

GC 2005 en wettelijke kaders

De UAV-GC 2005 (Geïntegreerd Contract) staat nimmer op zichzelf. Het contractmodel kan dan ook niet geïsoleerd functioneren en heeft steeds raakvlakken met relevante wet- en regelgeving. Het invullen en vormgeven van het GC-contract vergt maatwerk.

Het Nederlandse contractenrecht kenmerkt zich door partijautonomie. Met dit begrip wordt aangegeven dat de partijen in basis de vrijheid hebben om de contractuele kaders nader vorm te geven.

Is de opdrachtgever echter een aanbestedingsplichtige dienst, denk aan overheden en speciale sectorbedrijven, dan wordt die vrijheid wettelijk begrensd.

Als onderdeel van de Aanbestedingswet kan genoemd worden de wettelijke Gids Proportionaliteit (GP). Deze GP bevat tal van voorschriften die mede toepasselijk zijn op GC-contracten. In dit kader kunnen onder andere worden genoemd: Voorschrift 3.9.C, afwijken van de GC 2005 mag alleen mits deugdelijk en projectspecifiek gemotiveerd; Voorschrift 3.9.A, er dient een evenwichtige risico-allocaatie plaats te vinden en Voorschrift 3.5.D, dat een dubbele financiële zekerheid verbiedt. Voorschrift 3.9.D stelt dat er geen onbegrensde aansprakelijkheid mag worden gevraagd. Binnen de Model basisovereenkomst (Mbo) wordt in artikel 1 verwezen naar het BW titel aanneming van werk. Die spelregels zijn dus ook automatisch toepasselijk op het GC-contract. Dit is een belangrijke constatering. Immers, binnen een GC-contract zal een



opdrachtnemer voorafgaande aan de feitelijke realisatie, de door een opdrachtgever aangeboden vraagspecificatie in ontwerp-technische zin dienen door te engineeren. Doordat de overeenkomst integraal kwalificeert als aanneming van werk, komen feitelijk de ontwerpwerkzaamheden ook onder het bereik van de resultaatsverplichting. Met andere woorden: een opdrachtnemer kan zich na oplevering van het werk niet disculperen van een gebrek door te stellen dat het gebrek te wijten is aan een gebrekkig ontwerp. In die redeneertrant zou er dan wellicht een lagere graad van aansprakelijkheid kunnen worden aangewend omdat het an sich doorontwikkelen van de vraagspecificatie gebaseerd is op een overeenkomst van opdracht, die zich kenmerkt door een inspanningsverbintenis. Op een dergelijke overeenkomst zijn veelal branchevoorwaarden toepasselijk, bekend onder de naam DNR versie 2011.

Ontwerp versus realisatie

Omdat sprake is van een geïntegreerd contract kan de aansprakelijkheid niet worden gesplitst naar ontwerp versus realisatie. De opstellers van de GC hebben hier oog voor gehad door de aansprakelijkheid na datum oplevering in paragraaf 28 lid 3 GC in financiële zin te beperken tot een bedrag van 10 procent van

de in de Mbo vastgelegde prijs. Indien, blijkens datzelfde lid, het aldus berekende bedrag lager uitkomt dan € 1.500.000 bedraagt het aan de opdrachtgever te vergoeden bedrag ten hoogste € 1.500.000.

Verbintenissenrecht

In de dynamiek van het project zelf maken partijen over en weer afspraken binnen de in de GC zelf geregelde processen, gebaseerd op het verbintenissenrecht. Enkele voorbeelden. Het vereiste dat overeenkomsten of onderdelen daarvan voldoende bepaalbaar moeten zijn (artikel 6:227 BW), het zogenoemde smartbeginsel wordt teruggevonden binnen de geobjectiveerde criteria van artikel 12 sub d Mbo. Dit heeft ook te gelden voor de eisen van bijzonder gebruik, opgenomen in Vraagspecificatie nr. I; vergelijk de tekst van paragraaf 4 lid 3 GC.

De procedure van een prijsaanbieding (§ 45 lid 2) en aanvaarding (§ 45 lid 4) ingevolge een wijziging opgedragen door de opdrachtgever (§ 14 lid 1) is direct gestoeld op het ontstaan van een overeenkomst als bedoeld in artikel 6: 217 BW. Ten slotte kan worden gewezen op de medewerkingsplicht van een opdrachtgever (§ 3 lid 1) die direct is afgeleid van artikel 6:58 BW.

Pieter de Vries is consultant bij Kpieto!.

IN 'T KORT - GC en regelgeving

De UAV-GC 2005 (Geïntegreerd Contract) staat nimmer op zichzelf

Het BW titel aanneming van werk is integraal toepasselijk

Let bij het invullen van een GC op de voorschriften van de Gids Proportionaliteit

Bij de handling van wijzigingen gelden de spelregels van het verbintenissenrecht