

Versie november 2010

## Havenbedrijf en aanbesteden?

### Vraag:

Ons gemeentelijk havenbedrijf is een aanbestedende dienst. Vallen opdrachten van dit bedrijf nu onder Bao of onder Bass-regime?

### Antwoord:

Om te bepalen of een gemeente(lijk bedrijf) als opdrachtgever het Bao of Bass dient toe te passen is – nadat is vastgesteld dat het havenbedrijf een gemeentelijke organisatie, een ‘publiekrechtelijke instelling’ of een ‘overheidsbedrijf’ en dus aanbestedende dienst in de zin van de aanbestedingsrichtlijnen is- vooral van belang om na te gaan of de opdrachtgever een zg. ‘relevante activiteit’ in de zin van het Bass uitoefent. Is dat het geval, dan is het Bass op die opdracht van toepassing. Gezien de formulering van ‘relevante activiteiten’ op het gebied van havens in het Bass, is wanneer het havenbedrijf handelt in haar activiteit van terbeschikkingstelling van de zee- of binnenhaven aan zee- of riviervervoerders, het Bass van toepassing. In andere gevallen zal het Bao van toepassing zijn.

### Nadere uitleg:

#### *Relevante activiteiten*

Artikel 7 van richtlijn 2004/17 (zie ook het Bass) stelt dat de richtlijn van toepassing is op *activiteiten die de exploitatie van een geografisch gebied beogen met het oogmerk op* (onder meer, zie sub b) *de terbeschikkingstelling aan lucht-, zee- of riviervervoerders van luchthaven-, zeehaven-, binnenhaven- of andere aanlandingsfaciliteiten.*

De meeste gemeentelijke havenbedrijven betreffen een overheidsdienst of overheidsbedrijf in de zin van artikel 2 lid 2 sub a van richtlijn 2004/17, en zodra zij handelen in een activiteit als bedoeld in voornoemd artikel 7, is richtlijn 2004/17 (Bass) op hun opdrachtverlening van toepassing.

Artikel 20 van richtlijn 2004/17 geeft aan dat deze richtlijn niet van toepassing is op opdrachten die aanbestedende diensten plaatsen voor andere doeleinden dan de uitoefening van hun in de artikelen 3 t/m 7 bedoelde activiteiten. Voor zover het gaat om opdrachten die verband houden met de kernactiviteiten van een overheidsbedrijf lijkt deze bepaling eng te dienen worden uitgelegd (zie hierover ook nader het handboek Aanbestedingsrecht van Pijnacker Hordijk van der Bend, Sdu, 4<sup>e</sup> druk, 2009, pag. 60 ev.). Overheidsdiensten wier activiteiten als gevolg van artikel 20 van de werkingssfeer van richtlijn 2004/17 zijn uitgezonderd, vallen binnen de werkingssfeer van richtlijn 2004/18.

Artikel 9 van richtlijn 2004/17 ten slotte bepaalt overigens dat gekeken moet worden naar de activiteit waarvoor de opdracht in eerste plaats is bestemd en indien een van de activiteiten van een opdracht gestoeld is op richtlijn 17 en een andere op richtlijn 18, en het objectief onmogelijk zou zijn vast te stellen voor welke activiteit de opdracht in de eerste plaats bestemd is, de opdracht overeenkomstig richtlijn 18 gegund wordt. Zie hierover ook rechtsoverweging 29 van de richtlijn 2004/17.

Artikel 12 van richtlijn 2004/18 (artikel 11 Bao) stelt dat richtlijn 18 (o.a.) niet van toepassing is op overheidsopdrachten die in het kader van richtlijn 2004/17 worden geplaatst door aanbestedende diensten die een of meer van de in artikelen 3 t/m 7 van richtlijn 2004/17 bedoelde activiteiten uitoefenen en die voor deze activiteiten worden geplaatst.

Voor de vraag naar toepasselijkheid van Bao of Bass is bij havenbedrijven dus ook de concrete opdracht van belang. Plaatst een havenbedrijf bijvoorbeeld een opdracht voor de levering van koffie- en theeautomaten op kantoor, dan zal in de regel geen sprake zijn van een activiteit die de exploitatie van de haven beoogt met het oogmerk op de beschikbaarstelling van de haven aan vervoerders. Het Bao is dan van toepassing. Plaatst het havenbedrijf bijvoorbeeld een werken-opdracht voor het herstel

#### 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*

van kade-wanden en steigers dan zal er wel sprake zijn van een Bass-opdracht in bovengenoemde zin.

**Meer informatie:**

Website Europa decentraal, [definities](#) van overheidsopdracht en aanbestedende dienst

Website Europa decentraal [dossier aanbesteden](#)

Website Europa decentraal, [dossier aanbesteden](#), [speciale sectoren](#)

Website Europa decentraal, [praktijkvraag 56](#) aanbesteden

**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.