

# *praktijkvraag*

Maart 2011

## Archiveren van aanbestedingsstukken

### Vraag

Bij ons waterschap vragen we ons af of er enige verplichting met betrekking tot de bewaartermijn van aanbestedingsstukken bestaat op grond van de Europese aanbestedingsrichtlijn?

### Antwoord

Aanbestedingsrichtlijn 2004/18 en het Bao bevatten geen expliciete verplichting ten aanzien van het archiveren of bewaren van stukken betreffende Europese aanbestedingen. Het archiveren en bewaren van aanbestedingsbescheiden is momenteel nog voornamelijk een nationaalrechtelijke aangelegenheid. Richtlijn 2004/17 betreffende aanbestedingen in de speciale sectoren bevat in artikel 50 overigens wel een verplichting met betrekking tot het bewaren van gegevens. Op basis van dat artikel moeten de gegevens gedurende ten minste vier jaar na de datum van gunning van de opdracht bewaard worden.

### Uitleg

#### *Europese regelgeving*

Om verschillende redenen dient een aanbestede te beschikken over een adequate documentatie van de aanbestedingsprocedure: met het oog op de verplichtingen tot openbaarheid en motivering, extern toezicht, een nieuwe aanbesteding van een opdracht na afloop van de overeenkomst en een mogelijke rechtsvordering van een klager of een onderzoek door de Europese Commissie (M.J.J.M. Essers, *Aanbestedingsrecht voor overheden. Naar een verantwoord aanbestedingsbeleid*, 2009, p. 468).

Richtlijn 2004/18 en het Bao bevatten hieromtrent geen verplichtingen. Artikel 43 van richtlijn 2004/18 geeft wel een aantal zaken aan die een aanbestedende dienst in een proces-verbaal dient op te nemen. Daarnaast geeft dat artikel aan dat aanbestedende diensten passende maatregelen nemen om het verloop van langs elektronische weg gevoerde gunningsprocedures te documenteren. Echter, de richtlijn geeft geen bewaartermijnen aan.

Anders is dit voor richtlijn 2004/17 betreffende de speciale sectoren. Artikel 50 van deze richtlijn gaat over 'over de geplaatste opdrachten te bewaren gegevens'. In lid 1 van dit artikel staat een opsomming van stukken die bewaard moeten blijven. In lid 2 van dit artikel wordt vervolgens vermeld dat de gegevens gedurende ten minste vier jaar na de datum van gunning van de opdracht bewaard worden, opdat de aanbestedende dienst gedurende dat tijdvak aan de Commissie de noodzakelijke inlichtingen kan verstrekken indien deze daarom verzoekt.

De reden voor het ontbreken van een dergelijke bepaling in de klassieke sector-richtlijn 2004/18 is niet duidelijk. De vraag is dan ook waarom in een geval onder richtlijn 2004/18 niet geanticipeerd zou kunnen worden op de 4 jaars bewaartermijn in richtlijn 2004/17.

Op Europees niveau worden momenteel een aantal voorstellen uitgewerkt met betrekking tot de stimulering van digitaal communicatieverkeer (de zg. digitale agenda van Kroes). Denk hierbij bijvoorbeeld aan het actieplan elektronische aanbestedingen. Mogelijk zullen daarin ook aspecten betreffende eventuele archivering van stukken die gepaard gaan met digitaal communicatieverkeer terugkomen. Deze voorstellen kunnen op termijn mogelijk ten aanzien van elektronisch aanbestedingsverkeer raakvlakken hebben met uw vraagstelling. Dit is echter nu nog niet met zekerheid te zeggen.

#### *Nationale regelgeving*

##### Reacties en disclaimer:

Van de informatie in dit document mag onbeperkt gebruik worden gemaakt, mits de bron wordt vermeld. Opmerkingen over de inhoud en suggesties voor aanvullingen zijn van harte welkom op [info@europadecentraal.nl](mailto:info@europadecentraal.nl). Aan dit document is de grootst mogelijke zorg besteed, maar Europa decentraal kan niet instaan voor de juistheid van de informatie en aanvaardt geen aansprakelijkheid voor mogelijke vervolgschade door het gebruik ervan.

## *praktijkvraag*

Het archiveren en bewaren van aanbestedingsbescheiden is momenteel nog voornamelijk een nationaalrechtelijke aangelegenheid. In 2005 is in opdracht van de Minister van het toenmalige ministerie van Economische Zaken (nu EL&I) een zogenaamde handleiding open standaarden en open source software in aanbestedingen opgesteld. In deze handleiding staan enkele algemene wenken met betrekking tot archieven en bewaarverplichtingen. Hierbij wordt onder meer verwezen naar de Nederlandse Archiefwet die informatie bevat met betrekking tot het in stand houden van archieven. Het is daarom verstandig na te gaan in hoeverre uw organisatie een instantie is die onder de Archiefwet valt en in hoeverre daaronder bepalingen zijn opgenomen ten aanzien van evt. bewaartermijnen. Deze wet bevat namelijk voor gemeenten, provincies en waterschappen aparte bepalingen ten aanzien van de organisatie en het beheer van de archieven, zoals de benoeming van een archivaris en het vaststellen van een archiefverordening. Eventueel kunt u voor meer informatie over de Archiefwet ook terecht bij uw koepelvereniging dan wel het ministerie van OC&W.

Tot slot wordt in het hierboven genoemde handboek aanbesteden van Essers op pagina 469 nog opgemerkt dat de (decentrale) aanbestedingsnota voorschriften kan bevatten inzake dossiervorming en archivering. De aanbestedingsdossiers kunnen bijvoorbeeld door een controller of accountant worden gebruikt om middels steekproeven naleving van het aanbestedingsrecht en het aanbestedingsbeleid van de aanbesteder periodiek te controleren. Het is daarom ook verstandig vanuit accountancy-overwegingen overleg te voeren over de documentatie en bewaarverplichting van aanbestedingsstukken vanuit hun of vanuit belastingtechnisch oogpunt.

**Meer informatie:**

[Handleiding OS en OSS](#) in aanbestedingen.

[Nederlandse archiefwet.](#)

[Actieplan elektronisch aanbesteden.](#)

[Digitale agenda](#) voor Europa.

**Reacties en disclaimer:**

Van de informatie in dit document mag onbepaald gebruik worden gemaakt, mits de bron wordt vermeld. Opmerkingen over de inhoud en suggesties voor aanvullingen zijn van harte welkom op [info@europadecentraal.nl](mailto:info@europadecentraal.nl). Aan dit document is de grootst mogelijke zorg besteed, maar Europa decentraal kan niet instaan voor de juistheid van de informatie en aanvaardt geen aansprakelijkheid voor mogelijke vervolgschade door het gebruik ervan.