

Klagenævnet for Udbud

(H.P. Rosenmeier, Tage M. Iversen, Viggo Olesen)

J.nr.: 98-158.615

28. maj 1999

K E N D E L S E

L.R. Service ApS
(selv)

mod

Bramsnæs Kommune
(selv)

Under denne sag har klageren, L.R. Service ApS, klaget over, at Bramsnæs Kommune har overtrådt direktiv 92/50 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige tjenesteydelsesaftaler med senere ændringer (Tjenesteydelsesdirektivet) ved ikke at have foretaget EU-udbud af forskellige rengøringsarbejder.

Klagenævnet har i den anledning indhentet oplysninger fra kommunen, ligesom sagen har været mundtligt forhandlet den 16. april 1999.

Af sagens oplysninger fremgår, at de nærmere omstændigheder er følgende:

Kommunen udbød i 1992 rengøringen på rådhuset og nogle skoler m.m., og firmaet ISS udførte derefter rengøringen fra 1. juli 1993 i henhold til en 3-årig kontrakt. Fra 1. august 1996 fortsatte kontrakten uændret med et gensidigt opsigelsesvarsel på 3 måneder. I 1998 udbød kommunen rengøringen i henhold til Tjenesteydelsesdirektivet, og kommunen har på grundlag af dette udbud indgået en ny kontrakt med ISS om den pågældende rengøring med virkning fra 1. maj 1999. Efter sit indhold udløber den nye kontrakt den 30. april 2002, men således at forlængelse i op til 2 x 1 år kan aftales og skal være aftalt senest seks måneder før udløbet af kontrakts- eller forlængelsesperioden. Det fremgår af kontrakten, at dens værdi overstiger Tjenesteydelsesdirektivets tærskelværdi.

Kommunen har endvidere under den mundtlige forhandling for Klagenævnet oplyst, at den har omkring 10-12 daginstitutioner, heraf 2 selvejende, og at disse daginstitutioner alle selv står for rengøringen, således at nogle af dem har ansat egne rengøringsmedarbejdere, medens andre får rengøringen foretaget af et rengøringsselskab.

Klageren har i hovedtræk gjort gældende: Det har været uberettiget, at kommunen i 1996 forlængede kontrakten med ISS om rengøring af rådhuset m.m. uden forudgående EU-udbud. Klageren har herved særligt henvist til, at rådhuset på et tidspunkt efter Tjenesteydelsesdirektivets ikrafttræden i Danmark har gennemgået en omfattende ombygning, og at kommunen derfor har haft særlig grund til at foretage EU-udbud af rengøringen. Klageren har desuden, således som Klagenævnet har forstået det, gjort gældende, at værdien af rengøringen i de daginstitutioner, der får udført rengøring af et rengøringsselskab, tilsammen kan tænkes at overstige tærskelværdien i henhold til artikel 7 i Tjenesteydelsesdirektivet. Klageren har herved henvist til, at de pågældende daginstitutioner ikke synes at have effektiv, faktisk selvforvaltning, og at der derfor skal ske sammenlægning af værdien af deres rengøring i medfør af direktivets artikel 7, stk. 4, næstsidste afsnit.

Klagenævnet har forstået klagerens påstand som gående ud på, at Klagenævnet skal konstatere, at kommunen har overtrådt EU's udbudsregler ved ikke tidligere at have udbudt rengøringen af rådhuset m.m. i EU-udbud og ved ikke at have foretaget EU-udbud af rengøringen af de daginstitutioner, der får rengøringen foretaget ved et rengøringsselskab, og at Klagenævnet skal pålægge kommunen at foretage EU-udbud for disse daginstitutioners vedkommende.

Kommunen har ikke nedlagt en egentlig påstand.

Der er fremlagt forskellige bilag. Det bemærkes, at nogle af disse, herunder kommunens nye kontrakt med ISS, ikke er sendt til klageren, idet de er fremkommet på grundlag af den særlige drøftelse mellem Klagenævnet og kommunen, der er omtalt nedenfor.

Parterne har skriftligt og mundtligt redegjort for deres synspunkter.

Klagenævnet udtaler:

Det må efter det foreliggende lægges til grund, at værdien af den rengøringsaftale, som kommunen i 1996 indgik med ISS, oversteg tærskelværdi-

en i henhold til Tjenesteydelsesdirektivets artikel 7. Klagenævnet konstaterer derfor, at kommunen har overtrådt EU's udbudsregler ved ikke at have udbudt den pågældende opgave i EU-udbud.

Med hensyn til de daginstitutioner, der får rengøringen udført af et rengøringselskab, bemærkes:

Der er ikke fremkommet nærmere oplysninger om disse institutioner, men Klagenævnet må gå ud fra, at værdien af den enkelte daginstitutioners rengøring ikke når op på Tjenesteydelsesdirektivets tærskelværdi, men at værdien af de pågældende daginstitutioners rengøring muligvis tilsammen overstiger denne tærskelværdi.

Det er ikke oplyst, om de pågældende daginstitutioner har egentlig selvforvaltning.

EU's udbudsregler har til formål at sikre, at betydelige opgaver, som kan have interesse uden for de enkelte landes grænser, og som kan bære udgifter til udarbejdelse af udbudsmateriale og vurdering af tilbud, bliver udbudt på europæisk plan. Udbudsdirektivernes regler om tærskelværdi afspejler dette formål. Dette gælder også Tjenesteydelsesdirektivets artikel 7, stk. 4, næstsidste afsnit, som klageren har påberåbt sig. Formålet med denne regel er at forhindre opsplitning af en ydelse i den hensigt at undgå EU-udbud.

EU's udbudsregler, herunder Tjenesteydelsesdirektivets artikel 7, stk. 4, næstsidste afsnit, går derimod ikke ud på, at en offentlig udbyder under alle omstændigheder skal sammenlægge værdien af sine anskaffelser af tjenesteydelser af samme art m.m. Der kan således ikke af EU's udbudsregler udledes et princip om, at der skal ske sammenlægning fx af alle rengøringsaftaler, som indgås af en kommune. Dette følger også af formuleringen af Tjenesteydelsesdirektivets artikel 7, stk. 4, næstsidste afsnit, hvorefter der (kun) skal ske sammenlægning af værdien af de delydelser, som en tjenesteydelse er »opdelt« i.

Der er ikke fremkommet noget, som peger i retning af, at kommunen ved sin administration af de pågældende daginstitutioners rengøring har søgt at omgå EU's udbudsregler.

Uanset om de pågældende daginstitutioner har selvforvaltning, har Klagenævnet herefter ikke grundlag for at fastslå, at kommunen har overtrådt EU's udbudsregler med hensyn til deres rengøring, hvorfor klagen på dette punkt ikke tages til følge.

Vedrørende det EU-udbud af rengøringen af rådhuset m.m., som kommunen foretog i 1998, og som resulterede i kontrakten pr. 1. maj 1999 med ISS, har Klagenævnet konstateret en række forhold, der efter Klagenævnets umiddelbare opfattelse er overtrædelse af EU's udbudsregler. Klagenævnet har gennemgået disse forhold med en repræsentant for kommunen på et særligt møde mellem denne og Klagenævnet i tilslutning til den mundtlige forhandling i anledning af klagen, hvilket møde klageren frafaldt at deltage i. Da de pågældende forhold ikke er omfattet af klagen, da de tilsyneladende alene skyldes, at kommunen har haft ukvalificeret bistand ved udbudets udformning, og da Klagenævnet som omtalt har gennemgået dem med kommunen, tager Klagenævnet ikke i denne kendelse stilling til de pågældende forhold.

Det gebyr, som klageren har betalt til Klagenævnet, tilbagebetales.

Det pålægges ikke kommunen at betale sagsomkostninger til klageren, da klagerens eventuelle udgift i sagens anledning må betragtes som en markedsføringsudgift.

Klagenævnet finder anledning til at bemærke, at den nu indgåede kontrakt med ISS må anses for at ophøre pr. 30. april 2002, og at kontrakten ikke kan forlænges uden nyt EU-udbud.

Herefter bestemmes:

Klagenævnet konstaterer, at Bramsnæs Kommune har overtrådt EU's udbudsregler ved ikke før indgåelsen af kontrakten med ISS i 1996 om rengøring af rådhuset m.m. at have foretaget EU-udbud af den pågældende rengøring.

I øvrigt tages klagen ikke til følge.

Klagenævnet tager i denne kendelse ikke stilling til, om Bramsnæs' Kommunes EU-udbud af rengøring i 1998 har været i overensstemmelse med EU's udbudsregler.

Indklagede skal ikke betale sagsomkostninger til klageren.

Klagegebyret tilbagebetales.

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig