheid welk partij hij wenst onderhandelen en hij geeft alle nodige inlichlichtingen met betrekking tot zijn onderaannemers.

\*(37) Deze bepaling laat toe het risico van onderaanneming “in cascade” te vermijden. Wordt er geen beroep wordt gedaan op de aangekondigde onderaannemers en bij gebrek aan akkoord van de aanbestedende overheid, zou deze laatste bepaalde maatregelen kunnen nemen ten aanzien van de opdrachtnemer die de bepalingen van het bestek niet in acht zou nemen (cf. bepalingen betreffende het gebrek aan uitvoering, de ambtshalve maatregelen of zelfs de bijzondere straffen). Bovendien, voor zover is bepaald dat de opdrachtnemer zijn personeelsleden en die van zijn onderaannemer die op de werf tussenkomen moet identificeren, laat dit ook toe een bepaalde controle uit te oefenen en onderaanneming “in cascade” te vermijden.

\*(38) Om de inachtneming van deze voorwaarde tijdens de uitvoering van de opdracht te controleren kan het passen om te bepalen dat deze perso(o)n(en) moet(en) worden geïdentificeerd in de personeelslijsten die de opdrachtnemer zal afgeven. Aldus moet elk team een of meer contactpersonen aanwijzen die in het Nederlands of het Frans kan / kunnen communiceren.

\*(39) De passende vermelding kiezen.

\*(40) Het gaat hier om basisbepalingen inzake verificatie.

De aanbestedende overheid zou echter in een strengere controle kunnen voorzien door te bepalen dat de prestaties gedurende de hele duur van de opdracht worden gecontroleerd door de leidend ambtenaar of zijn afgevaardigde en dat er onverwachte of geplande inspecties ter plaatse zullen worden georganiseerd. De aanbestedende overheid zou ook kunnen aangeven wat het voorwerp van deze controles zal zijn evenals de termijnen binnen welke de vastgestelde tekortkomingen moeten worden gecorrigeerd.

Om de controle van de prestaties te bevorderen zou de aanbestedende overheid ook een systeem van tijdsregistratie kunnen invoeren of een communicatieschrift waarin de personeelsleden de gewerkte uren, de verrichte taken … zouden vermelden. Het kan ook passen om aan te geven dat de opdrachtnemer zelf ook een bepaalde controle moet organiseren met de invoering van een *reporting*systeem bij de aanbestedende overheid.

\*(41) De volgende bepalingen vormen de basis met betrekking tot de betaling van de opdracht. Er is reden om ze aan te passen volgens de wensen van de aanbestedende overheid.

De aanbestedende overheid zou kunnen bepalen dat de betaling in schijven zal plaatsvinden of zelfs maandelijks of driemaandelijks voor bepaalde prestaties. In dit geval zou de aanbestedende overheid ook kunnen bepalen dat de verificatie zal plaatsvinden voor elke betalingsschijf, maandelijks of driemaandelijks. De aanbestedende overheid mag de betalingsmodaliteiten dus aanpassen op voorwaarde dat ze de voorwaarden van de artikelen 150 en 160 van het koninklijk besluit van 14 januari 2013 in acht neemt.

\*(42) Indien daar reden toe is, bepalen om welke andere documenten het gaat. Is er geen enkel ander document vereist, dan kan deze zin worden geschrapt.

\*(43) De passende vermelding kiezen. De prestaties dienen te worden vermeld op het beschreven model voor elk eventueel gebouw alsook voor elk type schoon te maken lokalen.

\*(44) Het is belangrijk te vermelden dat de aanbestedende overheid de milieucriteria niet meer zal kunnen gebruiken als gunningscriteria indien zij zinnens is de milieuoverwegingen nader te beschrijven in de technische bepalingen.

\*(45) **Criteria van het Europees ecolabel:**

Deze criteria kunnen worden geraadpleegd via deze link: http://ec.europa.eu/environment/ecolabel/products-groups-and-criteria.html

• Geen enkel ingrediënt (substantie) mag meer bedragen dan 0,01% van het gewicht van het eindproduct indien dit het voorwerp is van een of meer vermeldingen van gevaar of van waarschuwingszinnen zoals opgenomen in de onderstaande lijst overeenkomstig de verordening (EG) nr. 1272/2008 of de richtlijn 67/548/EEG. Deze criteria zijn niet van toepassing op biociden.

• Een ingrediënt (substantie) met een concentratie van meer dan 0,01% van het eindgewicht van het product mag niet het voorwerp zijn van:

- EUH029, EUH031, EUH032 (vormen giftige gassen in contact met een zuur of met water) /R29, R31, R32 (vormen giftige gassen in contact met een zuur of met water);

- H300, H301, H304, H310, H311, H330, H331, H370, H371, H372, H373 (giftig, dodelijk of risico’s van schade aan organen) / R23, R24, R25, R26, R27, R28, R65, T39/23, R39/24, R39/25, R39/26, R39/27, R39/28, R48/20, R48/21, R48/22, R48/23, R48/24, R48/25, R68/20, R68/21, R68/22 (giftig, zeer giftig of onomkeerbare gevolgen);

- H317, H334 (sensibiliserend), met uitzondering van enzymen / R42, R43 (sensibiliserend), met uitzondering van enzymen;

- H340, H341 (mutageen) / R46, R68 (mutageen);

- H350, H350i, H351 (kankerverwekkend) / R40, R68 (kankerverwekkend);

- H360D, H360F, H360FD, H360Fd, H360Df, H361f, H361d, H361fd, H362 (giftig voor de voortplanting) / R60, R61, R62, R63, R64 H362 (giftig voor de voortplanting);

- EUH070 (giftig bij oogcontact) / R39-41 (giftig bij oogcontact); - H400, H410, H411, H412 (met uitzondering van parfums), H413 (schadelijk voor aquatische organismen) / R50, R50/53, R51/53, R52/53 (met uitzondering van parfums), R53 (schadelijk voor aquatische organismen);

- EUH059 (gevaarlijk voor de ozonlaag) / R59 (gevaarlijk voor de ozonlaag);

- EDTA (ethyleendiaminetetraazijnzuur) en zijn zouten, - Alkylfenolethoxylaat (APEO) en derivaten;

- Formaldehyde.

• Elke oppervlakte-actieve stof in de samenstelling van het product moet gemakkelijk biologisch afbreekbaar zijn overeenkomstig de EG-verordening nr. 648/2004

• Allesreinigers en sanitairreinigers, zoals ze worden verkocht als afgewerkte producten, mogen niet meer dan 6% (in gewicht) aan vluchtige organische verbindingen bevatten met een kookpunt beneden 150 °C. Voor in water op te lossen geconcentreerde producten mag de totale concentratie aan vluchtige organische verbindingen met een kookpunt beneden 150 °C niet hoger zijn dan 0,2% (in gewicht) in het waswater. Ruitenreinigers, zoals ze worden verkocht als afgewerkte producten, mogen niet meer dan 10% (in gewicht) aan vluchtige organische verbindingen bevatten met een kookpunt beneden 150 °C.

• Voor allesreinigers die voorafgaand aan hun gebruik in water worden opgelost, mag het totaal fosforgehalte (P) niet groter zijn dan 0,02 g van de door de fabrikant aanbevolen dosis product voor 1 liter waswater.

• Voor allesreinigers die worden gebruikt zonder dat ze in water worden opgelost, mag het totaal fosforgehalte (P) niet groter zijn dan 0,2 g per 100 g product.

• Voor sanitairreinigers mag het totale fosforgehalte (P) niet hoger zijn dan 1,0 g per 100 g product.

• Het product mag enkel biociden bevatten voor bewaringsdoeleinden, en enkel in de daartoe gepaste dosissen.

• Geen bewaarmiddelen bevatten met een bio-accumulatief potentieel: log P(ow) >3 of exp. FBC>100.

• Parfummengsels worden geproduceerd overeenkomstig de IFRA-normen en mogen geen verbindingen van nitromuskus en polycyclische muskus bevatten.

\*(46) De inventaris vermelden.

\*(47) De inventaris vermelden.

1. Het gaat om een norm die fundamentele eisen en aanbevelingen voorstelt die in acht dienen te worden genomen door de systemen van kwaliteitsmeting van schoonmaakprestaties. [↑](#footnote-ref-1)