



Ministerie van Volksgezondheid,
Welzijn en Sport

Deze nota is bedoeld om openbaar gemaakt te worden: **Nee**

Aan

Minister VWS

Deadline: 13 januari
2022

nota

Mandaat schikking Unit17 B.V.

TER BESLISSING

**Secretaris Generaal / plv.
Secretaris Generaal**
Directie Wetgeving en
Juridische Zaken
Cluster 6

Opgesteld door

5.1.2e

5.1.2e @minvws.nl

Datum

11 januari 2022

Kenmerk

Uw kenmerk

Zaaknummer

Afschrift aan

Minister voor Langdurige Zorg
en Sport

Bijlage(n)

0

1. Aanleiding

VWS heeft een geschil met Unit17 B.V. over de uitvoering van een overeenkomst, op grond waarvan het LCH in april 2020 5.1.1c KN95 mondkmaskers heeft besteld á 5.1.1c per stuk voor in totaal € 29.900.000. Een deel van de geleverde maskers (4,4 miljoen stuks) is afgekeurd. Het geschil bevindt zich in de laatste fase voor procederen. Unit17 heeft gevraagd om een schikkingsoverleg. WJZ en de Landsadvocaat staan hiervoor open. Voor het schikkingsoverleg is mandaat nodig.

2. Geadviseerd besluit

We treffen begeleid door de Landsadvocaat een schikking met Unit17 over het resterende geschil met betrekking tot 2,2 mln. maskers. VWS kan in theorie voor deze maskers het reeds betaalde voorschot van € 5.089.900 terugvorderen, maar er moet rekening worden gehouden met een slagingskans van 50%. WJZ adviseert voor deze schikking een ondergrens te hanteren van € 2 miljoen.

Bent u hiermee akkoord?

Zo ja, geeft u onderhandelingsmandaat aan de directeur GMT om het geschil met Unit17 te beslechten waarbij Unit17 een bedrag van minimaal € 2 miljoen betaalt aan VWS? Daarbij zal de directeur GMT het voorbehoud maken dat de 5.1.2e de vaststellingsovereenkomst dient te tekenen.

3. Kernpunten

Eerder heeft de Staatssecretaris al besloten om:

- af te zien van herziene levering van 2 mln. maskers en in plaats daarvan compensatie in geld van Unit17 aanvaarden. LCH heeft immers geen behoefte meer aan maskers en probeert juist van overtollige persoonlijke beschermingsmiddelen af te komen;
- compensatie in geld voor 87.000 nog niet-geleverde maskers te accepteren, aangezien er namens VWS destijds voor ontvangst getekend blijkt te zijn in Shanghai waarmee WJZ dit als zwak punt beschouwt in een evt. procedure.

De inschatting van WJZ is dat we er met betrekking tot deze punten met Unit17 uitkomen. Met betrekking tot de resterende 2,2 mln. afgekeurde maskers staan de standpunten van VWS en Unit17 lijnrecht tegenover elkaar. Hierover heeft een uitgebreide briefwisseling plaatsgevonden. De volgende stap is procederen. Het

Datum
11 januari 2022

Kenmerk

heeft de voorkeur een procedure te voorkomen door een schikking. Procederen heeft veel nadelen. Het kost geld, legt beslag op personeel, duurt lang en heeft een onzeker resultaat. Bovendien hebben we in een andere procedure over afgekeurde mondkmaskers (O2 Health) al ervaren dat het onwaarschijnlijk is dat VWS het hele bedrag kan verhalen. Een rechter zal daarnaast ook altijd bezien of een schikking mogelijk is.

4. Toelichting

a. Draagvlak politiek

Naar verwachting is er politieke aandacht voor het feit dat VWS een groot bedrag terugvordert vanwege afgekeurde KN95 maskers uit China. Van de overheid mag worden verwacht dat zij actie neemt om het besteed overheidsgeld terug te krijgen.

b. Draagvlak maatschappelijk en eenduidige communicatie

Schikkingen zijn vertrouwelijk. Hierover valt weinig publiciteit te verwachten.

c. Financiële en personele gevolgen

VWS ziet met een schikking af van het terugvorderen van het volledige vooruitbetaalde bedrag van € 5.089.900 voor 2.213.000 geleverde maskers die zijn afgekeurd. Maar het is al onzeker of dit volledige bedrag ooit kan worden teruggevorderd. De kredietcheck over de financiële situatie van Unit17 was niet gunstig, zodat er een risico is dat VWS na opeising weinig tot niets van de vooruitbetaling terugontvangt.

d. Juridische aspecten haalbaarheid

VWS heeft de overeenkomst met Unit17 ten aanzien van de 2,2 mln maskers ontbonden. Hiervoor is verzuim vereist. Unit17 en VWS verschillen van mening over de vraag of verzuim is ingetreden. VWS stelt dat met Unit17 fatale data zijn afgesproken voor levering van deugdelijke maskers. Deze fatale data blijken echter niet onomstotelijk uit het dossier aangezien de handtekening van Unit17 ontbreekt op de Purchase Order waarin de fatale data staan. Ook wordt hierin alleen gesproken van 'verwachte leverdata'. Ook heeft VWS de fatale data niet eerder aan Unit17 tegengeworpen. Daarnaast is een lastig punt in de discussie dat VWS voor een deel van de in totaal 4,4 miljoen afgekeurde maskers wél een 'hertest en omwisselafpraak' heeft gemaakt en voor een ander deel niet. VWS stelt dat Unit17 haar verkeerd heeft geïnformeerd over het aantal maskers, maar had ook zelf kunnen of moeten weten hoeveel maskers zij ontving uit de fabriek Lian You. Alle maskers uit deze fabriek (althans een representatieve steekproef daaruit) zijn afgekeurd. Een procedure hierover is om deze redenen geen gelopen race. De Landsadvocaat schat de slagingskans van een gerechtelijke procedure in op circa 50%. Omdat er naast de slagingskans in de procedure nog andere risico's zijn (zie hiervoor onder 3), heeft WJZ de ondergrens voor de schikkingsonderhandelingen op circa 40% bepaald.

e. Afstemming (intern, interdepartementaal en met veldpartijen)

Bureau LCH (CIBG), GMT, Landsadvocaat.

f. Gevolgen administratieve lasten

N.v.t.

g. Toezeggingen

Datum
11 januari 2022

Kenmerk

Geen toezeggingen.

h. Fraudetoets
N.v.t.

5. Informatie die niet openbaar gemaakt kan worden

Openbaarmaking van deze integrale nota is in strijd met het belang van de Staat (art. 68 Grondwet).

Motivering

Deze nota gaat over lopende onderhandelingen. Openbaarmaking is schadelijk voor het onderhandelingsproces. De inzet en uitkomst van onderhandelingen kunnen achteraf wellicht wel met de Kamer worden gedeeld. Ook bevat deze nota een inschatting van de proceskansen van de Staat. Openbaarmaking is schadelijk voor de procespositie van de Staat in een (mogelijk toekomstige) gerechtelijke procedure. Ook hier geldt dat na afloop van zo'n procedure wellicht wel tot openbaarmaking kan worden overgegaan.