

### **23. august 2006. Hedeselskabet Miljø og Energi A/S mod Sønderjyllands Amt**

*Udbydere har ved EU-udbud pligt til ikke at tage et tilbud i betragtning, hvis tilbudsgiveren har udført forberedende arbejde, som har medført en konkurrencefordel. Ikke opsættende virkning*

Et amt ønskede at etablere nogle fiskepassager i en å. Amtet fik i den anledning udført nogle skitseprojekter hos en rådgivende virksomhed, H, for hvilket amtet betalte H ca. 350.000 kr. Skitseprojekterne dannede grundlag for ansøgning om EU-støtte og for offentlig høring efter vandløbsloven m.m.

På et senere tidspunkt udbød amtet som offentligt udbud i henhold til Udbudsdirektivet en tjenesteydelse bestående af projektering af fiskepassagerne. De skitseprojekter, som H havde udarbejdet, indgik i udbudsbetingelserne, og det var angivet i udbudsbetingelserne, at projekter, der ikke var udarbejdet på grundlag af skitseprojekterne, ville blive betragtet som alternative tilbud. Værdien af den udbudte tjenesteydelse var i størrelsesordenen 1,5-2 mio. kr.

Der indkom tilbud fra nogle tilbudsgivere, herunder H. Efter en henvendelse tilkendegav Konkurrencestyrelsen, at H ikke burde have adgang til at afgive tilbud. Konkurrencestyrelsen henviste herved til, at nogle hydrauliske beregninger (dvs. beregninger af vandhastighed m.m.), som H havde udført til brug for skitseprojekterne, kunne betragtes som en begyndelse af projekteringsarbejdet. Amtet besluttede derefter ikke at tage H's tilbud i betragtning.

H klagede til Klagenævnet og gjorde gældende, at amtet havde handlet i strid med Udbudsdirektivet ved ikke at tage H's tilbud i betragtning. En begæring fra H om opsættende virkning blev ikke taget til følge.

H gjorde gældende, at den viden, som udarbejdelsen af skitseprojekterne havde tilført H, var af ganske uvæsentlig betydning, idet al viden var angivet i skitseprojekterne. H gjorde videre gældende, at de hydrauliske beregninger, som H havde udført til brug for skitseprojekterne, repræsenterede højst 4 arbejdsdages værdi.

Klagenævnet lagde til grund, at H som følge af sin udarbejdelse af skitseprojekterne havde opnået en konkurrencefordel, der meget muligt var af karakter og størrelse som hævdet af H. Klagenævnet udtalte videre, at udbydere ved EU-udbud har pligt til at undlade at tage tilbud i betragtning, hvis tilbudsgiveren har udført forberedende arbejde, som har medført en konkurrencefordel. Da H havde opnået en konkurrencefordel som følge af udførelsen af skitseprojekterne, blev klagen ikke taget til følge.