

Oplegnotitie bij de wetenschapstoets van wetsvoorstel 36874: wijziging van de Aanbestedingswet 2012 in verband met de versterking van de rechtsbescherming bij aanbesteden

[Prof. mr. Chris Jansen](#) (Vrije Universiteit Amsterdam)

[Prof. dr. ir. Fredo Schotanus](#) (Universiteit Utrecht)

Het wetsvoorstel draagt naar onze mening niet bij aan verbetering van rechtsbescherming bij overheidsaanbestedingen. Het voorstel wijzigt namelijk niets aan het bestaande stelsel van mogelijkheden voor ondernemingen om zich te wenden tot een onafhankelijke instantie die kan oordelen over een vermeende schending van materiële regels van de Aanbestedingswet en die zo nodig een remedie kan toewijzen. **Wat volgens ons nodig is, is een grondige herbezinning op het bestaande stelsel van rechtsbescherming.** Daar gaat dit wetsvoorstel echter niet over.

Waar het wetsvoorstel wel over gaat, is klachtafhandeling bij overheidsaanbestedingen. De decentrale en centrale klachtinstanties die in het voorstel worden besproken kunnen een klagende onderneming echter geen remedie bieden. Wij vinden de meeste voorgestelde maatregelen ter verbetering van het bestaande stelsel van klachtafhandeling bovendien onvoldoende onderbouwd. **Om die reden geven wij geen aanbevelingen om het wetsvoorstel op dit punt te verbeteren.**

Het in het kader van het wetsvoorstel geuite beleidsvoornemen om de capaciteit van de Commissie van Aanbestedingsexperts (CvAE) te verruimen, is naar ons oordeel wel zinvol. **Uitvoering daarvan kan op korte termijn al bijdragen aan betere klachtafhandeling** en inzicht geven in de vraag hoe realistisch het is om klachten binnen de beoogde termijn van veertien dagen te behandelen. **Daar is dit wetsvoorstel echter niet voor nodig.** Daarnaast kan nu al – eveneens zonder wetswijziging – meer transparantie worden geboden over de wijze waarop overheden opvolging geven aan de oordelen van de CvAE.

Verder adviseren wij een onderzoekstraject te starten dat tot doel heeft ervoor te zorgen dat de minister systematisch meer kennis opbouwt over de werking van het aanbestedingsstelsel en de rechtsbescherming daarin. **Werk op basis daarvan toe naar een nieuw goed onderbouwd wetsvoorstel dat de rechtsbescherming bij overheidsaanbestedingen fundamenteel versterkt.**

Wij merken ten slotte op dat de overheid in een wetgevingsproces als het onderhavige een bijzondere positie inneemt. De overheid vervult in dat proces in de eerste plaats de rol van marktmeester: zij stelt de regels vast die het functioneren van de markt van overheidsinkoop bepalen. Het wetsvoorstel betreft echter primair de rol van de overheid als marktspeeler, namelijk als aanbestedende dienst. Het is belangrijk dat in de organisatie en uitvoering van het wetgevingsproces die verschillende rollen en bijbehorende belangen goed uit elkaar worden gehouden.