

In Dakenraad nr. 129 werd stil gestaan bij de systematiek van wijzigingen in een geïntegreerd contract (GC). In deze aflevering staat de zogenoemde 'impliciete wijziging' centraal die wordt behandeld in paragraaf 14 lid 3 van de GC 2005.



Contract & wijzigingen (slot)

Anders dan de uitdrukkelijke wijziging, waarbij de opdrachtgever zelf het initiatief neemt, ligt thans de actie volledig bij de opdrachtnemer. Let wel: een veel gehoorde misvatting is dat er dan altijd sprake is van een wijziging van de opdrachtnemer. Dat is pertinent niet het geval. Een dergelijke wijziging wordt beheerst door paragraaf 15 en is gebonden aan een acceptatie procedure.

Waar ligt de nuance? Bij een opdrachtnemers wijziging ligt zowel het initiatief voor de wijziging alsook de aanleiding van de wijziging voor 100% bij een opdrachtnemer, omdat hij zelf, dus zonder invloed van de opdrachtgever, tot een wijziging wil komen. Dit kan bijvoorbeeld het geval zijn bij een wens te komen tot een optimalisatie.

Bij een impliciete wijziging is dat niet het geval. Een opdrachtnemer wil eigenlijk helemaal geen wijziging maar constateert dat de door opdrachtgever versteekte parameters niet correct zijn waardoor een wijziging noodzakelijk is. De moeilijk leesbare paragraaf 14 lid 3 zal worden geanalyseerd.

Allereerst moet het handelen om een noodzaak tot aanpassing van Documenten, Werkzaamheden of resultaten van Werkzaamheden. Let op: alle begrippen binnen de GC worden met hoofdletters geschreven en worden nader binnen paragraaf 1 verklaard. De aanpassing als genoemd vindt haar grondslag in een omstandigheid waarvoor de opdrachtgever verantwoordelijk is. Tussen die omstandigheid enerzijds en de noodzaak tot aanpassing anderzijds is oorzakelijk verband. De GC spreekt binnen paragraaf 14 lid immers over: ...*"als gevolg van"*.

Waar is de opdrachtgever dan voor verantwoordelijk? Paragraaf 14 lid 3 noemt drie risicosferen.

Risicosfeer 1: de GC noemt hier de wet. Dit is niet alleen het algemeen verbintenissenrecht, maar ook de Titel aanneming van werk van het Burgerlijk Wetboek, waarnaar overigens artikel 1 van de basisovereenkomst verwijst.

Risicosfeer 2: De GC noemt hier de Overeenkomst: dit is dus de basisovereenkomst, inclusief de via artikel 1 lid 2 genoemde GC 2005, de paragrafen. Hierbij is het goed denkbaar dat de opdrachtgever via een eigen 'aangemaakte' Annex aanvullingen en wijzigingen op de GC heeft gemaakt, die dan uiteraard hebben te gelden. In de tenderfase dient de dakaannemer e.e.a. te toetsen

aan de Gids Proportionaliteit, voorschrift 3.9.C. Bij deze risicosfeer moet vooral worden gedacht aan paragraaf 3 lid 2 GC 2005, waarin met zoveel woorden is bepaald dat de opdrachtgever verantwoordelijk is voor de inhoud van de door haar ter beschikking gestelde informatie.

Risicosfeer 3: De GC noemt hier de in het verkeer geldende opvattingen. Dit zijn - vrij vertaald - opvattingen die in de branche gelding hebben.

Als er sprake is van een paragraaf 14 lid 3 wijziging, wordt deze 'procesmatig' verbonden aan paragraaf 14 lid 1, waarna partijen in overleg zullen moeten naar aanleiding van de prijsaanbieding van de opdrachtnemer.

Paragraaf 14 lid 3 in de praktijk

Een dakaannemer schrijft in op een tender voor de renovatie van een dak. In de tenderstukken zit een recent en gedetailleerd rapport van een ingenieursbureau betrekkelijk tot de onderconstructie. In de tender heeft de inschrijver alleen mogen schouwen maar heeft geen dakinsnijdingen mogen doen. Eenmaal in de uitvoering blijkt de informatie niet te kloppen. De opdrachtnemer dient hierop zijn (ontwerp) werkzaamheden aan te passen. De opdrachtgever stelt kort door de bocht dat de aanpassing qua tijd (planning) en geld (hogere kosten) voor rekening van de opdrachtnemer komen.

Het standpunt van de opdrachtgever is incorrect:

De vraagspecificatie heeft, inclusief de verstrekte informatie een economische functie: de inschrijver moet immers kunnen afprijzen.

- De informatie was uitgebreid en recent: op basis van paragraaf 3 leden 2 en 3 is de opdrachtgever verantwoordelijk voor die informatie.
- De opdrachtnemer moet een aanpassing doorvoeren als gevolg van de niet kloppende informatie.
- De opdrachtgever is ingevolge paragraaf 14 lid 3 GC verantwoordelijk voor deze wijziging en zal via paragraaf 45 lid 3 van de opdrachtnemer een prijsaanbieding krijgen met daarin opgenomen een gewijzigde planning.
- Omdat de aanleiding van de wijziging bij de opdrachtgever ligt kan niet van een opdrachtnemerswijziging sprake zijn!

Mr D.P. (Pieter) de Vries
www.kpieto.nl

