

## NOTAT

### Om Indsamling på tværs' eventuelle markedsprøvning af affaldsindsamling

#### 1. Indledning og baggrund

Indsamling på tværs I/S ("Indsamling på tværs") er et § 60-selskab, der er ejet af Albertslund Kommune, Vallensbæk Kommune, Furesø Kommune, Ballerup Kommune og Ishøj Kommune. Indsamling på tværs blev etableret i 2019 og erhvervede samme år Ressourceindsamling A/S. Ressourceindsamling A/S udfører i dag affaldsindsamling for de fem medlemskommuner i henhold til kontrakt mellem Vestforbrænding I/S og Ressourceindsamling A/S.

Indsamling på tværs overvejer at gennemføre et udbud eller markedsprøvning for at sikre sig en markedskonform pris.

Indsamling på tværs har på denne baggrund bedt DLA Piper om at redegøre for fordele og ulemper ved at gennemføre henholdsvis udbud eller en markedsafprøvning.

#### 2. Udbud

##### 2.1 Udbudspligt

Indsamling på tværs er i kraft af sin status som § 60-selskab omfattet af udbudsreglerne. Indkøb, som foretages af medlemskommunerne hver især, eller samlet via Indsamling på tværs, skal således udbydes i overensstemmelse med reglerne i udbudsloven, hvis indkøbet overstiger tærskelværdien for EU-udbud, jf. udbudslovens § 6, stk. 1. Tærskelværdien for tjenesteydelser er 1.595.391 kr. (2020/2021).

Alle indkøb, der overstiger tærskelværdien, skal som udgangspunkt udbydes via EU-udbud. Dette gælder dog ikke, når Indsamling på tværs indgår kontrakt med Ressourceindsamling A/S. Indsamling på tværs kan som følge af sit ejerskab tildele kontrakter til Ressourceindsamling A/S uden at gennemføre et

9. november 2020

J.nr. 349620-GGI

Mikala Berg Dueholm

Advokat

**DLA Piper Denmark**  
**Advokatpartnerselskab** (CVR-nummer 35 20 93 52) er en del af det globale advokatfirma DLA Piper, der opererer via flere særskilte juridiske enheder. Vores kontorer i Danmark ligger på Rådhuspladsen 4, 1550 København V, og DOKK1, Hack Kampmanns Plads 2, Niveau 3, 8000 Aarhus C.

På [www.dlapiper.com](http://www.dlapiper.com) findes en liste over kontorer og firmaoplysninger

**Hovedtelefonnummer i Danmark:**  
+45 33 34 00 00

forudgående udbud, jf. udbudslovens § 12 om in-house. Det er en forudsætning herfor, at i) indsamling på tværs udøver kontrol over Ressourceindsamling A/S, ii) at mere end 80 % af Ressourceindsamling A/S' aktiviteter udgør opgaver for Indsamling på tværs, og iii) der ikke er nogen direkte private kapitalandele i Ressourceindsamling A/S med undtagelse af private kapitalandele, der er krævet i henhold til lovgivningen, og som ikke medfører en afgørende indflydelse på Ressourceindsamling A/S.

## 2.2 Kontrolbud

I en traditionel konstellation, hvor en ordregiver overvejer, om opgaven skal løses in house eller af en ekstern leverandør, vil ordregiveren kunne afgive kontrolbud. Kontrolbud skal afgives i overensstemmelse med Bekendtgørelse om kommuner og regioners beregning og afgivelse af kontrolbud (BEK nr. 607 af 24/06/2008), hvilket bl.a. indebærer, at det skal oplyses tydeligt i forbindelse med udbuddet, at der afgives kontrolbud. Hvis kontrolbuddet er det bedste tilbud, kan udbuddet i overensstemmelse med gældende praksis for Klagenævnet for Udbud annulleres.

Da Ressourceindsamling A/S er en selvstændig juridisk enhed, er det usikkert, hvorvidt Ressourceindsamling A/S vil kunne afgive tilbud på Indsamling på tværs' udbud efter reglerne om kontrolbud. Indsamling på tværs kan imidlertid selv afgive kontrolbud, jf. ovenfor, i hvilket tilfælde prisoplysninger fra Ressourceindsamling A/S kan inddrages.

Hvis kontrolbuddet viser sig ikke at være det bedste tilbud, kan ordregiveren derimod ikke uden videre annullere udbuddet. En annulation vil i dette tilfælde kræve anden saglig grund.

## 2.3 Adgangen til annulation af udbud

I udgangspunktet er ordregivers adgang til annulation af offentliggjorte udbud vid, men annulationen skal være saglig. En annulation vil eksempelvis være saglig, hvis den skyldes fejl i udbudsmaterialet eller for ringe konkurrence om opgaven. Det kan f.eks. også være hvis ordregiver ikke har behov for den udbudte ydelse alligevel, f.eks. hvis ordregivers budgetmæssige forudsætninger eller politiske prioriteringer ændrer sig.

Det påhviler ordregiver at bevise, at en eventuel annulation er saglig. En annulation vil ikke være saglig, hvis den skyldes et ønske om en anden leverandør end vinderen af udbudsprocessen.

## 2.4 Udbud til sikring af markedskonform pris – fordele og ulemper

Ved gennemførelse af et udbud får Indsamling på tværs den mest præcise prissætning af ydelsen.

Indsamling på tværs vil dog skulle tildele den udbudte kontrakt til den vindende tilbudsgiver, medmindre Indsamling på tværs har saglige grunde til at annullere udbuddet, jf. afsnit 2.3 ovenfor. Indsamling på tværs kan således ikke gennemføre udbud alene med henblik på markedsprøvning.

I det tilfælde, at Indsamling på tværs gennemfører et udbud og efterfølgende annullerer udbuddet for at få opgaven udført af Ressourceindsamling A/S, risikerer Indsamling på tværs at blive mødt med klage for påstået overtrædelse af udbudsreglerne samt erstatningsansvar. Som ordregiver kan Indsamling på tværs blive erstatningsansvarlig over for de eksterne bydende, hvis annullationen ikke var saglig, jf. afsnit 2.3 ovenfor, herunder hvis det aldrig har været hensigten at udlicitere opgaven. Klage over påstået usaglig annullation kan behandles af Klagenævnet for Udbud.

Ved gennemførelsen af et offentligt udbud – som er den hurtigste udbudsprocedure – vil der typisk gå ca. 3 måneder fra afsendelse af udbudsbekendtgørelse til offentliggørelse til indgåelse af kontrakt. Forinden afsendelsen af udbudsbekendtgørelse til offentliggørelse skal det fulde udbudsmateriale være udarbejdet, hvilket typisk tager 1-3 måneder.

## 2.5 Markedsundersøgelse/markedsdialog til sikring af markedskonform pris – fordele og ulemper

Indsamling på tværs kan gennemføre en markedsundersøgelse, hvorved der tages kontakt til andre offentlige myndigheder, offentlige virksomheder eller offentlige instanser med henblik på at få indsigt i disses kontrakter med leverandører om levering af tilsvarende ydelser, herunder pris- og serviceniveauet. Prisniveau mv. fra øvrige ordregivere er ikke nødvendigvis direkte sammenlignelige for Indsamling på tværs.

Indsamling på tværs kan også vælge at gennemføre en mere traditionel markedsundersøgelse i form af en markedsdialog, hvor der tages kontakt til udvalgte leverandører på markedet med henblik på at opnå indsigt i pris- og serviceniveauet. Dette kan ske ved skriftlig kontakt eller ved, at Indsamling på tværs inviterer udvalgte leverandører til separate møder, hvor vilkår og priser drøftes.



En markedsundersøgelse/markedsdialog medfører i udgangspunktet ikke et lige så præcist billede af prisniveauet som et udbud, idet leverandørerne ikke herved afgiver et egentligt tilbud og ikke forpligtes af sine angivelser. Markedsundersøgelsen/markedsdialogen kan dog i visse tilfælde gennemføres som en uvildig undersøgelse, som kan give et rimelig detaljeret billede af, om priserne hos Ressourceindsamling A/S er markedskonforme.

Markedsundersøgelse/markedsdialog som værktøj til indsigt i pris- og serviceniveau kan gennemføres uden udbudsretlige risici, men kan omvendt ikke føre til kontraktindgåelse og vil medføre en mindre præcis prissætning end et egentligt udbud.

København, den 9. november 2020

Mikala Berg Dueholm