

# Tender Nieuwsbrief Online 2024

## Voorkom uitsluiting door het foutief invullen van het UEA

Auteur(s): mr. A. (Anke) Stellingwerff Beintema, Maasdam Broers Fischer advocaten en drs. H.R. (Hugo) 't Hart, Tender Services Group BV

Aanbesteders die uitsluitingsgronden en/of geschiktheidseisen stellen, zijn verplicht om het Uniform Europees Aanbestedingsdocument (UEA) te hanteren. Dit geldt zowel bij Europese aanbestedingen als bij nationale en meervoudig onderhandse aanbestedingen. Het UEA is een eigen verklaring waarin de inschrijver verklaart dat hij niet onder de gestelde uitsluitingsgronden valt en voldoet aan de gestelde geschiktheidseisen en eventuele nadere selectiecriteria. Inschrijvers kunnen bij het indienen van hun inschrijving volstaan met het indienen van het door hen ingevulde en – indien vereist – ondertekende UEA. Inschrijvers hoeven bij hun inschrijving in principe nog géén bewijsstukken in te dienen. Enkel de winnende inschrijver(s) moeten dit op verzoek aanleveren.

TenderNed heeft een nieuwe UEA-tool waarin aanbesteders een UEA kunnen aanmaken. Deze UEA-tool vervangt de interactieve UEA pdf. Deze is per 1 april 2024 (geen grap) niet meer beschikbaar. Het door de UEA-tool gegenereerde pdf UEA moet bij de aanbestedingsstukken worden gevoegd en door inschrijvers worden ingevuld, indien nodig ondertekend, en ingediend. Een foutief ingevulde en/of niet ondertekende UEA kan leiden tot uitsluiting. Hoe vult u het UEA correct in? We nemen het UEA met u door.

### Deel I

De aanbesteder vult dit gedeelte in. Het gaat dan om de naam van de aanbesteder, de titel van de aanbesteding en een korte omschrijving van het voorwerp van de aanbesteding. Ook een referentienummer kan worden ingevuld. De inschrijver vult niets in.

### Deel IIA

De inschrijver vult dit gedeelte in. Het gaat dan om onder meer de naam van de inschrijver en de contactgegevens.

De vraag of de inschrijver een mkb-bedrijf is moet beantwoord worden langs de lat van de Europese definitie van mkb.<sup>1</sup> In geval van een zelfstandige onderneming is dit een onderneming (a) waar minder dan 250 personen werken en (b) waarvan de jaaromzet lager is dan € 50 miljoen en/of het jaarlijkse balanstotaal lager is dan € 43 miljoen.

De vraag 'neemt de ondernemer samen met anderen deel aan de aanbestedingsprocedure' moet met 'ja' worden beantwoord als de inschrijver een combinatie is van één of meerdere andere ondernemers. Het contract wordt dus met beide/alle combinanten als opdrachtnemer gesloten en beide/alle combinanten zijn hoofdelijk aansprakelijk. In dit geval moet de rol van de ondernemer die het UEA invult binnen de combinatie worden vermeld, en ook de namen van de andere combinanten. Elke combinant moet in dit geval het UEA volledig invullen. De situatie dat sprake is van één ondernemer die zelfstandig inschrijft als hoofdaannemer (en met wie het contract wordt gesloten), en voor de uitvoering van de opdracht gebruik maakt van één of meerdere onderaannemers valt hier niet onder. Ook de situatie dat sprake is van één ondernemer die inschrijft (en met wie het contract wordt gesloten), maar die een beroep doet op de geschiktheid van een derde valt hier niet onder. In die situaties moet dus 'nee' worden geantwoord.

Is de aanbesteding onderverdeeld in percelen, dan moet de inschrijver aangeven op welk perceel hij inschrijft.

### Deel IIB

De inschrijver vult dit gedeelte zo nodig in. De persoon/personen die de eventuele te ondertekenen stukken, zoals het UEA, een prijzenblad of referentieverklaring, tekent/tekenen moet(en) bevoegd zijn om de inschrijver te vertegenwoordigen. In het geval de betreffende persoon/personen in het uittreksel van het KvK is/zijn vermeld als vertegenwoordigingsbevoegd, dan hoeft Deel IIB niet te worden ingevuld. Is dit niet het geval, dan moet men deze wel invullen. Ook moet dan een volmacht aanwezig zijn waaruit blijkt dat de betreffende persoon/personen bevoegd is/zijn de inschrijver te vertegenwoordigen. Afhankelijk van de eisen die de aanbesteder stelt, moet de volmacht reeds bij inschrijving worden ingediend, of enkel op verzoek worden



toegestuurd. Overigens zijn wij van mening dat een aanbesteder beter één keer om een ondertekening vraagt (bijvoorbeeld onder een totaalverklaring waarin de belangrijke stukken zijn opgenomen of alleen bij het UEA) dan op meerdere plekken. Dit voorkomt mogelijke fouten door een inschrijver.

### **Deel IIC**

De inschrijver vult dit gedeelte in. Voldoet de inschrijver zelf aan alle geschiktheidseisen, dan moet 'nee' worden geantwoord.

Heeft de aanbesteder één of meerdere geschiktheidseisen gesteld waaraan de inschrijver niet kan voldoen, dan kan hij een beroep doen op de geschiktheid van een andere ondernemer (= een andere juridische entiteit). In geval van financiële en economische draagkracht kan gedacht worden aan de geconsolideerde jaarrekening van de moedermaatschappij. In geval van technische bekwaamheid kan worden gedacht aan referenties van een zusteronderneming of onderaannemer. En ook kan worden gedacht aan kwaliteits- of milieucertificaten van een onderaannemer. In deze gevallen moet 'ja' worden geantwoord, en moet de inschrijver de geschiktheidseis(en) noemen waar hij niet zelf aan voldoet, met daarachter de naam van de onderneming die wél voldoet en op wie hij een beroep doet. In geval van inschrijving in combinatie is van belang dat de inschrijver (dus de combinatie) voldoet aan de geschiktheidseisen. Voldoet één combinant aan een geschiktheidseis, dan is dit dus in principe voldoende. De andere combinant hoeft geen beroep te doen op die ene combinant. Dit is uiteraard anders als de geschiktheidseis wordt gesteld aan één der combinanten. Voldoet combinant 1 wel, maar combinant 2 niet, dan moet combinant 2 in zijn eigen UEA een beroep doen op de geschiktheid van combinant 1.

Ook moet de inschrijver ervoor zorgen dat alle ondernemingen op wiens geschiktheid hij een beroep doet zelf ook afzonderlijk het UEA invullen. Zij hoeven dan alleen deel IIA, deel IIB en deel III in te vullen, en indien vereist, te ondertekenen. De inschrijver moet deze UEA's tezamen met zijn eigen UEA indienen.

### **Deel IID**

De inschrijver vult dit gedeelte alleen in wanneer de aanbesteder hier expliciet om vraagt in zijn aanbestedingsstukken. Vraagt de aanbesteder hier niet om, dan hoeft dit deel dus niet te worden ingevuld.

Dit deel ziet op onderaannemers op wie géén beroep wordt gedaan. Oftewel: onderaannemers die niet genoemd zijn in deel IIC. Is de inschrijver niet van plan een onderaannemer in te zetten bij de uitvoering van de opdracht (anders dan genoemd in deel IIC), dan moet 'nee' worden geantwoord. Is de inschrijver daarentegen van plan wel één of meerdere onderaannemers in te zetten bij de uitvoering van de opdracht (naast de in deel IIC genoemde onderaannemers), dan moet 'ja' worden geantwoord. Als de namen van de in te zetten onderaannemers nog niet bekend zijn kan je hier nog niets invullen. Dit is bijvoorbeeld als je als inschrijver pas bij een nadere opdracht/uitvraag kan bepalen welke onderaannemer benodigd en/of het meest geschikt is of als door een inschrijver eerst offertes bij potentiële onderaannemers opgevraagd gaan worden. Als de namen van de in te zetten onderaannemers wel al bekend zijn, dan moeten die worden opgegeven. Als de aanbesteder hier expliciet om vraagt, dan moet de inschrijver er daarnaast voor zorgen dat de betreffende onderaannemers zelf ook afzonderlijk het UEA invullen. Zij hoeven dan alleen deel IIA, deel IIB en deel III in te vullen, en indien vereist, te ondertekenen. De inschrijver moet deze UEA's tezamen met zijn eigen UEA indienen.

### **Deel IIIA**

Dit deel ziet op de zogenoemde dwingende uitsluitingsgronden die verband houden met strafrechtelijke veroordelingen.<sup>2</sup> In het geval van een Europese aanbesteding zijn alle genoemde uitsluitingsgronden reeds automatisch aangekruist, aangezien de aanbesteder deze verplicht moet toepassen. In geval van een niet-Europese (en dus onderdrempelige) aanbesteding mag de aanbesteder zelf kiezen welke van deze uitsluitingsgronden hij van toepassing verklaart. Dit laatste geldt ook bij een Europese aanbesteding waar de Europese richtlijn 2014/25/EU voor speciale sectoren van toepassing is.

De inschrijver moet dit deel vervolgens nader invullen. Hier is het opletten geblazen! Er wordt gevraagd of de ondernemer (en diens bestuurders et cetera) veroordeeld is voor deelneming aan criminele organisaties, omkoping, fraude, witwassen, terroristische misdrijven, kinderarbeid, et cetera. Je zou geneigd zijn om, als van een dergelijke veroordeling geen sprake is, 'nee' te antwoorden, en daarmee dus aan te geven dat de uitsluitingsgrond niet van toepassing is. Oftewel: dat er geen grond is voor uitsluiting. Echter, uit de tekst boven het invulveld 'ja'/'nee' blijkt dat als van een dergelijke veroordeling géén sprake is, 'ja' moet worden geantwoord. Met deze 'ja' wordt verklaard dat de uitsluitingsgrond niet van toepassing is. Ten opzichte van de oude UEA's is de beantwoording dus 'omgedraaid'. Men moest bij de oude UEA's altijd 'nee' antwoorden bij het niet van toepassing zijn van de uitsluitingsgrond. Ook bij Deel IIIC (zie hierna) is sprake van deze 'omdraaiing' in de vraagstelling.

Is van een dergelijke veroordeling wel sprake, dan moet uiteraard wel 'nee' worden geantwoord, en moet de nader gevraagde informatie worden ingevuld, zodat de aanbesteder kan beoordelen of hij afziet van uitsluiting. Het is in dat geval belangrijk dat duidelijk wordt aangegeven welke 'self-cleaning'-maatregelen de ondernemer heeft genomen om zeker te stellen dat hij zich houdt aan alle wet- en regelgeving, en waarom uitsluiting in voorkomend geval niet proportioneel is. Het is raadzaam om een aanbestedingsadvocaat te raadplegen.

### Deel IIIB

Dit deel ziet op de zogenoemde dwingende uitsluitingsgronden met betrekking tot betalingen van belastingen en sociale premies.<sup>3</sup> In het geval van een Europese aanbesteding zijn deze twee uitsluitingsgronden reeds automatisch aangekruist, aangezien de aanbesteder deze verplicht moet toepassen. In geval van een niet-Europese (en dus onderdrempelige) aanbesteding of van een aanbesteding in het kader van de Europese Richtlijn 2014/25/EU voor speciale sectoren mag de aanbesteder ook hier zelf kiezen welke van deze uitsluitingsgronden hij van toepassing verklaart.

De inschrijver moet dit deel vervolgens nader invullen. 'Ja' moet worden geantwoord als hij de belastingen respectievelijk sociale premies bijtijds heeft voldaan. 'Nee' moet worden geantwoord als dit niet het geval is. In dat geval moet hij ook nog nadere informatie verstrekken, zodat de aanbesteder kan beoordelen of hij afziet van uitsluiting. Het is in dat geval aan te bevelen om daarnaast ook aan te geven waarom uitsluiting in voorkomend geval niet proportioneel is. Het is raadzaam om een aanbestedingsjurist te raadplegen.

### Deel IIIC

Dit deel ziet op de zogenoemde facultatieve uitsluitingsgronden,<sup>4</sup> waaronder ernstige beroepsfout, vervalsing van de mededinging en past performance. De aanbesteder mag zelf kiezen welke van de uitsluitingsgronden hij van toepassing verklaart.

De inschrijver moet dit deel vervolgens nader invullen. Ook hier is het weer opletten geblazen! Kijkende naar de vragen die worden gesteld (met uitzondering van de vragen die zien op valse verklaring en onrechtmatige beïnvloeding) zou je geneigd zijn om 'nee' te antwoorden. 'Nee', ik heb de verplichtingen op het gebied van het milieu-, sociaal of arbeidsrecht niet geschonden. 'Nee', ik verkeer niet in insolventie. Et cetera. Oftewel: 'nee' de uitsluitingsgrond is niet van toepassing. Echter, uit de tekst boven het invulveld 'ja'/'nee' blijkt dat als van een dergelijke situatie géén sprake is, 'ja' moet worden geantwoord. Met deze 'ja' wordt verklaard dat de uitsluitingsgrond niet van toepassing is.

Is van een dergelijke situatie wel sprake, dan moet uiteraard wel 'nee' worden geantwoord, en moet de nader gevraagde informatie worden ingevuld, zodat de aanbesteder kan beoordelen of er voldoende reden is om af te zien van uitsluiting. Het is in dat geval belangrijk dat duidelijk wordt aangegeven welke 'self-cleaning'-maatregelen de ondernemer heeft genomen om zeker te stellen dat een dergelijke situatie zich niet meer voordoet, en waarom uitsluiting in voorkomend geval niet proportioneel is. Op het kader 'Deze informatie hoeft niet te worden verstrekt indien...' moet in geval van een Nederlandse aanbesteding geen acht worden geslagen.

De vragen dekken niet de gehele lading van de uitsluitingsgronden. Het verdient dan ook de aanbeveling om het bij de betreffende uitsluitingsgrond genoemde wetsartikel erbij te pakken. Ook moet worden gekeken of de aanbesteder een toelichting heeft gegeven in de aanbestedingsstukken (bijvoorbeeld voor wat betreft het begrip 'ernstige beroepsfout'). In geval van twijfel zou je daarover een vraag kunnen stellen voor de Nota van Inlichtingen. In het geval dat het antwoord 'nee' is, is het raadzaam om een aanbestedingsjurist te raadplegen.

### Deel IV

Ondanks dat dit deel 'Selectiecriteria' heet, gaat het in dit deel over de geschiktheidseisen die de aanbesteder heeft gesteld aan de inschrijver om in aanmerking te komen voor gunning. Voldoet de inschrijver aan de geschiktheidseisen dan moet hij 'ja' antwoorden. Voldoet de inschrijver niet zelf (volledig) aan de geschiktheidseisen, maar heeft hij in deel IIC een beroep gedaan op de geschiktheid van een derde die (samen met de inschrijver) voldoet aan de geschiktheidseisen, dan moet hij ook 'ja' antwoorden. Voldoet de inschrijver niet aan de geschiktheidseisen en doet hij ook geen beroep op een derde, dan moet hij 'nee' antwoorden. Het antwoord 'nee' leidt per definitie tot uitsluiting.

Heeft de aanbesteder géén geschiktheidseisen gesteld (maar alleen uitsluitingsgronden), dan hoeft dit deel niet te worden beantwoord.

### Deel V

De aanbesteder moet aangeven of wel of geen sprake is van een beperking van het aantal gekwalificeerde gegadigden. Anders gezegd: of hij naast de geschiktheidseisen nog nadere selectiecriteria hanteert op basis

waarvan slechts een beperkt aantal ondernemers worden uitgenodigd om een inschrijving in te dienen. Hiervan kan bijvoorbeeld sprake zijn bij een niet-openbare procedure.

Het merkwaardige is dat ongeacht wat de aanbesteder aankruist in de gegenereerde pdf UEA géén deel V verschijnt. Dit lijkt ons een fout in de pdf (die wij nog gaan doorgeven aan de opstellers van dit document), zeker nu in deel VI wél verwezen wordt naar delen II-V. Het vervallen interactieve UEA-pdf bevatte wel deel V. Deze moest enkel worden ingevuld als sprake was van criteria voor nadere selectie. In dat geval moest de ondernemer verwijzen naar zijn verzoek tot aanmelding en indien certificaten door de aanbesteder werden vereist moest je hier aangeven deze in bezit te hebben. En vervolgens kon je als inschrijver vermelden of deze certificaten elektronisch beschikbaar (en zo ja, waar) waren.

## Deel VI

In dit deel moet de inschrijver de gevraagde informatie met betrekking tot degene die de verklaring heeft ingevuld, invullen. Dit moet(en) een persoon of personen zijn die bevoegd zijn om de inschrijver rechtsgeldig te vertegenwoordigen. Als de aanbesteder hierom vraagt in de aanbestedingsstukken moet tevens een handtekening worden gezet. Dit is ofwel een 'natte' handtekening (dus eerst UEA printen, dan handtekening zetten, en dan getekende UEA inscannen en uploaden) ofwel een digitale handtekening. Voor het kunnen zetten van deze digitale handtekening heeft de inschrijver – afhankelijk van de eisen die de aanbesteder stelt – een eHerkenningmiddel op een bepaald niveau (bijvoorbeeld 4, eH4) nodig.

1. PBL 124 van 20 mei 2003, p. 36.
2. De uitsluitingsgronden in artikel 57 lid 1 Richtlijn 2014/24/EU (geïmplementeerd in 2.86 Aanbestedingswet 2012).
3. De uitsluitingsgronden in artikel 57 lid 1 Richtlijn 2014/24/EU (geïmplementeerd in 2.86 Aanbestedingswet 2012).
4. De uitsluitingsgronden in artikel 57 lid 2, 4 en 7 Richtlijn 2014/24/EU (geïmplementeerd in 2.87 Aanbestedingswet 2012).

## VIND Inkoop en Aanbesteding

