



Gezamenlijke aankoop van energie door overheden

National Tender Day
Zaventem, 19 oktober 2010

Topics



- Mogelijke juridische vormgeving samenwerking tussen aanbestedende diensten rond aankoop energie
- Energierechtelijke aandachtspunten bij de (gezamenlijke) aankoop van energie



Mogelijke juridische vormgeving samenwerking
tussen aanbestedende diensten rond aankoop
energie

Vormgeving samenwerking

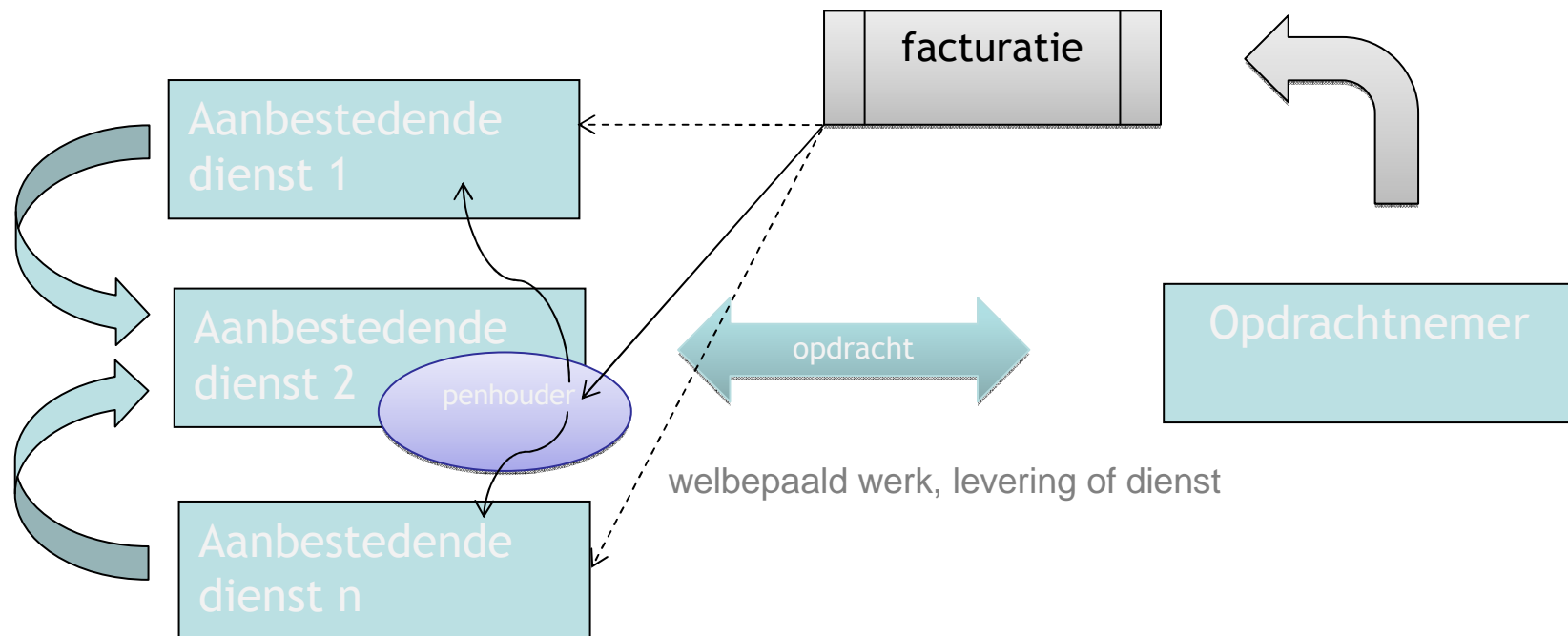
- Afhankelijk van aard aankopers : juridische grondslag samenwerking:
 - Regelgeving inzake overheidsopdrachten
 - Organieke regelgeving aankopende overheid, bv. gemeente (GEVA, IGS, VZW)
- ➔erna kijken we naar mogelijkheden onder regelgeving overheidsopdrachten
- Aanbestedende dienst ≠ (administratieve) overheid
- Gezamenlijke aankoop met / voor derden (niet-overheden) niet a priori uitgesloten
- Naast bevoegdheidsgrondslag belangrijke aandachtspunten:
 - Financiële stroom (facturatie)
 - Aansprakelijkheidsverdeling
 - Behoeftte-afdekking (meerdere scenario's tezeldertijd?)

Vormgeving samenwerking (2)

- Onder regelgeving overheidsopdrachten:
 - Samengevoegde opdracht
 - Raamovereenkomst
 - Aankoop- of opdrachtcentrale
- Grensoverschrijdende samenwerking?



Samengevoegde opdracht



Samengevoegde opdracht (2)

- Art. 19 Wet Overheidsopdrachten 1993:

“De gezamenlijke uitvoering van werken, leveringen of diensten voor rekening van verschillende aanbestedende overheden kan, in het algemeen belang, worden samengevoegd in een enkele opdracht, die bij aanbesteding, door offerteaanvraag of bij onderhandelingsprocedure wordt gegund, onder de voorwaarden bepaald in de wet. De betrokken personen duiden de overheid aan die, of het orgaan dat, in hun gezamenlijke naam, bij de gunning en de uitvoering van de opdracht zal optreden”

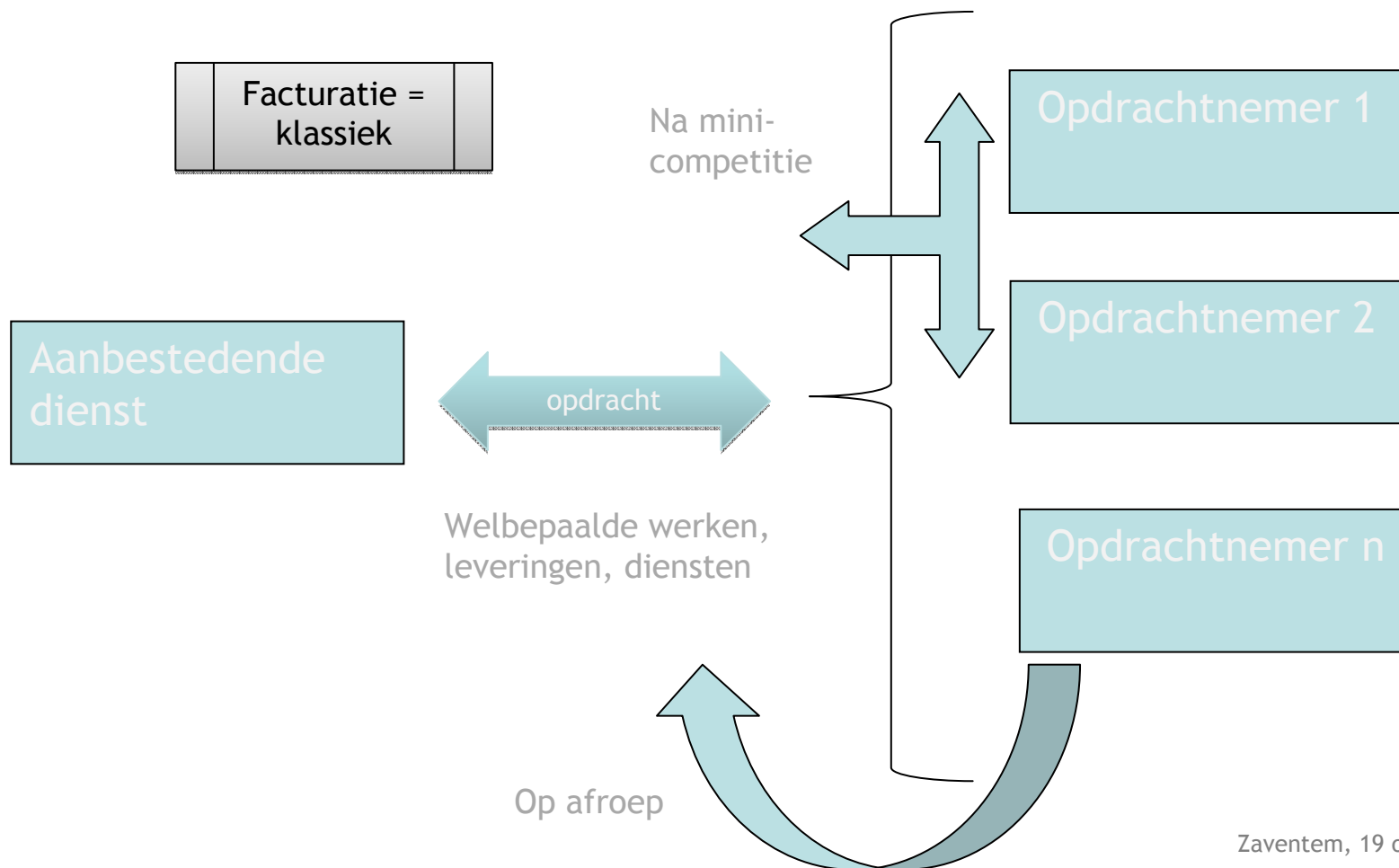
- Art. 38 Wet Overheidsopdrachten 2006:

“In geval van een samengevoegde opdracht voor rekening van verschillende aanbestedende overheden en in voorkomend geval van privaatrechtelijke personen, duiden de betrokken personen de overheid of entiteit aan die in hun naam in de hoedanigheid van aanbestedende overheid zal optreden. De voorwaarden van de opdracht kunnen voorzien in een afzonderlijke betaling voor elk van die personen”

Samengevoegde opdracht (3)

- In algemeen belang (gemeen aan alle partners)
- Eenheid: 1 opdracht, 1 bestek, 1 aanbestedende dienst (cf. Noordenne-arrest RvS)
- Verhouding partners: lastgeving t.a.v. penhouder i.g.v. overdracht beslissingsbevoegdheid (gunning, uitvoering), vertegenwoordiging door penhouder i.g.v. geen overdracht beslissingsbevoegdheid (onvolmaakte samengevoegde opdracht) (cf. Kembo-arrest RvS)
- Penhouderschap in beginsel om niet (!)
- Geen toepassing regelgeving inzake overheidsopdrachten op verhouding penhouder – partners (cf. Teckal-rechtspraak HvJ)

Raamovereenkomst



Raamovereenkomst (2)

- Art. 48 Wet Overheidsopdrachten 1993 (nutsectoren!)

“Overeenkomst tussen een aanbestedende overheid en één of meer aannemers of leveranciers met betrekking tot het vastleggen van de voorwaarden, met name inzake prijzen, en in voorkomend geval de beoogde hoeveelheden, van opdrachten die zullen gegund worden in de loop van een gegeven periode”

- art. 3, 15° en 4, 6° Wet Overheidsopdrachten 2006 (kl assieke en nutsectoren)

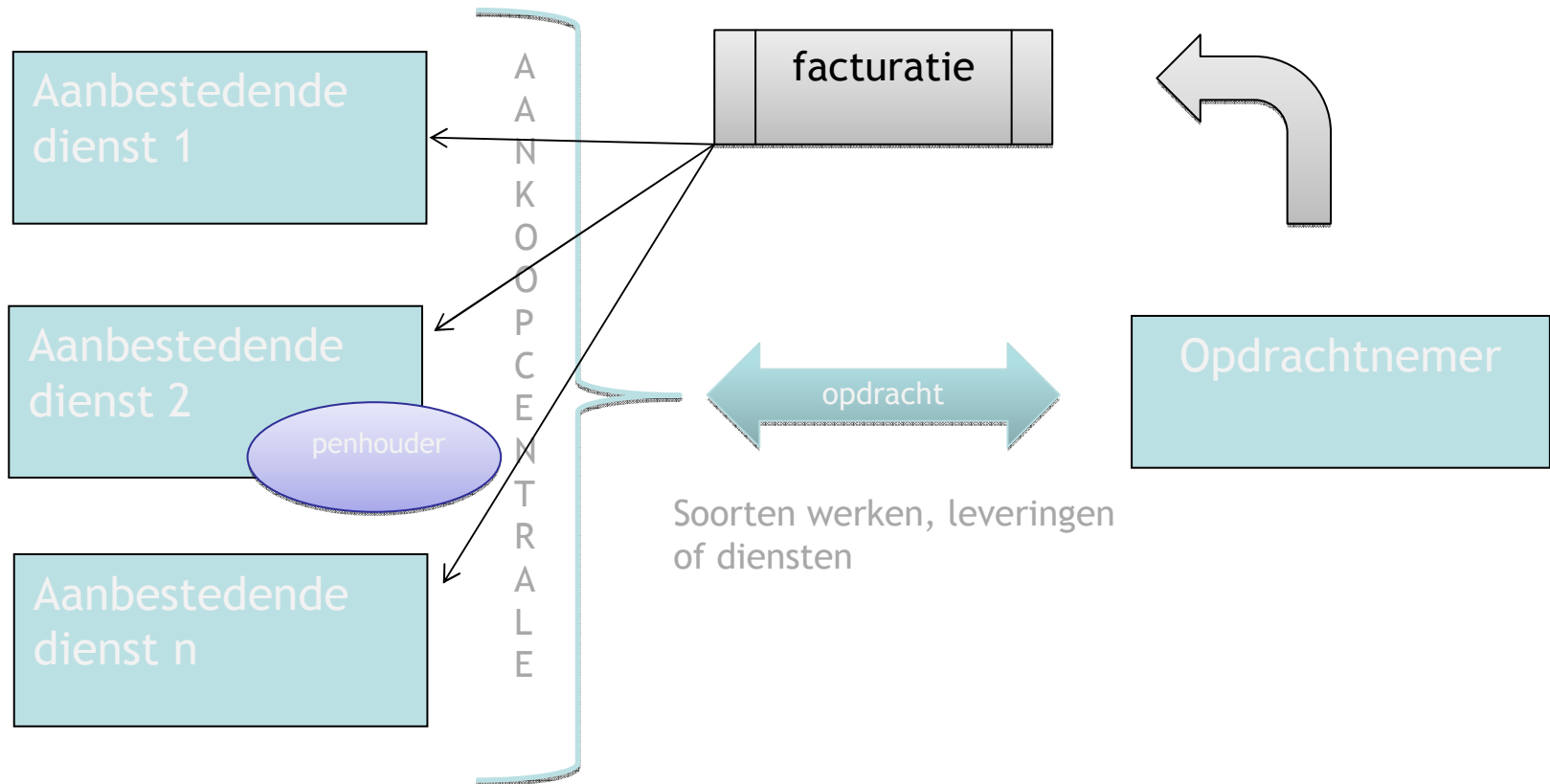
“Een overeenkomst gesloten tussen één of meer aanbestedende overheden of overheidsbedrijven en één of meer aannemers, leveranciers of dienstverleners met het doel gedurende een bepaalde periode de voorwaarden inzake te gunnen opdrachten vast te leggen, met name wat betreft de prijzen en eventueel de beoogde hoeveelheden”

→ Geen toetreding derden na gunning raamcontract (art. 32 RL 2004/18) : *“les accords-cadres constituent un système clos dans lequel personne ne peut entrer, ni du côté des acheteurs, ni du côté des fournisseurs”* (Europese Commissie, Fiche explicative – Accords cadres – Directive classique, Brussel, 2005).

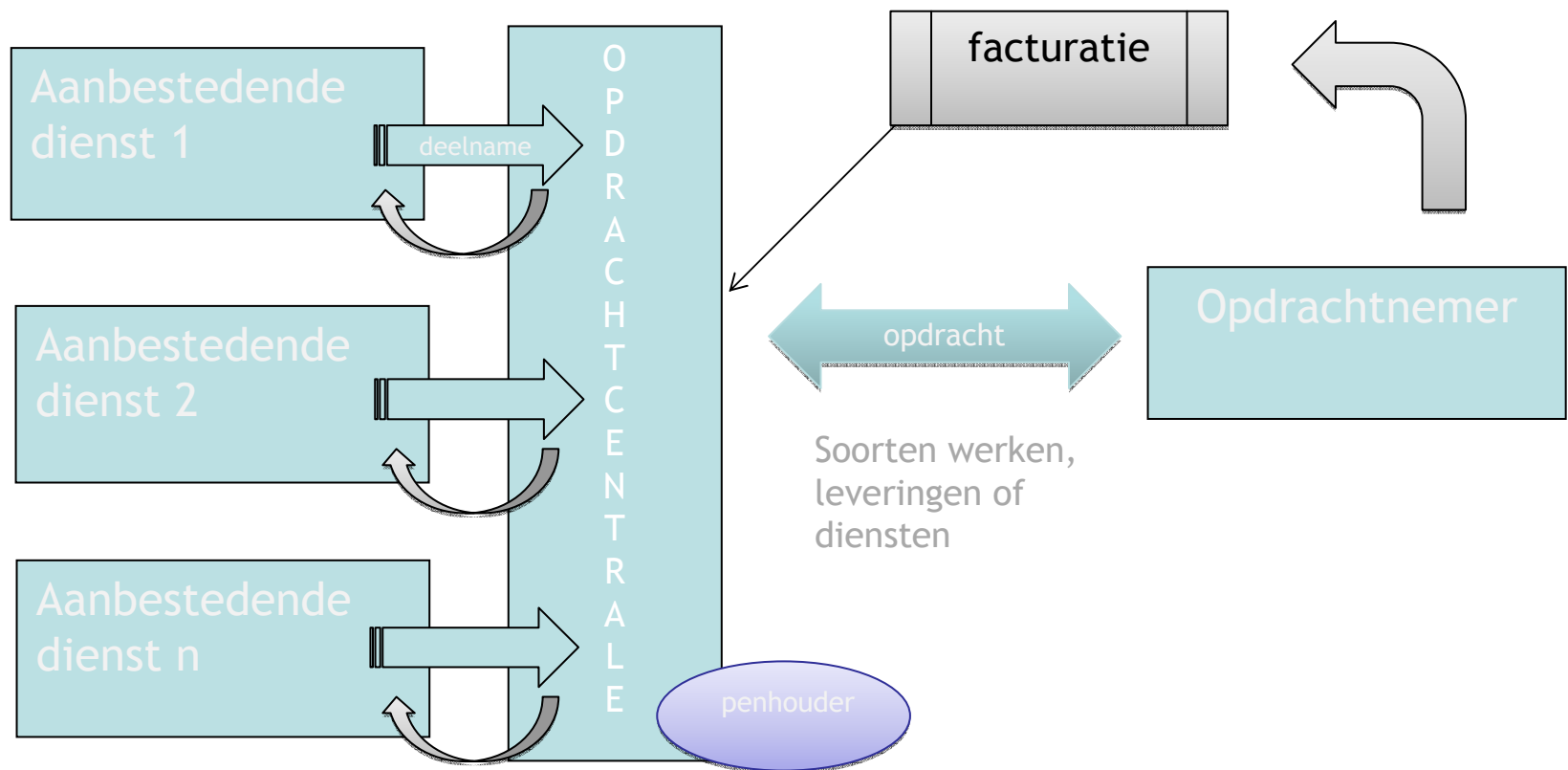
Raamovereenkomst (3)

- Keuze van de partijen bij de raamovereenkomst en de gunning van de erop gesteunde opdrachten, moeten op basis van dezelfde gunningscriteria gebeuren;
- Bij de gunning van de erop gesteunde opdrachten mogen de reeds in de raamovereenkomst vastgelegde voorwaarden niet wezenlijk worden gewijzigd;
- De duur van de raamovereenkomst, alsook van de opdrachten die erop zijn gesteund, is beperkt tot vier jaar, behoudens in uitzonderlijke en behoorlijk gemotiveerde gevallen;
- De aanbestedende dienst mag geen misbruik maken van de raamovereenkomst, noch er gebruik van maken op een wijze die de mededinging zou verhinderen, beperken of vervalsen.

Aankoopcentrale



Opdrachtcentrale



Aankoop- en opdrachtcentrale (2)

- Art. 2, 4° Wet Overheidsopdrachten 2006 :

“een aanbestedende overheid in de zin van 1° die : (i) leveringen of diensten verwerft die bestemd zijn voor aanbestedende overheden, overheidsbedrijven of aanbestedende entiteiten of (ii) overheidsopdrachten gunt of raamovereenkomsten sluit met betrekking tot werken, leveringen of diensten die bestemd zijn voor aanbestedende overheden, overheidsbedrijven of aanbestedende entiteiten”

- Art. 15 en 59 Wet Overheidsopdrachten 2006 :

“Een aanbestedende overheid die een beroep doet op een aankoop- of opdrachtcentrale als bedoeld in artikel 2, 4°, is vrijgesteld van de verplichting om zelf e en gunningsprocedure te organiseren”

- Nog geen uitvoeringsbesluiten → belangrijke vragen blijven onbeantwoord:
 - Penhouder aankoopcentrale koopt aan in eigen naam en voor eigen rekening ≠ samengev. opdracht
 - Facturatie? Vgl. met samengevoegde opdracht enkel voor aankoopcentrale
 - Rechtspersoonlijkheid opdrachtcentrale?
 - Beperking aantal leden centrale? Enz.

Grensoverschrijdende samenwerkingsvormen

vorm	rechtsgrond	rechtspersoon J/N?	deelgenoten
EGTS	EG Verordening 1082/2006	J	Lidstaat, territoriale of publiekrechtelijke overheid, verenigingen ervan
Openbaar lichaam (GOL)	Benelux-overeenkomst	J	Provincie, gemeente, ocmw, verenigingen ervan
Gemeenschappelijk orgaan (GGO)	Benelux-overeenkomst	N	Provincie, gemeente, ocmw, verenigingen ervan
Administratieve afspraak (GAA)	Benelux-overeenkomst	N	Provincie, gemeente, ocmw, verenigingen ervan
EESV	EG Verordening 2137/85	J	Zowel publiek- als privaatrechtelijke rechtspersonen
LSGS	Akkoord van Brussel	J	Territoriale gemeenschap of lokaal openbaar lichaam
Lichaam met rechtspers.	Akkoord van Brussel	J	Territoriale gemeenschap of lokaal openbaar lichaam
Lichaam zonder rechtspers.	Akkoord van Brussel	N	Territoriale gemeenschap of lokaal openbaar lichaam



Energierightelijke aandachtspunten bij de
(gezamenlijke) aankoop van energie

Aandachtspunten



- Fase 1: voorafgaand aan uitschrijven opdracht:
 - Behoeftebepaling: wat, wanneer, waar, hoeveel, hoe lang, ...
- Fase 2: tijdens uitschrijven opdracht:
 - Vertalen behoefte naar technisch-juridisch kader koop- cq. leveringscontract

Behoeftebepaling

- Organisatie van (groeps)aankoop energie VOOR en niet TIJDENS aanbesteding
- Aantal standaardvragen:
 - Wat is budget? Wat is beoogde cq. haalbare hefboom bij partnership en is dit toereikend?
 - Is mijn huidig contract opzegbaar? Onder welke voorwaarden?
 - Wens ik wel *gegroepeerd* aan te kopen? Met wie? Welke partners hebben dezelfde eisen/noden/verwachtingen? → bepalen potentiële *offtakers*
 - Wát wens ik gegroepeerd aan te kopen? Elektriciteit en/of gas en/of andere diensten (auditing/EPB/water)? → bepalen potentiële *suppliers*
 - Wie van de partners draagt administratieve lasten/kosten?
 - Hoe kan het meest efficiënt gewerkt worden? Wie heeft de expertise *in house*? Is een uitbesteding aan een derde gespecialiseerde partij nodig? → marktkennis

Technisch-juridisch kader aankoop energie : aandachtspunten

- Prijs:
 - Vast/variabel? → Volg markt
 - KLIK-mechanisme in prijs kan handig zijn // All-In prijs leidt tot hogere prijzen!!!
 - Maak standaardmodel prijsbeschrijving op in OHO, te respecteren door leveranciers: dit vermijdt onduidelijkheden
 - Laat ev. vaste prijs toe, maar bij voorkeur vaste prijs per onderdeel (hoogspanning/laagspanning, dag/nacht, etc.)
- Duur:
 - Gewoonlijk 1 of 2 jaar voor lokale overheden // 3 jaar max

Technisch-juridisch kader aankoop energie : aandachtspunten (2)

- Bekwaamheid leverancier:
 - Vraag leveringsvergunning/toegangsovereenkomst
- Werkwijze verhoudingen:
 - wie is aanspreekpunt overheid (ervaren energieverantwoordelijke is een noodzaak!)
 - wie is aanspreekpunt leverancier
 - Hoe zal facturatie gebeuren? Wees duidelijk in bestek.
 - Stel duidelijk wat de rechten en plichten zullen zijn inzake informatie en verwerking gegevens: leverancier kan zich hierin onderscheiden in zijn offerte

Technisch-juridisch kader aankoop energie : aandachtspunten (3)

- 'groen' criterium in bestek:
 - “geleverde elektriciteit moet geproduceerd worden uit hernieuwbare energiebronnen” // bewijs via GVO/GSC
 - vermijd discriminatie in 'groen' criterium vb.1 enkel groene stroom uit een specifiek Gewest is aanvaardbaar; vb.2 enkel groene stroom uit windenergie is aanvaardbaar (en niet uit bv. biomassa of zon)
- Specificaties :
 - Verbruiksprofiel
 - Wijziging
 - Gestanddoening
 - Percelen, afnamepunten
 - Integrale dienstverlening, enz/

Casus : gezamenlijke aankoop elektriciteit in provincie Limburg

- VVSG : typebestekken aankoop elektriciteit & aardgas (www.vvsg.be)
- Provinciebestuur Limburg via netbeheerder Interelectra:
 - Gemeentebesturen mandateren provincie (via modeltekst)
 - Provincie stelt gunningsprocedure vast, voert deze en gunt de opdracht
 - Werkgroep provincie, gemeenten, Vlaamse overheid & Interelectra
 - I.g.v. geschil elke partner in solidum aansprakelijk
 - Bij gunning aan opdrachtnemer, gelijktijdige opzegging van bestaande contracten door gemeenten (via modeltekst)

Vragen?





David Haverbeke

T +32 2 787 90 11

E david.haverbeke@lydian.be



Jens Debièvre

T +32 2 787 90 65

E jens.debievre@lydian.be

Contacts