

Nummer	Paragraaf/artikel	Vraag	Antwoord
Naar aanleiding van een bij de inkoopende organisatie binnengekomen klacht, publiceren wij deze derde nota van inlichtingen. Dit is ook de reden geweest voor het uitstel van de inschrijvingstermijn. Het klachtenloket van de inkoopende organisatie heeft de klacht beoordeeld en dit is teruggekoppeld naar de partij. De inkoopende organisatie maakt via deze nota van inlichtingen haar reactie op de klachtonderdelen kenbaar en vermeldt de aangepaste planning voor het vervolg van de inkoopprocedure.			
1	Klacht onderdeel A; inkoopdocument 4.4.3; Nvl 1 vr 58; Nvl 2 vr 9.	Garantie moedermaatschappij – disproportioneel en strijd met het gelijkheidsbeginsel Bent u bereid om de in paragraaf 4.4.3 opgenomen garantstelling van de moeder te beperken tot de situatie dat de inschrijver een beroep doet op de bekwaamheden van diens moedermaatschappij om te voldoen aan één van de gestelde geschiktheidseisen (waaronder de situatie dat sprake is van een geconsolideerde jaarrekening)?	Nee. De inkoopende organisatie handhaaft de eis zoals opgenomen in paragraaf 4.4.3 van het inkoopdocument en bijlage 6. De inkoopende organisatie motiveert hierna waarom de betreffende eis wordt gehandhaafd. De inkoopende organisatie acht de concernverklaring specifiek ten aanzien van de onderhavige opdracht van essentieel belang vanwege de aard van de opdracht en de verantwoordelijkheid van de gemeenten voor de continuïteit van maatschappelijke ondersteuning aan kwetsbare inwoners die op grond van de Wet maatschappelijke ondersteuning 2015 recht hebben op een voorziening. Het uitvallen van een leverancier heeft directe gevolgen voor de continuïteit van de ondersteuning aan deze inwoners. Gemeenten hebben in het verleden te maken gehad met faillissementen van zorgaanbieders. Wanneer een potentiële opdrachtnemer onderdeel uitmaakt van een concern, kan de financiële en operationele continuïteit van die opdrachtnemer mede worden beïnvloed door besluiten, geldstromen en ontwikkelingen binnen het concern. De continuïteit van de dochtervennootschap is daarmee mede afhankelijk van de bereidheid van de moedermaatschappij om deze te ondersteunen. Dit geldt ook wanneer een dochtervennootschap zelfstandig aan alle geschiktheidseisen voldoet. Met de concernverklaring aanvaardt de hoogste moedermaatschappij hoofdelijke aansprakelijkheid voor de nakoming van de verplichtingen van de potentiële opdrachtnemer uit de overeenkomst. Op die manier kan de continuïteit worden gewaarborgd, als de dochter niet meer in staat is om na te komen. De concernverklaring biedt daarmee een aanvullende en rechtstreeks afdwingbare zekerheid. De in de onderhavige procedure gestelde geschiktheidseisen, de jaarrekening en de verzekering geven inzicht in de financiële positie en geschiktheid van de potentiële opdrachtnemer, maar bieden niet dezelfde waarborg voor de nakoming van de verplichtingen gedurende de looptijd van de overeenkomst. Een bankgarantie of versterkt financieel toezicht biedt evenmin dezelfde zekerheid ten aanzien van de nakoming van de volledige contractuele verplichtingen en kan bovendien aanvullende administratieve of financiële lasten meebrengen. De inkoopende organisatie heeft meegewogen dat uit de beschikbare rechtspraak volgt dat het verlangen van een concernverklaring of vergelijkbare verklaring onder omstandigheden toelaatbaar is en niet zonder meer leidt tot ongeoorloofde ongelijke behandeling van ondernemingen die onderdeel zijn van een concern ten opzichte van ondernemingen zonder concernstructuur (Vzr. Rb. Overijssel 19 september 2018, ECLI:NL:RBOVE:2018:3560, ECLI:NL:RBOVE:2018:3561 en ECLI:NL:RBOVE:2018:3562). Ook de voorzieningenrechter van de Rechtbank Den Haag en de Commissie van Aanbestedingsexperts heeft geoordeeld dat het verlangen van een 403-verklaring dan wel een concernverklaring niet disproportioneel was (Vzr. Rb. Den Haag 14 april 2016, ECLI:NL:RBDHA:2016:3999 en CvAE 22 januari 2016, advies 301). De verplichting tot het overleggen van een concernverklaring maakt vanaf de eerste versie onderdeel uit van de landelijke contractstandaard voor de Wmo. Deze standaard is tot stand gekomen in nauwe samenwerking tussen gemeenten, zorgaanbieders, brancheorganisaties, de VNG, het ministerie van VWS en andere betrokken partijen. De bepaling is tijdens het gezamenlijke reviewproces niet gewijzigd, waardoor de concernverklaring niet als disproportioneel kan worden gezien. De inkoopende organisatie ziet in de door de klager aangevoerde omstandigheden geen klemmende, specifiek op haar situatie betrekking hebbende redenen die maakt dat in deze procedure van de contractstandaard moet worden afgeweken. De eis geldt bovendien op gelijke wijze voor iedere potentiële opdrachtnemer die deel uitmaakt van een groep of concern. Het onderscheid ten opzichte van een zelfstandig opererende onderneming houdt verband met de concernstructuur en de mogelijkheid dat de continuïteit en nakoming van de potentiële opdrachtnemer mede worden beïnvloed door andere vennootschappen binnen het concern. Het gelijkheidsbeginsel betreft een positieve (actieve) verplichting voor aanbestedende diensten om te zorgen dat gelijke gevallen gelijk behandeld worden. In dit geval is echter géén sprake van gelijke gevallen. Immers, inschrijvers die onderdeel uitmaken van een concern verkeren niet in dezelfde (vennootschapsrechtelijke) situatie als inschrijvers die géén onderdeel uitmaken van een concern. Alles afwegende acht de inkoopende organisatie de concernverklaring in de onderhavige procedure geschikt, noodzakelijk en evenwichtig in verhouding tot het belang van de continuïteit en de nakoming van de maatschappelijke ondersteuning. Paragraaf 4.4.3 van het inkoopdocument en bijlage 6 blijven daarom ongewijzigd. Voor zover eerdere antwoorden anders kunnen worden uitgelegd, worden deze vervangen door dit antwoord.

2	Klacht onderdeel B; Inkoopdocument 4.4.1; Checklist: Nvl 1 vr 57.66; Nvl 2 vr 6.	Eisen ZZP-ers - disproportioneel Bent u bereid om de eisen, dat ZZP-ers moeten zijn ingeschreven in de Kamer van Koophandel, moeten beschikken over een Gedragsverklaring Aanbesteden en moeten beschikken over een VOGrp, te laten vallen, en dat volstaan kan worden met het overleggen van een VOGnp. Een uitzondering hierop is als de aanbieder een beroep doet op een ZZP-er om te voldoen aan één of meer van de gestelde geschiktheidseisen.	Ja, daartoe zijn wij gedeeltelijk bereid. Voor zover een zzp'er uitsluitend als natuurlijke persoon wordt ingezet voor de uitvoering van de opdracht en geen beroep wordt gedaan op deze zzp'er om te voldoen aan een geschiktheidseis, volstaat een geldige Verklaring Omtrent het Gedrag natuurlijke personen (VOG NP). In dat geval hoeft geen Gedragsverklaring Aanbesteden (GVA) te worden overgelegd. Indien een potentiële opdrachtnemer een beroep doet op een zzp'er om te voldoen aan één of meer geschiktheidseisen, of indien de zzp'er feitelijk optreedt als onderaannemer-onderneming, kunnen de voor die situatie relevante bewijsstukken wel worden verlangd. De opdrachtnemer blijft te allen tijde verantwoordelijk voor de kwaliteit van de dienstverlening, de naleving van de contractuele verplichtingen en de inzet van eventuele zzp'ers. Voor zover eerdere antwoorden in de nota's van inlichtingen hiermee in strijd zijn, worden deze vervangen door dit antwoord.
3		Mededeling inkopende organisatie	De planning is naar aanleiding van deze nota van inlichtingen aangepast: Uiterste ontvangst inschrijvingen: 11 september 2026, om 10.00 uur Versturen gunningsbeslissing: 28 september 2026 Versturen definitieve gunning: 9 oktober 2026

