

Udkast til

Bekendtgørelse om fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter¹

I medfør af § 1 og § 2, stk. 1, i lovbekendtgørelse om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af bygge- og anlægskontrakter og indkøb m.v., jf. lovbekendtgørelse nr. 600 af 30. juni 1992, som ændret ved § 16 i lov nr. 415 af 31. maj 2000 og § 27 i lov nr. 492 af 12. maj 2010, fastsættes:

Kapitel 1

Anvendelse af udbudsdirektivet

§ 1. Ordregivere, jf. udbudsdirektivets art. 1, stk. 9, skal overholde bestemmelserne i udbudsdirektivet.

Stk. 2. Ved udbudsdirektivet forstås Europa-Parlamentets og Rådets direktiv nr. 2004/18/EF af 31. marts 2004 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter.

Stk. 3. Udbudsdirektivet er medtaget som bilag 1 til bekendtgørelsen.

Stk. 4. Kommissionens direktiv nr. 2005/51/EF af 7. september 2005 om ændring af bilag XX til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/17/EF og bilag VIII til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/18/EF om offentlige kontrakter, der indeholder ændringer i bilag til udbudsdirektivet, medtages som bilag 2 til bekendtgørelsen.

Stk. 5. Rådets direktiv nr. 2006/97/EF af 20. november 2006 om tilpasning af visse direktiver vedrørende frie varebevægelser på grund af Bulgariens og Rumæniens tiltrædelse, der indeholder ændringer i bilag til udbudsdirektivet, medtages som bilag 3 til bekendtgørelsen.

¹ Bekendtgørelsen indeholder bestemmelser, der gennemfører Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/18/EF af 31. marts 2004 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter, (EU-Tidende nr. L 134 af 30. april 2004, s. 114), som ændret ved dele af Kommissionens direktiv 2005/51/EF af 7. september 2005 om ændring af bilag XX til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/17/EF og bilag VIII til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/18/EF om offentlige kontrakter (EU-Tidende nr. L 257 af 1. oktober 2005, s. 127), og dele af Rådets direktiv 2006/97/EF af 20. november 2006 om tilpasning af visse direktiver vedrørende frie varebevægelser på grund af Bulgariens og Rumæniens tiltrædelse (EU-Tidende nr. L 363 af 20. december 2006, s. 107).

§ 2. Ordregivere skal sørge for, at bestemmelserne i udbudsdirektivet overholdes, når de yder direkte tilskud på mere end 50 % til en bygge- og anlægskontrakt, som indgås af andre end dem selv, og som omfattes af art. 8, litra a, i udbudsdirektivet. Det samme gælder for tjenesteydelseskontrakter i forbindelse med sådanne bygge- og anlægskontrakter, jf. udbudsdirektivets art. 8, litra b.

§ 3. Indehavere af en koncessionskontrakt om offentlige bygge- og anlægsarbejder, der ikke er ordregivende myndigheder, skal anvende udbudsdirektivets art. 64 ved indgåelse af kontrakter om bygge- og anlægsarbejder med tredjemand, når værdien af disse kontrakter udgør eller overstiger den i udbudsdirektivets art. 63 nævnte tærskelværdi. Dette gælder dog ikke, når bygge- og anlægskontrakten opfylder betingelserne for udbud med forhandling uden forudgående udbudsbekendtgørelse i udbudsdirektivets art. 31.

§ 4. Udbudsdirektivets art. 11 om indkøbscentraler, art. 19 om reserverede kontrakter, art. 29 om konkurrencepræget dialog, art. 32 om rammeaftaler og art. 33 om dynamiske indkøbssystemer finder anvendelse i dansk ret.

Stk. 2. Udbudsdirektivets art. 54 om elektronisk auktion finder anvendelse på indgåelse af kontrakter om vareindkøb og tjenesteydelser med de begrænsninger, der følger af udbudsdirektivets art. 1, stk. 7, og på de betingelser, der er fastsat i direktivets art. 54.

Kapitel 2

Vejledende forhåndsmeddelelse og køberprofil

§ 5. Ordregivere kan afkorte fristen for modtagelsen af tilbud under iagttagelse af kravene i udbudsdirektivets art. 38, stk. 4, ved at

- a) indsende en bekendtgørelse om vejledende forhåndsmeddelelse til Europa-Kommissionen, eller
- b) offentliggøre en bekendtgørelse om vejledende forhåndsmeddelelse i en elektronisk køberprofil, forudsat at ordregiveren forinden har indsendt en bekendtgørelse om køberprofil til Europa-Kommissionen, om at der offentliggøres en forhåndsmeddelelse.

Stk. 2. Afkortelse af fristen for modtagelse af tilbud i stk. 1 kan kumuleres med afkortelser af frister efter udbudsdirektivets art. 38, stk. 5 og stk. 6.

Stk. 3. Ordregiver bestemmer, hvilke oplysninger der skal være tilgængelige i køberprofilen. Køberprofilen kan udover vejledende forhåndsmeddelelser indeholde oplysninger om offentliggjorte udbudsbekendtgørelser, igangværende udbud, planlagte indkøb, indgåede kontrakter og annullerede procedurer samt andre oplysninger af almen interesse såsom kontaktpersoner, telefon- og faxnummer, postadresse og e-mail adresse.

Kapitel 3

Udbudsbekendtgørelse

§ 6. Ordregivere skal i udbudsbekendtgørelsen angive, om udbuddet vedrører en offentlig kontrakt, udarbejdelse af en rammeaftale eller etablering af et dynamisk indkøbssystem.

Stk. 2. Ordregivere, som ønsker, at én udbudsbekendtgørelse skal omfatte en kontrakt, der indeholder elementer af såvel en offentlig kontrakt som en rammeaftale, skal i udbudsbekendtgørelsen under afsnittet om kontraktens genstand angive, at bekendtgørelsen vedrører en offentlig kontrakt, såfremt den anslåede værdi af den offentlige kontrakt overstiger den anslåede værdi af rammeaftalen, eller at bekendtgørelsen vedrører en rammeaftale, såfremt den anslåede værdi af rammeaftalen overstiger den anslåede værdi af den offentlige kontrakt.

Stk. 3. Ved udbud af en kontrakt, der indeholder elementer af såvel en offentlig kontrakt som en rammeaftale, skal det endvidere fremgå af udbudsbekendtgørelsen, at kontrakten vedrører såvel en offentlig kontrakt som en rammeaftale.

§ 7. Ved begrænset udbud, udbud med forhandling efter forudgående bekendtgørelse og ved konkurrencepræget dialog kan ordregivere i udbudsbekendtgørelsen fastsætte antallet af ansøgere, som vil blive opfordret til at afgive tilbud, som enten det planlagte mindste antal eller som et interval.

Stk. 2. Ordregivere skal i udbudsbekendtgørelsen angive de objektive og ikke-diskriminerende kriterier, de agter at anvende ved udvælgelsen af, hvilke ansøgere der vil blive opfordret til at afgive tilbud.

§ 8. Ordregivere kan fra datoen for afsendelse af en udbudsbekendtgørelse til Europa-Kommissionen offentliggøre udbudsbekendtgørelsen nationalt samt orientere potentielle ansøgere eller tilbudsgivere herom. National offentliggørelse af udbudsbekendtgørelsen kan derved ske før tidspunktet for offentliggørelsen i Den Europæiske Unions Tidende.

Stk. 2. En udbudsbekendtgørelse, der offentliggøres nationalt, må ikke indeholde andre oplysninger end dem, der findes i den udbudsbekendtgørelse, der er sendt til Europa-Kommissionen, og afsendelsesdatoen for meddelelsen til Europa-Kommissionen skal fremgå af den nationale offentliggørelse.

Kapitel 4

Afvisning og udelukkelse

§ 9. Såfremt en ansøger afgiver mere end én ansøgning om deltagelse i en udbudsprocedure, kan ordregiver kun afvise ansøgeren af denne grund, såfremt det skønnes nødvendigt af hensyn til sikring af konkurrencen og overholdelse af ligebehandlingsprincippet.

Stk. 2. Såfremt der i et ansøgende konsortium deltager en eller flere virksomheder fra andre ansøgende konsortier, kan ordregiver kun afvise konsortiet af denne grund, såfremt det skønnes nødvendigt af hensyn til sikring af konkurrencen og overholdelse af ligebehandlingsprincippet.

Stk. 3. Såfremt en ansøger anvender samme underleverandør som andre ansøgere, kan ordregiver kun afvise ansøgeren af denne grund, såfremt det skønnes nødvendigt af hensyn til sikring af konkurrencen og overholdelse af ligebehandlingsprincippet.

§ 10. Fra deltagelse i en udbudsprocedure skal udelukkes enhver ansøger eller tilbudsgiver mod hvem, der er afsagt en endelig dom, som ordregivere har kendskab til, af en eller flere grunde nævnt i udbudsdirektivets art. 45, stk. 1.

Stk. 2. De i udbudsdirektivet art. 45, stk. 1, nævnte grunde omfatter:

- 1) medvirken til en strafbar handling, jf. straffelovens § 23, i tilfælde, hvor forholdet i forbindelse med straffastsættelsen er blevet henført under straffelovens § 81, nr. 3,
- 2) overtrædelse af forbuddet mod aktiv bestikkelse i offentlig tjeneste eller hverv, jf. straffelovens § 122 og forbuddet mod bestikkelse i private retsforhold (returkommission), jf. straffelovens § 299, nr. 2,
- 3) overtrædelse af forbuddet mod EU-svig, jf. straffelovens § 289 a eller
- 4) overtrædelse af forbuddet mod hvidvaskning af penge, jf. straffelovens § 290.

Stk. 3. Stk. 1 og 2 kan fraviges ud fra bydende hensyn til almenvellet.

§ 11. Ordregiver kan, hvis det skønnes relevant, i udbudsmaterialet kræve en tro- og loveerklæring fra ansøgere eller tilbudsgivere om, at der ikke foreligger strafbare forhold omfattet af § 10, stk. 1 og 2.

Stk. 2. Ordregiver kan, hvis det skønnes relevant, kræve dokumentationen, jf. udbudsdirektivets art. 45, stk. 3, for, at der ikke foreligger strafbare forhold omfattet af § 10, stk. 1 og 2, fra den tilbudsgiver, som ordregiver agter at indgå kontrakt med. Stiller ordregiver i strid med 1. pkt. krav om, at øvrige ansøgere eller tilbudsgivere skal afgive den i 1. pkt. nævnte dokumentation, kan ordregiveren ikke af denne grund se bort fra en ansøgning eller et tilbud, der alene indeholder en tro- og loveerklæring om strafbare forhold omfattet af § 10, stk. 1 og 2.

Stk. 3. Stk. 1 og 2 finder tilsvarende anvendelse, når ordregiver anvender de frivillige udelukkelsesgrunde i udbudsdirektivets art. 45, stk. 2.

Kapitel 5 *Formkrav*

§ 12. Ordregivere, som har modtaget ansøgninger eller tilbud, som ikke opfylder de formelle krav, der følger af udbudsmaterialet, kan under overholdelse af ligebehandlingsprincippet og forhandlingsforbuddet enten

- 1) se bort fra fejlen eller manglen, såfremt ordregiver i forvejen er i besiddelse af de krævede supplerende oplysninger eller dokumentationer,
- 2) selv indhente de krævede supplerende oplysninger eller dokumentationer, såfremt disse er offentligt tilgængelige, eller
- 3) anmode de pågældende ansøgere eller tilbudsgivere om inden en fastsat frist at berigtige fejlen eller manglen, jf. dog stk. 3.

Stk. 2. Stk. 1 finder bl.a. anvendelse, når

- 1) fremsendte ansøgninger eller tilbud mangler underskrift, datering eller lignende,
- 2) ansøgninger eller tilbud ikke er modtaget i det krævede antal eksemplarer eller det krævede format, eller
- 3) ansøgninger eller tilbud ikke opfylder formelle krav til udformning som f.eks. angivelse af sidetal, stempling eller lignende.

Stk. 3. Ordregivere kan nøjes med at anvende fremgangsmåden i stk. 1, nr. 3, i relation til den tilbudsgiver, som ordregiver agter at indgå kontrakt med, forudsat at manglende oplysninger eller dokumentationer ikke har betydning for vurdering af tilbuddene.

Stk. 4. Uanset stk. 1 er en ordregiver forpligtet til at afvise et tilbud som ukonditionsmæssigt, såfremt det fremgår af udbudsbetingelserne, at en konkret fejl eller mangel vil føre til, at ansøgningen eller tilbuddet afvises.

Kapitel 6

Straf

§ 13. Med bøde straffes den, der overtræder bestemmelserne i udbudsdirektivet.

Stk. 2. Der kan pålægges selskaber m.v. (juridiske personer) strafansvar efter reglerne i straffelovens 5. kapitel.

Kapitel 7

Ikrafttrædelse m.v.

§ 14. Denne bekendtgørelse træder i kraft den 1. marts 2011, jf. dog stk. 2.

Stk. 2. § 11, stk. 2, træder i kraft den 1. juli 2011.

Stk. 3. Bekendtgørelse nr. 937 af 16. september 2004 om fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter, ophæves.