

Se vedlagte høringsliste

23. december 2010  
Sag 4/0404-0200-0005  
/ MOC, BTP  
Deres ref.

### **Høring over udkast til bekendtgørelse vedrørende udbudsdirektivet**

Hermed fremsendes udkast til bekendtgørelse om fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter i høring. Bekendtgørelsen skal erstatte den gældende bekendtgørelse nr. 937 af 16. september 2004, som implementerer udbudsdirektivet (direktiv 2004/18/EF).

Regeringen præsenterede i Vækstforum den 25.-26. november 2010 et oplæg til vækst og fornyelse gennem øget konkurrence med en række forslag til initiativer vedrørende privat og offentlig konkurrence. Et af forslagene i oplægget er:

*”Ny udbudslov og smidigere udbudsregler:* Det foreslås, at der skabes større fleksibilitet og smidighed i brugen af udbudsreglerne gennem en to-faset model. For det første vil en ny dansk udbudslov sikre, at Folketinget kan fastlægge en autoritativ fortolkning af udbudsreglerne, der rummer den størst mulige fleksibilitet. Det vil give større klarhed og reducere transaktionsomkostningerne. En ny udbudslov vil kunne drage nytte af de erfaringer, Sverige har gjort sig med udarbejdelsen af deres udbudslov. For det andet foreslås det allerede ved årsskiftet 2010-11 at gøre den bekendtgørelse, der implementerer udbudsdirektiverne, smidigere, så fx fejl i formalia ikke betyder, at et ellers konditionsmæssigt tilbud erklæres for ugyldigt.”

Ændringerne i udkastet til bekendtgørelse er et led i regeringens mål om smidigere udbudsregler og indebærer bl.a., at ordregiver skal kunne tage tilbud i betragtning, selv om de indeholder formelle fejl og mangler. Derudover må ordregiver fremover alene kunne indhente dokumentation (fx i form af en serviceattest) fra den vindende tilbudsgiver for overholdelse af udbudsdirektivets artikel 45, stk. 1 og 2. Endelig indebærer ændringerne, at § 4 i udbudsbekendtgørelsen slettes, så ordregivere fremover ikke længere er forpligtet til at oplyse, hvor tilbudsgivere kan få relevante oplysninger om forpligtelser vedrørende bl.a. skatter og afgifter.

Ændringerne udspringer endvidere af et notat fra Kammeradvokaten om smidiggørelse af de indledende stadier i udbudsprocessen. Kammeradvokaten foreslår, at det i en bekendtgørelse bl.a. præciseres: 1) hvad der forstås ved en køberprofil, 2) hvordan ordregiver skal udfylde en udbudsbekendtgørelse, når udbuddet samtidig vedrører en almindelig kontrakt og en rammeaftale, 3) at ordregiver kan angive et interval for antallet af ansøgere, der vil blive prækvalificeret, og 4) at ordregiver kan offentliggøre en udbudsbekendtgørelse på nationalt plan, når udbudsbekendtgørelsen er sendt til Kommissionen.

**KONKURRENCE- OG  
FORBRUGERSTYRELSEN**

Nyropsgade 30  
1780 København V

Tlf. 72 26 80 00

Fax 33 32 61 44

CVR-nr. 64 96 46 15

ks@ks.dk

www.kfst.dk

**ØKONOMI- OG  
ERHVERVS MINISTERIET**

På baggrund af regeringens oplæg til Vækstforum og Kammeradvokatens overvejelser er § 4 i udbudsbekendtgørelsen som nævnt ovenfor slettet og følgende bestemmelser tilføjet:

**§ 5:** Af udbudsdirektivet fremgår det, at ordregiver kan offentliggøre en vejledende forhåndsmeddelelse i ordregiverens køberprofil. Det er imidlertid ikke nærmere defineret i udbudsdirektivet, hvad der forstås ved en køberprofil. Der er derfor indsat en bestemmelse for at præcisere, hvad der forstås herved.

Når ordregiver offentliggør en vejledende forhåndsmeddelelse i ordregiverens køberprofil, og ordregiveren har meddelt dette til Kommissionen, kan ordregiver forkorte tilbudsfristen i udbudsprocessen, når direktivets krav iagttages. Dette fremgår direkte af udbudsdirektivet. For at sikre at alle ordregivere er opmærksomme på muligheden for at offentliggøre en forhåndsmeddelelse i en køberprofil, og den fordel det giver, er dette ligeledes præciseret i bestemmelsen.

**§ 6:** Når ordregivende myndigheder udfylder en udbudsbekendtgørelse, skal de i bekendtgørelsens pkt. II.1.3) angive, om et udbud vedrører en almindelig kontrakt eller en rammeaftale. Hvor et udbud både har elementer af en almindelig kontrakt og af en rammeaftale, er det imidlertid ikke elektronisk muligt at angive, at udbuddet både vedrører en almindelig kontrakt og en rammeaftale. Der er derfor indsat en bestemmelse, der har til formål at præcisere, hvordan de ordregivende myndigheder udfylder en udbudsbekendtgørelse, når et udbud både indeholder elementer af en almindelig kontrakt og af en rammeaftale.

**§ 7:** Det fremgår af udbudsdirektivet, at ordregiver i udbudsbekendtgørelsen skal angive det mindste antal og eventuelt største antal ansøgere, der vil blive opfordret til at afgive tilbud. Bestemmelsen har til formål at præcisere, at ordregiver i udbudsbekendtgørelsen også kan angive et interval for antallet af ansøgere, der vil blive prækvalificeret. Brugen af intervaller giver en vis fleksibilitet i udbudsprocessen.

**§ 8:** Det fremgår direkte af udbudsdirektivet, at ordregiver kan offentliggøre en udbudsbekendtgørelse på nationalt plan, når udbudsbekendtgørelsen er sendt til Kommissionen. Det betyder, at ordregiver kan offentliggøre en udbudsbekendtgørelse på nationalt plan, før udbudsbekendtgørelsen er offentliggjort på TED. For at sikre at alle ordregiver er opmærksomme herpå, indsættes en bestemmelse, som præciserer, at ordregiver kan offentliggøre en udbudsbekendtgørelse på nationalt plan straks efter, at udbudsbekendtgørelsen er sendt til Kommissionen, og ikke først når udbudsbekendtgørelsen er offentliggjort på TED.

**§ 9:** Udbudsdirektivet tager ikke stilling til, om en virksomhed kan afgive flere ansøgninger om deltagelse i samme udbud, om en virksomhed kan deltage i flere konsortier, som ansøger om deltagelse i samme udbud,

eller om flere forskellige ansøgere kan anmode om deltagelse med samme underleverandør. Der indsættes derfor en bestemmelse som skal præcisere, at ordregivere i de nævnte situationer kun kan afvise en ansøger eller et konsortium fra deltagelse i en udbudsprocedure med denne begrundelse, såfremt det skønnes nødvendigt af hensyn til sikring af konkurrencen og overholdelse af ligebehandlingsprincippet.

**§ 11:** Hvor ordregiver kræver, at ansøgerne eller tilbudsgiverne sammen med deres ansøgning eller tilbud skal indsende dokumentation, fx serviceattest, for overholdelse af forholdene i artikel 45, stk. 1 og 2, kan det være unødigt ressourcekrævende for de ansøgere og tilbudsgivere, som alligevel ikke vinder kontrakten. Bestemmelsen har derfor til formål at præcisere, at ordregiver kun kan kræve – men dog ikke er forpligtet hertil, jf. nedenfor – dokumentation fra den vindende tilbudsgiver for overholdelse af kravene i artikel 45, stk. 1 og 2.

Samtidig præciseres, at ordregiver i stedet for dokumentation kan kræve – men ikke er forpligtet hertil, jf. nedenfor – en tro- og loveerklæring fra ansøgerne eller tilbudsgiverne.

Det er som udgangspunkt ikke efter udbudsdirektivet et krav, at ordregiver anmoder om dokumentation/tro- og loveerklæring for overholdelse af forholdene i udbudsdirektivets artikel 45, stk. 1 og 2, hvilket bestemmelsen ligeledes præciserer.

**§ 12:** Der er i Danmark en række eksempler på, at selv mindre formelle fejl og mangler i en ansøgning eller et tilbud medfører, at ansøgningen eller tilbuddet afvises. Bestemmelse præciserer, at ordregiver kan tage ansøgninger eller tilbud i betragtning, der indeholder fejl eller mangler, såfremt ordregiver er i besiddelse af de krævede supplerende oplysninger/dokumenter, ordregiver selv kan indhente de krævede supplerende oplysninger/dokumenter, idet de er offentligt tilgængelige, eller ansøgeren/tilbudsgiveren inden en af ordregiver fastsat frist berigtiger forholdene. Det er en forudsætning, at dette kan ske under overholdelse af ligebehandlingsprincippet og forhandlingsforbuddet, og at de krævede oplysninger ikke vedrører krav i udbudsdokumenterne, som er angivet som ufravigelige. Hvor de krævede supplerende oplysninger/dokumenter ikke har betydning for ordregivers vurdering af tilbuddene, kan ordregiver nøjes med at indhente de krævede supplerende oplysninger/dokumenter fra den tilbudsgiver, som ordregiver agter at indgå kontrakt med.

Dele af udkastets § 1, §§ 2-4, § 10 og § 13 er videreført fra den gældende bekendtgørelse.

#### Praktiske oplysninger:

Eventuelle bemærkninger bedes sendt pr. mail til fuldmægtig Betina Tångberg Pedersen ([btp@kfst.dk](mailto:btp@kfst.dk)) senest **den 13. januar 2011, kl. 12.**

Eventuelle spørgsmål kan stilles til Betina Tångberg Pedersen på telefon 72268122.

Det bemærkes, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen holder lukket mellem jul og nytår.

Med venlig hilsen



Betina Tångberg Pedersen

Fuldmægtig

Tlf. direkte 72268122

btp@kfst.dk