

Hvilke muligheder har vi nu og i fremtiden for
fleksibilitet i udbudsforløbet – det juridiske
perspektiv

29. oktober 2002

Kim Hjorth
Hjorth & Rinhart
Store Kongensgade 116 1.th
1264 København K
Tlf. 33 360 360

Erklæringen om forhandlingsforbud :

”Rådet og Kommissionen erklærer, at fremgangsmåderne med offentligt eller begrænset udbud udelukker enhver forhandling med ansøgere eller bydende om grundlæggende elementer i kontrakterne, som ikke vil kunne ændres uden fare for konkurrencefordrejning, og der må navnlig ikke forhandles om priser; der må kun finde drøftelser sted med ansøgere eller bydende, når det sker med henblik på at præcisere eller supplere indholdet af deres bud eller de ordregivende myndigheders krav, og i det omfang, dette ikke giver anledning til forskelsbehandling.”

Direktiver :

- Varedirektivet (93/36)
- Bygge & Anlæg (93/37)
- Tjenesteydelsesdirektivet (92/50)
(Bemærk: Negativ definition)
- Forsyningsvirksomheder (93/38) - alle anskaffelser i samme direktiv

- Direktiv nr. 97/52 om ændring af 93/36, 93/37 og 92/50
- Direktiv nr. 98/4 om ændring af 93/38.

Hvem er omfattet af udbudsreglerne?

Staten

- Departementer
- Styrelser
- Direktorat

Amter og Kommuner

Offentligretlige organer

Betingelser:

- Imødekomme almenhedens behov uden at være i konkurrence med private virksomheder
- Juridisk person (f.eks. A/S)
- Drift er underlagt offentlig kontrol

Eksempler:

- Danmarks radio
- Hovedstadsområdets Sygehusfællesskab
- ATP
- SKI

Undtagelser:

- Kommunedata

Hjorth & Rinhart

Tærskelværdier

- Stat : Indkøb over DKK 1,2 M
- Amter og kommuner : Indkøb over SDR 200.000 (= DKK 1,86M)

Omgåelse ved opdeling er forbudt.

Beregning:

- Enkeltanskaffelser: Aftalens samlede værdi
- Løbende anskaffelser: Sidste års forbrug eller det kommende års forventede forbrug.
- Tidsbegrænsede aftaler :
 - under 12 mdr. (leje/leasing): Samlet leje
 - over 12 mdr. (leje/leasing): Samlet leje + brugtværdi
 - under 48 mdr. (tjenesteydelser): Samlet værdi
- Tidsubegrænsede aftaler :
 - månedlig ydelse x 48.

Bekendtgørelse i EF-tidende (Suppl. S) om det forventede indkøb ved meddelelse på dansk (max. 560 ord) til Publikations-kontoret i Luxembourg.

Hjorth & Rinhart

Udbudsformer:

(A) Offentligt udbud

- Der indbydes til afgivelse af tilbud
- Alle kan afgive tilbud
- Frist : 52 dage fra afsendelse af bekendtgørelse

(B) Begrænset udbud

- Der indbydes til tilkendegivelse af interesse i at afgive tilbud. Herefter vælger myndigheden de firmaer, der anmodes om at afgive tilbud.
- Frist : 37 dage for tilkendegivelse af interesse, regnet fra afsendelsen af bekendtgørelsen. Dernæst 40 dage for tilbudsgivning.
- Forsyningsvirksomheder : 5 + 3 uger.

(C) Projektkonkurrence

- Tjenesteydelsesdirektivet og Forsyningsvirksomhedsdirektivet
- Databehandling nævnes som eksempel
- Udbyder fastsætter selv reglerne og fristerne
- Med eller uden præmieuddeling
- Kan afholdes med henblik på efterfølgende indgåelse af tjenesteydelseskontrakt
- Der medvirker en bedømmelseskomite, hvis afgørelse enten er eller ikke er bindende for udbyder. Krav til sammensætning. Komiteen skal bedømme anonyme projekter
- Tærskelværdiberegning:
 - Enten samlet værdi af præmier og eventuelle betalinger til deltagerne
 - Eller – hvis efterfølgende kontrakt – den samlede værdi deraf

(D) Udbud efter forhandling Med forudgående offentliggørelse

Betingelser for ikke-forsyningsvirksomheder:

- offentligt eller begrænset udbud har ikke ført til konditionsmæssige eller antagelige tilbud,
- der må ikke ændres væsentligt i de oprindelige udbudsvilkår,
- særligt for tjenesteydelser:
når samlet prisfastsættelse ikke er mulig på grund af risici,
eller der er tale om intellektuelle eller finansielle tjenesteydelser,
som ikke lader sig specificere,
- prækvalifikation : 37 dage
- mindst tre leverandører til forhandling
- ingen frist for forhandlingsfasen

(E) Udbud efter forhandling

Uden forudgående offentliggørelse:

- offentligt eller begrænset udbud har ikke ført til konditionsmæssige eller antagelige tilbud, og alle formelt kvalificerede tilbudsgivere inviteres til forhandling - de oprindelige vilkår må ikke ændres væsentligt
- ingen tilbud er modtaget eller ingen egnede tilbud er modtaget - de oprindelige vilkår må ikke ændres væsentligt
- forskning og udvikling, enerettigheder eller force majeure
- supplerende anskaffelser

Der er ingen tidsfrister og intet krav om minimumsantal af inviterede leverandører

Særlige regler for forsyningsvirksomheder

(F) Hasteprocedure for begrænset udbud

- Prækvalifikation: 15 dage
- Tilbudsfrist: 10 dage
- Svar på spørgsmål: 4 dage før frist

Specielt for forsyningsvirksomheder :

(G) Periodisk, vejledende bekendtgørelse

(H) Stående kvalifikationslister

Offentliggørelse:

(a) Resultat af udbud :

Resultatet skal offentliggøres

- hvad er købt ?
- hvem er leverandør ?
- pris eller prisinterval for tilbud
- frist : 48 dage fra aftale

Offentliggørelse af pris kan undlades, hvis skadevirkninger for det offentlige, myndigheden eller leverandøren.

(b) Forventede indkøb :

Næste finansårs forventede indkøb (værdi/art) skal offentliggøres i EF-tidende.

Kun årlige indkøb over DKK 5,8 M i samme produktgruppe.

Fremtiden (status juni 02) :

Prioriterede og vægtede tildelingskriterier

Konkurrencepræget dialog

- sædvanlig udbudsbekendtgørelse
- sædvanlig prækvalifikation
- mindst tre deltagende tilbudsgivere
- alle forhold kan drøftes under dialogen
- et eller flere løsningsforslag vælges, derefter sædvanlig tilbudsgivning under forhandlingsforbud

Tidligst i kraft fra 2004

Uanset hvad Kommissionen måtte foreslå, gælder de grundlæggende krav stadig :

- ligebehandling
- forbud mod diskrimination
- gennemsigtighed og objektivitet
- forudsigelighed
- dokumenteret forløb

Hjorth & Rinhart