**Samenvatting**

Aan de regiegroep is de vraag gesteld hoe de contractuele afspraken tussen gemeenten en aanbieders zich verhouden tot de verplichtingen uit het Besluit reële prijs (artikel 5.4 van het Uitvoeringsbesluit 2015) en de cao-afspraken.

Ter beantwoording van deze vraag is de Landsadvocaat om advies gevraagd. De regiegroep heeft hiertoe de volgende casus aan de Landsadvocaat voorgelegd:

* gemeente X werkt sinds 1 januari 2018 conform artikel 5.4 van het Uitvoeringsbesluit Wmo 2015 (de gemeente heeft toen een nieuwe overeenkomst gesloten/bestaande overeenkomst verlengd);
* de gemeente heeft op basis van artikel 5.4 van het Uitvoeringsbesluit Wmo 2015 in 2017 voor 2018 een tarief bepaald en met aanbieders in de overeenkomst afgesproken de tarieven jaarlijks per 1 januari aan te passen/te indexeren op basis van ontwikkelingen in de kosten;
* in maart 2018 wordt een nieuwe cao VVT gesloten die ook gevolgen heeft voor de kosten die aanbieders in 2018 moeten maken;
* op grond van die nieuwe cao-afspraken moeten aanbieders hun huishoudelijke hulpen per 1 april 2018 betalen conform een nieuwe (duurdere) loonschaal en moet men per 1 oktober 2018 alle salarissen met 4% indexeren.

Bij bovenstaande casus heeft de regiegroep de vraag gesteld of de gemeente in dit geval op grond van artikel 5.4 van het Uitvoeringsbesluit Wmo 2015 verplicht is om, afwijkend van de afgesproken aanpasmomenten, tussentijds haar tarieven aan te passen en (als dit na 1 april 2018 gebeurt) met terugwerkende kracht een vergoeding te betalen aan aanbieders voor de kosten vanuit de nieuwe loonschaal.

De Landsadvocaat komt op basis van deze casus – kort samengevat – tot de volgende antwoorden:

Er is geen rechtstreeks uit de wet voortvloeiende verplichting die gemeenten ertoe dwingt om, in afwijking van de contractuele afspraken over indexatie van tarieven met aanbieders, tussentijds de tarieven aan te passen naar aanleiding van de nieuwe cao VVT en de nieuwe loonschaal.

Artikel 2.6.6, eerste lid van de Wmo 2015 en artikel 5.4 van het Uitvoeringsbesluit Wmo 2015 vormen allereerst een toetsingskader voor het gunnen van een overheidsopdracht. Het college moet een overheidsopdracht gunnen voor een reële prijs die aanbieders o.a. in staat stelt om hun personeel te betalen conform de cao die van toepassing is op de beroepskrachten die de voorziening uitvoeren. In het bij de gunning vastgestelde tarief moeten gemeenten rekening houden met de *op* *dat moment geldende* arbeidsvoorwaarden zoals die zijn vastgelegd in de *op dat moment* *geldende* cao’s. Op grond van artikel 5.4, derde lid, onderdeel e, van het Uitvoeringsbesluit Wmo 2015 zijn gemeenten tevens verplicht om de reële prijs te indexeren. De Landsadvocaat verwijst in dit verband naar de Toelichting op het Uitvoeringsbesluit Wmo 2015 waaruit volgt dat een reële prijs is gebaseerd op “indexatie van loon en prijs binnen een overeenkomst”. Hieruit lijkt volgens de Landsadvocaat te volgen dat de overeenkomst nadere afspraken over indexatie van loon en prijs moet bevatten, dan wel dat indexatie-afspraken anderszins contractueel moeten worden uitgewerkt tussen gemeente en aanbieder. Of op gemeenten een plicht rust om onmiddellijk en met terugwerkende kracht te indexeren (en de prijs dus aan te passen aan de cao VVT) hangt volgens het advies van de Landsadvocaat dan ook af van de afspraken die daarover contractueel zijn vastgelegd.

In de geschetste casus zijn gemeente X en de aanbieders overeengekomen dat het tarief jaarlijks per 1 januari wordt geïndexeerd en op dat moment wordt aangepast op basis van de ontwikkelingen in de kosten. Op grond van deze afspraak vormt 1 januari het eerste moment waarop de gemeente eventueel de tarieven (zonder terugwerkende kracht) opwaarts moet aanpassen.

Een verplichting tot tussentijdse aanpassing (in afwijking van de contractuele afspraken over de indexatie) van tarieven bestaat ook niet op basis van de cao VVT nu gemeenten daarbij geen partij zijn.

De Landsadvocaat merkt tot slot in algemene zin op dat indexatie doorgaans op jaarlijkse basis gebeurt (bijvoorbeeld op 1 januari van ieder jaar), zonder dat daaraan terugwerkende kracht wordt toegekend. Als in de overeenkomst tussen gemeente en aanbieder is afgesproken dat jaarlijks wordt geïndexeerd, dan is volgens de Lansadvocaat duidelijk dat op de gemeente geen plicht rust om tussentijds (en met terugwerkende kracht) te indexeren. Dat aanbieders door de gewijzigde cao VVT halverwege het jaar worden geconfronteerd met hogere lonen, doet volgens het advies aan die contractuele afspraak tussen gemeente en aanbieder niet af. Als in de overeenkomst geen nadere afspraken zijn gemaakt over de wijze van indexatie, dan zal volgens de Landsadvocaat als redelijk uitgangspunt hebben te gelden dat indexatie op periodieke basis (jaarlijks) plaatsvindt, zonder terugwerkende kracht.