



DOKNR-2-2647  
Ref.: US/us  
E-mail: us@frinet.dk

15. februar 2019

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen  
Carl Jacobsensvej 35  
2500 Valby

Sendt pr. e-mail til: ok@kfst.dk

## FRI's hørings svar vedrørende evaluering af Udbudsloven.

Hermed følger FRI's hørings svar i forhold til den påtænkte evaluering af Udbudsloven.

Udover det overordnede formål om at sikre konkurrencen, var formålet med Udbudsloven at opnå større klarhed, forenkling og fleksibilitet i udbudsreglerne. Herudover skulle loven medvirke til at sænke transaktionsomkostninger hos såvel ordregivere som leverandører. Sidstnævnte blev håndteret ved at indskrive proportionalitet som et parameter, der skulle indgå i overvejelserne ved tilrettelæggelse af tilbud.

FRI finder, at man med fordel kan indskrive hensigten om at mindske transaktionsomkostninger direkte i lovteksten, da proportionalitet ikke er tilstrækkeligt dækkende/forståeligt for dem, der læser loven uden forudsætninger for lovens oprindeligt formulerede formål.

FRI's holdning er, at Udbudsloven har været med til at gøre udbudsreglerne klarere bla. ved at omskrive direktivteksten, så loven er blevet mere læsevenlig. Herudover har det været hensigtsmæssigt at inkorporere praksis fra Klagenevnet for udbud i lovteksten. I FRI's optik er det vigtigere at skrive klart end at holde antallet af paragraffer nede.

### Indkøb under tærskelværdierne

FRI kan konstatere, at ophævelsen af annonceringspligten for offentlige kontrakter under tærskelværdien er en forenkling, som har sænket transaktionsomkostningerne ved indkøb af mindre rådgiveropgaver. Desværre oplever vi ofte, at offentlige indkøbere ved indkøb af rådgiverydelser under 500.000 kr. benytter "tungere" regler end foreskrevet i Udbudslovens kap. V. Det er tankevækkende og bør give anledning til at overveje at udvide reglerne for indkøb efter kapitel V til at omfatte indkøb under 500.000 kr.

#### Besøgsadresse:

Industriens Hus  
Rådhuspladsen  
København V  
T: +45 35 25 37 37  
F: +45 35 25 37 38  
E: fri@frinet.dk  
W: www.frinet.dk

#### Postadresse:

Vesterbrogade 1E, 2. sal  
Postboks 367  
DK-1504 København V

### **ESPD (European Single Procurement Document)**

Kravet om udfyldelse af ESPD har -uanset de gode intentioner - vist sig at øge transaktionsomkostningerne i stedet for det modsatte. ESPD'en administreres af forskellige udbudsportaler og da der ikke er noget krav om ensartethed, er dokumentet disponeret forskelligt i de forskellige portaler. Dette giver vanskeligheder med at genbruge oplysninger samt - overføre elektronisk. Den manglende ensartethed i systematikken giver anledning til unødige transaktionsomkostninger.

FRI vil henstille til, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen påtager sig opgaven at tilsikre ensartethed samt mulighed for genbrug af data m.m., så hensigten med at lette virksomhedernes arbejdsbyrde i forbindelse med tilbud opnås.

FRI har kunne konstatere, at nogle ordregivere kræver dokumentation for opfyldelse af oplysninger i ESPD'et allerede i forbindelse med anmodninger om prækvalifikation. Denne praksis sker muligvis under henvisning til Udbudslovens §151, stk. 2, hvorefter, at ordregiver har ret til på ethvert tidspunkt i udbudsproceduren at kræve, at ansøgeren eller tilbudsgiveren fremlægger dokumentation for overholdelse af udelukkelsesgrunde og egnethedskrav. Imidlertid forekommer denne praksis umiddelbart uforenelig med intentionen bag indførelsen af ESPD'et, hvorefter at dokumentationen af oplysningerne i ESPD'et først skulle finde sted efter tildeling. Med henblik på at begrænse transaktionsomkostningerne bør det overvejes at præcisere bestemmelsen.

Herudover bør ordregivers pligt til at indhente dokumentation for oplysningerne i ESPD'et før indgåelse af en kontrakt på baggrund af et miniudbud under en rammeaftale fjernes eller indskrænkes mest muligt.

### **Udbud med forhandling**

Fleksibiliteten ved indførelse af fx udbud med forhandling har – på godt og ondt - fået stor udbredelse netop ved indkøb af rådgiverydelser. Det er godt, at der er mulighed for at forhandle om kvaliteten af ydelserne. Omvendt er denne udbudsform meget transaktionsomkostningstungt, hvis ikke forhandlingen håndteres hensigtsmæssigt.

For at undgå unødige transaktionsomkostninger bør reglerne om udbud med forhandling (Udbudslovens §§61-66) præciseres yderligere, således at mulighederne for at begrænse antallet af tilbudsgivere, der deltager i forhandlingen, kan indskrænkes. Det vil begrænse transaktionsomkostningerne betydelig, hvis ordregiver ikke behøver at invitere alle fx fem tilbudsgivere til forhandling. Det vil give mulighed for, at ordregiver kan beslutte, at kun tre tilbudsgivere går videre til forhandlingsrunden efter det indledende tilbud, hvilket ikke er en mulighed i henhold til bemærkningerne til loven i deres nuværende form, uanset at dette næppe var hensigten.

### Frivillige udelukkelsesgrunde.

FRI har endnu ikke oplevet, at de frivillige udelukkelsesgrunde er blevet taget i anvendelse, men bestemmelsen lægger op til en lidt for tilfældig administration, da der er meget få retningslinjer til bestemmelserne. Så udfra en retssikkerhedsmæssig betragtning bør der udstykkes nogle klarere retningslinjer for bestemmelserne om udelukkelsesgrunde. I den forbindelse bør den individuelle praksis, der lægges op til når det gælder selfcleaning også revurderes. Umiddelbart kan det forekomme hensigtsmæssigt at etablere et centralt organ, som vurderer om betingelserne er opfyldt.

### SMV'er

Det er FRI's indtryk, at Udbudsloven ikke har øget SMV'ernes deltagelse i udbud, hvilket muligvis skyldes bestemmelsen i § 144 stk. 5, hvor der er indføjret opfordring til at kræve solidarisk ansvar, hvilket forekommer at være en kontraktsbestemmelse, der ikke har udbudsretlig relevans.

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens bør undersøge SMV'ernes deltagelse i de offentlige udbudsprocesser samt hvad der eventuelt afholder dem fra deltagelse.

### Referencer

Udbudslovens krav i §155 om, at referencer til dokumentation af teknisk formåen maksimalt må være 3 år for tjenesteydelser er et problem særligt for SMV'erne. Det vil derfor være hensigtsmæssigt at få afklaret, om det er muligt at fravige direktivet på dette område, så grænsen kunne følge de 5 år for entrepriser.

### 2-kuverts-system

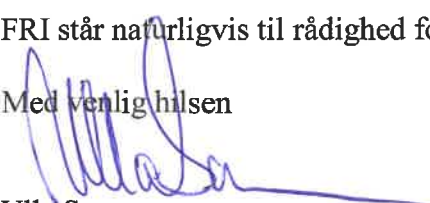
FRI går ind for yderligere udbredelse af to kuvert-systemet i forbindelse med tilbudsevaluering, da dette sikrer og giver tillid til, at der kommer den annoncerede vægt på kvalitet i ordregivernes evaluering af de tilbudte løsninger. FRI foreslår derfor at anvendelse af 2 kuverts-systemet udvides til en forpligtelse også i langt mindre sager. Det er netop i rådgivningsydelser, at kvaliteteten har værdi og dermed skal sikres.

### Det videre forløb

FRI anbefaler, at de relevante parter bliver inddraget i den påtænkte evalueringen af Udbudsloven og ser derfor frem til at deltage i de kommende drøftelser af Udbudsloven.

FRI står naturligvis til rådighed for uddybning af ovennævnte.

Med venlig hilsen

  
Ulla Sassarsson  
Vicedirektør, advokat

