

# MEMO

---

datum : 28 oktober 2013 kenmerk:  
aan : de gemeenteraad van Brummen  
van : wethouder J.A.C.M. Elbers  
betreft : realisatie scholenclusters gemeente Brummen  
CC :

---

Geachte gemeenteraad,

In de septemberraad heb ik u geïnformeerd over het uitgesproken arrest in het kader van de aanbestedingsprocedure ten behoeve van de realisatie van de scholenclusters. Op dat moment heb ik u een memo toegezegd met daarin een beschrijving van de situatie tot nu toe en hoe nu verder.

## *Aanleiding heraanbesteding*

### Kort geding

Op 19 februari 2013 hebben wij het voornemen tot gunnen van de opdracht aan BAM Utiliteitsbouw uitgesproken. Tegen dit voornemen is een kort geding aanhangig gemaakt. Door een derde werd gesteld dat de inschrijving van BAM ongeldig zou zijn en dat wij op basis daarvan onrechtmatig aan BAM zouden hebben gegund.

Op 1 mei 2013 heeft de voorzieningenrechter uitspraak gedaan. De voorzieningenrechter heeft ons ten aanzien van de geldigheid van de aanbidding van BAM en een rechtmatige gunning op basis daarvan in het gelijk gesteld. Dit valt ook te lezen in het dictum van de uitspraak. Echter in de overwegingen heeft de voorzieningenrechter overwogen dat er mogelijk sprake is van een onduidelijkheid in de aanbestedingsdocumenten, ook al was dit door geen van de partijen gesteld. Omdat dit door geen van de partijen is gesteld is het ook niet in de uitspraak meegenomen. De overweging van de voorzieningenrechter heeft ons echter in een lastige situatie gebracht. We hadden enerzijds rechtmatig gehandeld en anderzijds is er mogelijk sprake van een onduidelijkheid. Het dilemma, definitief gunnen aan BAM brengt de derde partij in stelling tot beroep; vrijwillig overgaan tot heraanbesteding van de opdracht brengt BAM in stelling tot beroep. Wij hebben besloten tot definitieve gunning van de opdracht over te gaan.

### Voorlopige voorziening en spoedappel

Zoals verwacht heeft de derde partij een vordering tot voorlopige voorziening en een spoedappel ingesteld naar aanleiding van de definitieve opdracht.

Op 9 juli 2013 heeft het Gerechtshof uitspraak gedaan in de vordering tot voorlopige voorziening. De vordering werd niet toegewezen, er was geen aanleiding om de werking van de overeenkomst tussen ons en BAM te schorsen.

Op 17 september 2013 heeft het Gerechtshof uitspraak gedaan in het spoedappel. Het Gerechtshof gelast ons de overeenkomst met BAM op te zeggen en indien wij de opdracht alsnog wensen te gunnen, dit alleen mogelijk is door middel van een heraanbesteding. Het Gerechtshof komt tot de conclusie dat de aanbidding van BAM geldig is en dat wij de opdracht rechtmatig hebben gegund. Echter, gezien de discussie welke tijdens de zittingen heeft plaatsgevonden over de aanbestedingsdocumenten oordeelt zij dat er kennelijk toch sprake is van een onduidelijkheid. Onduidelijkheid in aanbestedingsdocumenten is in strijd met de aanbestedingswet en op basis daarvan is een heraanbesteding aan de orde. De discussie tijdens de zitting ging over het feit of het wel of niet is toegestaan om bestaande bouwdelen te integreren of her te gebruiken in de nieuwbouw. BAM had namelijk voor een dergelijk ontwerp gekozen.

### Mogelijkheid cassatie

Naar aanleiding van de uitspraak van het Gerechtshof bestond de mogelijkheid hiertegen in cassatie te gaan. Ondanks het feit dat we twijfels hebben ten aanzien van de overweging van het Gerechtshof betreffende het specifiek uitvragen in een functionele uitvraag hebben we bewust besloten om niet in cassatie te gaan tegen de uitspraak.

In cassatie gaan vinden we maatschappelijk niet te verantwoorden. Bij cassatie moet men rekening houden met een behandelperiode van ongeveer anderhalf à twee jaar. Daarnaast zijn de kosten voor een dergelijke procedure erg hoog. Bij een vlotte heraanbesteding is het mogelijk om binnen de behandeltermijn van cassatie tot realisatie van de scholenclusters te komen. Daarnaast is ook de uitkomst van cassatie niet te voorspellen. Het maatschappelijk belang van realisatie van de scholenclusters is vele malen groter.

In bijlage 1 treft u een brief van Nysingh (het bureau dat ons juridisch heeft ondersteund gedurende dit traject) aan, hierin is een beschrijving opgenomen van de doorlopen juridische procedures zoals hierboven samengevat weergegeven.

#### *Hoe nu verder*

Om te komen tot een gewogen heraanbesteding is een aantal aspecten van het proces opnieuw afgewogen en geëvalueerd. Hieronder leest u de overwegingen voor de heraanbesteding.

#### Clustering scholen

Vanaf de start van het project IHP tot heden hebben er diverse ontwikkelingen plaatsgevonden op het gebied van de scholen, zowel in huisvesting als leerlingenaantallen.

Zo is in het kader van de Kadernota 2012 besloten voor het cluster Pancratius/ Wilhelmina geen nieuwbouw te realiseren. Door aanpassing van de klimaatinstallatie van de Pancratiusschool is deze gereed gemaakt voor de toekomst. Wat de Wilhelminaschool betreft is besloten om eerst de ontwikkelingen ten aanzien van de leerlingenaantallen en de levensvatbaarheid van de school af te wachten.

Qua leerlingenaantal is ook een aantal verschuivingen waar te nemen. Waar het enerzijds ten koste gaat aan de ene school komt het ten goede aan een andere school binnen de kernen Brummen en Eerbeek.

Uitgangspunten van de realisatie van de nieuwe scholenclusters is en blijft dat we bouwen voor kinderen, niet voor schoolbesturen en we bouwen toekomstgericht, niet voor leegstand.

Naar aanleiding van de uitspraak van het Gerechtshof hebben we bekeken hoe we het best invulling kunnen geven aan deze uitgangspunten. Dit hebben we ook besproken met de schooldirecteuren en schoolbesturen van alle scholen die reeds betrokken waren bij het IHP. Daarna zijn er diverse gesprekken met de besturen van Archipel, GelderVeste en SKBG geweest. De gesprekken gingen over de volgende scholen: De Dobbelsteen, De Krullebaar, de Wilhelminaschool en de Oecumenische basisschool.

Er is een traject gestart om te komen tot een fusie tussen De Krullebaar en De Dobbelsteen en tussen de Oecumenische basisschool en Wilhelminaschool. Hiertoe hebben de besturen en de gemeente op 6 november 2013 een intentieverklaring getekend (zie bijlage). Op nadrukkelijk verzoek van de schoolbesturen is informatie hierover aan diverse partijen, waaronder uw raad, gelijktijdig verstuurd.

Op basis van de hiervoor genoemde uitgangspunten wordt de volgende clustering van scholen binnen het IHP voorgesteld:

- Cluster Oecumenische basisschool en Wilhelminaschool op de beoogde nieuwbouwlocatie Meengatstraat te Brummen;
- Cluster C. van Leeuwen en De Enk op de locatie Lorentzstraat te Eerbeek;
- Cluster Cornelis Jetses en De Triangel op de locatie Sweelinckstraat te Eerbeek.

De Pancratius blijft als solitaire school aanwezig in Brummen en in Eerbeek blijft de Johanna Huiskamp als solitaire school aanwezig. De beoogde fusieschool De Dobbelsteen/ Krullebaar zal zich gaan vestigen in het pand van De Dobbelsteen te Brummen.

#### Heraanbesteding

Naar aanleiding van het arrest hebben we afgewogen op welke wijze we de heraanbesteding kunnen en willen laten plaatsvinden.

Allereerst is het noodzakelijk dat de aanbestedingsdocumenten worden aangepast. Deze aanpassingen vloeien voort uit het arrest, nieuwe wetgeving en overige nieuwe ontwikkelingen.

Na aanpassing van de aanbestedingsdocumenten is het mogelijk om de opdracht opnieuw op de aanbestedingskalender te plaatsen.

Het voornemen is de opdracht gewijzigd op de markt te brengen, namelijk één aanbestedingsprocedure waarbij de opdracht is geknipt in drie percelen. Dit houdt in dat er één procedure wordt gevoerd, maar dat de percelen (per school) afzonderlijk beoordeeld en gegund kunnen worden. Hierdoor is het mogelijk de percelen aan verschillende aanbieders te gunnen. Dit heeft als voordeel dat de scholen nadrukkelijker bij het aanbestedingsproces betrokken worden en dan ook specifiek voor het "eigen" perceel en dat de kans voor het Mkb op een opdracht wordt vergroot. Daarnaast vinden wij het wenselijk dat de percelen afzonderlijk beoordeeld kunnen worden. De aanbestedingsprocedure welke we willen volgen blijft wel gelijk, een niet-openbare Europese aanbesteding. Dit houdt in dat er bij de aanbesteding gebruik wordt gemaakt van een voorselectie. Na bekendmaking van de opdracht op de aanbestedingskalender kan een ieder zich inschrijven om de interesse in de opdracht kenbaar te maken. Uit de ingeschrevenen wordt een aantal aannemers geselecteerd om deel te nemen aan de gunningsfase van de aanbestedingsprocedure.

De planning van de aanbestedingsprocedure is gericht op gunning van de opdracht in juni 2014. De komende maanden worden gebruikt voor aanpassingen van de aanbestedingsdocumenten en een gedegen en zorgvuldige voorbereiding van de heraanbesteding. Het is heel belangrijk dat er een zogenaamd "level playing field" wordt gecreëerd. Hiermee staat of valt de gehele procedure. De eerste week van januari wordt de opdracht op de aanbestedingskalender geplaatst.

De aanbestedingsprocedure is gepland van januari tot juni 2014, waarbij in juni de voorlopige en definitieve gunning kunnen plaatsvinden.

Oplevering van de scholenclusters kan dan, afhankelijk van onder andere de vaststelling van de bestemmingsplannen, plaatsvinden in de tweede helft van 2015. Een en ander is uiteraard afhankelijk van het feit of partijen gebruik maken van de mogelijkheid om bezwaar te maken tegen het voornemen tot gunnen van de opdracht.

#### *Bestemmingsplannen*

##### Bestemmingsplan scholencluster Meengatstraat

Het bestemmingsplan scholencluster Meengatstraat is door het college aan u aangeboden voor de raadsvergadering van afgelopen september. In verband met het uitgesproken arrest heeft het college u geadviseerd het bestemmingsplan van de agenda te halen en mogelijk in een later stadium te behandelen, wanneer er meer duidelijkheid is omtrent een heraanbesteding. Het bestemmingsplan is gereed om ter vaststelling weer aan u aan te bieden.

##### Bestemmingsplannen scholenclusters Sweelinckstraat en Lorentzstraat

De bestemmingsplannen scholenclusters Sweelinckstraat en Lorentzstraat hebben als ontwerp ter inzage gelegen. De scholenclusters zijn beide gelegen binnen de geurcontouren van de Eerbeekse papierindustrie. Op dit moment vindt intensief overleg plaats tussen de provincie, de papierindustrie en de gemeente over het geur- en geluidbeleid ten aanzien van verschillende ontwikkelingen in de kern van het dorp. Zo ook over de vervanging van de bestaande scholen door de scholenclusters.

Op basis van het overleg met provincie en papierindustrie is een aanpassing van de paragraaf over de geurcontour in het bestemmingsplan mogelijk nog noodzakelijk voordat deze weer in procedure gebracht kan worden.

In afstemming met provincie en industriekern of na vaststelling van het geur- en geluidbeleid is vaststelling van de bestemmingsplannen voor de scholenclusters in Eerbeek mogelijk.