

DEN EUROPÆISKE CENTRALBANK

DEN EUROPÆISKE CENTRALBANKS AFGØRELSE

af 27. januar 2009

om ændring af afgørelse ECB/2007/5 om fastsættelse af regler om offentligt udbud

(ECB/2009/2)

(2009/154/EF)

Direktionen for Den europæiske centralbank har —

under henvisning til artikel 11.6 i statuten for Det Europæiske System af Centralbanker og Den Europæiske Centralbank,

under henvisning til afgørelse ECB/2004/2 af 19. februar 2004 om vedtagelse af forretningsordenen for Den Europæiske Centralbank ⁽¹⁾, særlig artikel 19, og

ud fra følgende betragtninger:

(1) Tærskelværdierne for procedurerne for offentligt udbud, som fastlagt i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/18/EF af 31. marts 2004 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter ⁽²⁾, er blevet ændret ved Kommissionens forordning (EF) nr. 1422/2007 af 4. december 2007 om ændring af Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/17/EF og 2004/18/EF for så vidt angår tærskelværdierne for anvendelse af fremgangsmåderne ved indgåelse af kontrakter ⁽³⁾. Den Europæiske Centralbank agter at anvende de samme tærskelværdier ved indgåelse af offentlige kontrakter, uanset at den ikke er bundet af direktiv 2004/18/EF.

(2) For yderligere at øge gennemsigtighed og konkurrence, særlig ved offentligt udbud under de tærskelværdier, som er fastlagt i afgørelse ECB/2007/5 af 3. juli 2007 om fastsættelse af regler om offentligt udbud ⁽⁴⁾ er det ECB's hensigt at etablere en liste af egnede leverandører, som kan indbydes til at afgive tilbud under tærskelværdierne eller til at deltage i offentlige udbud. Listerne vil blive oprettet efter offentliggørelse af indkaldelse af interesselkendegivelser i *Den Europæiske Unions Tidende*.

(3) For at undgå uregelmæssigheder, bekæmpe svig og korrupcion og at fremme sund og effektiv administration

bør ansøgere eller udbydere, som er skyldige i sådanne handlinger eller er i interessekonflikter, udelukkes fra ECB's fremtidige udbudsprocedurer. Nærmere regler for en sådan udelukkelse bør fastsættes i afgørelse ECB/2007/5.

(4) Af hensyn til klarhed er der behov for yderligere at tydeliggøre nogle af reglerne i afgørelse ECB/2007/5 —

TRUFFET FØLGENDE AFGØRELSE:

Artikel 1

Ændringer

Afgørelse ECB/2007/5 ændres som følger:

1) I artikel 1 tilføjes følgende definition:

»p) »indkaldelse af interesselkendegivelse«: en procedure til opstilling en liste af egnede leverandører, som kan indbydes til at deltage i udbudsprocedurer.«

2) Artikel 2 affattes således:

a) Stk. 3, litra b), affattes således:

»b) udbudsprocedurer, hvori ECB deltager, som er foranstaltet af en af følgende: i) fællesskabsinstitutioner og -organer, ii) internationale organisationer, eller iii) statslige organer, forudsat at de regler, som gælder for disse procedurer for offentlige indkøb er i overensstemmelse med de generelle principper i fællesskabslovgivningen om offentlige udbud.«

b) Stk. 3, litra c), erstattes af følgende:

»c) aftaler med andre fællesskabsinstitutioner og -organer, internationale organisationer eller offentlige organer, som ECB indgår med henblik på opfyldelse af sine offentlige opgaver.«

⁽¹⁾ EUT L 80 af 18.3.2004, s. 33.

⁽²⁾ EUT L 134 af 30.4.2004, s. 114.

⁽³⁾ EUT L 317 af 5.12.2007, s. 34.

⁽⁴⁾ EUT L 184 af 14.7.2007, s. 34.

3) Artikel 4, stk. 3, erstattes af følgende:

»3. Der gælder følgende tærskelværdier:

- a) 206 000 EUR for kontrakter om vareindkøb og tjenesteydelser
- b) 5 150 000 EUR for kontrakter om bygge- og anlægsarbejder.«

4) Artikel 13 affattes således:

a) Stk. 2 erstattes af følgende:

»2. ECB kan også anvende udbud med forhandling, når der ikke ved offentligt eller begrænset udbud eller en konkurrencepræget dialog er fremkommet noget acceptabelt tilbud. ECB kan undlade at offentliggøre en ny udbudsbekendtgørelse, hvis udbuddet med forhandling omfatter alle de bydende, og alene dem, der deltog i det foregående udbud, opfyldte udvælgelseskriterierne og indgav deres tilbud i overensstemmelse med de formelle udbudsbetingelser. Hvis der ikke er fremkommet noget tilbud eller intet tilbud, der opfylder de formelle udbudskriterier, kan ECB også indlede udbud med forhandling uden udbudsbekendtgørelse i overensstemmelse med artikel 29. I alle tilfælde gælder, at de oprindelige kontraktbetingelser ikke må være ændret væsentligt.«

b) Stk. 5 erstattes af følgende:

»5. Efter vurdering af tilbudene kan ECB forhandle med tilbudsgivere med henblik på, at disse kan bringe deres tilbud i overensstemmelse med ECB's krav. ECB kan indlede forhandlinger enten:

- a) med den bedst indplacerede bydende. Hvis forhandlingerne med den bedst placerede tilbudsgiver ikke fører til et resultat, kan ECB indlede forhandlinger med den næstbedst placerede tilbudsgiver, eller
- b) sideløbende med flere tilbudsgivere, som bedst opfylder tildelingskriterierne. Antallet af tilbudsgivere, som der optages forhandling med, kan reduceres i flere på hinanden følgende omgange ved anvendelse af tildelingskriterierne i udbudsbekendtgørelsen eller i opfordringen til at afgive tilbud.

Forinden ECB indleder forhandlinger, skal den oplyse alle tilbudsgivere, som der kan optages forhandlinger med, om, hvorledes forhandlingerne vil blive gennemført.«

5) I artikel 15, tilføjes i slutningen af stk. 4 følgende punktum:

»Artikel 30, stk. 1 og 2, finder tilsvarende anvendelse.«

6) Som artikel 16a indsættes:

»Artikel 16a

Indkaldelse af interessetilkendegivelse

1. ECB kan indkalde interessetilkendegivelse, hvis den agter at tildele flere kontrakter, der omfatter samme eller tilsvarende sagsforhold. Medmindre andet er angivet i denne artikel, skal fremgangsmåden herved følge reglerne om begrænset udbud.

2. Til opstilling af en liste af egnede leverandører offentliggør ECB en udbudsbekendtgørelse i *Den Europæiske Unions Tidende*, hvori der som minimum angives genstanden for den kontrakt, der skal tildeles, egnethed og udvælgelseskriterier og fristen for modtagelse af ansøgninger om at komme i betragtning i forbindelse med den første anvendelse af en liste over egnede ansøgninger (i det følgende benævnt »liste«).

3. Listen er gyldig i højst fire år fra det tidspunkt, hvor udbudsbekendtgørelsen blev sendt til Kontoret for De Europæiske Fællesskabers Officielle Publikationer. En leverandør kan på ethvert tidspunkt i gyldighedsperioden fremsende en ansøgning om at blive optaget på listen med undtagelse af de sidste tre måneder af denne periode. Ansøgningen skal ledsages af dokumentation som angivet i udbudsbekendtgørelsen. For at komme i betragtning ved den første anvendelse af listen skal leverandører fremsende deres ansøgning inden for den i udbudsbekendtgørelsen angivne frist.

4. Efter modtagelse af ansøgningerne godkender ECB ansøgernes egnethed og vurderer ansøgningerne i forhold til de udvælgelseskriterier, der er angivet i udbudsbekendtgørelsen. ECB skal medtage alle de ansøgere på listen, der opfylder egnetheds- og udvælgelseskriterierne. ECB underretter snarest muligt ansøgerne om, hvorvidt de er blevet optaget på listen eller afvist.

5. Leverandører som er optaget på listen skal underrette ECB uden ugrundet ophold om enhver væsentlig ændring, der har betydning for deres egnethed eller mulighed for at opfylde kontrakten. Leverandører, der er optaget på listen, kan desuden fremsende ajourført eller yderligere dokumentation til ECB, hvis de skønner det nødvendigt.

6. Såfremt ECB agter at tildele en kontrakt, hvis skønnede værdi er under tærskelværdierne i artikel 4, stk. 3, skal den indbyde mindst tre eller fem leverandører, hvis de er til rådighed, der er optaget på listen, til at indgive tilbud i overensstemmelse med proceduren i artikel 29. ECB opfordrer de leverandører, som bedst opfylder udvælgelseskriterierne som angivet i udbudsbekendtgørelsen i forhold til den kontrakt, der skal tildeles.

7. Såfremt ECB agter at tildele en kontrakt, hvis skønnede værdi overstiger tærskelværdierne i artikel 4, stk. 3, offentliggør den en forenklet udbudsbekendtgørelse i EU-Tidende med beskrivelse af omfanget af denne særlige kontrakt. Interesserede leverandører, som endnu ikke er optaget på listen, kan indgive en ansøgning om at blive optaget på listen inden for den tidsfrist, der er angivet i den forenklede udbudsbekendtgørelse, der ikke må være kortere end 15 dage fra datoen for afsendelse af den forenklede udbudsbekendtgørelse. Efter at have vurderet de modtagne ansøgninger indbyder ECB mindst fem egnede leverandører, der er optaget på listen, om at indgive et tilbud, for så vidt et tilstrækkeligt antal af leverandører er til rådighed. ECB udvælger de leverandører, som bedst opfylder udvælgelseskriterierne i udbudsbekendtgørelsen i forhold til den kontrakt, der skal tildeles. Artikel 12, stk. 4 og 5, finder tilsvarende anvendelse.

8. I de i stk. 6 og 7 angivne tilfælde kan ECB anmode leverandører, der er optaget på listen, om at fremsende ajourførte oplysninger og dokumentation, der er relevant med henblik på opfyldelse af egnetheds- og udvælgelseskriterierne.»

7) Artikel 21, stk. 2, erstattes af følgende:

»2. Såfremt ansøgere eller tilbudsgivere mener, at ECB's betingelser i udbudsbekendtgørelsen, opfordringen til at afgive tilbud eller de supplerende dokumenter er ufuldstændige, inkonsekvente eller ulovlige, eller at ECB eller en anden ansøger/tilbudsgiver har overtrådt de anvendelige udbudsregler, skal de uden ugrundet ophold skriftligt underrette ECB om deres betænkeligheder. Fristen regnes fra det tidspunkt, hvor vedkommende bliver opmærksom på uregelmæssigheden eller havde rimelig grund til at blive opmærksom herpå. ECB kan derpå enten korrigere eller supplere betingelserne eller afhjælpe uregelmæssigheden som ønsket eller afvise forlangendet med begrundelse herfor. Indvendinger som ikke er blevet meddelt ECB uden ugrundet ophold, kan ikke senere gøres gældende.«

8) Artikel 24 ændres således:

a) Stk. 3 til 5 erstattes af følgende:

»3. Ansøgere og tilbudsgivere kan kun fremsende én ansøgning eller ét tilbud. ECB kan udelukke ansøgere eller tilbudsgivere fra deltagelse, hvis vedkommende sender en separat ansøgning, og

a) er medlemmer af samme gruppe af associerede virksomheder som en anden ansøger/tilbudsgiver

b) er medlemmer af en midlertidig sammenslutning som andre ansøgere/tilbudsgivere,

eller

c) tilbyder en væsentlig del af kontrakten, der skal tildeles, til en anden ansøger/tilbudsgiver som underleverandør

såfremt der er tegn på, at de har modtaget oplysninger angående ansøgningen eller tilbudet, der er udarbejdet af en anden ansøger/tilbudsgiver, eller såfremt fremsendelse af separate ansøgninger/tilbud på anden måde forvrider konkurrencen mellem ansøgere/tilbudsgivere.

4. ECB udelukker ansøgere eller tilbudsgivere fra deltagelse, som ved en retskraftig dom er dømt for svig, bestikkelse, hvidvaskning, deltagelse i en kriminel organisation eller en hvilken som helst anden form for ulovlig virksomhed, der skader Fællesskabernes, ECB's eller de nationale centralbankers finansielle interesser.

5. ECB kan på ethvert tidspunkt udelukke ansøgere eller tilbudsgivere fra deltagelse i et offentligt udbud, hvis vedkommende:

a) er gået konkurs, under likvidation, skiftebehandling eller tvangsakkord, har indgået aftale med sine kreditorer, har indstillet deres erhvervsvirksomhed, er genstand for foranstaltninger vedrørende sådanne forhold, eller befinder sig i en lignende situation i henhold til en tilsvarende procedure fastsat i national lovgivning,

b) ved en retskraftig dom er dømt for et strafbart forhold, der angår vedkommendes faglige hæderlighed

c) er fundet skyldig i en alvorlig faglig forseelse

d) ikke har opfyldt forpligtelser med hensyn til betaling af bidrag til sociale sikringsordninger eller skat i henhold til retsfor skrifterne i det land, hvor vedkommende er etableret, i den ordregivende myndigheds land eller i det land, hvor aftalen skal effektueres

e) af en domstol eller voldgiftsret er fundet skyldig i en alvorlig kontraktlig misligholdelse som følge af manglende opfyldelse af kontraktsforpligtelser i henhold til et andet offentligt udbud

f) de eller deres ledelse, ansatte eller agenter befinder sig i en interessekonflikt

g) har gjort sig skyldig i afgivelse af stærkt vildledende erklæring ved fremsendelse af supplerende oplysninger som forlangt af ECB

h) kontakter andre ansøgere eller tilbudsgivere med det formål at begrænse konkurrencen.»

b) Følgende indsættes som nyt stk. 6 og stk. 7:

»6. Ansøgere og tilbudsgivere skal afgive erklæring om, at de ikke befinder sig i en af de stk. 4 og 5 beskrevne situationer og/eller afgive attestation som angivet i udbudsbekendtgørelsen eller opfordringen til at afgive tilbud. Såfremt disse omstændigheder opstår i løbet af det offentlige udbud, skal de pågældende ansøgere/tilbudsgivere give ECB meddelelse herom uden ugrundet ophold.

7. ECB kan udelukke en leverandør, der befinder sig i en af de i stk. 4 og 5 beskrevne situationer, fra deltagelse i fremtidige udbudsprocedurer inden for et rimeligt tidsrum. Ved beslutning om udelukkelse og afgørelse af tidsrummet herfor anvender ECB proportionalitetsprincippet, hvor der særlig tages hensyn til forseelsens alvorlighed, den forløbne tid fra forseelsen blev begået, varigheden og gentagelse af forseelsen, forsætlighed eller uagtsomhed fra den pågældende leverandørs side og de foranstaltninger, som leverandøren har foretaget for at undgå tilsvarende fremtidige forseelser. Tidsrummet for udelukkelse kan ikke overstige ti år. Inden der træffes beslutning om udelukkelse af en leverandør, giver ECB leverandøren lejlighed til at fremkomme med sine synspunkter, medmindre de forhold, der begrundet udelukkelsen, foreligger i form af en retskraftig dom. ECB giver leverandøren skriftlig meddelelse om sin beslutning og hovedgrundene herfor.«

9) Artikel 28, stk. 2, erstattes af følgende:

»2. Meddelelsen sendes senest ti dage inden ECB underskriver kontrakten, såfremt meddelelsen sendes per fax eller elektronisk, eller senest 15 dage inden kontraktsunderskrivelsen, såfremt anden kommunikationsform anvendes.«

10) Artikel 29 affattes således:

a) Stk. 3 erstattes af følgende:

»3. ECB udvælger de leverandører, der anmodes om at deltage i udbudsproceduren, enten blandt de tilbudsgivere, som er optaget i et dynamisk indkøbssystem, eller hvis der ikke findes et sådant system, fra en liste af egnede leverandører, der er opstillet efter en opfordring til interessetilkendegivelse, eller hvis der ikke er opstillet en sådan liste, på grundlag af en egentlig markedsanalyse. I sidstnævnte tilfælde foretages forhåndsudvælgelsen af egnede leverandører efter ECB's frie skøn.«

b) Stk. 5 erstattes af følgende:

»5. Tilbudsgiverne vurderes på grundlag af de kriterier, som er angivet i anmodningen om forslag. Efter vurderingen af de skriftlige tilbud kan ECB indlede forhandlinger med tilbudsgivere, såfremt denne mulighed var nævnt i anmodningen om forslag. Forhandlingerne kan enten føres som en række på hinanden følgende forhandlinger på baggrund af rangordning af tilbudsgiverne eller som parallelle forhandlinger med flere tilbudsgivere, der bedst opfylder tildelingskriterierne.«

Artikel 2

Ikkrafttræden

1. Afgørelsen træder i kraft den 1. marts 2009.

2. Udbudsprocedurer, som er påbegyndt før ikrafttrædelsen af denne afgørelse, skal afsluttes i overensstemmelse med de oprindelige bestemmelser i afgørelse ECB/2007/5. I denne sammenhæng anses en udbudsprocedure for påbegyndt den dag, hvor udbudsbekendtgørelsen blev sendt til *Den Europæiske Unions Tidende*, og i tilfælde, hvor der ikke er krav om en udbudsbekendtgørelse, den dag, hvor ECB opfordrede en eller flere leverandører til at indgive tilbud.

Udfærdiget i Frankfurt am Main, den 27. januar 2009.

Jean-Claude TRICHET
Formand for ECB