

NB! Kendelsen er ændret ved Vestre Landsrets dom af 3. maj 2001 i sagen B -1447-99

Klagenævnet for Udbud
(A.F. Wehner, Jørgen Egholm, Kaj Kjærsgaard)

J.nr.: 98-58.995
9. juni 1999

K E N D E L S E

Humus ved Hans Jørgen Rasmussen
(advokat Ib Ulstrup, Lystrup)

mod

Miljøteam Århus
(advokat K.L. Németh, København)

Under denne, for Klagenævnet ved klageskrift af 20. februar 1998 fra klageren, Humus ved Hans Jørgen Rasmussen, for Klagenævnet indbragte sag foreligger til afgørelse spørgsmålet om, hvorvidt indklagede, Miljøteam Århus (det tidligere Århus Renholdningsselskab) i forbindelse med indkøb af affaldsbeholdere i 1996 og 1997 har handlet i strid med direktiv 93/36 om samordning af fremgangsmåderne ved offentlige indkøb (Indkøbsdirektivet).

Af sagens omstændigheder fremgår bl.a. følgende:

Århus Renholdningsselskab (Miljøteam Århus) udbød som offentligt udbud i henhold til Indkøbsdirektivet ved udbudsbekendtgørelse afsendt til EF-Tidende den 12. august 1993 en leverance på 26.300 beholdere af forskellig volumen, herunder 17.800 affaldsbeholdere med et indhold på 190 l.

Århus Renholdningsselskab (Miljøteam Århus) har ikke siden iværksat EU-udbud. Selskabet har imidlertid efterfølgende foretaget indkøb af tilsvarende beholdermateriale og andet. Sådanne indkøb angives at være indgået direkte med en leverandør uden forudgående offentlige udbud.

Klageren har nedlagt påstand om, at Miljøteam Århus skal tilpligtes at anerkende, at indkøb af affaldsbeholdere i 1996 og 1997 er sket i strid med gældende udbudsregler i henhold til Indkøbsdirektivet (direktiv 93/36 E-ØF).

Indklagede har principalt påstået sagen afvist fra Klagenævnet, subsidiært frifindelse.

Ved kendelse afsagt den 21. september 1998 bestemte Klagenævnet, at sagen henhørte under dets kompetence. Sagen har herefter været skriftligt behandlet vedrørende realiteten.

Klageren har til støtte for påstanden gjort gældende, at de stedfundne efterfølgende indkøb vedrører et massivt antal affaldsspande, formentligt 30.–50.000 stk. Beholdersystemet er påbegyndt udskiftet i 1996 med forventet tilendebringelse i 1997. Der er indkøbt beholdermateriel i 1996 for kr. 3.883.000, ligesom det fremgår, at der i 1997 påregnes udskiftet »alle resterende 110 l beholdere (ca. 30.000) til 190 l beholdere«, og at der er afsat 8,2 mill. kr. til nyindkøb af beholdermateriel. Af en investeringsplan fremgår, at der er forudsat investeringer i beholdermateriel med i alt kr. 9.575.000 for henholdsvis kalenderårene 1996 og 1997. Klageren har endvidere gjort gældende, at indklagede har været i kvalificeret ond tro ved tilsidesættelsen af de gældende udbudsregler.

Indklagede har til støtte for frifindelsespåstanden bl.a. anført, at Århus Renholdningsselskab rent faktisk i sommeren 1993 afholdt udbud og derfor har opfyldt de betingelser, der er foreskrevet i Indkøbsdirektivet.

Indklagede har ikke ved sin efterfølgende indkøb været forpligtet til at foretage udbud, idet indkøbet alene kan betragtes som en opfølgning/supplement af det indkøb, der fandt sted i forbindelse med udbuddet i 1993.

Indklagede har yderligere anført, at der i forbindelse med det udbud, der blev gennemført i 1993, fra indklagedes side er foretaget et egentligt systemvalg af beholdere. Dette valg blev understøttet af en materieludviklingsgruppe med repræsentanter fra Århus Kommune, Miljøstyrelsen og Arbejdsmarkedets Parter. Denne gruppe fandt frem til de beholdere, der var mest velegnede i Århus. Gruppens vurdering dannede grundlag for det i 1993 gennemførte udbud. Dette udbud havde sit udgangspunkt i etablering af et meget stort affaldsforsøg i Århus kaldet »SYSTEM 2000«. Det var et forsøg, der blev igangsat af Århus Kommune med betydelig økonomisk støtte fra Miljøstyrelsen. Århus Renholdningsselskab (Miljøteam Århus) blev inddraget i dette forsøg som renovatør i byen. De i 1996 og 1997 foretagne indkøb er således en naturlig følge af og hænger sammen med det gennemførte udbud. De er gennemført i henhold til de forpligtelser indklagede da påtog sig.

Klagenævnet udtaler:

Idet det af indklagede skete beholderindkøb allerede i 1993 var i EU-udbud i forbindelse med et af indklagede foretaget »systemvalg«, da indklagede allerede i forbindelse med de indgåede kontrakter forpligtede sig til flerårige aftaler, og da indklagede i hvert fald ikke med de nu påklagede dispositioner har handlet i strid med Indkøbsdirektivet (direktiv 93/36), tages klagerens påstand ikke til følge.

Herefter bestemmes:

Klagen tages ikke til følge.

Indklagede skal ikke betale sagsomkostninger til klageren.

Klagegebyret tilbagebetales ikke.

A. F. Wehner

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig