

22. marts 2002. Johs. Sørensen & Sønner Århus A/S mod Århus Kommunale Værker

Udbyders adgang til at annullere udbudet ophører ikke med meddelelsen om kontraktstildelingen

En kommune udbød som begrænset udbud i henhold til Tjenesteydelsesdirektivet indsamling af glas og papir m.m. Tildelingskriteriet var laveste pris. Der indkom tilbud fra fire prækvalificerede virksomheder, hvorefter kommunen meddelte tilbudsgiverne, at man ville tage kontakt til en nærmere angivet tilbudsgiver, hvis tilbudspris var den laveste, med henblik på indgåelse af kontrakt.

Få dage derefter blev kommunen opmærksom på, at udbudsbetingelserne som følge af en fejl indeholdt modstridende angivelser om tjenesteydelsens omfang. Kommunen annullerede derefter udbudet og iværksatte et nyt udbud. Den tilbudsgiver, der havde haft laveste tilbudspris ved det første udbud, afgav også tilbud ved det nye udbud, men fik ikke tildelt kontrakten.

Den pågældende tilbudsgiver klagede herefter til Klagenævnet og gjorde gældende, at kommunen havde været afskåret fra at annullere det første udbud, efter at man havde givet tilbudsgiverne underretning om, at man ville tildele klageren ordren. Klageren gjorde herved gældende, at en udbyders adgang til at annullere et udbud ophører, når udbudet er afsluttet ved, at udbyderen har underrettet de bydende om kontraktstildelingen i medfør af Tjenesteydelsesdirektivets artikel 12 (hvorefter ordregiveren snarest skal underrette de bydende om kontraktstildelingen m.m.).

Klageren fik ikke medhold. Klagenævnet henviste herved til: Kommunen havde haft saglig grund til at annullere udbudet. Tjenesteydelsesdirektivets artikel 12 indeholder ikke en regel om, at en udbyders annulation af et udbud ikke kan finde sted efter den underretning om kontraktstildelingen, der er foreskrevet i bestemmelsen, og der kan heller ikke indfortolkes en sådan regel i artikel 12. Klagenævnet henviste herved til det fortolkningsprincip, der er fastsat af EF-domstolen, og hvorefter udbudsdirektiverne skal fortolkes sådan, at deres effektive virkning tilgodeses.

Det var uden betydning for sagens afgørelse, om kommunens meddelelse om kontraktstildelingen skulle anses for en bindende accept af klagerens tilbud, da dette spørgsmål vedrører dansk entrepriser- og aftaleret, som Klagenævnet ikke kunne beskæftige sig med.