

Pålæg om kontraktophør - udbudslovens § 185, stk. 2

-Fra et ordregiverperspektiv

Medlemsmøde i Dansk Forening for Udbudsret den 23. november 2016

Laura Juul Madsen, specialistadvokat

Pligt til at bringe kontrakten til ophør - UBL § 185, stk. 2

Udbudslovsudvalgets rapport + lovbemærkningerne

- ⇒ Baggrunden for bestemmelsen er, at KLFU's annullation af en ulovlig forvaltningsretlig beslutning ikke medfører, at den privatretlige aftale er "uden virkning".
- ⇒ Reglerne om "uden virkning" og mulighederne for at opnå erstatning er ikke tilstrækkelige til at sikre effektiv håndhævelse.
- ⇒ Kontrakter, der er indgået på baggrund af en beslutning, der efterfølgende annulleres, skal som udgangspunkt bringes til ophør.

Hørings svar

- ⇒ Meget omkostningstung for både tilbudsgivere og ordregivere (IKA).
 - ⇒ Betydelige økonomiske og tidsmæssige ressourcer (Københavns Kommune).
 - ⇒ Meget tilfreds med styrkelse af håndhævelse af reglerne (Medicoindustrien).
-

Pligt til at bringe kontrakten til ophør

Udbudslovens § 185, stk. 2

*”Er en tildelingsbeslutning annulleret ved endelig afgørelse eller dom, **skal** ordregiveren bringe en kontrakt eller en rammeaftale, som er indgået på grundlag af beslutningen, **til ophør** med et passende varsel, **medmindre særlige forhold**, der tilsiger kontraktens videreførelse, gør sig gældende.*

Bestemmelsen finder ikke anvendelse, hvor §§ 16 eller 17 om uden virkning [...] finder anvendelse.

Ordregiverens eventuelle beslutning om kontraktens videreførelse skal offentliggøres samme sted som udbudsmaterialet senest 7 kalenderdage efter offentliggørelsen af den endelige afgørelse eller dom.”

“Bestemmelsen finder ikke anvendelse, hvor §§ 16 eller 17 om uden virkning [...] finder anvendelse.”

Lovbemærkningerne

“Stk. 2 kan ikke benyttes, såfremt en klager har haft mulighed for at benytte §§ 16 og 17 i Lov om Klagenævnet for Udbud, men grundet klagefrister eller andre proceduremæssige forhold ikke konkret har mulighed for at benytte bestemmelserne”

“Særlige forhold, der tilsiger kontraktens videreførelse...”

Lovbemærkningerne

“Dette kan f.eks. være, når ophør af kontrakten vil stride mod væsentlige samfundsinteresser”:

- ⇒ Den offentlige sikkerhed
- ⇒ Mennesker og dyrs liv og sundhed
- ⇒ Helt ekstraordinært værdispild

Betydning i praksis?



“Særlige forhold, der tilsiger kontraktens videreførelse...”

Lovbemærkningerne

“En kontrakt kan også videreføres, hvis en tilbudsgiver, der uretmæssigt er blevet forbigået [...], har fået erstatning i form af positiv opfyldelsesinteresse, og den tilbudsgiver som har fået tildelt kontrakten, også skulle være tildelt kontrakten, såfremt den uretmæssige forbigåede tilbudsgiver ikke havde afgivet tilbud.”

Kan et forlig afmontere pligten til at bringe kontrakten til ophør?



Overvejelser ud fra et ordregiverperspektiv

Forberedelse af - og gennemførelse af udbuddet

- ⇒ Kontraktbestemmelser om opsigelse, ansvar, overgang mv.
 - ⇒ Betydning?

- ⇒ (Måske) øget fokus på overholdelse af udbudsreglerne?

Under klagesagen

- ⇒ Kommer § 185, stk. 2, til at påvirke, hvordan ordregiver vil agere under klagesagen?

Bringe kontrakten til ophør eller...

- ⇒ Forlig (måske)?
 - ⇒ Indbringe sagen for domstolene?
 - ⇒ Beslutning om, at der foreligger "*særlige forhold*"?
-

Kontakt



Laura Juul Madsen
Specialistadvokat · København

EU & Konkurrenceret

T +45 72 27 33 95

M +45 25 26 33 95

E ljm@bechbruun.com

København
Danmark

Aarhus
Danmark

Shanghai
Kina

T +45 72 27 00 00
www.bechbruun.com