

TEKNIQ ARBEJDSGIVERNE



Vejbelysningsdagen

Den juridiske del af driftskontrakten

22. September 2021
Advokat Stig Høding
7741 1572

TEKNIQ ARBEJDSGIVERNE

Vejbelysningsdagen

Den juridiske del af driftskontrakten

- "Hvordan sikrer man sig, at man får udbudt juridisk korrekt? og
- "at man får det, som man beder om?"



Udbuddet - Udbudsloven

Tjenesteydelser -> kan have værdier lavere tærskelværdier

Men

Erfaringsmæssigt bliver det ofte EU-udbud -> UDBUDSLOVENS REGLER

Synsvinklen på dette indlæg



TEKNIQ ARBEJDSGIVERNE

Før udbuddet

- * Indledende markedsundersøgelser før udbuddet

Udbuddet

- * Udbudsformer
- * Udbud med forhandling
- * Prækvalifikation
- * Tildelingskriterier (Pris eller Pris/kvalitet)
- * Evalueringen / tildelingen

Kontrakten

- * Valget mellem flere grundlag (ABT18, AB18, AB Forenklet, og ABService 2003)
- * Beskrivelse af opgaven(/-erne) ydelsen(/-erne), der skal leveres
- * Er der projektering i den udbudte opgave – skriv hvad den går ud på
- * Er ordregiver klar til at anvende de nye alm. betingelser
- * Driftsopgaven



FØR UDBUDET

Indledende markedsundersøgelser **før** udbuddet

Hvorfor ? Problematisk ?

”§ 39. En ordregiver kan, inden der iværksættes en udbudsprocedure, gennemføre markedsundersøgelser med henblik på at udforme udbuddet og informere økonomiske aktører om ordregiverens udbudsplaner og krav i forbindelse med udbuddet.”

..

” Rådgivningen kan anvendes i planlægningen og gennemførelsen af udbuddet, forudsat at dette ikke medfører en overtrædelse af principperne i § 2.”



FØR UDBUDET

Indledende markedsundersøgelser **før** udbuddet

Hvorfor?

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens vejledning "Dialog før og under udbudsprocessen" fra feb. 2018:

"Effektiv konkurrence"

"Giver ordregiver" indsigt i markedet

"Tilrettelæggelse af dialogen "under hensyntagen til den konkrete opgave"



FØR UDBUDET

Indledende markedsundersøgelser **før** udbuddet

Hvad kan markedsundersøgelsen omhandle (hvad vil man have afklaret med markedet i denne dialog):

- Præsentation af opgaven
- Beskrivelse af ydelserne
- Forventet størrelse
- Klarlæggelse af løsningsmuligheder (metoder, ønskede specifikationer, økonomi)
- Hvornår det forventes udbudt / gennemført – tiden (2,4 år forlængelse?)
- Den efterfølgende udbudsform
- Tildelingskriterier



FØR UDBUDET

Indledende markedsundersøgelser **før** udbuddet

Problematisk ?

” ... forudsat at dette ikke medfører en overtrædelse af principperne i § 2.”

”... konkurrencen fordrejes af den pågældende økonomiske aktørs deltagelse i udbuddet”

Bestemmelsen i loven giver løsningsmuligheder :

” Ordregiveren skal som minimum”

- Udveksling og videregivelse af ” relevante oplysninger”,
- ”fastsætte tidsfristerne for modtagelse af ansøgninger og tilbud, så de udligner den tidsmæssige fordel”



Udbuddet

Udbudsformer:

- Offentligt udbud
- Begrænset udbud (med / uden prækvalifikation)
- Udbud med forhandling
- Udbud med forhandling uden forudgående offentliggørelse af en udbudsbekendtgørelse

Hvad er den bedste form for udbuddet

Begrænset udbud med forhandling er det vi oftest har set

Begrænset udbud med prækvalifikation vender jeg lige tilbage til



Udbuddet

Begrænset udbud med forhandling

”§ 61. En ordregiver kan anvende udbud med forhandling i følgende tilfælde:

1) Ved bygge- og anlægsarbejder, varer eller tjenesteydelser, der opfylder et eller flere af følgende kriterier:

- a) Ordregiverens behov kan ikke imødekommes uden tilpasning af allerede tilgængelige løsninger,”
- ”b)
- ”c).....” , eller
- ”d).....”

”2) Når der i forbindelse med et offentligt eller begrænset udbud kun afgives ikke-forskriftsmæssige eller uacceptable tilbud, jf. stk. 2 og 3.”



Udbuddet

Begrænset udbud med forhandling

Overvejelser (for ordregiver – dialog om):

- Egner udbuddet sig til forhandling og hvad vil man med forhandlingen
- Viden om / fra markedet (afdækket i forbindelse med en evt. markedsundersøgelse)
- Angivelse af hvad der skal forhandles (alt eller kun dele af udbuddet)
- Identifikation af risici og usikkerheder i projektet / i udbudsbetingelserne
- Tilrettelæggelsen af processen til fælles gode og værdi for begge parter
- Er forhandlingsforløbet beskrevet og følges det
- Beskrivelse af om første prisen er gældende
- Mulighed for at man kan vælges fra undervejs i processen



Udbuddet

Prækvalifikation

Overvejelser (for ordregiver):

- Beskriver opgavens indhold så detaljeret, at ansøger kan vurdere, om han skal ansøge
- Klart beskriver, hvad ansøger forventes at levere i ansøgningen og i hvilken rækkefølge
- Kun stiller krav om oplysninger og dokumentation, som planlægges anvendt i prækvalifikationsprocessen
- Klart beskriver, hvad referencerne skal demonstrere

Ansøgers overvejelser:

Udfylder ESPD'en og følger anvisningerne

Såfremt der er uklarheder – stiller spørgsmål til ordregiver



Udbuddet

Tildelingskriterier

- Pris
- Omkostninger eller
- Bedste forhold mellem pris og kvalitet (med angivelse af underkriterier).

Det vigtige for ordregiver i tildelingen og angivelse af kriterier er:

- Hvad der er vigtigt i projektet, og
- vælger på den baggrund, hvilke underkriterier der skal være, og hvorledes disse vægtes.

Giver fordele for både de bydende og ordregiver:

- De bydende får et grundlag til at målrette og optimere deres tilbud efter.
- Ordregiver får et værktøj til at bedømme og udvælge tilbud efter



Udbuddet

Evalueringen / tildelingen (valg af model – matematisk eller sproglig)

Vigtigt i tildelingsmodellen er:

- Tildelingskriterierne (og deres indbyrdes vigtighed) afspejles i vægtningen/modellen
- *”En ordregiver skal i udbudsmaterialet fastlægge og beskrive indholdet af alle dele af evalueringsmodellen”*

Når der er tale om pris/kvalitet skal det beskrives i modellen

- hvorledes prisen og de kvalitative underkriterier bedømmes og
- hvordan karakterer gives, samt
- hvorledes disse karakterer lægges sammen til en samlet score for tilbuddene, så disse kan rangeres



Kontrakten

- Vedlægges i udbudsmaterialet
- Driftsopgaven – hvad går den ud på / eller er det en serviceopgave
- Specifikation af ydelsen - hvad er det for en ydelse, der skal leveres – kompleks
- Hvad er det for et ansvar, der ligger i opgaven
- Pris og tid
- Mangler / garantiforpligtelser



Kontrakten

Valget mellem flere grundlag (ABT18, AB18, AB Forenklet, ABSERVICE 2003)

Driftskontrakt / serviceopgaver / renovering / nyanlæg

ABSERVICE 2003 Almindelige Betingelser for levering af Serviceydelser – den ser vi ikke

ABT18 - det vil nok være "voldsomt" at anvende

AB18 - anvendes, men tænkes typisk anvendt i forbindelse med meget komplekse opgaver, der kræver stor styring

AB Forenklet kunne være et fornuftigt valg ("en kunde – en leverandør")



TEKNIQ ARBEJDSGIVERNE