

ACCURA

Dansk Forening for Udbudsret

16. marts 2021

Konkurrenceretlige udfordringer for tilbudsgivere i udbud

**Hvornår må man (ikke) samarbejde iht.
konkurrencereglerne?**

Samarbejder i et konkurrenceretligt perspektiv

Den korte version

- Virksomheder må samarbejde:
 - hvis virksomhederne ikke kan løse opgaven alene (dvs. de er ikke konkurrenter), og der ikke deltager flere end nødvendigt for at løse opgaven, eller
 - hvis virksomhederne kan løse opgaven alene, men samarbejdets effektivitetsfordele opvejer begrænsningerne

- Virksomheder må **ikke** samarbejde:
 - hvis virksomhederne kan løse opgaven alene (dvs. de er konkurrenter), og samarbejdets effektivitetsfordele ikke opvejer begrænsningerne

NB! Ulovlige samarbejder sidestilles med karteller og indebærer risiko for bøder, fængsel, erstatningsansvar og udelukkelse fra udbud!

NB! Formen på samarbejdet er ikke afgørende!

**Hvad skal tilbudsgivere
være opmærksomme på?**

Opmærksomhedspunkter (1)

- ✓ Vær opmærksom på at et ulovligt samarbejde kan have vidtrækkende konsekvenser, herunder personlige, og at man som tilbudsgiver bærer det fulde ansvar for, at et samarbejde er lovligt
- ✓ Foretag en vurdering fra sag til sag
- ✓ Vurder om I opfylder mindstekravene til egnethed (økonomi, referencer mv.), herunder i forhold til eventuelle delaftaler
 - ✓ Hvis I ikke opfylder mindstekravene, kan I lovligt byde sammen med andre, forudsat at I ikke byder sammen med flere end nødvendigt
- ✓ Vurder – hvis I opfylder mindstekravene for at kunne deltage – om I har de kompetencer, der er nødvendige for at kunne udføre opgaven (knowhow, specialviden, teknologi mv.)
 - ✓ Hvis I ikke har de nødvendige kompetencer, kan I lovligt byde sammen med andre, forudsat at I ikke byder sammen med flere end nødvendigt

Opmærksomhedspunkter (2)

- ✓ Vurder – hvis I opfylder mindstekravene for at kunne deltage og kravene til kompetencer mv. – om I har den kapacitet, der er nødvendig for at kunne udføre opgaven alene (sørg for at dokumentere dette)
- ✓ Vurderer – hvis I ikke har den nødvendige kapacitet – om I realistisk set kan skaffe denne fx ved at købe flere maskiner eller ansætte flere folk (sørg for at dokumentere dette)
- ✓ Søg eventuelt råd i Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens vejledning om konsortiesamarbejde i forhold til konkurrenceloven, september 2020
- ✓ Søg rådgivning hvis I er i tvivl (fritager dog ikke for straf)
- ✓ Undersøg om en mulig samarbejdspartner opfylder kravene for at samarbejde, men pas samtidig på med ikke at dele fortrolige oplysninger med en mulig konkurrent
- ✓ Overvej alternative måder at løse kapacitetsudfordringer på fremfor at byde sammen med andre

Opmærksomhedspunkter (3)

- ÷ Lad være med at byde sammen med andre, hvis I ved, at I kan klare opgaven alene, herunder eventuelle delaftaler
- ÷ Vær varsom med at byde sammen med andre, hvis dem, I overvejer at byde sammen med, kan klare opgaven alene
- ÷ Lad være med at samarbejde med flere end nødvendigt
- ÷ Pas på i forhold til rene afsætningssamarbejder, hvor der ikke sker en integration af ressourcer
- ÷ Vær varsom med at byde sammen med andre uden en forudgående rådføring med konkurrencemyndighederne, hvis lovligheden af samarbejdet afhænger af, at effektivitetsfordele opvejer eventuelle begrænsninger
- ÷ Undlad at udveksle mere information end nødvendigt i forhold til den konkrete opgave



Christina Heiberg-Grevy

Partner, advokat
Konkurrence- og Udbudsret

+45 3078 6739

Accura Advokatpartnerselskab
Tuborg Boulevard 1
DK-2900 Hellerup/Cph.

www.accura.dk