

Klagenævnet for Udbud

(Carsten Haubek, Jens Fejø, Helle Bøjen Larsen)

J.nr.: 2005-0002747

14. juli 2005

K E N D E L S E

Sammenslutningen Nabofronten mod Biogasanlæg
ved Lis Jørgensen, Vestermarievej 48, 3720 Aakirkeby

mod

Østkraft Produktion A/S

Den 12. juni 2005 indgav klageren, Sammenslutningen Nabofronten mod Biogasanlæg ved Lis Jørgensen«, klage til Klagenævnet for Udbud over indklagede, Østkraft Produktion A/S. Klageren fremsatte ved klagens indgivelse den 12. juni 2005 anmodning om, at Klagenævnet i medfør af lov om Klagenævnet for Udbud § 6, stk. 2, skulle beslutte, at klagen skal have opsættende virkning. Klagen har været skriftligt behandlet.

Klageren har nedlagt følgende påstande:

Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at Østkraft Produktion A/S har handlet i strid med Forsyningsvirksomhedsdirektivet ved den 20. september 2004 at indgå 2 kontrakter med Bioscan A/S dels om levering at et biogasanlæg, dels om levering at et Biorek-separationsanlæg, uden forinden at have gennemført EU-udbud, uagtet der efter Forsyningsvirksomhedsdirektivet skulle have været gennemført EU-udbud af de to kontrakter i overensstemmelse med dette direktiv, og således at udbud skulle have været gennemført som et samlet udbud vedrørende begge kontrakter.

Påstand 2 (subsidiær i forhold til påstand 1)

Klagenævnet skal konstatere, at Østkraft Produktion A/S har handlet i strid med Indkøbsdirektivet ved den 20. september 2004 at indgå kontrakt med Bioscan A/S om levering at et Biorek-separationsanlæg, uden forinden at

have gennemført EU udbud, uagtet der efter Indkøbsdirektivet skulle have været gennemført EU-udbud vedrørende kontrakten.

Påstand 3

Klagenævnet skal annullere Østkraft Produktion A/S' beslutning om at indgå kontrakt med Bioscan A/S om levering af et biogasanlæg og kontrakt med Bioscan A/S om levering af et Biorek- separationsanlæg.

Påstand 4 (subsidiær i forhold til påstand 3)

Klagenævnet skal annullere Østkraft Produktion A/S' beslutning om at indgå kontrakt med Bioscan A/S om levering af et Biorek- separationsanlæg.

I Klageskriftet af 12. juni 2005, der for klageren er udarbejdet af MAJ Miljøretsfirma ved Marianne Jacobi hedder det under overskriften »Klageberettigelse«:

»Det er min opfattelse af medlemmerne at Nabofronten mod Biogasanlæg er klageberettigede, da de har retlig interesse i sagen.

Medlemmerne af Nabofronten mod Biogasanlæg bliver meget alvorligt belastet af biogasanlægget, såfremt det opføres. De nærmeste ejendomme vil blive usælgelige og de øvrige falde stærkt i værdi. Alle ejendommene vil være ofre for visuelle gener, lugtgener, forringelse af natur og miljø, samt øvrige gener fra et stort forurenende anlæg.

Den retlige interesse knytter sig desuden til Nabofrontens medlemmer som skatteborgere. Der er tale om et anlæg, som bygges for skatteborgernes penge. Udgiften til anlægget på ca. 75 millioner, betales af Regionskommunen som ejer af Østkraft Produktion A/S.

Formålet med udbudsreglerne er at sikre konkurrence, således at midler, der stammer fra borgerne og administreres af myndighederne, anvendes så økonomisk forsvarligt som muligt. Uden udbud mangler den konkurrencesituation der kan medføre et tilbud som er bedre – mindre forurenende og miljøbelastende – og/eller et udbud som er billigere. Det er hele tanken bag udbudsreglerne.

Hertil kommer at der i afgørelser fra Klagenævnet for Udbud om omfanget af retlig interesse, ses udtalelser om, at almindelige borgers interesser er varetaget gennem de mange institutioner, der er klageberettigede i medfør af bilaget til bekendtgørelsen om Klagenævnet for Udbud. Nabofronten mod Biogasanlæg har indbragt en sag for Statsamtmanden for Købehavn som tilsynsmyndighed overfor Regionskommunen med klage over tilsidesættelsen af udbudsreglerne, samt anmodet

statsamtmanden om at benytte sin adgang til at indbringe sagen for Klagenævnet for Udbud, idet denne er klageberettiget, jf. bilaget til bekendtgørelsen. Statsamtmanden har imidlertid afvist sagen med den begrundelse, at Aftalen med Bioscan ikke er indgået af Regionskommunen, men af det private aktieselskab Østkraft Produktion A/S, der ikke er omfattet af tilsynet.

Det ses ikke at nogen af de øvrige anførte institutioner, der er tillagt klageadgang har mulighed for at gå ind i denne sag. Statsamtmanden har henvist til at Energitilsynet muligvis kan tage stilling til om prisen i de to indgåede kontrakter er rimelig. Men da bekendtgørelsen ikke giver Energitilsynet klageadgang, har Nabofronten mod Biogasanlæg ikke mulighed for en prøvelse af sagen gennem Energitilsynets medvirken.«

Ved skrivelse af 20. juni 2005 har Klagenævnet anmodet klageren om at fremsende vedtægter for klageren, fortegnelse over foreningens medlemmer, regnskab for foreningen og andre dokumenter, som kan være af betydning for klagenævnets stillingtagen til, om foreningen er klageberettiget.

Ved skrivelse af 23. juni 2005 har MAJ Miljøretsfirma ved Marianne Jacobi bl.a. anført følgende:

»Jeg har modtaget Klagenævnets brev af 20. juni 2005.

Jeg skal oplyse, at Nobofronten mod Biogasanlæg ikke er en forening med vedtægter og regnskaber, men en sammenslutning af borgere der bor inden for en afstand af ca. 500 meter fra det planlagte biogasanlæg.

Jeg vedlægger en liste over deltagerne i sammenslutningen.«

Deltagerne i sammenslutningen er følgende:

Ulrich Jørgensen, Vestermarievej 86, 3720 Åkirkeby

Lis Jørgensen, Vestermarievej 86, 3720 Åkirkeby

Ritva Larsen, Vestermarievej 87, 3720 Åkirkeby

Steen Noer, Vestermarievej 91, 3720 Åkirkeby

Berit Noer, Vestermarievej 91, 3720 Åkirkeby

Jytte Frederiksen, Rønnevej 33, 3720 Åkirkeby

Vilmer Frederiksen, Rønnevej 33, 3720 Åkirkeby

Martin Andersen, Rønnevej 37, 3720 Åkirkeby

Dorte Andersen, Rønnevej 37, 3720 Åkirkeby

Gerner Bräuner, Rønnevej 42, 3720 Åkirkeby

Tina Bräuner, Rønnevej 42, 3720 Åkirkeby
Finni Green, Kærgårdsvej 2, 3720 Åkirkeby
Elina Rasmussen, Kærgårdsvej 2, 3720 Åkirkeby
Mogens Andersen, Rønnevej 46, 3720 Åkirkeby.

Klagenævnet udtaler:

Efter lov nr. 415 af 31. maj 2000 om Klagenævnet for Udbud § 4, stk. 1, nr. 1, er enhver, der har en retlig interesse i at kunne indgive klage, berettiget til at klage til Klagenævnet for Udbud.

Da »Sammenslutningen Nabofronten mod Biogasanlæg« efter det, der er oplyst for Klagenævnet, ikke er en forening eller en anden form for juridisk person, kan »Sammenslutningen Nabofronten mod Biogasanlæg« ikke optræde som klager. Klagen fra »Sammenslutningen Nabofronten mod Biogasanlæg« afvises derfor.

Efter det, der er oplyst for Klagenævnet, er ingen af de 14 personer, der deltager i »Sammenslutningen Nabofronten mod Biogasanlæg«, erhvervsdrivende med hensyn til biogasanlæg, Biorek-separationsanlæg eller lignende produkter, og ingen af de 14 personer vil derfor afgive tilbud som under et eventuelt EU-udbud vedrørende levering af et biogasanlæg til Østkraft Produktion A/S eller under et eventuelt EU-udbud vedrørende levering af et Biorek-separationsanlæg til Østkraft Produktion A/S. Den interesse, som de 14 personer har i de spørgsmål, der er omhandlet i påstand 1 – 4, er derfor ikke omfattet af lovens § 4, stk. 1, nr. 1, om retlig interesse. Klagen fra de 14 personer afvises derfor.

Herefter bestemmes:

Klagen afvises.

Klagegebyret tilbagebetales.

Carsten Haubek

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig