

Forslag til: Inatsisartutlov nr. xx af dd.mm 2011 om ændring af Inatsisartutlov om indhentning af tilbud i bygge- og anlægssektoren

(Præcisering af brugen af ”Fælles betingelser for arbejder og leverancer i bygge- og anlægsvirksomhed i Grønland” (AP). Sættelse af Klagenævnet for Udbud ved behandling af klager. Udvidede beføjelser for Klagenævnet for Udbud.)

§ 1

I Inatsisartutlov nr. 11 af 2. december 2009 om indhentning af tilbud i bygge- og anlægssektoren foretages følgende ændringer:

1. I § 7 indsættes efter *stk. 4* som nyt stykke:

”*Stk. 5.* Hvor udbud sker efter AP, jf. *stk. 4*, må afvigelser fra AP kun gøres, når særlige grunde taler for det. Bestemmelser om afvigelser skal i de enkelte tilfælde tydeligt fremhæves i udbudsmaterialet.”

2. I § 27 indsættes efter *stk. 1* som to nye stykker:

”*Stk. 2.* Ved afgørelsen af den enkelte sag deltager formanden og 2 sagkyndige medlemmer, jf. dog *stk. 3*. Formanden for Klagenævnet for Udbud kan beslutte at udvide antallet af medlemmer fra formandskabet og sagkyndige medlemmer, som skal deltage i afgørelsen af en sag.

Stk. 3. Formanden for Klagenævnet for Udbud kan uden medvirken af sagkyndige medlemmer træffe afgørelse i sager, der kan afgøres på skriftligt grundlag og ikke er af principiel karakter samt træffe afgørelse om processuelle spørgsmål.”

Stk. 2-4 bliver herefter *stk. 4-6*.

3. I § 30 indsættes efter *stk. 1* som nyt stykke:

”*Stk. 2.* Klagenævnet for Udbud kan afvise en sag eller afgøre den i realiteten helt eller delvis, herunder annullere ulovlige beslutninger eller en udbudsforretning eller pålægge ordregiveren at lovliggøre udbudsforretningen.”

Stk. 2 bliver herefter *stk. 3*.

§ 2

Denne Inatsisartutlov træder i kraft den 1. juni 2011.

Grønlands Selvstyre den dd.mm. 2011

Kuupik Kleist

Bemærkninger til lovforslaget

Almindelige bemærkninger

1. Indledning:

Formålet med forslaget er at få en mere effektiv håndhævelse af reglerne i Inatsisartutloven om indhentning af tilbud i bygge- og anlægssektoren (tilbudsloven) og forskrifter udstedt i medfør heraf.

Tilbudsloven har været i virkning i et års tid og det er i den forbindelse fundet både hensigtsmæssigt og nødvendigt at foretage nogle tilrettelser og præciseringer af Klagenævnet for Udbuds kompetence.

Der har således vist sig et behov for at få indført hjemmel til, at Klagenævnet kan annullere ulovlige beslutninger og lovliggøre en udbudsforretning. Ligeledes har der vist sig et behov for at forenkle afgørelseskompetencen i sager, der ikke er af principiel karakter. Med forslaget indføres disse muligheder.

2. Forslagets hovedpunkter:

Forslaget indebærer, at Klagenævnet for Udbud har mulighed for at annullere ulovlige beslutninger og mulighed for at lovliggøre en udbudsforretning.

Desuden medfører forslaget en forenkling ved behandling af klager, der kan afgøres på skriftligt grundlag, og som ikke er af principiel karakter, idet formanden for Klagenævnet for Udbud kan træffe afgørelse i sådanne sager, uden at de sagkyndige medlemmers medvirken er påkrævet.

Endelig er indsat en bestemmelse, der præciserer brugen af ”Fælles betingelser for arbejder og leverancer i bygge- og anlægsvirksomhed i Grønland” (AP). Der er som sådan ikke tale om en ny regel, men blot en videreførelse af gældende praksis, som det er fundet hensigtsmæssigt at tydeliggøre via dette lovforslag.

3. Økonomiske og administrative konsekvenser for det offentlige:

Forslaget har umiddelbart ingen økonomiske og administrative konsekvenser for det offentlige.

4. Økonomiske og administrative konsekvenser for erhvervslivet:

Forslaget har umiddelbart ingen økonomiske og administrative konsekvenser for erhvervslivet.

5. Økonomiske og administrative konsekvenser for borgerne:

Forslaget har ingen økonomiske eller administrative konsekvenser for borgerne.

6. Miljø- og naturmæssige konsekvenser:

Forslaget har ingen miljø- og naturmæssige konsekvenser.

7. Forholdet til Rigsfællesskabet og Selvstyret:

Forslaget skønnes ikke at have konsekvenser for forholdet til Rigsfællesskabet eller Selvstyret.

8. Høring:

Forslaget har været i høring hos KANUKOKA, A/S Boligselskabet INI, Iserit A/S, Grønlands Arbejdsgiverforening, NUSUKA, SIK, TSP - Foreningen af tekniske rådgivere, Nukissiorfiit, Mittarfeqarfiit, Tele Greenland A/S, Royal Greenland A/S, Royal Arctic Line A/S, KNI A/S, Formandens Departement, Departementet for Finanser, Skattestyrelsen, Departementet for Erhverv og Arbejdsmarked, Styrelsen for Råd og Nævn, Konkurrencetilsynet, Departementet for Fiskeri, Fangst og Landbrug, Departementet for Kultur, Uddannelse, Forskning og Kirke, Departementet for Sociale Anliggender, Departementet for Sundhed, Departementet for Indenrigsanliggender, Natur og Miljø, Afdelingen for Infrastruktur og Energi i Departementet for Boliger, Infrastruktur og Trafik, Landsplanafdelingen i Departementet for Boliger, Infrastruktur og Trafik, Råstofdirektoratet, Greenland Development, Greenland Venture A/S, Retten i Grønland og Grønlands Landsret.

9. Høringssvar:

Høringssvar er afgivet af KANUKOKA, Kommuneqarfik Sermersooq, A/S INI, Grønlands Arbejdsgiverforening, Formandens Departement, Departementet for Finanser, Departementet for Erhverv og Arbejdsmarked, Konkurrencetilsynet, Departementet for Kultur, Uddannelse, Forskning og Kirke, Departementet for Indenrigsanliggender, Natur og Miljø, Landsplanafdelingen i Departementet for Boliger, Infrastruktur og Trafik, Råstofdirektoratet, Greenland Development, Retten i Grønland og Grønlands Landsret.

Høringen har ikke givet anledning til ændringer i selve lovforslaget, idet der på nær et par enkelte undtagelser omtalt i det følgende ikke fremkom nogen særlige bemærkninger eller indvendinger.

Ved høringen er der om nyt stk. 2 til § 27 fremsat en bemærkning om, at ”det måske med fordel [kunne] anføres, hvor mange medlemmer, der kan udvides til ligesom det måske kunne overvejes, at anføre direkte i loven, frem for at antage det forudsætningsvist i bemærkningerne, at der til Klagenævnet for udbuds behandling af sager, skal være tilsvarende antal fra formandskabet som antallet af sagkyndige medlemmer”.

Departementet har taget dette til efterretning og ændret bemærkningerne.

Bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser

Til § 1

Til nr. 1

Til stk. 5.

“Fællesbetingelser for arbejder og leverancer i bygge- og anlægsvirksomhed i Grønland” (AP) er en samling standardvilkår, der er udarbejdet på grundlag af mange års erfaringer om, hvad der er hensigtsmæssige vilkår for aftalen mellem parterne i byggeriet.

AP indeholder standardvilkår om: aftalegrundlaget, entreprisens udførelse, repræsentation og samvirke, tidsfrister, aflevering, ansvar og risiko, ophævelse, økonomi og tvister. I bilag omhandles arbejdspladsen og arbejdspladsforholdene, særlige forhold vedrørende entreprenørens ydelser, regningsarbejder, tillægsydelser og regulering af entreprisens summen.

Den gældende AP (AP 95) omfatter ikke totalentrepriser. Et andet grundlag må derfor anvendes ved indgåelse af aftale med tilbudsgiver på en totalentreprise. Indtil en særlig udgave af AP beregnet på totalentreprise foreligger, kan som aftalegrundlag eventuelt benyttes “Almindelige Betingelser for Totalentreprise” (ABT 93) med de for Grønland nødvendige tilføjelser.

Efter bestemmelsen skal AP som hovedregel lægges til grund uden fravigelser. I de tilfælde, hvor det af særlige grunde, eksempelvis arbejdets karakter, gør det påkrævet og rimeligt at fravige AP, er det afgørende, at fravigelsen affattes på en sådan måde, at den principielle afbalancering imellem bygherrens og de udførendes interesser, som er tilsigtet med AP, forrykkes mindst muligt. Opmærksomheden henledes på bestemmelsen i AP § 1, stk. 3, hvoraf fremgår, at når AP anvendes, er bestemmelser om fravigelser af reglerne kun gældende, når de tydeligt og udtrykkeligt angiver, på hvilke punkter fravigelse skal ske.

Som eksempler på fravigelser, der efter omstændighederne kan være tilladelige, kan nævnes:

- § 1, stk. 6, om dansk som entrepriseforholdets sprog,
- § 3, stk. 5, om vedståelsesfristens længde, og
- § 22, stk. 1, sidste pkt., jf. stk. 11, samt § 22, stk. 10, i det omfang, der er tale om kortvarig forlængelse på op til 5 arbejdsdage af fristerne for bygherrens betaling på 15 arbejdsdage.

En form for fravigelse af AP består i en ombrydning af AP's systematik. Ombrydningen gør det erfaringsmæssigt vanskeligt for de bydende at skabe sig et samlet overblik over

retstilstanden i forhold til AP og giver derfor usikkerhed ved prisfastsættelsen. Ombrydninger skal derfor undgås.

Udbudsmaterialet indeholder herudover ofte bestemmelser, der supplerer AP. Da AP er et sæt ret kortfattede og generelle bestemmelser, kan der i varierende tilfælde være behov for supplerende bestemmelser. Disse kaldes typisk for ”Særlige Betingelser” (SB) til det enkelte bygge- eller anlægsarbejde.

Det er dog væsentligt, at supplementer ikke formuleres således, at de kan opfattes som fravigelser af teksten i AP.

Til nr. 2

Til stk. 2.

Bestemmelsen fastlægger nævnets sammensætning i konkrete sager. Formanden kan desuden beslutte at udvide formandskabet (ved at inddrage sin stedfortræder) og udvide antallet af sagkyndige medlemmer.

Til stk. 3.

Hensigten med bestemmelsen er at effektivisere nævnets behandling af sager, således at sagsbehandlingstiden minimeres.

Det er formanden, der afgør, hvornår en sag ikke har principiel karakter. Dette kan for eksempel være i de tilfælde, hvor der foreligger en klar praksis på området. Et eksempel kan være, hvor en ordregiver accepterer et tilbud, der er indleveret efter fristens udløb. Dette vil være i strid med lovens regler, og praksis på området er klar.

Processuelle spørgsmål kan for eksempel være, om en sag skal afgøres på skriftligt grundlag eller efter mundtlig forhandling, eller om behandlingen af erstatningskrav mod ordregiveren eller andre spørgsmål skal udskilles til særskilt behandling. Processuelle spørgsmål kan også være afgørelser om aktindsigt, om en klage skal tillægges opsættende virkning, eller om en klage skal afvises på for eksempel manglende retlig interesse.

Til nr. 3

Til stk. 2.

Nævnet afviser sager, hvor det ligger udenfor nævnets kompetence at behandle sagen.

I de tilfælde, hvor ordregiveren ikke har udbudt arbejdet – altså hvor et arbejde, der ellers er omfattet af § 1, stk. 2 i tilbudsloven, og dermed i strid med reglerne er sat i ordre uden at have været i udbud – kan nævnet ved kendelse træffe midlertidige foranstaltninger, der har til formål at bringe den påståede overtrædelse til ophør, herunder afbryde en eventuel ulovlig

udbudsprocedure. Nævnet skal ved beslutning om midlertidige foranstaltninger tage hensyn til overtrædelsens grovhed og følgevirkningerne af en sådan kendelse. Det vil sige, at der skal foretages en afvejning af alle interesser, der er knyttet til sagen samt hensynet til almenvellet. Dette gælder især i de situationer, hvor der er tale om en mulig omgørelse af en udbudsforretning, efter at kontrakten er indgået.

I de tilfælde, hvor ordregiveren har udbudt arbejdet, men hvor udbudet har været behæftet med mangler, kan nævnet annullere ulovlige beslutninger eller pålægge ordregiver at lovliggøre udbudsforretningen. Annullation af en udbudsprocedure kan under særlige omstændigheder blive aktuel.