

Fra: TMFKP Sekretariat
Emne: Svar: Politikerspørgsmål fra Mette Annelie Rasmussen om By- og Pendler Fondens mulighed for at opsætte reklamestandere - statsstøtteregler, kontraktændring. eDoc sag 2020-0799307

Fra: TMFKP BPM Rådhuspost
Sendt: 29. september 2020 13:16
Til: Mette Annelie Rasmussen (Borgerrepræsentationen)
Cc: Esben Richardt Olsen
Emne: Svar: Politikerspørgsmål fra Mette Annelie Rasmussen om By- og Pendler Fondens mulighed for at opsætte reklamestandere - statsstøtteregler, kontraktændring. eDoc sag 2020-0799307

Kære Mette Annelie Rasmussen

Tak for dine spørgsmål af 21. september, som følger op på tidligere svar af 26. juni 2020 vedr. By- og Pendler Fondens mulighed for at opsætte reklamestandere.

2. Vil det være i strid med statsstøttereglerne, hvis kommunen giver tilladelse til at opsætte reklamer uden at modtage en modydelse?

Det er forvaltningens vurdering, at det som udgangspunkt ikke vil være i strid med statsstøttereglerne, hvis kommunen giver tilladelse til at opsætte reklamer uden at modtage en modydelse.

Det følger af lov om offentlige veje (Lov nr. 1520 af 27. december 2014 - vejloven), at Københavns Kommune som vejmyndighed kan undlade at opkræve betaling eller anden modydelse for opsætning af reklamer på vej.

Vejloven fastsætter, at kommunen kan kræve betaling for en sådan særlig råden i form af tredjemands opsætning af reklame, hvis den særlige råden sker i forretningsmæssigt øjemed. Såfremt der opkræves betaling, skal kommunen dog tilstræbe, at betalingen modsvarer kommunens faktiske udgifter på området.

At undlade at opkræve betaling som led i en tilladelse til en særlig råden over offentlig vej, som det her forelagte spørgsmål, vil således ikke være statsstøtte i strid med konkurrenceloven, da vejloven netop giver mulighed for at undlade at opkræve betaling.

Det bemærkes, at national støtte potentielt kan være i strid med EU-statsstøttereglerne. I den foreliggende sag er der tale om et område, som reguleres af staten, herunder Vejdirektoratet. Det er forvaltningens vurdering, at det må lægges til grund, at man i forbindelse med vejlovens tilblivelse har vurderet, at loven ikke giver anledning til konflikt med EU-statsstøttereglerne og at kommunerne overholder EU-statsstøttereglerne, når de handler i overensstemmelse med loven.

3. Hvis det tillades By- og Pendlercykel Fonden at opstille informationsstandere med reklamer, vurderer forvaltningen således, at det udgør en væsentlig kontraktændring, hvilket jf. udbudsloven kræver en fornyet udbudspligt?

Københavns Ejendomme og Indkøb tolker spørgsmålet sådan, at der ønskes en vurdering af, om den omhandlede aftale med By- og Pendlercykelfonden om levering af "cykelsystem" kan udvides til også at omfatte opsætning af reklamestandere på de lokationer, hvor cykelsystemets cykler er opstillet.

Københavns Kommune, Frederiksberg Kommune og DSB har den 26. november 2012 indgået en samarbejdsaftale med Cykel DK A/S om levering af et cykelsystem for perioden 2012-2022.

Det fremgår af aftalens pkt. 1 "Baggrund", at formålet med aftalen er at fremme brugen af den offentlige transport, og at gøre adgangen hertil lettere og mere fleksibel for borgerne. Der ønskes derfor etableret et cykelsystem med tæt tilknytning til DSB-stationer og til centrale trafikknudepunkter i de af aftalen omfattede kommuner. Det fremgår desuden af aftalen, at den er indgået på baggrund af et udbud.

Ifølge aftalens pkt. 4 "Cykelsystemet" omfatter systemet cykler, dockingpoints, tablets/betalingsstandere (samlet "hardware"), som gør det muligt at leje cykler i kortere eller længere tid. Aftalen omfatter desuden vedligeholdelse og support af cykelsystemet.

Det fremgår af aftalens pkt. 10 om "Ændringer", at parterne kan aftale ændringer, som omhandler flytning af eksisterende hardware, tilkøb af ny hardware, geografisk udvidelse af cykelsystemet, udvidelse af cykelsystemet til virksomheder, samt operatørens ændringer til cykelsystemet.

Det er oplyst, at aftalen efterfølgende er overdraget til By- og Pendlercykelfonden.

Vi lægger ved vores besvarelse til grund, at det er vurderet, at overdragelse af aftalen kunne finde sted, og at den omhandlede aktivitet, som nu ønskes vurderet, ligger inden for fondens formål i henhold til vedtægterne.

Udbudsretlig ramme for ændringer i kontrakter

Adgangen til at ændre i en udbudt kontrakt er reguleret af udbudsloven. Det fremgår af udbudslovens § 178, stk. 1, at ordregiver ved ændring af grundlæggende elementer i en kontrakt eller en rammeaftale skal gennemføre en ny udbudsprocedure. Der kan altså i den situation (gen)opstå en udbudspligt for ordregiver.

Af § 178, stk. 2 fremgår det, at en ændring af en kontrakt eller rammeaftale anses for at være en ændring af grundlæggende elementer, når den bevirker, at kontraktens eller rammeaftalens karakter er væsentlig forskellig fra den oprindelige kontrakt. Det fremgår yderligere, at en betydelig udvidelse af kontraktens eller rammeaftalens anvendelsesområde som hovedregel vil udgøre en ændring af et grundlæggende element.

Hvis ændringen sker i medfør af en ændringsklausul i kontrakten, kan ændringen foretages uden fornyet udbud. Det er dog et krav, at klausulen klart og entydigt fastsætter omfanget og arten af de ændringer, som kan foretages i medfør af klausulen.

Vurdering

Aftalens formål er defineret som anskaffelse af et cykelsystem med henblik på at fremme den offentlige transport. Det er desuden defineret hvilke elementer cykelsystemet består af, og dermed hvad leverandøren i henhold til aftalen skal levere.

Det er forvaltningens vurdering, at opsætning af reklamestandere ikke er nævnt som en del af den ydelse, der skal leveres, og heller ikke naturligt knytter sig til den omhandlede ydelse, som den er beskrevet i aftalen.

Aftalens ændringsklausul ses heller ikke at rumme adgang til at foretage en ændring af den omhandlede karakter.

Det er derfor samlet set forvaltningens vurdering, at en ændring af aftalen, som giver leverandøren adgang til at opstille reklamestandere, vil udgøre en betydelig udvidelse af aftalens oprindelige anvendelsesområde, og dermed en ændring af et grundlæggende element, som udløser udbudspligt.

Såfremt svaret giver anledning til yderligere spørgsmål, er du velkommen til at vende tilbage.

Med venlig hilsen

Hans Christian Karsten

Vicedirektør

Bygge-, Parkerings- og Miljømyndighed

KØBENHAVNS KOMMUNE

Teknik- og Miljøforvaltningen