

til at følge lovens regelsæt helt eller delvis. I stk. 2 understreges det, at for at de regler, by- og boligministeren udsteder, finder anvendelse for en privat bygherre, skal dette være udtrykkeligt tilkendegivet overfor de bydende.

#### Til § 4

I § 4 defineres de forskellige udbudsformer, der anvendes i loven.

Definitionen i stk. 1 af licitation er i forhold til gældende § 2 i licitationsloven udvidet til også at omfatte licitationer, hvor udbyderen ikke udstikker et klart og ensartet konkurrencegrundlag, men alene opstiller et sæt mindstekrav, enten i form af en teknisk beskrivelse af det ønskede produkt eller som et funktionskrav.

Den foreslåede bestemmelse må ses i sammenhæng med, at totalentreprise er omfattet af loven og der i § 8 foreslås et nyt tildelingskriterium, »det økonomisk mest fordelagtige bud«, der kan være grundlag for, at udbyderen lader tilbudsgiverne konkurrere på kvalitetsløsninger.

Bestemmelsen i stk. 1 skal imidlertid også åbne op for, at udbyderen indretter konkurrencen efter de nye samarbejdsformer så som »partnering«. Det kan f.eks. foregå sådan, at valget af operatør – efter en konkurrence – rykkes frem, således at den valgte tilbudsgiver kan indgå i et forpligtende samarbejde og deltage i den detaljerede tilrettelæggelse af den arbejdsproces, der skal føre frem til det efterspurte produkt. Tilbudsgiveren kan f.eks. i første omgang blive valgt på grundlag af virksomhedens tekniske og økonomiske forhold og et overslag over, hvorledes opgaven skal løses, og de involverede omkostninger herved. Bygherren kan evt. vælge sin samarbejdspartner efter en forhandling med alle ansøgerne om deres respektive skitser.

Endvidere foreslås, at bygherren for klarhedens skyld udtrykkeligt skal angive, at der er tale om en licitation. Efter de gældende regler er det tilstrækkeligt at angive, at også andre er opfordret til at byde. Om det i dag gældende skriftlighedskrav henvises til bemærkningerne til stk. 4.

I stk. 2 og 3 er anført definitionerne af hhv. offentlig og begrænset licitation. Sondringen mellem de to udbudsformer har ingen direkte betydning for anvendelsen af lovens regler, men definitionerne er medtaget dels for at illustrere kontinuiteten i forhold til de i dag anvendte udbudsformer, dels for at skabe grundlag for en nærmere regulering af en eller begge udbudsformer i by- og boligministerens bekendtgørelse efter § 3.

I stk. 2 er det fastsat, at ved offentlig licitation rettes opfordringen til at byde til en ubestemt kreds, jf. licitationslovens § 2, stk. 2. For at sikre bedst mulig kon-

kurrence foreslås det, at opfordringen skal have form af en annonce i pressen. Der stilles ikke krav om, at det skal være en landsdækkende avis, men meningen er, at sigtet skal være bredt.

Alternativt kan annoncen bringes i et elektronisk medie, f.eks. i den af Statens Information administrerede Udbudsavis.

I stk. 3 defineres begrænset licitation svarende til licitationslovens definition af bunden (ikke-offentlig) licitation (§ 3, stk. 2). I modsætning til EU-reglerne kræves det ikke, at udbudet finder sted i to faser – med en egentlig konkurrence om at blive prækvalificeret. Den foreslåede bestemmelse tillader dog også denne teknik anvendt. I tilknytning til stk. 1 og 3 tænkes i by- og boligministerens bekendtgørelse fastsat rammer for, hvordan indgåelse af offentlige kontrakter kan indpasses i en partneringmodel eller på anden måde tilgodese nye samarbejdsformer i byggeriet. Når en partneringkontrakt udbydes i begrænset licitation uden en egentlig prækvalifikationsfase, kan bygherren rette en »direkte opfordring« enten til hver af de enkelte medlemmer af de respektive teams, der skal konkurrere om ordren, eller til forskellige enkeltvirksomheder, der så selv må sammensætte et team.

Både offentlig og begrænset licitation adskiller sig efter forslaget § 11 fra de tilsvarende begreber i EU-reglerne og licitationsloven ved, at der under visse omstændigheder er mulighed for at forhandle med andre end lavestbydende.

I stk. 4 er det fastsat, at bud ved en licitation skal være skriftlig. Skriftlighed indgår også i licitationslovens definition af licitation (§ 2, stk. 1). Bud skal dog kunne afgives elektronisk, medmindre udbyderen på forhånd har udelukket det.

Som noget nyt foreslås det endvidere, at udbyderen kan bestemme, at bud skal afgives i elektronisk form.

Det er en forudsætning, at også elektroniske licitationsbud kan holdes »lukkede« indtil det tidspunkt, der er fastsat for åbningen af budene, jf. forslaget § 7.

I stk. 5 er det fastsat, at tilbud, der indhentes på anden måde end nævnt i stk. 1-4, er underhåndsbud. Sådanne bud er ikke omfattet af forslaget § 7 om et forud fastlagt tidspunkt for åbning af tilbudene eller af reglerne for forhandling af tilbudene i §§ 10 og 11. Underhåndsbud vil imidlertid være omfattet af pligten for udbyderen til at skabe konkurrence, jf. forslaget § 5, stk. 1, og af kravet om ligebehandling, jf. forslaget § 6, således at valget mellem tilbudene sker på et objektivt grundlag. Der er dog ikke krav om, at udbyderen som ved licitation skal fastlægge formelle tildelingskriterier efter forslaget § 8 eller begrunde sit valg efter forslaget § 12.