

praktijkvraag

Aanbesteden van bancaire diensten (versie juni 2007)

Vraag

In hoeverre dient een gemeente bancaire dienstverlening aan te besteden? En dienen rentekosten meegenomen te worden in de bepaling van de hoogte van de kosten?

Antwoord

In theorie zou men aan kunnen nemen dat het aanbesteden van dergelijke diensten verplicht is. Diensten van financiële instellingen staan namelijk expliciet in bijlage 2 van het Bao genoemd als 2A diensten. Voor wat betreft de raming van opdrachten wordt in artikel 9 lid 15 sub b van het Bao bepaald dat de aanbestedende dienst bij overheidsopdrachten voor bank- en andere financiële diensten 'honoraria, provisies en rente, en andere wijzen van bezoldiging' in acht neemt. Uit dit artikel blijkt dus dat, wanneer een gemeente bancaire diensten aanbesteedt, de rente inderdaad in de raming mee moet nemen.

In de praktijk is het de vraag of bancaire diensten überhaupt wel aanbesteed worden in Nederland. Uit artikel 15 onder d van het Bao blijkt namelijk dat op door de 'centrale banken verleende diensten' het Bao niet van toepassing is. Over het algemeen wordt aangenomen dat dit artikel analoog door de Commissie op diensten van huisbankiers toegepast wordt en er dus, hoewel het niet om diensten van centrale banken gaat, een soort 'Brussels gedoogbeleid' bestaat ten aanzien van het niet aanbesteden van diensten van huisbankiers. In de Nota van Toelichting op artikel 15 van het Bao wordt overigens expliciet gesteld dat het aangaan van leningen op grond van dit artikel niet aanbesteed hoeft te worden. In het verleden bestond onduidelijkheid over de vraag of leningen ook onder financiële diensten verstaan werden, maar met de toelichting is aan deze onduidelijkheid een einde gekomen. Overigens ziet Europa decentraal in de praktijk ook nog wel eens dat gemeenten een beroep doen op artikel 30 lid 1 sub c van het Bao. Hieruit wordt duidelijk dat in het geval het diensten zoals bedoeld in categorie 6 van bijlage 2, onderdeel A - waar ook bancaire diensten onder vallen - betreft, gebruik gemaakt kan worden van een procedure van gunning door onderhandelingen na voorafgaande mededeling van een aankondiging. Het moet dan echter wel gaan om gevallen waarin de opdracht 'niet voldoende nauwkeurig kan worden vastgesteld'.

Samenvattend: in theorie zouden bancaire diensten aanbesteed moeten worden; in de praktijk blijkt echter dat gebruik gemaakt kan worden van ofwel artikel 15 onder d, ofwel artikel 30 lid 1 sub c, waardoor opdrachten zonder concurrentiestelling aan een bankier naar keuze gegund kunnen worden.

Decentrale overheden gaan er al geruime tijd van uit dat bancaire leningen niet Europees aanbesteed hoeven te worden. De Directie Marktwerking van het Ministerie van Economische zaken liet eind maart 2007 via de website van Europa decentraal weten hier ook van uit te gaan en van mening te zijn dat door het ontbreken van rechterlijke uitspraken er voorsnog van uitgegaan kan worden dat bancaire leningen niet aanbesteed hoeven te worden. Het bericht van de Directie Marktwerking luidt: 'Recent is enige verwarring ontstaan over de vraag of bancaire leningen aanbesteed moeten worden. Dit naar aanleiding van een bericht dat de Europese Commissie van mening is dat bancaire leningen moeten worden aanbesteed. De Europese aanbestedingsrichtlijnen en de nationale regelgeving bieden echter aanknopingspunten voor de stelling dat bancaire leningen niet aanbesteed hoeven te worden. Zo is in de overwegingen bij de Europese aanbestedingsrichtlijnen bepaald dat de uitzondering voor financiële diensten met name gaat over verrichtingen die de aanbestedende diensten van geld of kapitaal moeten voorzien. Door het ontbreken van rechterlijke uitspraken kan er voorsnog van uitgegaan worden dat bancaire leningen niet aanbesteed hoeven te worden.'

Medio maart werd een bericht van de Directie Marktwerking op de website van Europa decentraal geplaatst over een al dan niet bestaande aanbestedingsverplichting bij bancaire leningen. Over dat bericht van EZ ontstond verwarring. Bovenstaand bericht is een reactie hierop.

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. 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.