

Klagenævnet for Udbud

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

J.nr.: 98-158.611

28. maj 1999

K E N D E L S E

L. R. Service ApS
(selv)

mod

Ringsted Kommune
(selv)

Under denne sag har klageren, L.R. Service ApS, klaget over, at Ringsted Kommune ikke har foretaget EU-udbud af rengøring i henhold til direktiv 92/50 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige tjenesteydelsesaftaler med senere ændringer (Tjenesteydelsesdirektivet).

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:

Ca. halvdelen af rengøringen i kommunen og dens institutioner udføres af egne ansatte, medens resten udføres af rengøringsselskabet ISS i henhold til en kontrakt indgået før Tjenesteydelsesdirektivets ikrafttrædelse i Danmark 1. juli 1993. Den pågældende kontrakt er efter det oplyste ikke tidsbegrænset. Institutionen »Kastaniehaven« blev taget i brug på et tidspunkt efter Tjenesteydelsesdirektivets ikrafttræden i Danmark, og rengøringen i denne institution er efter det oplyste blevet udført af ISS uden forudgående EU-udbud.

Kommunen har nu besluttet, at hele dens rengøring skal udbydes samlet i EU-udbud.

Klageren har, således som Klagenævnet har forstået det, i hovedtræk gjort gældende: Værdien af rengøringen i de institutioner under Ringsted Kommune, der får udført rengøring af ISS, må antages tilsammen at overstige tærskelværdien i henhold til artikel 7 i Tjenesteydelsesdirektivet. Klageren har anført, at de pågældende institutioner 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. Særligt med hensyn til »Kastaniehaven« har klageren desuden anført, at dens inddragelse under den rengøring, som kommunen får udført hos ISS uden EU-udbud, er en særlig markant overtrædelse af Tjenesteydelsesdirektivet. Det centrale for klageren er, at Ringsted Kommune overhovedet ikke har foretaget EU-udbud af rengøring.

Klagenævnet har forstået klagerens påstand som gående ud på, at Klagenævnet skal konstatere, at kommunen har overtrådt EU's udbudsregler ved ikke at have foretaget EU-udbud af rengøring overhovedet, herunder rengøringen af de institutioner, der får rengøringen foretaget af ISS, ikke mindst »Kastaniehaven«, og at Klagenævnet skal pålægge kommunen at foretage EU-udbud af rengøring.

Kommunen har ikke nedlagt en egentlig påstand.

Der er fremlagt et antal bilag.

Parterne har skriftligt og mundtligt redegjort for deres synspunkter.

Klagenævnet udtaler:

Det lægges efter sagens oplysninger til grund, at værdien af rengøringen i de enkelte institutioner under Ringsted Kommune, som får rengøringen udført af ISS, herunder »Kastaniehaven«, ikke når op på Tjenesteydelsesdirektivets tærskelværdi, at den samlede værdi af rengøringen for de pågældende institutioner muligvis overstiger denne tærskelværdi, og at værdien af kommunens nuværende rengøringsaftale med ISS, der efter det oplyste også omfatter andet end institutioner, overstiger tærskelværdien.

Klagenævnet har i to kendelser afsagt samtidig hermed i sagerne L.R. Service ApS mod henholdsvis Bramsnæs og Ramsø kommune fastslået, at der ikke af EU's udbudsregler kan udledes et ubetinget princip om, at der skal ske sammenlægning af alle rengøringsaftaler, der indgås af en kommune. Der er endvidere ikke fremkommet noget, der peger i retning af, at Ringsted

Kommunes administration af rengøringen af sine institutioner, herunder »Kastaniehaven«, har haft til formål at omgå EU's udbudsregler. Tjenesteydelsesdirektivets 7, stk. 4, næstsidste afsnit, som klageren har påberåbt sig, findes herefter ikke i sig selv at have medført, at rengøringen af kommunens institutioner, herunder »Kastaniehaven«, skulle have været EU-udbudt.

Hvis imidlertid en offentlig udbyder, således som Ringsted Kommune har gjort det, vælger at indgå en samlet kontrakt for hele den rengøring, der udføres af andre end kommunens egne ansatte, og dermed vælger at foretage en sammenlægning, uanset om man er forpligtet til det efter Tjenesteydelsesdirektivets artikel 7, stk. 4, næstsidste afsnit, må den pågældende rengøring skulle udbydes i henhold til Tjenesteydelsesdirektivet, hvis værdien når op på eller overstiger direktivets tærskelværdi.

Det må antages, at der af Tjenesteydelsesdirektivet kan udledes en regel om, at en vedvarende tjenesteydelse, som er omfattet af direktivet, skal udbydes en gang imellem, fx hvert 4. år, jf. princippet i direktivets artikel 7, stk. 5. Det er muligt, at Ringsted Kommune har overtrådt denne regel ved ikke tidligere at have foretaget EU-udbud af den rengøring, der nu udføres af ISS i henhold til en samlet kontrakt, idet den nuværende kontrakt med ISS som omtalt hidrører tilbage fra tiden før Tjenesteydelsesdirektivets ikrafttræden i Danmark 1. juli 1993. Da det imidlertid er tvivlsomt, hvad den omtalte regel i givet fald nærmere går ud på, da klageren ikke synes at have påberåbt sig den, og da kommunen under alle omstændigheder vil foretage et samlet EU-udbud af sin rengøring nu, finder Klagenævnet ikke anledning til at beskæftige sig yderligere med det her nævnte spørgsmål.

I tilfælde, hvor en offentlig myndighed får sin rengøring udført af et rengøringsselskab i henhold til et EU-udbud, vil det jævnligt forekomme, at der sker ændringer af myndighedens rengøringsbehov i kontraktperioden, fx hvis der sker en udvidelse af rengøringsarealet som følge af ibrugtagning af en ny institution. I sådanne tilfælde kan myndigheden ikke have en ubetinget pligt til at foretage særskilt EU-udbud vedrørende rengøringen i den nye institution. Hvis værdien af rengøringen i den ligger langt under Tjenesteydelsesdirektivets tærskelværdi og er forholdsvis beskeden i forhold til værdien af den samlede rengøring, der udføres af rengøringsselskabet, må det være forsvarligt, at rengøringsselskabet overtager rengøringen af den nye institution mod en forholdsmæssig forhøjelse af sit vederlag, således at den nye institution senere medtages i det EU-udbud, der skal foretages efter udløbet af den samlede kontrakt.

Da værdien af rengøringen i »Kastaniehaven« ligger langt under Tjenesteydelsesdirektivets tærskelværdi og desuden utvivlsomt er beskeden i forhold til værdien af den samlede rengøring, som kommunen får udført hos ISS, og da rengøringen af »Kastaniehaven« indgår i det EU-udbud, som kommunen nu vil gennemføre, findes det forhold, at »Kastaniehaven« efter det foreliggende er indgået i kommunens nuværende samlede kontrakt med ISS uden EU-udbud, herefter ikke at have været en overtrædelse af Tjenesteydelsesdirektivet.

Klagen tages herefter ikke til følge.

Det pålægges ikke Ringsted kommune at betale sagsomkostninger til klageren.

Da kommunens beslutning om at foretage et samlet EU-udbud af sin rengøring er truffet under behandlingen af sagen for Klagenævnet, og da der ikke kan bortses fra, at klagen til Klagenævnet kan have været en medvirkende årsag til beslutningen, bestemmes, at det gebyr, som klageren har betalt til Klagenævnet, tilbagebetales.

Herefter bestemmes:

Klagen tages ikke til følge.

Indklagede skal ikke betale sagsomkostninger til klageren.

Klagegebyret tilbagebetales.

H.P. Rosenmeier

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig