

6. 2. 1



Vækst & Viden Helsingør A/S
Havnepladsen 3
3000 Helsingør

Att.: Direktør Anders Hjort

København, den 29. januar 2010
Deres j.nr.
Vort j.nr. 182039-001
Sekretær ANW
Direkte lif.

Vedr.: Salg af ydelser til Helsingør kommune - kontraktgrundlag

På opfordring skal jeg herved fremsende mine kortfattede bemærkninger om de lovmæssige krav til Vækst & Viden Helsingørs salg af ydelser til Helsingør kommune i lyset af det udkast til kontraktgrundlag, der foreligger pr. d.d., i form af udkast til standardkontrakt mellem parterne af 28. januar 2010, oversigt over "Succeskriterier for attraktionsudvikling i Helsingør-regionen 2010-2016" og "Kontraktgrundlag Attraktionsudviklingsopgaver for Helsingør Kommune 2010-2016" af 28. januar 2010.

Mine bemærkninger skal ses i lyset af mit notat af 30. januar 2009 til Helsingør kommune om det lovmæssige grundlag for driften af et offentligt-privat selskab som Vækst & Viden Helsingør A/S, etableret i henhold til lov nr. 548 af 8. juni 2006 om sådanne selskaber. Notatet vedlægges.

Jeg uddyber naturligvis gerne mine bemærkninger, der er ganske summariske, såfremt det ønskes.

I forbindelse med Vækst & Viden Helsingør A/S' salg af ydelser er det vigtigt altid at huske formålet med etableringen af offentligt-private selskaber i henhold til lov nr. 548 af 8. juni 2006: At bidrage til "markedsføring" af f.eks. rådgivningsydelser ved at inddrage private aktører på områder, der ellers typisk har ligget i kommunalt regi. Målet for selskabets aktiviteter og kommunens aftaler med selskabet skal derfor være er på sigt at få udskilt de opgaver, der hidtil har været varetaget i kommunalt regi, til varetagelse i privat regi.

Det er derfor også et lovkrav, at kommuner kun kan deltage i selskaber sammen med private medejere, hvis selskaberne driver virksomhed med henblik på salg af ydelser, som bygger på "kommunal viden". Der skal således være en relevant og saglig sammenhæng mellem hovedparten af Vækst & Viden Helsingør A/S' aktiviteter og det arbejde, kommunen selv tidligere har udført inden for et givent område. Dette krav er dog ganske løst formuleret, og dækker også i praksis meget bredt.



Jeg har ikke et tilstrækkeligt indgående kendskab til Helsingør kommunes hidtidige initiativer og aktiviteter på de områder, Vækst & Viden Helsingør A/S nu tilbyder at varetage for kommunen, til at afgøre, om alle falder inden for disse ganske vide rammer. Vurderingen heraf overlader jeg trygt til kontraktparterne, Vækst & Viden Helsingør A/S og Helsingør kommune, idet jeg samtidig bemærker, at der ikke ses at være tilfælde, hvor tilsynsmyndighederne har vurderet, at en kommune ikke burde have overdraget en given aktivitet til et selskab oprettet efter lov nr. 548.

Et andet vigtigt regelsæt i forbindelse med kontraktindgåelsen er udbudsreglerne. Udbudsreglerne skal overholdes af alle offentlige opgaveudbydere, og det påhviler derfor Helsingør kommune at sikre sig, at udbudspligtige opgaver ikke overlades til Vækst & Viden Helsingør A/S uden forudgående udbud eller offentliggørelse. Sker det alligevel, vil beslutningen om at indgå den pågældende kontrakt kunne annulleres.

EU's udbudsregler gør, at kontrakter på tjenesteydelser (og vareindkøb) på en samlet kontraktværdi over kr. 1.535.844 som altovervejende hovedregel skal sendes i offentligt udbud. De supplerende danske regler om udbud, der fremgår af tilbudsloven, gør, at kontrakter om de fleste tjenesteydelser (og vareindkøb) på en samlet kontraktværdi over kr. 500.000 først kan tildeles efter forudgående annoncering i lokale medier, så alle interesserede kan byde på opgaven.

Omvendt kan mindre kontrakter indgås uden forudgående udbud og annoncering. Er kontraktens samlede værdi, opgjort som den forventede værdi af de indkøbte ydelser i kontraktens løbetid, således mindre end kr. 500.000, kan Helsingør kommune frit vælge leverandør, så længe en bestemt ydelse ikke "kunstigt" er blevet opdelt i mindre ydelser alene med henblik på at komme under denne beløbsgrænse.

Det foreliggende udkast til standardkontrakt opererer med en kontraktperiode på to år (2010 og 2011) i første omgang, og siden med ét-årige kontraktperioder. Er værdien af de ydelser, der sælges til kommunen med den enkelte kontrakt således under kr. 500.000 for årene 2010 og 2011, og dækker hver enkelt kontrakt mellem Vækst & Viden Helsingør A/S og Helsingør kommune ydelser, der er afgrænset på forretningsmæssig fornuftig vis, vil alle de foreslåede kontrakter således kunne indgås uden at stride mod udbudsreglerne.

Prissætningen af de enkelte ydelser, leveringsterminer, kvalitetsparametre, salgs- og leveringsbetingelser og andre kontraktvilkår er der ikke lovgivet direkte om. Hovedreglen i dansk ret er aftalefrihed, og to forhandlingsvante parter forventes derfor at aftale de vilkår, der passer bedst til begge parter samlede behov. En kommune kan ganske vist være underlagt visse helt specielle begrænsninger i kraft af kommunalfuldmagten og de kommunale revisions- og regnskabsbestemmelser, mens Vækst & Viden Helsingør A/S er underlagt de helt almindelige principper om sund forretningsførelse, der følger af selskabslovgivningen og årsregnskabsloven, men det er svært at forestille sig, at disse me-



get overordnede regelsæt vil kunne have indflydelse på de vilkår, der er lagt op til ved indgåelsen af de standardmæssige kontrakter, der nu foreslås.

Sammenfattende er det således min vurdering, at såvel kommunen som Vækst & Viden Helsingør A/S vil kunne indgå en lang række kontrakter på det foreslåede grundlag uden at komme i konflikt med gældende ret, så længe begge parter blot anvender almindelig sund fornuft ved forhandlingerne om priser og de øvrige aftalevilkår og hele tiden holder sig formålet med lov nr. 548 og udbudsreglerne for øje.

Med venlig hilsen
MAQS LAW FIRM

Thomas Ryhl
Advokat (L), partner