

**Gewijzigd voorstel voor een richtlijn van de Raad inzake de coördinatie van de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen betreffende de toepassing van de voorschriften voor de procedures bij het plaatsen van overheidsopdrachten voor leveringen en voor de uitvoering van werken <sup>(1)</sup>**

COM(88) 733 def. — SYN 89

(Door de Commissie ingediend op grond van artikel 149, lid 3, van het EEG-Verdrag op 25 november 1988)

(89/C 15/07)

DE RAAD VAN DE EUROPESE GEMEENSCHAPPEN,

Gelet op het Verdrag tot oprichting van de Europese Economische Gemeenschap, inzonderheid op artikel 100 A,

Gezien het voorstel van de Commissie,

In samenwerking met het Europese Parlement,

Gezien het advies van het Economisch en Sociaal Comité,

Overwegende dat de communautaire voorschriften inzake overheidsopdrachten, met name de richtlijnen van de Raad betreffende de overheidsopdrachten voor leveringen en ook die betreffende de uitvoering van werken, geen specifieke bepalingen bevatten op grond waarvan een doeltreffende naleving ervan kan worden gewaarborgd;

Overwegende dat de wijze waarop het toezicht op de naleving thans zowel op nationaal als op Gemeenschapsniveau is geregeld, niet volstaat om te waarborgen dat de communautaire voorschriften ter zake stipt worden nageleefd vooraleer de overtreding van deze bepalingen tot onherstelbare gevolgen heeft geleid;

Overwegende dat de openstelling van aanbestedingen voor mededinging uit de gehele Gemeenschap een aanzienlijke uitbreiding van de garanties inzake doorzichtigheid en non-discriminatie meebrengt; dat, wil deze openstelling werkelijk vruchten afwerpen, aan de onrechtmatigheden die mogelijkterwijls in de aanbestedingsprocedures worden begaan, snel en doeltreffend een einde moet kunnen worden gemaakt;

Overwegende dat in tal van Lid-Statens geen of onvoldoende administratieve of gerechtelijke beroepsmogelijkheden ter beschikking staan, hetgeen de ondernemingen in de Gemeenschap ervan weerhoudt in de Staat waar de aanbestedende dienst is gevestigd, hun kans te wagen; dat het bijgevolg van belang is dat de betrokken Lid-Statens hierin verandering brengen door passende beroepsmogelijkheden in te voeren;

Overwegende dat de bevoegde administratieve of rechterlijke instanties, gelet op de korte duur van de aanbestedingsprocedures, dienen te worden gemachtigd om voorlopige maatregelen te nemen, die met name erop gericht zijn om de aanbestedingsprocedure of de uitvoering van het besluit dat door de aanbestedende dienst zou kunnen worden genomen, op te schorten;

Overwegende dat het dienstig is dat de Commissie in de loop van een gerechtelijke of administratieve procedure voor de bevoegde instantie het communautaire recht kan doen gelden en het met de communautaire voorschriften beoogde doel kan uiteenzetten;

Overwegende dat de specifieke aard van de inbreuken op de communautaire voorschriften inzake overheidsopdrachten, die samenhangt met de korte duur van de aanbestedingsprocedures, een spoedbehandeling van deze inbreuken noodzakelijk maakt;

Overwegende dat de ondernemingen zich uit vrees voor nadelige gevolgen voor hun relaties met de aanbestedende diensten somtijds terughoudend tonen om tegen deze een geding aan te spannen; dat een en ander in het bijzonder tot gevolg heeft dat het aantal voorlopige maatregelen waarom door ondernemingen in kort geding wordt verzocht ter verkrijging van de opschorting van de aanbestedingsprocedure waarschijnlijk beperkt zal blijven, ook al zijn bij deze procedures onmiskenbaar onregelmatigheden begaan;

Overwegende dat de Commissie als hoedster van de communautaire voorschriften bijgevolg over de mogelijkheid moet beschikken om in duidelijk omschreven gevallen van inbreuk een aanbestedingsprocedure voor een beperkte tijd op te schorten, ten einde iedere vorm van onherstelbare schade te voorkomen die uit een wederrechtelijke gunning van de betrokken opdracht mocht voortvloeien;

Overwegende dat het Verdrag tevens waarborgen bevat voor een beroep bij het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen tegen een door de Commissie ten onrechte genomen opschortingsbesluit, welk beroep in voorkomend geval vergezeld kan gaan van een verzoek tot opschorting van de tenuitvoerlegging van dat besluit,

HEEFT DE VOLGENDE RICHTLIJN VASTGESTELD:

*Artikel 1*

De Lid-Statens nemen de nodige maatregelen om te waarborgen dat iedere aannemer of leverancier die deelneemt aan een procedure voor het plaatsen van overheidsopdrachten voor leveringen of voor de uitvoering van werken en

<sup>(1)</sup> PB nr. C 230 van 28. 8. 1987, blz. 6.

iedere bevoegde derde in elk stadium van die procedure tegen elk besluit van een aanbestedende dienst als bedoeld in de communautaire voorschriften inzake overheidsopdrachten, waarbij de communautaire of nationale voorschriften inzake overheidsopdrachten worden geschonden, een administratief beroep of een beroep bij de gewone rechter kan instellen, dat doeltreffend is en snel verloopt.

#### Artikel 2

1. De in artikel 1 bedoelde maatregelen dienen de bevoegde administratieve of rechterlijke instanties het recht te verlenen om:

- a) zo snel mogelijk bij kort geding voorlopige maatregelen te nemen, waaronder die ter opschorting van de betrokken aanbestedingsprocedure of van de uitvoering van het door de aanbestedende dienst genomen besluit;
- b) met oplegging van een dwangsom de schrapping te gelasten van discriminerende technische, economische of financiële specificaties in oproepen tot inschrijving, in bestekken dan wel in enig ander stuk van de aanbestedingsovereenkomst;
- c) nietigverklaring uit te spreken van wederrechtelijke besluiten en aan de benadeelde ondernemingen schadevergoeding toe te kennen, zulks onverminderd de gevolgen die krachtens de nationale bepalingen de nietigverklaring van een besluit voor de betrokken opdracht kan hebben.

2. De bevoegde administratieve instantie dient bij de toepassing van artikel 1 en van lid 1 van het onderhavige artikel, wanneer zij ter zake van een beroep uitspraak doet, over het recht te beschikken haar besluiten op doeltreffende wijze ten uitvoer te doen leggen en op de tenuitvoerlegging toe te zien.

3. Indien de in lid 1, onder a), bedoelde maatregelen door een administratieve instantie worden genomen, moeten haar besluiten steeds met redenen worden omkleed. Voorts moet in dit geval tegen elke onwettige maatregel die door de bevoegde administratieve instantie werd genomen of tegen elk verzuim in de uitoefening van de haar opgedragen bevoegdheden beroep bij een rechterlijke instantie openstaan.

#### Artikel 3

De Lid-Staten zien erop toe dat de bevoegde administratieve en rechterlijke instanties de Commissie toestaan om in de in artikel 2 bedoelde administratieve of gerechtelijke procedures het communautaire recht te doen gelden.

#### Artikel 4

De Commissie kan in dringende gevallen overeenkomstig artikel 5 een aanbestedingsprocedure voor niet langer dan drie maanden opschorten.

#### Artikel 5

1. Het besluit tot opschorting kan in elk stadium van de aanbestedingsprocedure worden genomen vóórdat de procedure definitief wordt gegund, indien de Commissie vaststelt dat:

- a) geen bekendmaking van de aankondiging van de aanbesteding in het Publikatieblad van de Europese Gemeenschappen heeft plaatsgevonden;
- b) een ongerechtvaardigd gebruik wordt gemaakt van onderhandelingsprocedures zonder voorafgaande bekendmaking van een aankondiging van de aanbesteding;
- c) in de aankondiging van de aanbesteding in een nationaal officieel blad, in de nationale pers en in het Publikatieblad van de Europese Gemeenschappen of in enig ander stuk waarin de voorwaarden voor het plaatsen van de opdracht worden vastgesteld, administratieve, financiële, economische of technische bedingen zijn opgenomen die strijdig zijn met het Gemeenschapsrecht;
- d) in strijd met de communautaire voorschriften een aannemer of een leverancier van iedere vorm van deelneming aan de aanbesteding wordt uitgesloten.

2. Van de opschorting wordt kennis gegeven aan de aanbestedende dienst en aan de Lid-Staat waartoe deze behoort. De Commissie kan de opschorting bekendmaken in het Publikatieblad van de Europese Gemeenschappen.

De Commissie nodigt de aanbestedende dienst uit om de inbreuk ten spoedigste te herstellen en haar hiervan in kennis te stellen. Indien de inbreuk binnen de in artikel 4 bedoelde termijn is hersteld, wordt de aanbestedingsprocedure hervat.

Onverminderd artikel 173 van het Verdrag onderwerpt de Commissie haar opschortingsbesluit opnieuw aan een onderzoek, indien de Lid-Staat waartoe de aanbestedende dienst behoort, haar daartoe uitnodigt.

#### Artikel 6

De Lid-Staten doen uiterlijk op . . . . . de maatregelen in werking treden die nodig zijn om aan deze richtlijn te voldoen. Zij delen de Commissie de tekst mede van alle belangrijke wettelijke of bestuursrechtelijke bepalingen van intern recht die zij ter uitvoering van deze richtlijn vaststellen.

#### Artikel 7

Deze richtlijn is gericht tot de Lid-Staten.