

Vergaderjaar 2016–2017

34 780

Wijziging van de Aanbestedingswet 2012 en de Aanbestedingswet op defensie- en veiligheidsgebied in verband met de implementatie van richtlijn 2014/55/EU van het Europees parlement en de Raad van 16 april 2014 inzake elektronische facturering bij overheidsopdrachten

Nr. 4

ADVIES AFDELING ADVISERING RAAD VAN STATE EN NADER RAPPORT¹

Hieronder zijn opgenomen het advies van de Afdeling advisering van de Raad van State d.d. 4 augustus 2017 en het nader rapport d.d. 11 september 2017, aangeboden aan de Koning door de Minister van Economische Zaken, mede namens de Minister van Defensie. Het advies van de Afdeling advisering van de Raad van State is cursief afgedrukt.

Bij Kabinetsmissive van 12 juli 2017, no. 2017001194, heeft Uwe Majesteit, op voordracht van de Minister van Economische Zaken, in overeenstemming met de Minister van Defensie, bij de Afdeling advisering van de Raad van State ter overweging aanhangig gemaakt het voorstel van wet tot wijziging van de Aanbestedingswet 2012 en de aanbestedingswet op defensie- en veiligheidsgebied in verband met de implementatie van richtlijn 2014/55/EU van het Europees parlement en de Raad van 16 april 2014 inzake elektronische facturering bij overheidsopdrachten, met memorie van toelichting.

Het voorstel strekt tot implementatie van richtlijn 2014/55/EU van het Europees parlement en de Raad van 16 april 2014 inzake elektronische facturering bij overheidsopdrachten (PbEU L 133/1) (hierna: de richtlijn).

De Afdeling advisering van de Raad van State adviseert het voorstel aan de Tweede Kamer te zenden, maar heeft opmerkingen over de motivering van een deel van het voorstel. In de toelichting dient nader te worden gemotiveerd waarom de richtlijn, in afwijking van artikel 11, eerste lid, van de richtlijn, uiterlijk in maart 2019 kan worden geïmplementeerd.

Blijkens de mededeling van de Directeur van Uw kabinet van 12 juli 2017, nr. 2017001194, machtigde Uwe Majesteit de Afdeling advisering van de Raad van State haar advies inzake het bovenvermelde voorstel van wet rechtstreeks aan mij te doen toekomen. Dit advies, gedateerd 4 augustus 2017, nr. W15.17.0208/IV, bied ik U hierbij aan.

¹ De oorspronkelijke tekst van het voorstel van wet en van de memorie van toelichting zoals voorgelegd aan de Afdeling advisering van de Raad van State is ter inzage gelegd bij het Centraal Informatiepunt Tweede Kamer

De Afdeling advisering van de Raad van State geeft U in overweging het voorstel van wet te zenden aan de Tweede Kamer der Staten-Generaal, nadat aan haar opmerking over de motivering van de implementatietermijn aandacht zal zijn geschonken.

1. Inwerkingtreding

Op grond van artikel 7 van de richtlijn dienen lidstaten ervoor te zorgen dat aanbestedende diensten en speciale sectorbedrijven elektronische facturen ontvangen en verwerken die voldoen aan de door de Commissie in het Publicatieblad van de Europese Unie bekendgemaakte Europese norm voor elektronische facturering en aan syntaxen die op een bekendgemaakte lijst staan.²

Het voorstel introduceert onder andere een delegatiegrondslag in de Aanbestedingswet 2012 en de Aanbestedingswet op defensie- en veiligheidsgebied waarmee de verplichting uit artikel 7 van de richtlijn voor aanbestedende diensten en speciale sectorbedrijven kan worden geïmplementeerd.³ In de toelichting staat dat gelijktijdig met dit voorstel het Aanbestedingsbesluit en het Aanbestedingsbesluit op defensie- en veiligheidsgebied zullen worden gewijzigd, waarbij de verplichting uit artikel 7 van de richtlijn in die besluiten wordt opgenomen.⁴ Volgens de toelichting volgt uit artikel 11, tweede lid, van de richtlijn dat de richtlijn uiterlijk 18 maanden na publicatiedatum van het referentienummer van de Europese norm geïmplementeerd dient te worden. Naar verwachting zal de referentie naar de Europese norm in september 2017 worden bekendgemaakt, zodat de richtlijn in maart 2019 geïmplementeerd moet zijn.⁵

De Afdeling merkt op dat de implementatietermijn voor omzetting van de richtlijn op 27 november 2018 verstrijkt.⁶ Uit het tweede lid van artikel 11 van de richtlijn volgt weliswaar dat de lidstaten na deze termijn de nodige bepalingen mogen vaststellen, bekendmaken en toepassen, maar deze afwijking beperkt zich tot de in artikel 7 bedoelde verplichting om elektronische facturen te ontvangen en te verwerken. De toelichting maakt niet duidelijk dat ook de overige bepalingen van de richtlijn⁷ na de implementatietermijn in nationale wetgeving mogen worden omgezet. Uit een oogpunt van transparantie voor de rechtspraak verdient het aanbeveling in de toelichting nader uiteen te zetten wat de verhouding is tussen artikel 11, eerste en tweede lid, van de richtlijn en wat dit betekent voor de implementatieverplichting.

De Afdeling adviseert de toelichting op dit punt te verduidelijken.

1. Inwerkingtreding

Overeenkomstig het advies van de Afdeling is in paragraaf 8 (inwerkingtreding) van de gewijzigde memorie van toelichting nader uiteengezet wat de verhouding is tussen artikel 11, eerste en tweede lid, van richtlijn 2014/55/EU en wat dit betekent voor de implementatieverplichting.

² De opstelling en bekendmaking van de norm en de lijst is neergelegd in artikel 3 van de richtlijn.

³ Hiermee wordt blijkens de toelichting aangesloten bij de bestaande structuur van de aanbestedingswetten om nadere regels ter uitvoering van richtlijnen over de communicatie tussen de aanbestedende dienst of speciale sectorbedrijven en de ondernemer bij of krachtens algemene maatregel van bestuur te regelen.

⁴ Memorie van toelichting, paragraaf 3, kopje *Inhoud van het wetsvoorstel*.

⁵ Memorie van toelichting, paragraaf 8, kopje *Inwerkingtreding*.

⁶ Artikel 11, eerste lid, van de richtlijn.

⁷ Zoals bijvoorbeeld de te implementeren definitiebepalingen in artikel 2 van de richtlijn.

2. Redactionele bijlage

De Afdeling verwijst naar de bij dit advies behorende redactionele bijlage.

2. Redactionele opmerking

Daarnaast maakt de Afdeling een redactionele opmerking over de transponeringstabel. De tabel is daarop aangepast overeenkomstig het advies van de afdeling.

De Afdeling advisering van de Raad van State geeft U in overweging het voorstel van wet te zenden aan de Tweede Kamer der Staten-Generaal, nadat aan het vorenstaande aandacht zal zijn geschonken.

*De vice-president van de Raad van State,
J.P.H. Donner*

Ik moge U, in overeenstemming met de Minister van Defensie, verzoeken het hierbij gevoegde voorstel van wet en de gewijzigde memorie van toelichting aan de Tweede Kamer der Staten-Generaal te zenden.

De Minister van Economische Zaken,
H.G.J. Kamp

Redactionele bijlage bij het advies van de Afdeling advisering van de Raad van State betreffende no. W15.17.0208/IV

- In de transponeringstabel bij artikel 2 van richtlijn 2014/55/EU per definitiebepaling vermelden of de definitiebepaling geen implementatie behoeft dan wel of de definitiebepaling reeds is geïmplementeerd door middel van bestaand recht, en anders de definitiebepaling alsnog implementeren (aanwijzing 338, eerste en derde lid, van de Aanwijzingen voor de regelgeving).