

Te weinig fte's?



De ministeries van Verkeer en Waterstaat en Financiën begonnen in november 2009 een Europese openbare aanbestedingsprocedure inzake de tijdelijke inhuur van ict-specialisten. Van de 24 aanmelders selecteerde de Staat acht partijen waaronder ABC Automatiseringsteam/IT-Staffing Nederland BV. Centric, sinds kort geen shirtsponsor meer van De Graafschap, werd niet door de Staat geselecteerd omdat het te weinig fte's beschikbaar zou hebben. Centric was het hier niet mee eens en stapte naar de rechter. Kern van het geschil is dat volgens Centric inschrijvers als Atos Origin en ABC Team met irreëel hoge aantallen beschikbare fte's hadden ingeschreven. Zo gaf ABC Team op dat het 80.000 Nederlandse externen ter beschikking had en Atos Origin 110.000. Dit terwijl volgens het Centraal Bureau voor de Statistiek er in Nederland in totaal ongeveer 147.000 Nederlandssprekende ict-specialisten zijn. Veel ict'ers staan in meerdere databanken. Centric was van mening dat er sprake was van ongeoorloofde dubbeltellingen doordat meerdere inschrijvers dezelfde personen als beschikbare fte's hadden opgegeven. Bovendien zou de Staat hebben verzuimd dit te controleren. Volgens de Staat is het echter onmogelijk om de daadwerkelijke beschikbaarheid van alle opgegeven freelancers te controleren. Daaruit concludeerde de rechter dat de verlangde verificatie feitelijk onmogelijk is. "Hieruit volgt dat de onderhavige aanbestedingsprocedure in strijd moet worden geacht met het transparantiebeginsel." Centric won derhalve. De victorie was van korte duur.

De Staat en ABC Team gingen in appel. Zij keerden zich met name tegen het onderscheid dat het vonnis in kort geding maakte tussen de door inschrijvers opgegeven beschikbare fte's in en buiten dienstbetrekking. De Staat en ABC Team vonden bovendien dat Centric haar stelling over irreëel hoge aantallen onvoldoende had onderbouwd. Volgens de Staat en ABC Team moest het voor Centric van meet af aan duidelijk zijn geweest dat inschrijvers óók een beroep konden doen op niet in dienstbetrekking werkzame ict-specialisten zoals freelancers en zzp'ers.

Het Hof Den Haag oordeelde op 18 januari 2011 dat de door de inschrijvers overlegde beschikbaarheidsverklaringen wel degelijk aannemelijk en reëel waren. De Staat had destijds expliciet aan de inschrijvers een bevestiging van de juistheid gevraagd en deze zijn herbevestigd. Hier mocht de Staat op af gaan. Bovendien bleek er geen sprake van interne dubbeltellingen bij Atos Origin en ABC Team. Met andere woorden: van belang was slechts dat een inschrijver intern geen dubbeltelling toepaste. Het bleek wel toegestaan dat meerdere inschrijvers in één en dezelfde pool van zzp'ers visten. Het hof oordeelde dat de aanbestedingsprocedure niet in strijd was met het transparantiebeginsel.

Centric verloor het hoger beroep en stond met lege handen; sterker nog, Centric moet bijna 12.000 euro aan proceskosten betalen.

ANJA DEKHUIJZEN (dekhuijzen@whitebridge.nl) is geboren in Amsterdam. Na het Vossius Gymnasium studeerde ze rechten en juridische bestuurswetenschap in Amsterdam. Vervolgens haalde ze een Masters in Amerikaans recht in New York. Anja is Partner bij Whitebridge en ICT & Outsourcing advocaat. Bij ITECHLAW (mondiale ICT Advocaten vereniging) is zij Co-President van de Outsourcing Committee. Zowel Chambers als Legal 500 bevelen Dekhuijzen aan als outsourcing expert. Voor *Outsource Magazine* schrijft ze columns over de juridische kanten van outsourcing.