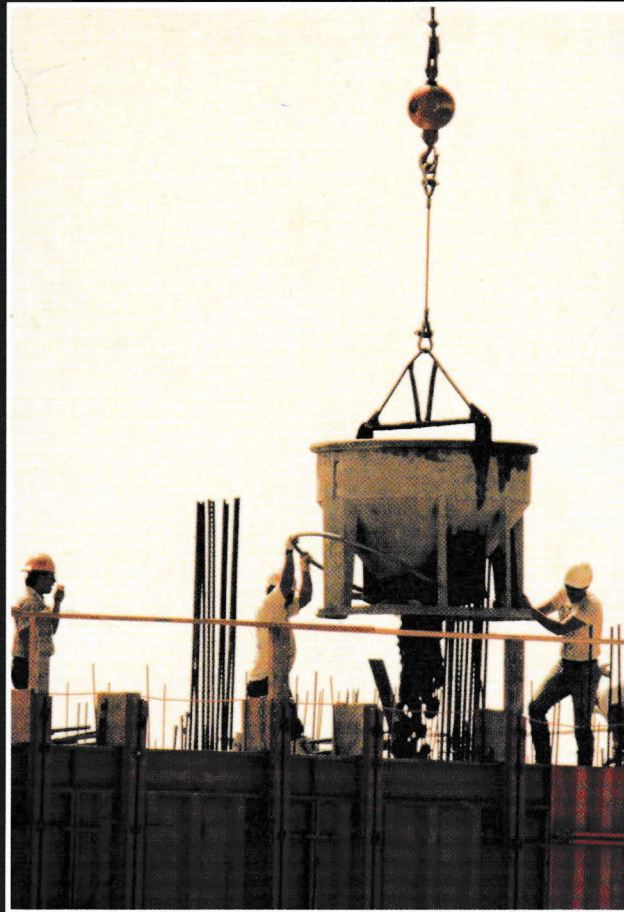


nyt
juridisk
forlag



MICHAEL
STEINICKE

TILBUDSINDHENTNING I BYGGE- OG ANLÆGSSEKTOREN

*Tilbudsindhentning
i bygge- og anlægssektoren
1. udgave*

© Ny Juridisk Forlag 2002

Alle rettigheder forbeholdes.
Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse eller
mangfoldiggørelse af denne bog eller dele heraf er
uden forlagets skriftlige samtykke ikke tilladt
ifølge gældende dansk lov om ophavsret.

Omslag: Morten Højmark
Tryk: Gentofte Tryk
Indbinding: Damm's Bogbinderi, Randers
Printed in Denmark 2002
ISBN 87-89319-81-8

Nyt Juridisk Forlag
Lyngbyvej 17
Postboks 2702
2100 København Ø
Tlf: 39 13 55 00
Fax: 39 13 55 55
e-mail: fl@djofel.dk

Homepage: www.djofel-forlag.dk

KAPITEL I	9
1. Indledning	9
2. Baggrund og regelgrundlag	9
3. Tilbudslovens tilblivelse	10
3.1. Indgåelse af bygge- og anlægsaftaler og baggrunden for tilbudsloven ..	10
3.2. Forholdet til den hidtidige regulering	11
4. Forholdet til aftaleretten	12
4.1. Licitationer og aftalefrihed	13
5. EU-retten betydning for bygge- og anlægsaftaler	15
6. Tilbudsloven og den offentlige ret	17
6.1. Forvaltningsloven	18
6.2. Forholdet til konkurrencelovgivningen	19
6.3. Byggestyrelsens udbudscirkulære	21
6.4. Andre offentligretlige regler	22
KAPITEL 2	23
1. Anvendelsesområde og indhentning af tilbud	23
2. Hvilke opgaver er omfattet af loven?	25
2.1. Bygge- og anlægsarbejder eller leverancer	27
2.2. Bygge- og anlægsarbejder eller tjenesteydelser	28
2.3. Opgaver, der modtager offentlig støtte	29
3. Hvilke organer er omfattet af loven?	30
3.1. Offentlige enheder	30
3.2. Offentligretlige organer	30
3.2.1. Almenhedens behov- dog ikke på det kommercielle område	31
3.2.2. Juridisk person	32
3.2.3. Kontrolmomentet	32
4. Anvendelsen af tilbudsloven på private bygge- og anlægsarbejder	33
4.1. Lov om almene boliger samt støttede private andelsboliger mv.	34
4.2. Byfornyelsesarbejder	35
4.3. Tilbudsgiveres indhentning af tilbud hos underentreprenører	35
5. Licitationsbegrebet og udbudstyper	36
5.1. Licitation	36

5.2. Udbudstyper	37
5.3. Formkrav - det aftaleretlige udgangspunkt	38
5.3.1. Formkrav til aftalen	39
5.3.2. Formkrav til dokumenterne som udveksles	39
5.3.3. Krav til formidlingen	41
5.3.4. Frister	42
6. Kravet om konkurrenceoptimering	44
6.1. Indskrænkning af aftalefriheden - to motiver	46
KAPITEL 3	47
1. Fremgangsmåden ved en licitation	47
2. Tildelingskriterier	47
3. Udvælgelse og prækvalifikation	49
3.1. Begrænset licitation med prækvalifikation	49
3.2. Begrænset licitation uden prækvalifikation	53
3.3. Særligt om miljøforhold og andre ikke-kommercielle forhold	55
4. Annullation	55
5. Inhabilitet	57
5.1. Forvaltningslovens inhabilitet	60
6. Alternative bud	62
7. Rameaftaler	63
8. Forhandling	64
8.1. Generelt	64
8.2. Forhandling og det økonomisk mest fordelagtige bud	66
8.3. »Forhandlingsforbudet« i tilbudslovens § 10	69
8.3.1. Den licitationsretlige betydning af § 10	70
8.3.2. »Forhandlingsforbudet« og aftaleretten	70
8.3.2.1. Aftalerettens uoverensstemmelse med tilbudsloven	71
8.3.2.2. Alternative løsninger	71
8.3.2.3. Forberedende erklæringer	72
8.3.2.4. Grænsen for uoverensstemmelse	73
8.3.2.5. Partiel accept	74
8.3.2.6. Kritik af modellerne	75
9. Forbehold	76

10. Underhåndsbud	77
10.1. Generelt om underhåndsbud	77
10.2. Begrænsninger i indhentningen af underhåndsbud	78
10.3. Entreprenørers indhentning af underhåndsbud	83
KAPITEL 4	85
1. Særlige problemstillinger	85
2. Nye samarbejdsformer inden for byggeriet	85
3. Anvendelsen af elektroniske medier i forbindelse med licitationen	98
3.1. Generelle betragtninger om elektroniske licitationer	98
3.2. Licitationsretlige problemstillinger	99
3.3. Aftaleretlige problemstillinger ved elektronisk licitation	101
KAPITEL 5	105
1. Håndhævelse og sanktionering	105
2. Klagenævnet for Udbud	105
2.1. Klagenævnets fortolkningsstil	106
3. Sanktionering	107
3.1. Strafsanktionering	107
3.2. Erstatning	108
3.2.1. Praksis	109
3.2.2. Generelt om Klagenævnets anvendelse af erstatningsbeføjelsen	111
3.2.3. Tabet	112
3.2.4. Årsagssammenhæng	114
3.2.5. Ansvarsgrundlaget	115
3.3. Bødeforlæg	116
Bilag	117
Litteratur	132
Stikordsregister	139

Forord

Fremstillingen har til formål at belyse den nyeste regulering inden for bygge- og anlægsbranchen: tilbudsloven. Loven afløser licitationsloven, som siden 1967 har fungeret som den primære regulering af indgåelse af bygge- og anlægskontrakter. Med den nye lov sker der grundlæggende ændringer på området, særligt tilnærmes loven den europæiske regulering af indgåelse af offentlige bygge- og anlægsopgaver, bygge- og anlægsdirektivet.

I bogen foretages en præsentation af de enkelte regler i tilbudsloven og den i tilknytning til loven udstedte bekendtgørelse. Fokus for bogen har været at give et overblik over den nye regulering samt særligt at introducere en række begreber, der er overført til tilbudsloven fra enten Byggestyrelsens udbudscirkulære eller udbudsdirektiverne. Disse nye forhold behandles i sammenhæng med tilbudsloven og dennes formål og lovens øvrige regulering.

En stor tak skal rettes til institutsekretær på Institut for Regnskab, Finansiering og Erhvervsjura, Inga Jakobsen, der endnu engang har gjort en stor indsats vedrørende korrekturlæsning. Ligeledes en tak til HA(jur.)- studerende Jeppe Schyth Olsen for hjælp til udarbejdelse af registre.

Materiale fremkommet efter den 15. november er kun i begrænset omfang indarbejdet i fremstillingen.

Odense, 26. november 2001

Michael Steinicke
Institut for Regnskab, Finansiering og Erhvervsjura
Syddansk Universitet

Tilbudsindhentning i bygge- og anlægssektoren indeholder den nyeste regulering om offentlige licitationer. Blandt bogens emner er bygherrebegrebet, licitationstyper og -procedurene, mulighederne for dialog mellem licitationens parter, adgangen til at anvende nye samarbejdsformer, elektroniske licitationer samt håndhævelse og sanktionering. Herudover behandles forholdet mellem den nye regulering og de øvrige relevante aftale-, forvaltnings- og konkurrenceretlige regler samt forholdet til de EU-retlige bestemmelser på området, primært udbudsdirektiverne.

Bogen henvender sig til alle, der arbejder med bygge- og anlægslicitationer, særligt til dem, der i forvejen har kendskab til den forudgående regulering.

Michael Steinicke er ansat på Syddansk Universitet, hvor han underviser og forsker i markeds- og konkurrenceretlige spørgsmål.

ISBN 87-89319-81-8

