

## MEMO

Aan : Miranda Verhagen

Van : Arjan ter Mors

Datum : 24 oktober 2017

Inzake : Aanbesteding 'GGD Digitaal Dossier'; toetreding coöperatie

---

### Inleiding

De GGD Hollands Noorden, GGD regio Utrecht en GGD Twente (hierna: de GGD'en) zijn voornemens om de opdracht die voorkomt uit de aanbestedingsprocedure 'Aanbesteding 'GGD Digitaal Dossier', onder te brengen in een coöperatie, zoals beschreven in hoofdstuk 1.2 van het Beschrijvend Document d.d. 15-06-2017.

In dat kader overwegen de GGD'en gebruik te maken van een al bestaande coöperatie, genaamd 'GGD Support Centrum Coöperatief U.A.', waarbij thans de GGD Hollands Noorden lid is. Regas B.V. heeft jegens deze coöperatie aanspraken gemaakt en – blijkens een vaststellingsovereenkomst – wordt niet uitgesloten dat er nog overige derden zijn die nog aanspraken op deze coöperatie en/of haar leden zouden kunnen maken.

De GGD regio Utrecht en GGD Twente overwegen om toe te treden tot deze bestaande coöperatie.

### Vraagstelling

In dat kader is door de GGD'en bij e-mail van 3 oktober 2017 gevraagd om een advies uit te brengen, ten behoeve van voorliggende besluitvorming. Na ontvangst van aanvullende documenten en overleg op 9 oktober 2017 is daarbij de vraagstelling aangescherpt.

Dit heeft erin geresulteerd dat de vraagstelling van de GGD'en als volgt kan worden samengevat: (i) In hoeverre lopen de GGD regio Utrecht en GGD Twente risico's door toetreding tot de bestaande coöperatie? (ii) Op welke wijze kunnen eventuele risico's voor de GGD'en worden beheerst, en mogelijk opgelost?

*NB. Zoals besproken zal de vraag naar de financiële positie van de coöperatie beschouwing worden gelaten.*

### Conclusie en suggestie

Wij concluderen dat er een aantal risico's is verbonden aan het gebruik van de bestaande coöperatie 'GGD Support Centrum Coöperatief U.A.'. Alleen al vanwege de aanwezigheid van die risico's verdient het aanbeveling om in het kader van de opdracht voor het 'GGD Digitaal Dossier' met een schone lei te beginnen door gebruik te maken van een nieuw op te richten coöperatie.

Mochten de GGD'en om haar moverende redenen toch gebruik wensen te maken van de bestaande coöperatie, onder toetreding van de GGD regio Utrecht en GGD Twente, dan adviseren wij dat

daarvoor een aanvullende vrijwaring wordt overeengekomen ten behoeve van de toetredende GGD'en.

Daarnaast zou wellicht kunnen worden overwogen om, nadat de GGD'en zijn toegetreden tot de bestaande coöperatie en de opdracht daaraan is gegund, de bestaande coöperatie te splitsen waarbij de voormalige activiteiten worden afgesplitst.

Onze conclusie wordt hierna toegelicht.

## Toelichting

### **GGD Support Centrum Coöperatief U.A.**

De coöperatie ‘GGD Support Centrum Coöperatief U.A.’ is, blijkens het afschrift akte van oprichting d.d. 12 oktober 2015, opgericht per 12 oktober 2015 en gevestigd te Leiden, met de oprichters GGD Hollands Noorden (1) en Regionale Dienst Openbare Gezondheidszorg Hollands Midden (2).

De coöperatie is opgericht met (onder meer) als doel: *“het inkopen, (verder) ontwikkelen, onderhouden en in stand houden van computer- en internetapplicaties (“programmatuur”) die de leden kunnen ondersteunen bij uitvoering van taken(..).”*<sup>1</sup>

Na het doorlopen van een aanbesteding heeft de coöperatie gecontracteerd met de leverancier ‘Regas B.V.’ (hierna: Regas). De samenwerking tussen Regas en de coöperatie c.q. haar leden is niet naar wens verlopen, en heeft uiteindelijk geresulteerd in een ontbinding van de overeenkomst met Regas door de coöperatie. Regas heeft die ontbinding betwist en houdt op haar beurt de coöperatie aansprakelijk.

### **Vaststellingsovereenkomst**

Ons is gevraagd om te beoordelen in hoeverre de GGD regio Utrecht en GGD Twente (ten opzichte van een nieuw op te richten coöperatie aanvullende) risico’s lopen door toetreding tot de bestaande coöperatie, gezien tegen het licht van de vaststellingsovereenkomst d.d. 12 september 2017 gesloten door ‘GGD Hollands Noorden’, ‘Regionale Dienst Openbare Gezondheidszorg Hollands Midden’ en de coöperatie ‘GGD Support Centrum Coöperatief U.A.’

Uit de vaststellingsovereenkomst wordt niet duidelijk of overeenkomst met de Regas gesloten is door de coöperatie, althans in de coöperatie is ondergebracht (contractsovername). Daarnaast zien wij in de vaststellingsovereenkomst een aantal elementen die een risico met zich brengen:

- Uit de overeenkomst blijkt dat er mogelijk claims kunnen volgen van Regas en/of derden. Onduidelijk is echter wie deze derden zijn, en waarop de rechtsverhouding met deze derden betrekking heeft.
- Uit de vaststellingsovereenkomst blijkt dat partijen niet bekend zijn met een vordering van Regas, maar bevat daarover evenwel geen (harde) garantiebepaling.
- De begrippen ‘interne kosten’, ‘externe kosten’ en ‘schade’ zijn onvolledig gedefinieerd. Ter illustratie: onder welke categorie vallen bijvoorbeeld de proceskosten? Daarmee is er een zekere onduidelijkheid over hetgeen precies wel/niet onder de reikwijdte van de vaststellingsovereenkomst valt.

Dit leidt er naar onze indruk toe dat niet uitgesloten is dat de coöperatie en/of GGD regio Utrecht en GGD Twente na toetreding tot de coöperatie mogelijk toch nog belast zouden kunnen worden met verplichtingen van de coöperatie voortvloeiend uit de periode van voor toetreding die niet (geheel) door de huidige twee leden dienen te worden gedragen (“Restrisico”). Dit brengt mee

---

<sup>1</sup> Zie artikel 4.1 afschrift akte van oprichting d.d. 12 oktober 2015

dat het ons inziens aanbeveling verdient om in het kader van de opdracht voor het ‘GGD Digitaal Dossier’ met een schone lei te beginnen door gebruik te maken van een nieuw op te richten coöperatie.

### **Vrijwaring**

Mocht echter worden afgezien van het onderbrengen in een nieuw op te richten coöperatie, dan zou afdekking van dit Restrisico kunnen worden verkregen doordat een aanvullende vrijwaring wordt overeengekomen ten behoeve van de toetredende GGD ‘en.

Een dergelijke vrijwaring zou afgegeven dienen te worden door in ieder geval de coöperatie ‘GGD Support Centrum Coöperatief U.A.’ en ‘GGD Hollands Noorden’ ten behoeve van de toetredende leden GGD regio Utrecht en GGD Twente. De relatie met het uittreedende lid ‘Regionale Dienst Openbare Gezondheidszorg Hollands Midden’ kan dan ofwel i) buiten het zicht van GGD regio Utrecht en GGD Twente af worden gewikkeld dan wel ii) zou de vrijwaring mee kunnen worden ondertekend, zulks al naar gelang de voorkeuren van GGD Hollands Noorden en de opstelling van de ‘Regionale Dienst Openbare Gezondheidszorg Hollands Midden’.

Een dergelijke vrijwaringsclausule dient – bij uitstek – ruim te worden geformuleerd, met als doel dat feitelijk met een schone lei kan worden begonnen, waartoe toetredende GGD’en worden gevrijwaard voor de gevolgen van alle andere aanspraken op de coöperatie dan die welke voortvloeien uit verplichtingen die zijn aangegaan door de coöperatie en/of haar leden uit hoofde van het ‘GGD Digitaal Dossier’ zoals thans aanbesteed.

### **Splitsing coöperatie**

Een wellicht mogelijke extra beheersmaatregel zou wellicht kunnen bestaan uit splitsing van de coöperatie, waarbij alle andere activiteiten dan de activiteiten in verband met het ‘GGD Digitaal Dossier’ zoals thans aanbesteed worden afgesplitst (of andersom).

Effect daarvan zou zijn, dat “oude” claims daterend van vóór de activiteiten in verband met het ‘GGD Digitaal Dossier’ tegen een andere coöperatie dienen te worden gericht dan die waarin de activiteiten in verband met het ‘GGD Digitaal Dossier’ zijn ondergebracht. Zo kan worden getracht om achteraf alsnog een schone lei te creëren, als alternatief voor de situatie waarin het vooraf oprichten van een nieuwe coöperatie wellicht niet tot de mogelijkheden behoort.

In de mogelijkheid splitsing van de coöperatie is overigens voorzien overeenkomstig artikel 25 van de oprichtingsakte d.d. 12 oktober 2015.