



Dansk Industri

Morten Qvist Fog Lund



Dansk Forening for
Udbudsret - Udelukkelse
og udvælgelse



Udelukkelse og udvælgelse

Morten Qvist Fog Lund, Chefkonsulent, DI

§ 135 Frivillige udelukkelsesgrunde

§ 135, stk. 4 "Ordregiveren har tilstrækkelig plausible indikationer til at konkludere, at ansøgeren eller tilbudsgiveren har indgået en aftale med andre økonomiske aktører med henblik på konkurrencefordrejning."

- Hvornår foreligger der "tilstrækkelig plausible indikationer"?
- Lempeligere bevisbyrde end "påvis". Retssikkerhedsmæssigt betænkeligt, at der ikke er krav om endelig dom eller lignende, for hvordan skal ordregiver troværdigt kunne dokumentere overtrædelsen
- Formuleringen "med henblik på konkurrencefordrejning" omfatter vel kun formålsovertrædelser og ikke til følge overtrædelser (karteller vs konsortier)
- Kan der ske efterfølgende (delvis) udelukkelse af en virksomhed, der er kommet på fx en 4 årig rammeaftale og deltager i miniudbud?

§ 136 Dokumentation for pålidelighed

§ 136, stk. 6 ”Ordregiveren kan ikke udelukke en ansøger eller en tilbudsgiver fra at deltage i mere end 2 år fra datoen for den relevante hændelse eller handling vedrørende de i § 135, stk. 1-6 nævnte udelukkelsesgrunde. Ansøgere eller tilbudsgivere, der kan dokumentere deres pålidelighed i henhold til § 136, stk. 1-3, kan ikke udelukkes.”

- Den to årige udelukkelse løber fra ”den relevante hændelse eller handling”, der kan begrunde udelukkelse...
 - Lovbemærkningerne giver desværre ingen vejledning i forhold til fastsættelsen af dette tidspunkt for så vidt angår § 135, stk. 4.
 - Fastsættelsen af tidspunktet er svær, da § 135, stk. 4 ikke stiller krav om fx endelig dom. Kan ordregivers fastsættelse af tidspunkt påklages?

§ 136 Dokumentation for pålidelighed

- Veletableret praksis i bl.a. Tyskland og Østrig
- Positivt, at self-cleaning nu fremgår i direktivet
- Gælder både for ansøger/tilbudsgiver og underleverandører...men hvad gælder i forhold til underleverandører, der først udpeges efter kontrakten er tildelt? Har underleverandører også mulighed for self-cleaning i henhold til § 136, selv om udbudsprocessen er færdig?
- Husk proportionalitetsprincippet, så ordregiver ikke stiller for vidtgående krav til virksomheden
- Behov for en vejledning 😊



Et eksempel...

LICITATIONEN

► Forside > Redaktionelt > Byggeri > Artikel

Alle karteldeltagere udelukkes

Af Torben Kragh 2 (19 november)

Deltagere i det københavnske byggekartel udelukkes fra arbejde for Københavns Kommune i tre år

Alle deltagerne i det såkaldte københavnske byggekartel udelukkes fra at deltage i Københavns Kommunes udbud i tre år, hvis de dømmes for deltagelse i kartellet eller accepterer de fremsendte bødeforelæg.

- Virksomhederne, der udelukkes, får imidlertid en mulighed for såkaldt self-cleaning. Det kræver, at de er i stand til at overbevise os om, at man har taget initiativer, som vil sikre, at det ikke kan ske igen. Vi ønsker naturligvis at have så mange mulige leverandører at vælge imellem som muligt, og derfor vil vi byde dem velkommen tilbage i folden, hvis de har gennemført tiltag, som kan betrygge os - eksempelvis at de involverede er blevet afskediget, og at der er indført nye kontrolprocedurer,