

NOTAT TIL FOLKETINGETS EUROPAUDVALG

10. marts 2006

Kommissionens begrundede udtalelse vedrørende gennemførelsen af direktiv 89/665/EØF og regeringens supplerende svar

Konkurrencestyrelsen modtog den 19. oktober 2004 en begrundet udtalelse fra Kommissionen vedrørende gennemførelsen af det såkaldte kontrol-direktiv (Direktiv 89/665/EØF). Direktivet udstikker retningslinjerne for de nationale klageordninger på EU-udbudsområdet.

Baggrunden er, at Kommissionen mener, at den danske klageordning i forbindelse med EU-udbud ikke er i overensstemmelse med kontroldirektivet. Denne opfattelse støtter Kommissionen på EF-Domstolens dom af 28. oktober 1999 i sag C-81/98, "Alcatel-dommen". Kommissionen fortolker dommen således, at Domstolen kræver, at der skal være en "rimelig frist" eller en "standstill-periode" mellem det tidspunkt, hvor udbyderen meddeler de forskellige tilbudsgivere, hvem man agter at indgå kontrakt med, og det tidspunkt, hvor kontrakten underskrives. Kommissionen finder, at Danmark ikke efterlever kontroldirektivet, fordi den danske lovgivning ikke indeholder en sådan periode.

Den begrundede udtalelse blev fremsendt på trods af, at sagen siden 2002 har været drøftet flere gange med Kommissionen, og der på denne baggrund var fundet en løsning, som Kommissionen var indforstået med.

Ved brev af 22. november 2004 rejste den danske regering derfor en række indsigelser vedrørende sagens formalitet. Regeringen mente, at Kommissionen havde begået en procedurefejl ved at ændre mening og fremsende en begrundet udtalelse. Regeringen anmodede om, at sagen enten blev trukket tilbage, eller at der blev givet en tilstrækkelig fristforlængelse til, at der kunne findes en løsning på sagen. Regeringen bad også om en fornyet drøftelse af sagens realitet.

Herefter blev der indledt en fornyet dialog om sagens løsning mellem Konkurrencestyrelsen og Kommissionen. Som led i denne dialog blev der afholdt to møder, den 10. februar 2005 og den 10. november 2005.

Efter de gennemførte drøftelser står det klart, at Kommissionen alene vil lukke sagen, såfremt der i dansk ret indføres en standstill-periode mellem tildelingsbeslutningen og kontraktens indgåelse.

Parallelt med drøftelserne af sagen meddelte Kommissionen, at den overvejer en revision af kontroldirektiverne. På møder i Det Rådgivende Udvalg for Offentlige Aftaler i marts og i juni 2005, præsenterede Kommissionen sine foreløbige overvejelser herom. Det ligger klart, at indførelse af en standstill-periode vil være et centralt element under de kommende forhandlinger om ny lovgivning. Et egentligt forslag til nye direktiver forventes fremsat i løbet af marts 2006.

De fleste af de øvrige EU lande har allerede indført en standstill-periode. Fokus for de øvrige lande er således ikke selve spørgsmålet om, hvorvidt en sådan periode bør indføres, men derimod mere tekniske spørgsmål om fx periodens længde, omfang og forslaget konkrete udformning.

På baggrund af drøftelserne med Kommissionen og det foreløbige udspil til revision af kontroldirektiverne er man fra dansk side indstillet på at acceptere en model for løsning af sagen, som samlet set ikke er for byrdefuld for de danske ordregivere, men som samtidigt imødekommer Kommissionens hovedargumenter i den begrundede udtalelse. Modellen kan efter drøftelserne udformes med sigte på de udbudsformer, som fandtes i de udbudsdirektiver, der var gældende, da sagen blev rejst.

Der er tale om en minimumsmodel, som indebærer, dels at der udstedes bindende regler om samtidig underretning af ansøgere og tilbudsgivere om tildelingsbeslutningen, dels at der indføres en standstill-periode på 10 for de traditionelle udbudsformer, dog 7 dage hvis kontrakten indgås efter hasteproceduren i udbudsdirektivet.

Standstill-perioden vil for nærværende ikke gælde i tilfælde, hvor kontrakten tildeles efter en række af de nye hurtige indkøbsmetoder, som blev introduceret med det for nyligt reviderede udbudsdirektiv. Det drejer sig om kontrakter indgået i henhold til en rammeaftale, inden for et dynamisk indkøbssystem og efter en elektronisk auktion. På denne måde sikres, at hensynene om effektivitet og enkelhed, der ligger bag de nye udbudsdirektiver, ikke sættes over styr med indførelse af en standstill-ordning. Endvidere vil standstill ikke gælde, når kontrakten tildeles efter forhandling uden forudgående annonce.

Denne imødekommelse af Kommissionen forventes at give Danmark en bedre position under de forestående politiske forhandlinger om nye direktiver og bedre muligheder for at påvirke, hvordan de kommende direktivbestemmelser om standstill nærmere skal udformes.

Regeringen har derfor ved brev af xxx fremsendt et supplerende svar på Kommissionens begrundede udtalelse, hvori det tilkendegives, at regeringen er indstillet på at udstede regler i overensstemmelse med denne løsningsmodel.