

Landsadvocaat

Koningin Julianaplein 30
Gebouw Babylon
Kantoren A, 5e verdieping
2595 AA 's-Gravenhage

Correspondentie:
Postbus 11756
2502 AT 's-Gravenhage
Telefoon: 070 - 3488700
Telefax: 070 - 3477494

Venw/OG/10-2009/5393

Projectorganisatie HSL-Zuid
De weledelgestrenge heer
mr G.B.J. Schuhmacher
Postbus 43
3500 AA UTRECHT

Datum: 18 oktober 2000
Onze ref: RvdK/mp/072-1368486
Doorkiesnr.: 070-3488847 (direct faxnr: 070-3470077)
Uw ref.:
Inzake: **HSL**

U verzocht mij de vraag te beantwoorden zoals opgenomen onder punt 5 van de notulen van de reviewteamvergadering van 16 oktober jl. Deze vraag luidt, kort gezegd, of een beslissing tot diskwalificatie van Green op grond van het niet voldoen aan het pre-selectie criterium C4c, zoals opgenomen in het Qualification Document, in rechte onhoudbaar zou zijn.

Uitgangspunt van onze beoordeling is dat het Qualification Document niet uitdrukkelijk het gewicht van de in dit verband relevante pre-selectiecriteria aangeeft. In beginsel staat het daarmee de Staat vrij, binnen de grenzen van de redelijkheid, te besluiten welk gewicht het selectie criterium heeft. De Staat is daarbij echter niet vrij een selectie criterium volledig te negeren. Bij toetsing in rechte zal de rechter afwegen of de Staat buiten de beleidsvrijheid zoals hierboven aangegeven is getreden en daarbij vermoedelijk een zekere terughoudendheid betrachten.

Feitelijk is aan de orde de toetsing van de vraag of de overlegde CV's de conclusie kunnen dragen dat Green adequaat inzicht in de Nederlandse personenvervoermarkt heeft.

De overgelegde CV's bevatten inderdaad weinig aanknopingspunten met het bewuste criterium. Maar met name Folmer lijkt posities te hebben bekleed waarvan de uitvoe-

Vervolg van de brief van 18 oktober 2000

Pag. 2

ring, zonder kennis van de Nederlandse personenvervoermarkt, ons welhaast onmogelijk voorkomt. Anderzijds lijkt Folmer ook een groot deel van zijn carrière gericht te zijn geweest op de geluidshinderaspecten van luchtvaart.

Het CV van Lindenbergh biedt, voor wat betreft diens ervaring op het Ministerie van Verkeer en Waterstaat, enige aanknopingspunten voor de conclusie dat ook hij een dergelijk adequaat inzicht heeft. Het CV van mevrouw Schaefer biedt geen enkel aanknopingspunt; haar kennis lijkt tot het vrachtverkeer beperkt te zijn.

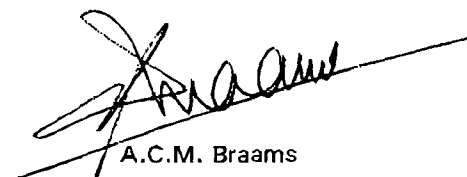
Gelet op onze inschatting van de feitelijke gegevens van de overgelegde CV's en de marge van beoordeling die aan de Staat bij toetsing aan het desbetreffende criterium toekomt, gevoegd bij de interpretatieruimte die het woord "inzicht" biedt, menen wij dat een besluit van het Review Team, waarbij zou worden vastgesteld dat Green voldoet aan het thans relevante criterium, meer kans van slagen in rechte heeft dan een besluit tot diskwalificatie van Green op grond van het niet voldoen aan het desbetreffende criterium. Met betrekking tot een besluit tot diskwalificatie merken wij op dat een dergelijk besluit disproportioneel zou kunnen zijn omdat denkbaar is dat aan de desbetreffende partij aanvulling van de CV-gegevens wordt gevraagd, waarmede alsdan alsnog vast zou kunnen komen te staan dat wel degelijk voldaan wordt aan het desbetreffende criterium.

Overigens is het vragen van een aanvulling tactisch wel risicovol. Immers, zou de gewenste aanvulling niet verkregen worden dan is de Staat gedwongen om uit te spreken dat niet voldaan wordt aan het desbetreffende criterium en zou diskwalificatie mogelijk niet meer vermijdbaar zijn.

Ons antwoord op uw vraag is dan ook dat een besluit tot diskwalificatie van Green op grond van de huidige door ons bekeken gegevens juridisch kwetsbaar is en dat deze kwetsbaarheid minder groot lijkt met betrekking tot een besluit tot toelating van partij Green tot de volgende ronde van de aanbesteding.

DE LANDSADVOCaat,
voor deze,


R. van de Klashorst


A.C.M. Braams

Landsadvocaat