

Steen Andersen
Sneppevej 6
3390 Hundested

2. Frederiksborg Amtskommune

Dato: 21. september 2001
Kontor: 2. kommunekontor
J. nr.: 2001/1115/020-3
Sagsbeh.: IKM
Fil-navn: afv/udbud-Fred.Amt

1. Ved brev af 2. februar 2001 anmodede De Indenrigsministeriet om at tage stilling til, om Frederiksborg Amtskommunes har tilsidesat lovgivningen i forbindelse med amtskommunens udbud af henholdsvis kantinefunktionerne på Amtsgården og køkken-, kantine- og kioskfunktionerne på sygehusområdet. De henviste i den forbindelse til, at det fremgår af Frederiksborg Amtskommunes udbudspolitik, at amtskommunens institutioner i forbindelse med udbud som hovedregel selv må afgive tilbud på linie med private virksomheders tilbud. Dette var imidlertid ikke sket i ovennævnte to tilfælde. De ønsker således Indenrigsministeriets vurdering af, om amtskommunen tilsidesatte lovgivningen, da den undlod selv at byde på den udbudte opgave.

Ved brev af 16. februar 2001 meddelte Indenrigsministeriet Dem, at ministeriet ved brev af samme dato havde anmodet Frederiksborg Amtskommune om en udtalelse om sagen.

Frederiksborg Amtskommune fremsendte ved brev af 6. august 2001 en udtalelse af 1. marts 2001 til Indenrigsministeriet. I udtalelsen er bl.a. anført følgende:

”Indledningsvist skal bemærkes, at det af amtets udbudspolitik, som blev vedtaget den 8. oktober 1998, fremgår at ”Alle institutioner må – som helt overvejende hovedregel og uanset udbudsformen – selv afgive tilbud. Det er dog alene amtet, der træffer beslutning herom.”

Det vil sige, at der i forbindelse med de konkrete udbud skal tages stilling til mulighed for at afgive eget bud eller ikke. ...

Vedr. udbud af køkken-, kantine- og kioskfunktioner er der ikke eksplicit truffet beslutning om eget bud tillades eller ej.

Årsagen til at der ikke kan afgives eget bud i dette tilfælde, er, at den opgave som sendes i udbud indeholder elementer, som ikke vurderes at kunne drives i amtsligt regi – nemlig minimarkeder og restauranter på sygehuse. Udbudet omfatter således en udvidet opgaveløsning i forhold til de aktiviteter som amtet i dag forestår på køkken-, kantine- og kioskområdet.

Det er besluttet at tilbud skal omfatte alle de udbudte opgaver i henhold til det udarbejdede udbudsmateriale. Hvis det var konditionsmæssigt at afgive tilbud på dele af de udbudte opgaver, så kunne der være afgivet eget

bud på de opgaver som amtet varetager i dag. Amtsrådet besluttede, at der kun kan afgives eget bud på de opgaver, som omfatter alle opgaver, da dette vurderes at ville give de mest fordelagtige tilbud samlet set.

Det er således udbudets indhold og karakter, som gør, at der ikke kan afgives eget bud, og ikke en beslutning om, at der ikke må afgives eget bud.

Vedr. udbud af amtsgårdens kantine, så har der fra den nuværende kantine ikke været ønske om at afgive eget bud. Heller ikke i dette udbud er der således af Amtet truffet beslutning om, at der ikke må afgives eget bud.”

I pjecen ”Udbud i Frederiksborg Amt” fra 1999 anfører amtskommunen endvidere følgende om den praksis, der anlægges med hensyn til kontrolbud (side 8):

”Alle institutioner må – som helt overvejende hovedregel og uanset udbudsformen – selv afgive tilbud. Det er dog alene amtet, der træffer beslutning herom. Udbudsforretningen skal tilrettelægges således, at den ikke indebærer en konkurrenceforvridende fortrinsstilling for eventuelt eget bud.

Udarbejdelse af kontrolberegning er amtets ansvar.”

2. Det tilsyn, som Indenrigsministeriet udøver over for Frederiksborg Amtskommune, er et retligt tilsyn. Tilsynet omfatter kun spørgsmål om, hvorvidt der er sket en tilsidesættelse af lovgivningen, herunder offentligretlige grundsætninger, jf. §§ 47, stk. 1, og 61 i lov om kommunernes styrelse (lovbekendtgørelse nr. 629 af 29. juni 2001).

En amtskommune, der vælger at udbyde en opgave i offentligt udbud, har ikke efter lovgivningen pligt til selv at afgive tilbud på den udbudte opgave. Der henvises Preben Klit Jacobsen, Offentlige Indkøb I, 2001, side 248, og Kommunernes Landsforenings Vejledning om udbud og udlicitering af driftsopgaver, 2000, siderne 36, 46, 64 og 78. Om det tilsvarende spørgsmål vedrørende statslige myndigheders udbud henvises endvidere til cirkulære nr. 42 af 10. april 1994 om udbud og udlicitering af statslige drifts- og anlægsopgaver §§ 4 og 5.

Efter Indenrigsministeriets opfattelse er en amtskommune endvidere ikke retligt forpligtet til at foretage kontroludbud, alene fordi amtskommunen i sin udbudspolitik tilkendegiver, at amtskommunens institutioner som hovedregel selv må afgive tilbud på linie med private virksomheders tilbud.

En amtskommune er dog altid forpligtet til at overholde de offentligretlige grundsætninger om saglighed i forvaltningen, herunder den generelle forvaltningsretlige lighedsgrundsætning. En fravigelse fra en generel praksis, hvorefter kommunens institutioner selv skal byde på opgaven, må derfor ikke varetage usaglige formål.

Efter en gennemgang af Deres klage med bilag og på baggrund af Frederiksborg Amtskommunes udtalelse af 1. marts 2001 finder Indenrigsministeriet ikke grundlag for at antage, at Frederiksborg Amtskommune i forbindelse med udbuddet af henholdsvis kantinefunktionerne på Amtsgården og køkken-, kantine- og kioskfunktionerne på sygehusområdet har lagt vægt på usaglige formål i relation til amtskommunens institutioners mulighed for at afgive kontrolbud.

For så vidt angår udbuddet af amtsgårdens kantine har Indenrigsministeriet lagt vægt på, at det ikke kan anses for usagligt at imødekomme et ønske fra den hidtidige kantine om ikke at afgive bud.

For så vidt angår amtsrådets udbud af køkken-, kantine- og kioskfunktioner har Indenrigsministeriet lagt vægt på, at en amtskommune ikke efter lovgivningen har pligt til at opdele en opgave, der ønskes udliciteret, i flest mulige forskellige udbud. I den foreliggende sag besluttede Frederiksborg Amtsråd, at de omhandlede funktioner skulle udbydes samlet. De i sagen foreliggende oplysninger giver ikke Indenrigsministeriet grundlag for at antage, at denne beslutning var begrundet i usaglige hensyn. Da dele af de omhandlede opgaver efter de almindelige regler om kommuners opgavevaretagelse (kommunalfuldmagtsreglerne) endvidere ikke kunne varetages af amtskommunen selv, men måtte bortforpagtes på markedsmæssige vilkår, havde Frederiksborg Amtskommune derfor ikke mulighed for selv at afgive bud.

Indenrigsministeriet foretager sig herefter ikke videre i sagen.

Kopi af Frederiksborg Amtskommunes udtalelse af 1. marts 2001 vedlægges til orientering.

Kopi af dette brev er sendt til Frederiksborg Amtskommune.

Med venlig hilsen

Niels Fenger

2. Not

+ Hvilket herved meddeles.

Der henvises til j. nr. 2-16-0-59-99.