

Klagenævnet for Udbud

(Carsten Haubek, Lene Dalsgaard, Henrik Pinholt)

97-13.520

1. maj 1997

K E N D E L S E

L. R. Service ApS
(selv)

mod

Solrød Kommune
(selv)

Den 22. og 24. august 1990 indgik indklagede, Solrød Kommune, med virkning fra 1. oktober 1990 kontrakt med klageren, L.R. Service ApS, om rengøring på Munkekærskolen, Tjørnholmvej 10, 2680 Solrød Strand. Kontrakten kunne af begge parter opsiges med 3 måneders varsel. Ved skrivelse af 19. april 1996 opsigde kommunen kontrakten pr. 31. juli 1996. Baggrunden for kommunens opsigelse af kontrakten var, at der fra efteråret 1995 fremkom klager over kvaliteten af klagerens arbejde, og at forholdene trods påtale fra kommunens side heller ikke i den følgende periode efter kommunens opfattelse var tilfredsstillende.

Den 29. april 1996 besluttede byrådet i Solrød Kommune at nedsætte en styregruppe med henblik på, at styregruppen dels skulle udarbejde et forslag til et fælles regelsæt som grundlag for budgettering af rengøringen i alle kommunens lokaler, dels med konsulentbistand skulle udarbejde materiale til gennemførelse af et udbud vedrørende rengøringen efter direktiv 92/50/EØF om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige tjenesteydelsesaftaler (Tjenesteydelsesdirektivet). Den 29. maj 1996 orienterede kommunens økonomiafdeling lederne af kommunens institutioner m.v. om, at udbudet forventedes afsluttet ved udgangen af 1996, således at der kunne indgås nye kontrakter pr. 1. januar 1997, og at de nuværende kontrakter derfor skulle opsiges pr. ultimo december 1996.

Den 28. juni 1996 udbød kommunen som begrænset udbud efter Tjenesteydelsesdirektivet tjenesteydelsen almindelig rengøring og vinduespolering. Det var i udbudsbekendtgørelsen anført, at der kunne afgives tilbud på de enkelte aktiviteter/lokaliteter, på opdelte områder og på det samlede arbejde. Kontraktsperioden var anført til ca. 1. januar 1997 - ca. 31. december 1999. I udbudsbekendtgørelsen var det anført, at det var påtænkt at opfordre min. 5 og max. 6 virksomheder til at afgive tilbud. Da kommunen på et tidspunkt blev klar over, at det for kommunen ville være uhensigtsmæssigt at begrænse antallet af virksomheder, der kunne afgive tilbud, til 6, besluttede kommunen at annullere dette udbud.

Den 17. september 1996 udbød kommunen påny den pågældende tjenesteydelse som begrænset udbud efter Tjenesteydelsesdirektivet. Det var i denne udbudsbekendtgørelse anført, at det var påtænkt at opfordre min. 5 og max. 20 virksomheder til at afgive tilbud, og kontraktsperioden var angivet til ca. 1. april 1997 - 31. december 1999.

I forbindelse med udbudet ansøgte ca. 20 virksomheder om prækvalifikation. 13 virksomheder blev prækvalificeret, og inden for den fastsatte frist 29. november 1996 opfordrede kommunen disse virksomheder til at afgive tilbud. På grundlag af de modtagne tilbud blev der herefter i perioden ca.

25. februar - ca. 25. marts 1997 indgået 80 - 90 kontrakter om henholdsvis almindelig rengøring og vinduespolering til ikrafttræden 1. april 1997. På nogle enkelte områder blev det besluttet ikke at indgå kontrakt, og på et enkelt område nåede man ikke at indgå kontrakt inden den 1. april 1997.

Den 20. januar 1997 indgav klageren, L.R. Service ApS, klage til Klagenævnet for Udbud over indklagede, Solrød Kommune. Klagen har været behandlet på et møde den 9. april 1997.

Klageren har på mødet nedlagt følgende påstand:

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede i forbindelse med sin opsigelse af kontrakten med klageren pr. 31. juli 1996 har handlet i strid med EU-udbudsreglerne, herunder Tjenesteydelsesdirektivet.

Klageren har bl.a. anført, at indklagede har handlet i strid med ligebehandlingsprincippet ved at opsig klagerens kontrakt pr. 31. juli 1996, mens kommunen iøvrigt i anledning af gennemførelsen af EU-udbudet planlagde at opsig alle andre tilsvarende kontrakter pr. 31. december 1996, senere ændret til pr. 31. marts 1997, og faktisk opsigte disse kontrakter pr. denne dato.

Klageren har iøvrigt anført, at der også vedrørende kommunens dispositioner vedrørende rengøringen på Munkekærskolen i tiden efter den 31. juli 1996 kan foreligge en tilsidesættelse af Tjenesteydelsesdirektivet, bl.a. fordi kommunen uden gennemførelse af EU-udbud for en periode på 8 måneder indgik kontrakt med en ny virksomhed om udførelse af rengøringen på skolen.

Direktør Peter Langkilde, L.R. Service ApS, har forklaret, at selskabet på grund af den verserende klagesag besluttede sig for ikke at anmode om at blive prækvalificeret i forbindelse med kommunens udbud.

Økonomichef Alice Jeppesen, Solrød Kommune, har forklaret, at kommunen indgik aftale med Service og Rengøringselskabet A/S, som i forvejen havde en rengøringskontrakt med kommunen, om rengøringen på Munkekærskolen fra klagerens fratræden, og indtil den nye kontrakt på grundlag af udbudet kunne træde i kraft. Vederlaget efter klagerens kontrakt var ved kontraktens ophør godt 900.000 kr. om året.

Klagenævnet udtaler:

Hvis L.R. Service ApS' klage over Solrød Kommune havde vedrørt kommunens udbud efter Tjenesteydelsesdirektivet af 28. juni 1996, som blev annulleret, eller kommunens udbud af 17. september 1996, som blev gennemført med indgåelse af kontrakter om rengøring mv. havde Klagenævnet været kompetent til at behandle klagen, jf. lov om Klagenævnet for Udbud § 1, stk. 1, nr. 2. Klagen vedrører imidlertid kommunens beslutning af 19. april 1996 om at opsig kontrakten mellem kommunen og klageren, og en klage af dette indhold er ikke omfattet af Klagenævnets kompetence. Klagenævnet afviser derfor klagen.

Klageren har henvist til, at kommunens dispositioner vedrørende rengøringen på Munkekærskolen i tiden, fra klageren ophørte med rengøringen, og indtil den nye kontrakt på grundlag af EU-udbudet trådte i kraft, muligt kan indebære en overtrædelse af Tjenesteydelsesdirektivet. Det bemærkes herved, at det er Klagenævnets praksis under behandlingen af klagesager efter omstændighederne også ex officio at tage stilling til, om der foreligger overtrædelser af udbudsreglerne m.v.

Der er imidlertid efter oplysningerne om baggrunden for beslutningen om at annullere det første udbud og om at iværksætte et nyt udbud og oplysningerne om, hvorledes kommunen fik gennemført rengøringen på Munkekærskolen i perioden 1. august 1996 - 31. marts 1997, ikke grundlag for at antage, at kommunen med den benyttede fremgangsmåde har handlet i strid med Tjenestydelsesdirektivet.

Herefter bestemmes:

Klagen afvises.

Indklagede, Solrød Kommune, skal ikke betale sagsomkostninger til klageren, L. R. Service ApS.

Klagegebyret tilbagebetales ikke.