

**To:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Cc:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**From:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Sent:** Fri 1/29/2021 11:25:54 AM  
**Subject:** RE: juridische vragen inkoop FFP2  
**Received:** Fri 1/29/2021 11:25:54 AM

Dus we minimaliseren het risico bij de één op één gunning door zoveel mogelijk partijen een deel van de koek te gunnen.

**Van:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Verzonden:** vrijdag 29 januari 2021 12:17  
**Aan:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**CC:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Onderwerp:** RE: juridische vragen inkoop FFP2

Ha [redacted]

Dank voor je antwoord. Toch wel iets anders dan ik gisten had begrepen..

Nog 2 vragen:

- Hoe lang duurt de openbare procedure die je noemt?
- Ken jij de verkorte Europese procedure van een maand waarnaar wordt verwezen in het artikel dat in de productie NL app vanmorgen rondging?

Groet,

[redacted]

Verzonden met BlackBerry Work  
[www.blackberry.com](http://www.blackberry.com)

**Van:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Datum:** vrijdag 29 jan. 2021 12:06 PM  
**Aan:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Kopie:** [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>; [redacted] <[redacted]@minvws.nl>  
**Onderwerp:** RE: juridische vragen inkoop FFP2

Hoi [redacted]

Ik heb een paar dingen m.b.t. de 50 mln FFP2 mondklappers op een rijtje gezet. Hopelijk ben ik nog op tijd en kun je ermee uit de voeten.

Groet,

[redacted]

*Algemeen*

Een overheidsopdracht voor de levering van 50 mln FFP2 mondklappers overschrijft de aanbestedingsdrempel (ik meen dat die rond [redacted] ligt), waardoor VWS als opdrachtgever de in de Aanbestedingswet (Aw) voorgeschreven procedures moet volgen. Een ervan betreft de niet-openbare procedure, die bestaat uit 2 rondes. In de eerste ronde kunnen alle geïnteresseerden zich aanmelden als gegadigde. Op basis van vooraf vastgestelde criteria wordt een aantal (zeg 10) gegadigden geselecteerd. Deze gaan door naar de tweede ronde: de eigenlijke inschrijving op basis van de uitvraag van VWS. Uit het aantal inschrijvingen worden die partijen gekozen die de opdracht kunnen uitvoeren. Dat kunnen er een of meer zijn. Deze procedure duurt minimaal een maand of drie. Een andere procedure is de openbare procedure: alle geïnteresseerden kunnen een inschrijving doen. Er is dan maar één ronde. Het betreft een Europese aanbesteding, dat wil zeggen dat VWS geen gegadigden kan weigeren, omdat ze niet in Nederland gevestigd zijn. Indien een in Polen gevestigde kandidaat sneller kan leveren dan een kandidaat in Eindhoven, dan wordt het lastig om de Poolse kandidaat af te wijzen als snelheid een vereiste is.

*Uitzondering dwingende spoed*

Een aanbestedende dienst kan afzien van een Europese aanbesteding met een beroep op artikel 2.32, eerste lid, sub c Aw 2012. Deze uitzondering kan worden toegepast indien aan drie cumulatieve voorwaarden is voldaan:

1. er moet sprake zijn van een onvoorziene gebeurtenis die niet aan de aanbestedende dienst te wijten is;
2. er moet sprake zijn van dwingende spoed bij het verlenen van de opdracht, die meebrengt dat de termijnen van de aanbestedingsprocedures niet in acht kunnen worden genomen; en
3. er moet sprake zijn van een causaal verband tussen de onvoorziene gebeurtenis en de dwingende spoed.

Gelet op de huidige voorraad bij het LCH en de verwachte vraag naar FFP2 maskers tot circa 1 mei (ook in het worst case scenario) vind ik het twijfelachtig of het juridisch verantwoord is om een of meer partijen een opdracht voor FFP2 maskers te gunnen met toepassing van de uitzondering "dwingende spoed".

*Gevolgen één op één gunning*

Een gevolg van het sluiten van een overeenkomst zonder correcte toepassing van de uitzonderingsmogelijkheden van de Aw is dat de overeenkomst vernietigbaar is. Een concurrent kan (binnen 6 maanden na het sluiten van de overeenkomst) bij de rechter een vordering instellen tot vernietiging ervan. Ik denk dat we er rekening mee moeten houden dat de kans dat een rechter de vordering toewijst aanzienlijk is. De rechter heeft dan overigens wel de mogelijkheid om de overeenkomst in stand te laten om dwingende redenen van algemeen belang. Indien andere partijen in staat zijn om vergelijkbare diensten te verrichten, dan moet rekening worden gehouden met een eventuele actie tot vernietiging van de overeenkomst of tot schadevergoeding wegens een gemiste kans op gunning.

---

**Van:** [5.1.2e] <[5.1.2e]@minvws.nl>  
**Verzonden:** donderdag 28 januari 2021 12:30  
**Aan:** [5.1.2e] <[5.1.2e]@minvws.nl>  
**CC:** [5.1.2e] <[5.1.2e]@minvws.nl>; [5.1.2e] <[5.1.2e]@minvws.nl>; [5.1.2e] <[5.1.2e]@minvws.nl>; [5.1.2e] <[5.1.2e]@minvws.nl>  
**Onderwerp:** juridische vragen inkoop FFP2

*Toch nog even wat vragen, ik hoop dat je deze nog kunt beantwoorden:-)*

Ha [5.1.2e]

Graag jouw advies over het volgende. Vanwege de grote onzekerheid en onvoorspelbaarheid in de vraag naar FFP2 maskers willen we onderzoeken of we de noodvoorraad bij LCH daarvan op korte termijn kunnen verhogen. Dit willen we doen door:

1. Maximaal uitnutten lopende contracten Productie NL. Concreet betekent dit dat we SION zullen vragen 4 mln stuks extra te produceren binnen het lopende contract. Dit kan dmv een PO3. Auping en Afpro hebben aangegeven niet binnen de contracttijd te kunnen opschalen.
2. Extra inkoop van 50 mln stuks met optie tot uitbreiding met nog 2x50 mln. Dit kunnen we doen door:
  - o Verkorte Europese procedure, geschatte doorlooptijd tot gunning 3 maanden.
  - o Direct gunnen met beroep op dwingende spoed. We willen dan bij voorkeur gunnen aan meerdere partijen, bv 5x10 mln. Criteria: 1) snelle levering, 2) CE-certificering (volledig dan wel COVID-only nog een uitzoekpunt), 3) productie NL/EU.

Met direct gunning winnen we tijd. Echter in beide gevallen kan er ook nog tijd zitten tussen gunning en levering, nl als er nog geproduceerd en/of grondstoffen ingekocht moeten worden. Vandaar dat we snelheid van levering willen meewegen als criterium.

Ik heb 3 vragen:

- 1) Is het juridisch gezien mogelijk om een aantal partijen formeel aan te schrijven, hen te vragen of ze de gevraagde aantallen snel, CE-gecertificeerd en geproduceerd in NL/EU kunnen leveren ipv te kiezen voor 1 partij? Wat zijn dan zaken waar we op moeten letten, zijn er risico's?
- 2) Jij gaf eerder aan als risico bij beroep op dwingende spoed dat dit door marktpartijen kan worden aangevochten bij de rechter. Mochten we een dergelijke zaak verliezen, dan vervalt het recht op levering, maar niet de betalingsverplichting. Je gaf aan dat je gezien de huidige omstandigheden geen risico ziet richting Europese Commissie. Heb ik dit zo goed verwoord/kun jij dat juridisch netjes voor me verwoorden?
- 3) Heb ik verder nog iets over het hoofd gezien?

Dank alvast, 5.1.2e



Met vriendelijke groet,

Mw. 5.1.2e 5.1.2e

Projectmanager | Team Productie NL | M 06 5.1.2e 5.1.2e [@minvws.nl](mailto:5.1.2e@minvws.nl)

Directie Geneesmiddelen en Medische Technologie | Ministerie van Volksgezondheid, Welzijn en Sport  
Parnassusplein 5 | 2511 VK | Den Haag | Postbus 20350 | 2500 EJ | Den Haag