

Lovforslag til ændringer i udbudsloven



Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Ændringer i hovedpunkter

- En justering af mulighederne for aktindsigt
- Præciseringer af udbudsformerne udbud med forhandling og konkurrencepræget dialog
- Muligheder for ændringer i allerede offentliggjort udbudsmateriale
- Styrke muligheden for at udelukke visse virksomheder fra at deltage i udbudsprocesser
- Krav om anvendelse af personer under oplæring (f.eks. lærlinge) i både tilbudsloven og udbudsloven
- Oprettelse af en enhed for pålidelighedsvurderinger (self-cleaning)
- SMV venlige udbud- Der indføres en specifik økonomisk sanktion for overtrædelser af ordregivers pligt til at oplyse hvorfor en kontrakt ikke er opdelt i delkontrakter på 1 % af kontraktsummen, dog maksimum 100.000 kr. Den vil dog kun kunne blive pålagt, hvis klager nedlægger påstand herom



Lovforslag til ændringer i udbudsloven

AKTINDSIGT



➤ Det vil fremover, kun være muligt at anmode om agtindsigt i det vindende tilbud

➤ Undtaget hvis det er nødvendigt for at varetage en effektiv kontrol

Det præciseres, at der her menes en adgang til et nødvendigt grundlag for at kunne kontrollere, at det pågældende udbud er sket i overensstemmelse med udbudslovens regler.

➤ Eller hvis en part i en klagesag ved KLFU, anmoder om agtindsigt

Det er dog noget uklart, hvordan bestemmelsen vil blive anvendt i praksis. Hvis en forbigået tilbudsgiver søger om aktindsigt i de øvrige tilbud for at vurdere, om der skal anlægges en klagesag, er det så tilstrækkeligt til, at undtagelsen ikke finder anvendelse? Eller er det meningen med bestemmelsen, at det blot skal være umuligt for journalister og virksomheder, der ikke har deltaget i udbuddet, at søge om aktindsigt?

Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Udvidet adgang til at tilpasse udbudsmaterialet efter offentliggørelse



➤ Stor forskel i Bygge og anlægs og varekøbs råderum, over ændringer af grundlæggende elementer

Udbudslovens råderum for at foretage justeringer i et allerede offentliggjort udbudsmateriale opleves som uklare. Hvor der i bygge- og anlægsbranchen foretages store ændringer, kan der for vareindkøb ofte ikke engang foretages mindre justeringer. Det betyder, at ordregivere ofte undlader at foretage ellers oplagte, kommercielt fornuftige ændringer af udbudsmaterialet, der efterspørges af tilbudsgiverne. Dette kan i værste fald føre til, at ordregivernes indkøb ikke afspejler de teknisk mest hensigtsmæssige og økonomisk mest attraktive løsninger. Ønsker ordregiver at justere materialet, vælger ordregiver ofte at annullere udbuddet, foretage justeringen og derefter offentliggøre det fornyede udbudsmateriale under en ny udbudsbekendtgørelse for at undgå at kunne blive anklaget for at have lavet grundlæggende ændringer. Ofte foretages annulleringer, selv når ændringen afstedkommes af et behov for justering på en enkelt varelinje. Det driver i sig selv ikke-værdiskabende transaktionsomkostninger. (Hver 4 udbud annulleres og mange genudbydes umiddelbart efter med ny udbudsbekendtgørelse)

➤ Parterne foreslår

1. at der bør indføres én ændringsbestemmelse, som synliggør ordregivers adgang til at foretage ændringer i et offentliggjort udbudsmateriale i alle procedurer.
2. Bestemmelsen kunne lyde

[§ ~~XX~~],

Stk. 1. Ordregiver kan foretage ændringer i udbudsmaterialet efter offentliggørelse under alle udbudsprocedurer.

Stk. 2. Ordregiver kan dog ikke foretage ændringer af grundlæggende elementer, når ændringen bevirker, at kontraktens eller rammeaftalens karakter er væsentlig forskellig fra den oprindelige kontrakt, jf. § 178, stk. 2.

Stk. 3. Når ordregiver foretager ændringer i udbudsmaterialet, skal det overvejes, hvorvidt der skal gives en passende forlængelse af frister, jf. § 93, stk. 4.

➤ Personlig Konklusion

En ændringsbestemmelse vil være til gavn for alle, fordi Jura til tider kan tilsidesætte sund fornuft.

De rette kompetencer, kan skabe usikkerhed om hvad der er et grundlæggende element, især hvis den tabene part skal findes en klagemulighed.

Det vil give ordregiver mulighed for, at de mere sikkert kan foretage præciseringer eller småjusteringer, uden efterfølgende at tabe en sag i KLFU.

Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Krav til flere lærlinge mv



- Ordregivere skal indføre krav i kontrakten om anvendelse af personer under oplæring ved gennemførelsen af de offentlige kontrakter, når følgende krav er opfyldt
 - Den offentlige bygge- og anlægskontrakt udføres i Danmark.
 - Den offentlige bygge- og anlægskontrakt har en varighed på minimum 6 måneder fra kontraktunderskrivelse til levering.
 - Den offentlige bygge- og anlægskontrakt har en kontraktværdi på minimum 5 mio. kr.

Pligten i stk. 1 finder ikke anvendelse, når anvendelsen af personer under oplæring

- 1) vil medføre en sikkerhedsrisiko,
- 2) ikke egner sig til gennemførelse af den konkrete kontrakt eller
- 3) strider imod anden lovgivning.

Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Udelukkelsesgrunde §135



➤ § 135, stk. 1, forlænges fra 4 år til 5 år

Den foreslåede ændring vil medføre, at ordregivere ikke kan tildele offentlige kontrakter til en tilbudsgiver, der er omfattet af § 135, stk. 1, i 5 år fra datoen for endelig dom eller vedtaget bødeforlæg, såfremt tilbudsgiver eller ansøger ikke har dokumenteret sin pålidelighed.

➤ § 136, nr. 3, og § 137, stk. 1, nr. 1-6, forlænges fra 2 år til 3 år (frivillige udelukkelsesgrunde)

Den foreslåede ændring vil medføre, at ordregivere ikke kan tildele offentlige kontrakter til en tilbudsgiver, der er omfattet af § 136, nr. 3, og § 137, stk. 1, nr. 1-6, i 3 år fra den relevante hændelse eller handling vedrørende de i § 136, nr. 3, og § 137, stk. 1, nr. 1-6, nævnte tilfælde.

➤ § 185, stk. 1 udvides anvendelsesområdet

således at en ordregiver kan bringe en kontrakt eller rammeaftale til ophør, når leverandøren i løbet af kontraktens eller rammeaftalens løbetid bliver omfattet af en af udbudslovens udelukkelsesgrunde og ikke på tilstrækkelig vis kan dokumentere sin pålidelighed i medfør af § 138.

Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Udbud med forhandling § 61



➤ Præcisering af udbud med forhandling

Dette særligt i de tilfælde, hvor det ikke er kompleksiteten i den anskaffede vare eller ydelse i sig selv, men de omkringliggende forhold, der gør den samlede anskaffelsesproces så kompleks, at der kan være et ønske om adgang til dialog og forhandling i udbudsfasen. Dette kan fx opstå i forbindelse med udbud af særligt brede sortimenter af standardvarer og -ydelser.”

Lovforslaget forsøger derfor at tydeliggøre, at hensynet til muligheden for tilpasning af tilbuddene til kontraktens særlige omstændigheder kan være et element i vurderingen af, hvorvidt kontrakter på grund af særlige omstændigheder ikke kan tildeles uden forudgående forhandling. Regeringen nævner her komplekse kontraktvilkår om ansvar og risici tilknyttet leverancen som værende relevante hensyn, som gør, at kontrakten ikke kan tildeles uden forudgående forhandling.

Det tydeliggøres således i forslaget, at tilbudsgivers behov for tilpasning af deres tilbud kan indgå som et element i vurderingen af, hvorvidt et udbud uden forhandling ikke vil føre til et tilfredsstillende resultat.

Lovforslaget nævner dog, at udbud af standardbygninger, standardtjenesteydelser eller -varer (såkaldte ”hyldevarer”), ikke generelt giver ordregivere adgang til at anvende udbud med forhandling.

Denne tilføjelse synes dog at gå lidt for vidt, navnlig i lyset af det ovenfor anførte. Det hverken kan eller skal være karakteren af ydelsen eller varen, der afgør, om ”Ordregiverens behov [ikke] kan (...) imødekommes uden tilpasning af allerede tilgængelige løsninger” som det er formuleret i udbudslovens § 61, stk. 1, litra a. Vurderingen knytter sig til ordregivers behov og ikke til ydelsen eller varen. Som eksempel findes der mange komplekse it-systemer, som reelt er en række hyldevarer der indkøbes; programmeringsydelser og konsulenttimer til at fastslå behov. Indkøb af komplekse it-systemer kræver mange komplekse kontraktvilkår om blandt andet ansvar og risici, og det ville - efter vores opfattelse - ikke give mening, at anvende andre former for udbud end udbud med forhandling i sådanne situationer.

Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Konkurrencepræget dialog § 67, 70, 72



➤ Justering af brugen af konkurrencepræget dialog

Forslaget indeholder en justering af brugen af konkurrencepræget dialog, hvor der åbnes for, at ordregiver kan ændre grundlæggende elementer, herunder mindstekrav og kriterier for tildeling under dialogen. Formålet med denne ændring er at præcisere forskellen mellem konkurrencepræget dialog og udbud med forhandling

§ 70 stk. 2 udgår ”Dialogen kan vedrøre alle aspekter af udbuddet, men må ikke medføre ændringer i grundlæggende elementer, herunder mindstekrav og kriterier for tildeling”

§ 72 stk. 3 udgår ” Forhandlinger i henhold til stk. 2 må ikke medføre, at der foretages ændringer i grundlæggende elementer, herunder mindstekrav og kriterier for tildeling”

Lovforslag til ændringer i udbudsloven

SMV venlige udbud

➤ Referencers alder

I FOPS' SMV-anbefalinger er fremhævet, at referencers alder på tre år for vare- og tjenesteydelseskontrakter og fem år for bygge- og anlægskontrakter anvendes uflexibelt og med risiko for udelukkelse af SMV'er.
Forslag til ændring

§ 155, stk. 1, nr. 1, litra a) Ordregiver kan tillade ældre referencer angivet i stk. 1, nr. 1, når der er tale om arbejder, der kun sjældent udbydes som følge af eksempelvis lang kontraktvarighed på kontrakter eller rammeaftaler på området.

§ 155, stk. 1, nr. 2, litra a) Ordregiver kan tillade ældre referencer angivet i stk. 1, nr. 2, når der er tale om varer eller tjenesteydelser, der kun sjældent udbydes som følge af eksempelvis lang kontraktvarighed på kontrakter eller rammeaftaler på området

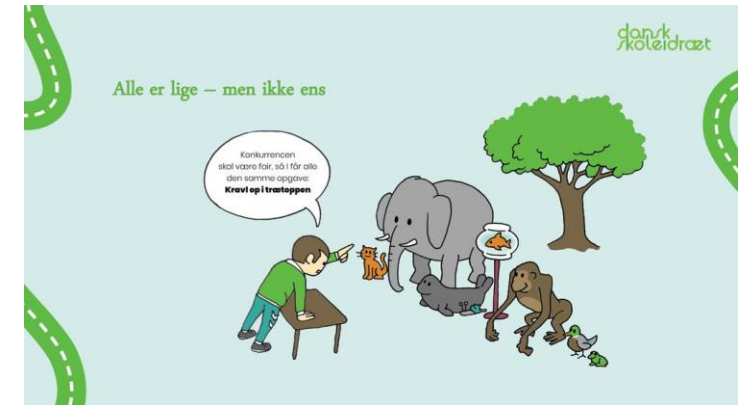
➤ Udbud skal have angivet en grund til ikke, at være opdelt i delkontrakter *(sanktion 1 % af kontraktværdien dog maksimalt 100.000)*

Denne er lidt speciel da ordregiver kan blive pålagt en økonomisk sanktion, hvis ikke at have angivet en årsag til hvorfor kontrakten ikke er opdelt i mindre delkontrakter. Omvendt har den formentlig ikke den store selvstændige betydning, da det vil kræve at der indgives en klage (og klagegebyr), så mon ikke det blot vil blive i de situationer, hvor en virksomhed (forbigået tilbudsgiver) alligevel indgiver en klage af andre årsager og også nedlægger påstand om økonomisk sanktion.

- Personlig konklusion – dette ændringsforslag er lavet for at fremme SMV's muligheder, ved at få ordregivere til at overveje om kontrakten kan opdeles i flere delkontrakter. For at få åbnet konkurrencen.

➤ Dokumentation

Det anbefales, at det afdækkes, om der kan fjernes unødvendige besværlige dokumentationskrav og samtidige anbefales det, at adgangen til at kræve unødigt dokumentation tidligt i udbuds processen begrænses.



Lovforslag til ændringer i udbudsloven

Spørgsmål

