

Zaak C-196/08

Acoset SpA

tegen

**Conferenza Sindaci
e Presidenza Prov. Reg. ATO Idrico Ragusa e.a.**

(verzoek van het Tribunale amministrativo regionale della Sicilia
om een prejudiciële beslissing)

„Artikelen 43 EG, 49 EG en 86 EG — Plaatsing van overheidsopdrachten — Gunning van waterdienst aan gemengde vennootschap — Openbare procedure — Aanwijzing van particuliere partner die wordt belast met exploitatie van dienst — Gunning buiten regels voor plaatsing van overheidsopdrachten om”

Conclusie van advocaat-generaal D. Ruiz-Jarabo Colomer van 2 juni 2009 . . . I - 9915
Arrest van het Hof (Derde kamer) van 15 oktober 2009 I - 9940

Samenvatting van het arrest

Vrij verkeer van personen — Vrijheid van vestiging — Vrij verrichten van diensten — Concessieovereenkomst voor openbare diensten — Publiek-private samenwerking

(Art. 43 EG, 49 EG en 86 EG)

De artikelen 43 EG, 49 EG en 86 EG verzetten zich er niet tegen dat een openbare dienst die bepaalde voorafgaande werkzaamheden vereist, rechtstreeks wordt gegund aan een gemengde publiek-private vennootschap die speciaal is opgericht voor de verlening van deze dienst en een enkel statutair doel heeft, waarbij de particuliere partner via een openbare aanbestedingsprocedure wordt geselecteerd na controle van de financiële, technische, operationele en beheersvereisten van de te verlenen dienst en de kenmerken van de offerte gelet op de te leveren prestaties, voor zover de betrokken aanbestedingsprocedure in overeenstemming is met de voor concessies geldende beginselen van vrije mededinging, transparantie en gelijke behandeling van het EG-Verdrag.

Wanneer een dubbele procedure wordt gehanteerd waarbij eerst de particuliere partner van de gemengde vennootschap wordt geselecteerd en vervolgens de concessie aan deze vennootschap wordt gegund, zal dit wegens de inherente duur van dergelijke procedures en de rechtsonzekerheid over de gunning van de concessie aan de vooraf geselecteerde particuliere partner, de particuliere entiteiten en de overheidsinstanties immers ontmoedigen om een geïnstitutionaliseerde publiek-private samenwerking op te zetten.

Het ontbreken van een oproep tot inschrijving in het kader van de gunning van diensten lijkt weliswaar onverenigbaar met de artikelen 43 EG en 49 EG alsook met het gelijkheids- en het non-discriminatiebeginsel, maar de selectie van de particuliere partner met inachtneming van deze vereisten en de keuze van de criteria voor de selectie van de particuliere partner kunnen deze situatie verhelpen, wanneer de gegadigden naast hun capaciteit om aandeelhouder te worden vooral hun technische geschiktheid voor de uitvoering van de dienst en de economische en andere voordelen van hun offerte moeten bewijzen.

Aangezien de criteria voor selectie van de particuliere partner niet alleen op de kapitaalbreng zijn gebaseerd, maar ook op de technische geschiktheid van deze partner en op de kenmerken van zijn offerte gelet op de te verrichten specifieke diensten, en aan deze partner de exploitatie van de betrokken dienst en dus het beheer ervan worden toevertrouwd, kan de selectie van de concessiehouder worden geacht indirect voor te vloeien uit die van deze partner, die heeft plaatsgevonden na een procedure waarin de gemeenschapsrechtelijke beginselen in acht zijn genomen, zodat een tweede aanbestedingsprocedure voor de selectie van de concessiehouder ongerechtvaardigd is.

(cf. punten 59-61 en dictum)