

MEMO

akd

AAN Hoogheemraadschap de Stichtse Rijnlanden en
Waterschapsbedrijf Limburg
Wouter Zorg en Kevin Meegdes

VAN Marilou van der Feltz
Advocaat
TELEFOON +32 470 20 33 96
FAX +31 88 253 50 50
E-MAIL mvanderfeltz@akd.eu

DATUM 13 oktober 2022

ONS KENMERK 1009453.MVF

KOPIE AAN

ONDERWERP Uitsluitend recht en lopende overeenkomsten

1. Inleiding en korte beantwoording

- 1.1. In dit memorandum wordt ingegaan op de verhouding tussen het verlenen van een uitsluitend recht en lopende overeenkomsten voor de verwerking van zuiveringsslib met derden, waardoor niet in één keer alle zuiveringsslib onder het uitsluitend recht kan worden uitbesteed. De beoogde situatie is als volgt: het uitsluitend recht wordt voor een gedeelte van het zuiveringsslib verleend en zal worden uitgebreid met de delen die momenteel onder lopende overeenkomsten met derden vallen. Het precieze moment van uitbreiding is steeds afhankelijk van de eerst mogelijke beëindigingsdatum per lopende overeenkomst.
- 1.2. Onzes inziens heeft een gefaseerde start geen wezenlijke aanbestedingsrechtelijke implicaties, en zal de toelaatbaarheid ervan hoofdzakelijk neerkomen op afstemming met SNB. Het voorgaande zal mogelijk anders zijn wanneer de gefaseerde start onevenredig langer zal duren. Wij hebben geen reden om aan te nemen dat hiervan sprake zal zijn.

2. Uitsluitend recht

- 2.1. Ons is geen jurisprudentie bekend waaruit zou volgen dat het niet toelaatbaar is om een overbruggingsperiode te hanteren tussen de status quo en een nieuw uitsluitend recht om de noodzakelijke overgang te organiseren. Het zou zonder overbrugging immers in veel gevallen praktisch onmogelijk zijn om de dienstverlening in te richten. Hierbij merken wij wel op dat een onevenredig lange periode eerder op bezwaar zal stuiten dan een periode die niet langer is dan noodzakelijk (zoals de opzegtermijn). We adviseren om dit af te stemmen met de huidige aandeelhouders.
- 2.2. Uit artikel 9.3 Samenwerkingsovereenkomst 2021 tussen aandeelhouders (zie ook randnummer 1.4 van het memorandum d.d. 1 juli 2022) volgt dat de nieuwe aandeelhouder toetreedt tot de Overeenkomst na verlening van het uitsluitend recht aan SNB. Zoals uiteengezet in het memorandum d.d. 1 juli 2022, moet het uitsluitend recht goed worden afgebakend, zowel qua geografisch gebied als dienstverlening waarop het uitsluitend recht ziet. In dit verband kan WBL het uitsluitend recht aan SNB bijvoorbeeld geografisch zo af te bakenen, dat de werkzaamheden van SNB buiten het gebied van de nog lopende overeenkomsten vallen gedurende de resterende looptijd ervan. Na beëindiging van de lopende overeenkomsten, kan het uitsluitend recht worden aangepast zodat het aansluit op de op dat moment relevante omstandigheden en geografisch gebied.

3. Quasi-inbesteding

- 3.1. WBL en HDSR kunnen overwegen om – indien SNB hiermee akkoord kan gaan – gedurende de

DATUM 12 oktober 2022

ONS KENMERK

PAGINA 2 van 2

looptijd van de overeenkomsten met derden, zuiveringsstrib met een beroep op quasi-inbesteding door SNB te laten verwerken. Hierbij merken wij op dat uit het Ondernemingsplan van SNB (zie ook randnummer 7.20 van het memorandum d.d. 1 juli 2022) volgt dat momenteel 40% van de SVI wordt gebruikt voor strib wat niet afkomstig is van de aandeelhouders. Gelet hierop betwijfelen we op het eerste gezicht of aan het merendeelcriterium van quasi-inbesteding kan worden voldaan, wat vereist dat SNB minimaal 80% van de werkzaamheden voor toezichhoudende aanbestedende diensten (in casu zullen dit de aandeelhouders zijn) verricht. Bovendien volgt uit artikel 9.3 Samenwerkingsovereenkomst 2021 tussen aandeelhouders (zie ook randnummer 1.4 van het memorandum d.d. 1 juli 2022) dat de nieuwe aandeelhouder toetreedt tot de Overeenkomst na verlening van het uitsluitend recht aan SNB. De vraag is of de aandeelhouders akkoord zullen gaan met een wijziging hiervan.

4. Conclusie

- 4.1. Gelet op het voorgaande is de toelaatbaarheid van de gefaseerde aanbieding van zuiveringsstrib aan SNB hoofdzakelijk een kwestie van onderhandeling met SNB en in mindere mate een aanbestedingsrechtelijke toets. We adviseren om het uitsluitend recht goed af te bakenen, zodat deze geen strijdigheid veroorzaakt met de lopende overeenkomsten.

AKD

Bijlagen

*AKD verleent juridische diensten via drie entiteiten; AKD N.V. in Nederland, AKD BV in België en AKD Luxembourg S.à r.l. in Luxemburg. **AKD BV** is de entiteit waarmee u contracteert. Deze entiteit is gevestigd te Brussel, met statutaire zetel aan de Koloniënstraat 56, bus 3, 1000 Brussel en is ingeschreven bij de Kruispuntbank van Ondernemingen onder nummer 0463349796. Het BTW nummer van AKD BV is BE 0463.349.796.*

Alle diensten en (andere) werkzaamheden worden verricht uit hoofde van een overeenkomst van opdracht met AKD BV. Op de overeenkomst zijn, onder uitsluiting van enige andere algemene voorwaarden, de Algemene Voorwaarden van toepassing waarin onder meer een beperking van de aansprakelijkheid is opgenomen. Iedere aansprakelijkheid is beperkt tot het bedrag dat in het desbetreffende geval onder de beroepsaansprakelijkheidsverzekering wordt uitbetaald met inbegrip van het bedrag van het eigen risico. Op verzoek worden de algemene voorwaarden kosteloos toegezonden. Zij kunnen ook worden geraadpleegd op www.akd.eu.