

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

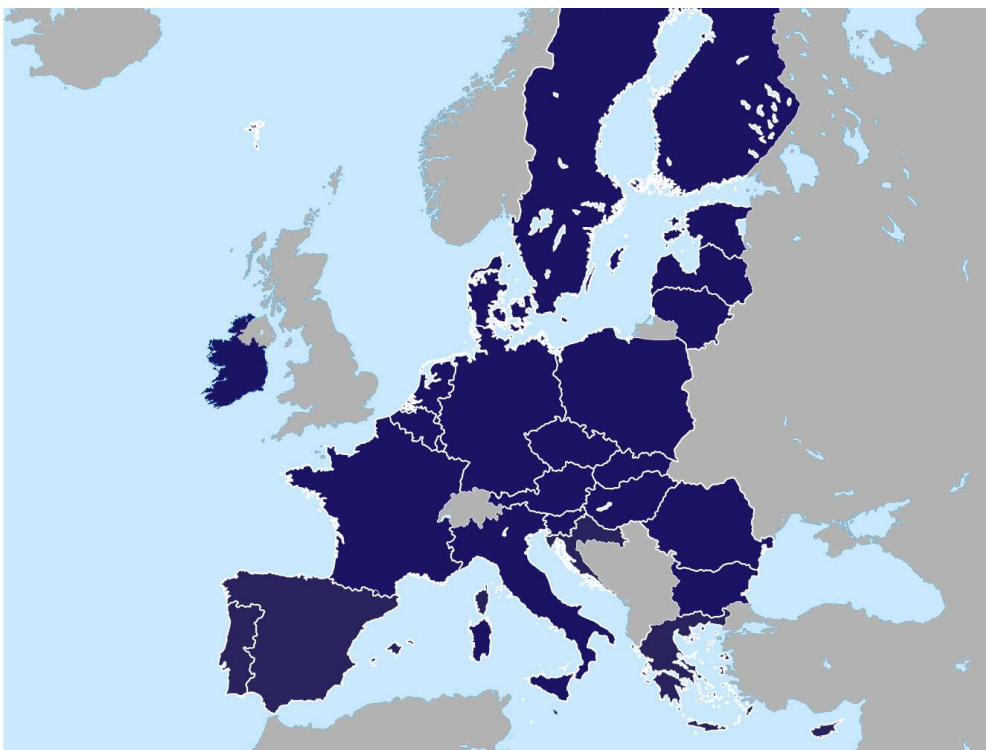
Når ikke-EU virksomheder er tilbudsgivere

Oplæg

DFFU 15. maj 2025

EU's indre marked og Danmark

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.



- EU's indre marked
 - Fri handel og konkurrence
- EU-regler sikrer fair konkurrence
 - Beskytter mod staternes skævvridning af konkurrencen
 - Fx statsstøtte til virksomheder
 - Fx konkurrenceforvridende lovgivning

EU's indre marked og 3.lande

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

EUROPEAN UNION



- Fælles toldunion
 - Varer og tjenesteydelser fra 3.lande har fri bevægelighed på EU's indre marked, når de har fået adgang til markedet
- Fælles handelspolitik
 - Fri bevægelighed for 3. landes varer mv. på EU's indre marked skal være på fair vilkår

EU's fælles handelspolitik

– regulering af adgang til EU's indre marked

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

- Unionen har enekompetence på følgende områder:
 - TEUF artikel 3, stk. 1, litra a) Toldunionen
 - TEUF Artikel 3, stk. 1, litra e) Den fælles handelspolitik
- EU's medlemsstater og handelsaftaler med 3. lande
 - Medlemsstaterne kan ikke indgå egne frihandelsaftaler med 3. lande, f.eks. USA, Kina, Storbritannien, Tyrkiet m.fl.
- EU's handelsforanstaltninger – eksempler
 - Gensidige handelsforanstaltninger – fx WTO/GATT, GATS, TRIPS mv.
 - Ensidige handelsforanstaltninger – fx Dumping told, Udligningstold, Generel importordning i forhold til tredjelande, Import fra statshandelslande mv.

Indkøb og udbud

– EU virksomheder

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

- Fri bevægelighed for EU virksomheder, varer og tjenesteydelser i hele EU
 - Adgang for alle EU virksomheder til det indre marked og herunder markedet for offentlige kontrakter i hele EU
 - Forbud mod diskrimination mod EU virksomheder på grundlag af nationalitet
- EU's udbudsdirektiver
 - Økonomiske aktører fra hele EU kan deltage i offentlige udbud og søge om prækvalifikation i begrænsede udbud i hele EU
- Direktiv 2014/24 EU artikel 18, stk. 1 – tilsvarende direktiv 2014/25 EU artikel 36, stk. 1
 - "De ordregivende myndigheder behandler økonomiske aktører ens og uden forskelsbehandling og handler på en gennemsigtig og forholdsmæssig måde."

Indkøb og udbud

– 3.lande virksomheder

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

- Indkøb og udbud er handel
 - Indgåelse af kontrakter – hvorved virksomheder kan levere varer, tjenesteydelser eller bygge- og anlægsarbejder til offentlige ordregivere mod betaling – er handel.
- EU har enekompetence til at indgå aftaler med 3.lande om handel
 - EU har dermed enekompetence til at give adgang for virksomheder fra 3. lande til EU's indre marked med fri bevægelighed for varer og tjenesteydelser og EU's indre marked for offentlige kontrakter.
- EU's handelsaftaler med 3.lande vedrører adgang til at byde på offentlige kontrakter
 - GPA: multilateral frihandelsaftale om adgang for virksomheder fra 3. lande til EU's indre marked for offentlige kontrakter.
 - BTA: Bilaterale handelsaftaler om adgang for virksomheder fra 3. lande til EU's indre marked for offentlige kontrakter.
- 3. lande, der ikke har indgået en handelsaftale med Unionen om adgang til offentlige kontrakter
 - Virksomheder fra sådanne 3. lande har ikke adgang til EU's indre marked for offentlige kontrakter på lige fod med EU-virksomheder.

Indkøb og udbud

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

– EU regler af relevans for 3.landes virksomheder

- Specifikke EU-regler om 3. landes virksomheders adgang til offentlige kontrakter i EU
 - Gennemgås af Morten Qvist Fog/DI
- IPI instrument for internationale offentlige udbud Forordning (EU) 2022/1031
 - Om adgang for 3. landes virksomheder, varer og tjenesteydelser til Unionens markeder for offentlige udbud mv. og EU virksomheders adgang til markederne i 3. lande – modvirke diskrimination af EU virksomheder i 3. lande.
- FSR om udenlandske subsidier, der fordrejer det indre marked Forordning (EU) 2022/2560
 - Supplerer Unionens statsstøtteregler, der håndterer fordrejninger i det indre marked som følge af statsstøtte.
- ACI Instrument til bekæmpelse af økonomisk tvang (EU's bazooka) Forordning (EU) 2023/2675
 - Instrumentet kan (blandt meget andet) anvendes til at afskære adgang til at deltage i udbud i EU.

Dom om Kolin

– sag C-652/22

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

- Kontrakt om opførelse af jernbaneinfrastruktur i Kroatien, værdi ca. 271 mio. EUR eksklusive moms
 - Ordregiver tildelte kontrakten til det østrigske selskab Strabag AG m.fl.
 - Kolin, et selskab fra Tyrkiet, der var blandt tilbudsgiverne, påklagede denne afgørelse til klagenævnet.
- GPA aftalen
 - Økonomiske aktører fra GPA-lande skal ligebehandles og kan påberåbe sig direktivet – direktiv 2014/25 art. 43.
 - Økonomiske aktører fra andre 3. lande kan udelukkes fra at deltage i offentlige udbudsprocedurer.
 - Økonomiske aktører fra andre 3. lande kan ikke påberåbe sig direktivet, herunder forbuddet mod forskelsbehandling.
- Mulig national kompetence til at give økonomiske aktører fra 3. lande rettigheder ved udbud
 - EU har enekompetence til at give 3. landes økonomiske aktører adgang til offentlige kontrakter i EU.
 - Nationale myndigheder har ikke kompetence til at lade de nationale bestemmelser, der gennemfører reglerne i direktiv 2014/25, finde anvendelse på økonomiske aktører fra tredjelande, der ikke har indgået en international aftale med Unionen, der sikrer ligelig og gensidig adgang til offentlige udbud.

Dom om Quingdao

– sag C-266/22

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

- Kontrakt om køb af 20 nye elektriske togsæt mv. til interregional trafik i Rumænien
 - To økonomiske aktører, en sammenslutning bestående af CRRC Qingdao Sifang og Astra Vagoane Călători SA, og Alstom Ferroviaria, afgav tilbud.
 - Ordregiver udelukkede sammenslutningens tilbud, og tildelte kontrakten til Alstom Ferroviaria.
 - Udelukkelsesgrunden var, at selskabet CRRC Qingdao Sifang ikke var omfattet af begrebet »økonomisk aktør« henset til, at selskabet har hjemsted i Folkerepublikken Kina.
 - Sammenslutningen indgav klage til prøvelse af sin udelukkelse.
- Domstolen
 - Unionen er i forhold til visse tredjelande bundet af internationale aftaler, navnlig GPA-aftalen.
 - Andre tredjelande har hidtil ikke indgået en sådan international aftale med Unionen, herunder Folkerepublikken Kina.
 - Retten til at indgive et tilbud på en offentlig kontrakt i EU omfatter ikke økonomiske aktører fra disse tredjelande.
 - Aktører fra de nævnte tredjelande kan enten udelukkes fra disse procedurer eller gives adgang dertil, men de kan ikke påberåbe sig direktiv 2014/25 og kræve ligebehandling af deres tilbud i forhold til de tilbud, der afgives af tilbudsgiverne fra medlemsstaterne og af tilbudsgiverne fra GPA-lande.

Tilbud med varer fra 3.lande

- direktiv 2014/25, artikel 85

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

Tilbud, der omfatter varer med oprindelse i tredjelande

1. Denne artikel gælder for tilbud, der omfatter varer med oprindelse i tredjelande, med hvilke Unionen ikke har indgået en multilateral eller bilateral aftale, der reelt sikrer EU-virksomheder en tilsvarende adgang til de pågældende tredjelandes markeder.

2. Tilbud med henblik på tildeling af en indkøbskontrakt **kan afvises**, hvis **andelen af varer** med oprindelse i tredjelande, ... **udgør mere end 50 %** af den samlede værdi af de varer, som tilbuddet omfatter.

I denne artikel betragtes programmer, der benyttes i udstyr til telekommunikationsnet, som varer.

3. Med forbehold af andet afsnit i nærværende stykke, **svarer to eller flere tilbud til hinanden** efter de kontrakttildelingskriterier, der er fastlagt i artikel 82, **foretrækkes tilbud**, der ikke kan afvises efter stk. 2 i nærværende artikel. Ved anvendelsen af denne artikel **betraktes sådanne tilbud som svarende til hinanden, hvis deres indbyrdes prisforskel ikke overstiger 3 %**.

Indkøb og udbud

– Retsstillingen for 3.landes virksomheder

SUNE TROELS POULSEN
ADVOKAT, PH.D.

- Virksomheder fra 3. lande
 - Lande som EU ikke har indgået en handelsaftale med om adgang til EU's marked for offentlige kontrakter.
 - Virksomhederne kan inviteres af offentlige ordregivere til at deltage i udbuddet.
 - Offentlige ordregivere kan fastsætte bestemmelser om, at tilbud fra sådanne virksomheder eventuelt skal tilpasses, når de skal sammenlignes med tilbud fra EU-virksomheder og GPA-virksomheder.
 - Virksomhederne fra 3. lande er retsløse i forhold til EU's udbudsregler og nationale gennemførelsesregler.
 - Medlemsstaterne kan ikke give virksomhederne rettigheder under EU's udbudsregler eller nationale gennemførelsesregler.
- National ret
 - Offentlige ordregivere er underlagt national ret herunder forvaltningsrettens principper om ligebehandling, gennemsigtighed og proportionalitet.
 - Der er adgang til det almindelige domstolssystem.
 - To parallelle håndhævelsessystemer?