



NØRGAARD PIENING
advokater

Supplerende klageskrift af 21. december 2020

København 21. december 2020
J.nr.: 20109.

1

Klagenævnet for Udbuds j.nr. 20/14359
Klagenævnet for Udbud
Nævnenes Hus
Toldboden 2
8800 Viborg

Ishøj Ny Antenneforening
CVR-nr: 41497394
Vejlegården 16, st. th.
2635 Ishøj
(v/advokat Michael Lund Nørgaard)

Ishøj Kommune
CVR-nr.: 11931316
Ishøj Storetorv 20
2635 Ishøj
(v/ advokat Andreas Christensen)

Indklagede har ved e-mail af 15. december 2020 angivet, at indklagede har underskrevet kontrakt med Stofa A/S, og at kontrakten skal have virkning fra 1. juni 2021, hvilket giver anledning til at supplere mit klageskrift af 14. december 2020 med følgende påstand om ”uden virkning”.

Påstand 5:

Klagenævnet for Udbud skal i henhold til lov om Klagenævnet for Udbud § 17 erklære Ishøj Kommunes kontrakt med Stofa A/S om overdragelse af Ishøj Fællesantenne til Sofa A/S for uden virkning.

Supplerende sagsfremstilling og anbringende

Indklagede har underskrevet kontrakt med Stofa A/S efter indklagede gennemførelse af en salgsproces, som er nærmere beskrevet i klageskriftet. Salgsprocessen indebar bl.a. en offentlig kontrakt, der skulle have været udbudt efter udbudslovens afsnit II, jf. udbudslovens § 26, stk. 3. Der blev ikke offentliggjort en udbudsbekendtgørelse i Den Europæiske Unions Tidende vedrørende udbuddet. Der blev heller ikke afholdt ”stand still periode” forud for underskrivelsen af kontrakten. Kontrakten skal først have virkning fra 1. juni 2021, hvor overdragelsen finder sted.

I henhold til lov om Klagenævnet for Udbud § 17, stk. 1, nr. 1 skal Klagenævnet for Udbud erklære en kontrakt for uden virkning, hvis kontrakten er omfattet af udbudslovens afsnit II og er indgået uden forudgående offentliggørelse af en udbudsbekendtgørelse i Den Europæiske Unions Tidende. Tilsvarende skal Klagenævnet for Udbud erklære en kontrakt for uden virkning, hvis kontrakten er indgået i stand still perioden, jf. lovens § 17, stk. 1, nr. 2. En kontrakt kan opretholdes, hvis det på baggrund af en undersøgelse af alle relevante aspekter må konstateres, at væsentlige hensyn til almenhedens interesser gør det nødvendigt, at kontrakten fortsat skal have virkning. Lov om klagenævnet for udbud finder ligeledes anvendelse ved ordregivende enheders afholdelse af udbud efter koncessionsdirektivet.

Da indklagedes kontrakt var omfattet af udbudslovens afsnit II – eller subsidiært koncessionsdirektivet - og indklagede ikke indrykkede en forudgående udbudsbekendtgørelse vedrørende udbuddet, skal indklagedes kontrakt med Stofa A/S erklæres for uden virkning. Derudover indgik indklagede kontrakt uden forudgående afholdelse af en stand still periode, hvorfor kontrakten også af den årsag skal erklæres for uden virkning. Det gøres videre gældende, at der ikke er væsentlige hensyn til almenhedens interesser, som gør at kontrakten fortsat skal have virkning bl.a. fordi kontrakten først skal have virkning fra 1. juni 2021.

Klagenævnet for Udbud skal derfor i henhold til lov om Klagenævnet for Udbud § 17 erklære Ishøj Kommunes kontrakt med Stofa A/S om overdragelse af Ishøj Fællesantenne til Sofa A/S for uden virkning, idet kontrakten blev indgået inden forudgående offentliggørelse af udbudsbekendtgørelse i Den Europæiske Unions Tidende og derudover blev indgået i stand-still perioden.

Med venlig hilsen

Michael Lund Nørgaard

advokat