

## Bilag vedr. Ishøj Fællesantenne – evaluering af aftaler vedr. opgradering og renovering pr. 31/10-18. (FORTROLIGT)

### Byrådets handlemuligheder

Dette notat beskriver handlemuligheder i forbindelse med evalueringen af aftalerne med Kabelplus om opgradering og renovering af Ishøj Fællesantenne. Notatet skitserer konsekvenser af de enkelte beslutninger.

Kommunens advokat Horten anbefaler i deres juridiske notat, at:

1. Kabelplus gives en frist på 8 uger til at tilbyde funktionsdygtige modems hos brugerne og sikre, at modems og anlæg lever op til aftalerne i koncessionsaftale og præciseringsaftale. Opfylder Kabelplus ikke denne forpligtigelse inden for de 8 uger, vil kommunen kunne gøre væsentlig misligholdelse gældende. Ved væsentlig misligholdelse er kommunen ifølge kontrakten forpligtiget til at give Kabelplus yderligere 60 arbejdsdage til at levere. Afhængig af omstændighederne kan kommunen kræve bod for hver påbegyndt arbejdsdag, som den aftalte frist overskrides. Såfremt kabelplus ikke har leveret inden for 60 dage, kan Byrådet vælge at ophæve kontrakten med Kabelplus.

Hvis Kabelplus ikke opfylder ovenstående aftaler, vurderer advokaterne, at Ishøj Kommune har gode chancer for at vinde en eventuel retssag omkring misligholdelse af koncessionsaftalen.

Hortens erfaring fra lignende tidligere sager er, at sagsomkostninger ved en retssag kan løbe op i mere end 4 millioner kr.

I tilfælde af kontrakten ophæves, skal der findes en løsning for Ishøj Fællesantennes drift.

Andre handlemuligheder:

2. Byrådet gør væsentlig misligholdelse gældende overfor Kabelplus med øjeblikkelig virkning.

Ved væsentlig misligholdelse er kommunen ifølge kontrakten forpligtiget til at give konsortiet yderligere 60 arbejdsdage til at levere (som også beskrevet ovenfor).

Advokaterne vurderer, at de to konstaterede mangler ikke er tilstrækkelige til, at kommunen på nuværende tidspunkt kan påberåbe sig væsentlig misligholdelse, fordi der har været et længere samarbejdsforløb mellem Kabelplus og Ishøj Fællesantenne, hvor parterne gensidigt har søgt at finde en god og forsvarlig løsning. Advokaterne vurderer, at det er juridisk rigtigst at give Kabelplus en tidsfrist til at færdiggøre de aftalte arbejder.

Kabelplus må forventes at anlægge sag mod kommunen, sagsomkostninger kan løbe op i mere end 4 millioner kr. (som ovenfor) og dertil må forventes at komme en evt. erstatning til Kabelplus afhængig af sagens udfald.

I tilfælde af kontrakten ophæves, skal der findes en løsning for Ishøj Fællesantennes drift.

3. Byrådet indgår en aftale med Kabelplus om, at koncessionsaftalen ophører uden at påberåbe væsentlig misligholdelse af koncessionsaftalen.

Juridisk set har kommunens advokater tidligere udtalt, at koncessionsaftalen umiddelbart ikke kan opsiges i kontraktperioden med mindre, der er tale om væsentlig misligholdelse.

Det må forventes, at Kabelplus vil tage sig betalt for at ophæve koncessionsaftalen.

Det er vanskeligt at komme med et præcist skøn på en pris for en forligsaftale om ophør af koncessionsaftalen.

Kabelplus har i den første del af koncessionsaftalens løbetid foretaget en del investeringer for at kunne leve op til deadlines og til at løse driftopgaverne i den indgåede aftale. Det drejer sig om tekniske investeringer i anlægget, vedligeholdelse, opgradering af anlægget til docsis 3.1, etablering af butik og ansættelse af personale til at varetage den daglige drift. Dertil kommer de løbende udgifter til tv-rettigheder, fee til Ishøj Kommune, personaleudgifter etc. Disse investeringer forventer Kabelplus at skulle have tilbagebetalt i den resterende del af aftaleperioden. Derfor vil et skøn over ”værdien” af en forligsaftale både skulle dække tilbagebetaling af investeringer og forventet indtjening i restperioden.

Et forsigtigt skøn over Kabelplus mistede indtægter vil være i størrelsesordenen 4-6 mio. kr.

Skønnet er foretaget med baggrund i ovenstående forventede udgifter og et gennemsnitsvurdering af indtægter / og ligeledes skønnet efter en tommelfingerreglen for indtægter i tv-og internetmarkedet, som kommunens tekniske rådgiver har oplyst.

Derudover må der forventes at komme et krav fra Kabelplus på goodwill og image. Da Kabelplus i efteråret 2017 fremsendte krav mod kommunen, udgjorde det samlet 12 mio. kr., heraf udgjorde posten image og goodwill 4,9 mio. kr.

Derudover skal der tages højde for procesomkostninger, dvs. omkostninger til advokatbistand til indgåelse af forligsaftale, som kan skønnes til ca. 0,5 mio. kr., og omkostninger til gennemførelse af nyt udbud og implementering heraf, hvilket kan skønnes til 1-2 mio. kr. (til orientering udgør kravet mod Netplan 1,57 mio. kr., hvilket er en opgørelse af de samlede udgifter til Netplan's bistand).

I en evt. forligsaftale om ophør af koncessionsaftale bør det fremgå, om og hvordan Kabelplus bistår med drift af Ishøj Fællesantenne, indtil der findes en anden koncessionshaver.