

Aankondiging in geval van vrijwillige transparantie vooraf

Richtlijn 2014/24/EU

Motivering

De gemeente 's-Hertogenbosch (hierna 'de gemeente') heeft samen met de winnende inschrijver van de aanbesteding "Bouwteampartner/-aannemer vervanging Sluis 0 met spuikanalen" een deel van de bouwteamfase doorlopen. Deze eerste fase van de opdracht is echter helaas vroegtijdig geëindigd en heeft niet geleid tot een uitvoeringsovereenkomst tussen de gemeente en de winnaar.

De gemeente is nog steeds voornemens het project "Bouwteampartner/-aannemer vervanging Sluis 0 met spuikanalen" via de ingezette aanbestedingsprocedure te realiseren.

Sinds 2021 is Sluis 0 buiten gebruik gesteld. Doordat de sluis niet meer kan schutten, en het peil bovenstrooms bij hoogwater daardoor onvoldoende te reguleren is, is er urgentie in de opgave in het kader van de waterveiligheid. Daarnaast wordt door het niet in gebruik zijn van de sluis verloedering van de omgeving door omwonenden ervaren.

Mede om deze waterveiligheid en leefbaarheid in de directe omgeving zo snel mogelijk te verbeteren, wenst de gemeente nu gebruik te maken van de juridische mogelijkheid om een beroep te doen op de wachtkamerregeling zoals genoemd in paragraaf 3.10 van de Selectieleidraad van deze aanbesteding.

De gemeente wenst met Dura Vermeer Infra Regionale Projecten b.v. (hierna 'Dura Vermeer'), de als nummer twee geëindigde inschrijver, conform de wachtkamerregeling, een bouwteamovereenkomst aan te gaan om alsnog een uitvoeringsontwerp binnen de gestelde eisen en de wettelijke kaders op te stellen.

Na succesvolle afronding van de bouwteamfase zal, wanneer voldaan wordt aan de voorwaarden zoals gesteld in de bouwteamovereenkomst, met Dura Vermeer een uitvoeringsovereenkomst worden gesloten.

De gemeente wenst met deze vrijwillige publicatie op grond van artikel 4.16 Aw allereerst het hierboven genoemde voornemen tot het sluiten van de bouwteamovereenkomst met Dura Vermeer vooraf met de markt te delen.

Daarnaast wenst de gemeente hiermee ook vooraf aan te kondigen dat er sprake zal zijn van een overschrijding van het initiële plafondbedrag voor de uitvoeringsovereenkomst van deze aanbesteding.

Vanwege een wijziging ten opzichte van de oorspronkelijk uitgevraagde scope (aanvullende werkzaamheden) en vanwege de enorme onvoorziene prijsstijgingen (ca. 35%) sinds het moment van aanbesteden, wordt het budget (plafondbedrag) voor de uitvoeringsovereenkomst verhoogd, tot een maximum van € 12.705.000,00 (exclusief btw).

Grondslag voor de wijziging

De wijzigingen van de opdracht kunnen, zonder te kwalificeren als wezenlijk, worden gegrond op een combinatie van een beroep op de artikelen 2.163d en 2.163e Aw. Er wordt in dit geval voldaan aan de in deze artikelen genoemde vereisten. De wijzigingen betreffen geen veranderingen in de algemene aard van de opdracht en de verhoging van het budget zal gemaximeerd zijn op 50% van de waarde van de oorspronkelijke opdracht, per wijziging.

Artikel 2.163d Aw: aanvullende werkzaamheden op grond van een scopewijziging

In de eerste plaats is artikel 2.163d, lid a tot en met d, hier van toepassing. Artikel 2.163d geeft aan dat een overheidsopdracht, zonder nieuwe aanbestedingsprocedure als bedoeld in deel 2 van de wet, kan worden gewijzigd indien:

- a. Door de oorspronkelijke opdrachtnemer te verrichten aanvullende werken, diensten of leveringen noodzakelijk zijn geworden,
- b. Deze aanvullende werken, diensten of leveringen niet in de oorspronkelijke aanbestedingsstukken waren opgenomen,
- c. Een verandering van opdrachtnemer:
 - 1° niet mogelijk is om economische of technische redenen, en
 - 2° tot aanzienlijk ongemak of aanzienlijke kostenstijgingen zou leiden voor de aanbestedende dienst, en
- d. De verhoging van de prijs niet meer bedraagt dan 50% van de waarde van de oorspronkelijke opdracht.

De aanvullende werkzaamheden betreffen niet geraamde onderdelen van de scope, bestaande uit de droogzetschotten en de besturingsinstallatie, en de kosten gemoeid met elektrificatie van materieel. Het betreft hier respectievelijk € 495.585,00 voor de niet geraamde onderdelen en € 188.808,00 voor de elektrificatie van materieel. In totaal is hierdoor € 685.500,00 (afgerond, prijspeil 2025; exclusief btw) te weinig in het oorspronkelijke budget en plafondbedrag opgenomen voor deze aanvullende werkzaamheden.

- I. De droogzetschotten en de besturingsinstallatie zijn een cruciaal onderdeel van de sluis, zonder deze onderdelen kan de sluis niet functioneel gerealiseerd worden. Dit is niet meegenomen in het initiele budget en plafondbedrag, waardoor dit niet in de overeenkomst was opgenomen;
- II. De regelgeving is in het kader van de wet natuurbescherming de afgelopen jaren gewijzigd waardoor nu eisen gesteld moeten worden met betrekking tot zoveel mogelijk emissieloos uitvoeren van de werkzaamheden. De werkzaamheden en kosten die hier mee gemoeid zijn, zijn destijds niet voorzien in de overeenkomst.

Het inschakelen van een andere aannemer voor deze aanvullende werkzaamheden is praktisch onmogelijk. De aanvullende werkzaamheden zijn onlosmakelijk verbonden met de werkzaamheden die nu door Dura Vermeer uitgevoerd zullen worden.

Het bedrag van de aanvullende werkzaamheden van € 685.000,00 (exclusief btw) blijft bovendien ruimschoots onder de genoemde 50% drempel.

Daarmee is in dit geval aan alle vereisten voor een beroep op artikel 2.163d Aw voldaan.

Artikel 2.163e Aw: Onvoorziene omstandigheden door prijsstijgingen

In de tweede plaats is hier artikel 2.163e Aw van toepassing. Een beroep op de uitzondering op de aanbestedingsplicht, ingevolgde artikel 2.163e Aw, is kort samengevat mogelijk wanneer voldaan wordt aan de navolgende voorwaarden:

- de behoefte aan wijziging van de overeenkomst is het gevolg van omstandigheden die een zorgvuldig aanbesteder niet kon voorzien,
- de wijziging brengt geen verandering in de algemene aard van de opdracht mee, en
- de verhoging van de prijs zal niet meer bedragen dan 50% van de oorspronkelijke opdrachtwaarde.

De prijsstijgingen zijn met name veroorzaakt door Covid 19, de oorlog in Oekraïne en de krapte op de arbeidsmarkt. Deze opgetreden prijsstijgingen zijn met name terug te zien in de navolgende onderdelen: materialen, materieel, brandstof en arbeid. Deze onderdelen veroorzaken respectievelijk een kostentoeename van €2.435.585,00 € 228.977,00 € 357.611,00 en € 936.140,00. In totaal betreft het hier daarmee een toename van het budget en plafondbedrag van € 3.960.000,00 (afgerond, prijspeil 2025; exclusief btw).

Deze prijsstijgingen waren ten tijde van de voorbereiding en start van de aanbesteding niet te voorzien en dus ook onvoorzienbaar voor de gemeente. De prijswijzigingen waren immers te wijten aan de hierboven genoemde externe omstandigheden.

Daarnaast is het gezien de aard van de overeenkomst (bouwteamovereenkomst) redelijkerwijs goed mogelijk dat de daadwerkelijke waarde bij uitvoering kan afwijken van de raming bij de start, zonder dat dit iets afdoet aan de zorgvuldige raming op het moment van verzending van de opdracht.

De verandering van de opdrachtwaarde op grond van deze onvoorzienbare omstandigheden is louter een wijziging van de opdrachtwaarde van de overeenkomst, en betreft geen verandering in de algemene aard van de opdracht.

De verwachte extra opdrachtwaarde die deze wijziging mogelijk met zich mee brengt, wordt gemaximeerd op 50% van oorspronkelijke geraamde opdrachtwaarde.

Beslissing gemeente tot aangaan bouwteamovereenkomst en wijziging waarde

Op basis van het voorgaande stelt de gemeente zich op het standpunt dat zij de bouwteamovereenkomst mag aangaan met Dura Vermeer en na het doorlopen van de bouwteamfase mag overgaan tot het sluiten van een uitvoeringsovereenkomst met Dura Vermeer, dat laatste binnen de genoemde marges van het niet-wezenlijk wijzigen van de opdrachtwaarde van uitvoering bij een beroep op de artikelen 2.163d en 2.163e Aw, in dit geval tot een maximaal nieuw plafondbedrag van totaal; € 12.705.000,00 exclusief BTW. Het oorspronkelijke plafondbedrag van € 8.060.000,00 exclusief BTW wordt hierdoor verhoogd met € 685.000,00 exclusief BTW door aanvullende werkzaamheden en € 3.960.000,00 exclusief BTW door onvoorziene omstandigheden.

Bezwaarmogelijkheid

Gezien bovenstaande motivatie is de gemeente van mening dat er in deze situatie sprake is van een gerechtvaardigde uitzondering op de aanbestedingsplicht.

Als een marktpartij het echter oneens is met het voornemen om de bouwteamovereenkomst aan te gaan en de opdrachtwaarde van de huidige uitvoeringsovereenkomst binnen de genoemde marges te wijzigen, kan er bezwaar worden aangetekend door die marktpartij.

Deze aankondiging kent een opschortende termijn van 20 kalenderdagen, met betrekking tot het aangaan van de bouwteamovereenkomst, gerekend vanaf de dag na bekendmaking van deze aankondiging.

De schriftelijke bezwaartermijn bedraagt eveneens 20 kalenderdagen na publicatiedatum. Indien een partij zich niet met deze publicatie kan vereenzelvigen, is er derhalve **uiterlijk tot en met 04 november 2024** de mogelijkheid om een kort geding aanhangig te maken.

Na het verstrijken van bovenstaande termijnen zijn uw rechten verwerkt en bij geen (tijdig) bezwaar zal de gemeente definitief overgaan tot het sluiten van de bouwteamovereenkomst met Dura Vermeer ten aanzien van de huidige opdracht, en met inachtneming en binnen de bandbreedtes van de wijzigingsmogelijkheden voor de uitvoeringsovereenkomst zoals hiervoor genoemd.