



Lovtidende A

2011

Udgivet den 29. juni 2011

15. juni 2011.

Nr. 712.

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

I medfør af § 1 og § 2, stk. 1, i lov om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af bygge- og anlægskontrakter og indkøb m.v., jf. lovekendtgørelse nr. 600 af 30. juni 1992, fastsættes:

Kapitel 1

Anvendelse af udbudsdirektivet

§ 1. Ordregivere, jf. udbudsdirektivets artikel 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. Dele af 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. Dele af 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 3-7 til bekendtgørelsen.

§ 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 artikel 8, litra a, i udbudsdirektivet. Det samme gælder for tjenesteydelseskontrakter i forbindelse med sådanne bygge- og anlægskontrakter, jf. udbudsdirektivets artikel 8, litra b.

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

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

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

Kapitel 2

Vejledende forhåndsmeddelelse og køberprofil

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

- 1) indsende en bekendtgørelse om vejledende forhåndsmeddelelse til Europa-Kommissionen, eller
- 2) 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.

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.

Stk. 2. Afkortelse af fristen for modtagelse af tilbud i stk. 1 kan kumuleres med afkortelser af frister efter udbudsdirektivets artikel 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-mailadresse.

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 et bestemt antal, et mindste antal eller 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 fremgår af udbudsbekendtgørelsen, at ansøgerne kun kan afgive én ansøgning, eller såfremt ordregiver konkret skønner det 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 artikel 45, stk. 1.

Stk. 2. De i udbudsdirektivet artikel 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 artikel 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. Såfremt ordregiver skønner det relevant at kræve dokumentation, jf. stk. 2, 1. pkt., kan ordregiveren fastsætte en frist for tilbudsgiveren til at fremlægge den krævede do-

kumentation. Ordregiver kan, hvor tilbudsgiveren ikke fremlægger dokumentation for, at der ikke foreligger strafbare forhold omfattet af § 10, stk. 1 og 2, tilbagekalde tildelingsbeslutningen, udelukke tilbudsgiveren fra udbudsproceduren, og herefter træffe en ny tildelingsbeslutning.

Stk. 4. Stk. 1-3 finder tilsvarende anvendelse, når ordregiver anvender de frivillige udelukkelsesgrunde i udbudsdirektivets artikel 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 afvise ansøgningerne eller tilbuddene, eller kan under overholdelse af ligebehandlingsprincippet og forhandlingsforbuddet vælge at

- 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 en ansøgning eller et tilbud, såfremt det fremgår af udbudsbetingelserne, at en konkret fejl eller mangel vil føre til, at ansøgningen eller tilbuddet afvises, og den pågældende ansøgning eller det pågældende tilbud indeholder en sådan fejl eller mangel.

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. juli 2011.

Stk. 2. Bekendtgørelse nr. 937 af 16. september 2004 om fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter, ophæves.

Økonomi- og Erhvervsministeriet, den 15. juni 2011

BRIAN MIKKELSEN

/ Pia Ziegler

Bilag 1**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**

EUROPA-PARLAMENTET OG RÅDET FOR DEN EUROPÆISKE UNION HAR -

under henvisning til traktaten om oprettelse af Det Europæiske Fællesskab, særlig artikel 47, stk. 2, og artikel 55 og 95,

under henvisning til forslag fra Kommissionen¹⁾,

under henvisning til udtalelse fra Det Europæiske Økonomiske og Sociale Udvalg²⁾,

under henvisning til udtalelse fra Regionsudvalget³⁾,

efter proceduren i traktatens artikel 251⁴⁾, på grundlag af Forligsudvalgets fælles udkast af 9. december 2003, og

ud fra følgende betragtninger:

(1) I forbindelse med de nye ændringer af Rådets direktiv 92/50/EØF af 18. juni 1992 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige tjenesteydelsesaftaler⁵⁾, 93/36/EØF af 14. juni 1993 om samordning af fremgangsmåderne ved offentlige indkøb⁶⁾ og 93/37/EØF af 14. juni 1993 om samordning af fremgangsmåderne med hensyn til indgåelse af offentlige bygge- og anlægskontrakter⁷⁾, som er nødvendige for at imødekomme de krav om forenkling og modernisering, der er fremsat af både de ordregivende myndigheder og de økonomiske aktører i forbindelse med deres reaktion på den grøn bog, der blev vedtaget af Kommissionen den 27. november 1996, bør direktiverne for klarhedens skyld omarbejdes til én samlet tekst. Det foreliggende direktiv er baseret på Domstolens retspraksis, navnlig retspraksis vedrørende tildelingskriterier, som klarlægger de ordregivende myndigheders muligheder for at opfylde den relevante offentligheds behov, herunder på det miljømæssige og sociale område, forudsat at sådanne kriterier er knyttet til kontraktens genstand, ikke giver den ordregivende myndighed ubegrænset valgfrihed, udtrykkeligt er omtalt og opfylder de grundlæggende principper i betragtning 2.

(2) Indgåelse af kontrakter i medlemsstaterne på vegne af staten, regionale eller lokale myndigheder og andre offentligretlige organer er underlagt traktatens principper og navnlig principperne om fri bevægelighed for varer, fri etableringsret og fri bevægelighed for tjenesteydelser og de principper, der er afledt heraf, såsom principperne om ligebehandling, ikke-forskelsbehandling, gensidig anerkendelse, proportionalitet og gennemsigtighed. For offentlige kontrakter over en vis værdi er det dog tilrådeligt at udarbejde bestemmelser om fællesskabssamordning af nationale procedurer for indgåelse af sådanne kontrakter, der bygger på disse principper, for at sikre deres virkninger og garantere en effektiv konkurrence ved tildeling af offentlige kontrakter. Disse samordningsbestemmelser bør derfor fortolkes i overensstemmelse med såvel ovennævnte regler og principper - som traktatens øvrige bestemmelser.

(3) Disse samordningsbestemmelser bør, så vidt det er muligt, tilpasses til de fremgangsmåder og sædvaner, der er gældende i de enkelte medlemsstater.

(4) Medlemsstaterne bør sørge for, at det forhold, at et offentligretligt organ afgiver tilbud i forbindelse med en udbudsprocedure, ikke forårsager konkurrenceforvridning i forhold til private tilbudsgivere.

(5) I henhold til artikel 6 i traktaten skal miljøbeskyttelseskrav integreres i udformningen og gennemførelsen af Fællesskabets politikker og aktioner som nævnt i traktatens artikel 3, især med henblik på at fremme en bæredygtig udvikling. Derfor præciseres det i dette direktiv, hvordan de ordregivende myndigheder

kan bidrage til miljøbeskyttelse og fremme af bæredygtig udvikling, samtidig med at de sikres mulighed for at opnå det bedste forhold mellem kvalitet og pris i kontrakterne.

(6) Dette direktiv er ikke til hinder for, at der indføres eller anvendes foranstaltninger, som er nødvendige for at beskytte den offentlige orden, den offentlige sædelighed og den offentlige sikkerhed, sundheden, menneskers og dyrs liv og plantesundheden, navnlig med henblik på en bæredygtig udvikling, forudsat at disse foranstaltninger er i overensstemmelse med traktaten.

(7) Rådets afgørelse 94/800/EF af 22. december 1994 om indgåelse på Det Europæiske Fællesskabs vegne af de aftaler, der er resultatet af de multilaterale forhandlinger i Uruguay-rundens regi (1986-1994), for så vidt angår de områder, der hører under Fællesskabets kompetence⁸⁾, godkendte bl.a. aftalen om offentlige indkøb, i det følgende benævnt »WTO-aftalen«, der har til formål at opstille et internationalt sæt af regler om afbalancerede rettigheder og forpligtelser i forbindelse med offentlige kontrakter med henblik på at liberalisere og skabe vækst i verdenshandelen.

Under hensyn til Fællesskabets internationale rettigheder og forpligtelser som følge af godkendelsen af WTO-aftalen, er det den ordning, der er fastsat i WTO-aftalen, der skal anvendes over for tilbudsgivere og på varer fra tredjelande, der har undertegnet aftalen. WTO-aftalen har ingen direkte virkning. De ordregivende myndigheder, der er omfattet af WTO-aftalen, og som efterkommer nærværende direktiv og anvender dette over for økonomiske aktører fra tredjelande, der har undertegnet WTO-aftalen, overholder således denne. Disse samordningsbestemmelser bør tillige sikre økonomiske aktører fra Fællesskabet betingelser for deltagelse i offentlige indkøb, der er lige så gunstige som de betingelser, der gives økonomiske aktører fra de tredjelande, der har tiltrådt WTO-aftalen.

(8) Inden de ordregivende myndigheder indleder en udbudsprocedure, kan de ved hjælp af en »teknisk dialog« søge eller modtage rådgivning, der kan benyttes til at udarbejde udbudsbetingelserne, dog forudsat at en sådan rådgivning ikke har til følge, at konkurrence forhindres.

(9) I betragtning af offentlige bygge- og anlægskontraktens forskelligartethed, bør de ordregivende myndigheder kunne anvende såvel separat som fælles udbud for arbejdets udførelse og projektering. Dette direktiv foreskriver hverken separat eller fælles udbud. Beslutningen om enten separat eller fælles tildeling af en kontrakt skal træffes ud fra kvalitative og økonomiske kriterier, der kan fastsættes i den nationale lovgivning.

(10) En kontrakt kan kun betragtes som en offentlig bygge- og anlægskontrakt, hvis dens genstand specifikt omfatter udførelse af de aktiviteter, der er omhandlet i bilag I, selv om kontrakten kan omfatte andre tjenesteydelser, der er nødvendige for udførelsen af sådanne aktiviteter. Offentlige tjenesteydelseskontrakter, herunder vedrørende forvaltning af ejendomme, kan under visse omstændigheder omfatte bygge- og anlægsarbejde. Hvis et sådant bygge- og anlægsarbejde imidlertid er accessorisk i forhold til kontraktens hovedformål og derfor udgør en mulig følge heraf eller et supplement hertil, berettiger det forhold, at kontrakten omfatter sådant bygge- og anlægsarbejde, ikke til at betragte den som en offentlig bygge- og anlægskontrakt.

(11) Der bør fastlægges en fællesskabsdefinition af rammeaftaler samt specifikke regler for rammeaftaler vedrørende kontrakter, der falder inden for dette direktivs anvendelsesområde. Når en ordregivende myndighed i henhold til dette direktivs bestemmelser indgår en rammeaftale, kan den ifølge disse regler inden for rammeaftalens gyldighedsperiode indgå kontrakter, der er baseret på rammeaftalen, enten ved at anvende vilkårene i rammeaftalen eller, hvis ikke alle vilkårene allerede er fastsat heri, ved at iværksætte en fornyet konkurrence mellem rammeaftalens parter om de ikke fastsatte vilkår. Den fornyede konkurrence bør overholde visse regler, der har til formål at sikre den nødvendige fleksibilitet og overholdelsen af de generelle principper, herunder især princippet om ligebehandling. Af denne grund bør rammeaftalers gyldighed være begrænset, og de bør ikke kunne gælde for perioder på over fire år undtagen i tilfælde, hvor de ordregivende myndigheder behørigt begrundes, at det er nødvendigt med en længere periode.