



30.1.2015

## MEDDELELSE TIL MEDLEMMERNE

**Om:**        **Andragende nr. 1767/2012 af Fulvio Albano m.fl., italienske statsborgere, om overtrædelse af direktiv 2004/18/EF om offentlige kontrakter (Italien)**

### 1.    **Sammendrag**

Andragerne, som ejer virksomheder i sundhedssektoren, og hvis andragende støttes af foreningen AssoBiomedica, påpeger de italienske myndigheders mulige overtrædelse af EU-lovgivningen, særlig direktiv 2004/18/EF. De fremhæver desuden en række bestemmelser i lov nr. 135 af 7. august 2012, som kræver, at offentlige kontrakter i sundhedssektoren skal genforhandles, og som giver udstederne af et tilbud mulighed for at træde tilbage fra en kontrakt i tilfælde af genforhandling uden at skulle betale erstatning og for efterfølgende at indgå nye kontrakter direkte.

### 2.    **Opfyldelse af betingelserne for behandling**

Andragendet opfylder betingelserne for behandling (fastslået den 12. juli 2013). Kommissionen anmodet om oplysninger (forretningsordenens artikel 216, stk. 6).

### 3.    **Kommissionens svar**, modtaget den 29. august 2014

På grundlag af andragendet og klagen fra samme forening rettede Kommissionens tjenestegrene henvendelse til de italienske myndigheder med henblik på at få de nødvendige oplysninger til en dybdegående analyse af sagen.

For det første hævder andrageren, at ovennævnte genforhandlinger vil indebære en væsentlig ændring af offentlige kontrakter, hvilket vil være i strid med EU's regler for offentlige indkøb.

Det er dog ikke alle ændringer af offentlige kontrakter, som betragtes som væsentlige i henhold til EU-lovgivningen. Navnlig ovennævnte italienske lov fastsætter udtrykkeligt, at genforhandlingen af vareindkøbs- og tjenesteydelseskontrakter har til formål at medføre reducerede enhedspriser. Som fastslået af Domstolen i sag (C-454/06) Presstext Nachrichtenagentur GmbH bør en ændring af prisen til fordel for de ordregivende myndigheder ikke anses for en væsentlig ændring i kontrakten og bør derfor anses for tilladt i henhold til EU-lovgivningen. Risikoen for konkurrenceforvridning i tilfælde af prisreduktioner mindskes i forhold til en situation med prisstigninger, eftersom nedsættelsen af vederlaget bør være til fordel for den ordregivende myndighed og overordnet set forbedrer den økonomiske effektivitet af kontraktens gennemførelse.

Ovennævnte italienske lov forekommer imidlertid uklar for så vidt angår genforhandling og andre væsentlige elementer i kontrakten, såsom kvaliteten og mængden af varer og tjenesteydelser.

Hvad angår denne sag har de italienske myndigheder forpligtet sig til at udstede et cirkulære til sundhedsmyndighederne, som i overensstemmelse med gældende EU-lovgivning vil forbyde genforhandlinger af andre væsentlige kontraktelelementer, såsom kvaliteten og mængden af varer og tjenesteydelser.

For det andet foreslår andrageren, at ovennævnte lov giver den ordregivende myndighed mulighed for at indgå nye kontrakter direkte, hvis den oprindelige leverandør afviser genforhandlingen. Kommissionen noterer sig i denne forbindelse, at de italienske myndigheder har udstedt et fortolkningscirkulære (referencenr. 5573 af 27. februar 2013), hvori det præciseres, at der kun kan gøres brug af denne mulighed i forbindelse med kontrakter under de fastsatte tærskler i EU's direktiver om offentlige indkøb og derfor ikke i kontrakter, som er omfattet af EU-rettens anvendelsesområde.

#### Konklusion

På baggrund af ovenstående noterer Kommissionen sig, at de italienske myndigheder i kontakten med Kommissionens tjenestegrene har forpligtet sig til at udstede et cirkulære, som har til formål at fjerne enhver eventuel mangel på klarhed om lovens anvendelsesområde og sikre overensstemmelse med EU-lovgivningen. Kommissionen vil fortsat overvåge denne sag og følge op på de italienske myndigheders forpligtelse.

#### **4. Kommissionens svar, modtaget den 30. januar 2015**

Kommissionen fandt, at den lovbestemmelse, der er tale om, indeholder to aspekter af en eventuel overtrædelse af EU-lovgivningen om offentlige indkøb:

- Sundhedsmyndighedernes mulighed for under genforhandlingerne at ændre væsentlige elementer i kontrakten, såsom kvaliteten og mængden af varer og tjenesteydelser.
- Sundhedsmyndighederne mulighed for at opsig kontrakterne, fastsætte nye kontrakter enten ved at tiltræde rammeaftaler eller ved direkte at give bedre vilkår for forlængelse af kontrakter indgået af andre sundhedsmyndigheder.

Kommissionen anmodede de italienske myndigheder via EU's pilot-system om at træffe de nødvendige foranstaltninger for at sikre en fortolkning af de nationale bestemmelser, det drejer sig om, der er i overensstemmelse med EU's regler om offentlige udbud.

Den 1. august 2014 udstedte de italienske myndigheder et fortolkningscirkulære (reference nr. DGPROGS 0021563-P-01/08/2014) rettet til Regionsudvalget for at undgå at iværksætte en fortolkningspraksis, som ville gøre det muligt for sundhedsmyndighederne at forhandle væsentlige ændringer i kontrakterne. Cirkulæret fastsætter, at forpligtelsen til at genforhandle kontrakter kun vedrører prisen på varer eller tjenesteydelser og ikke kan udvides til de andre væsentlige elementer i kontrakten.

Hvad angår sundhedsmyndighedernes mulighed for at opsig kontrakterne, fastsætte nye kontrakter enten ved at tiltræde rammeaftaler eller ved direkte tildeling af bedre vilkår i forlængelse af kontrakter indgået af andre sundhedsmyndigheder, har de italienske myndigheder udstedt fortolkningscirkulæret 5573 af 27. februar 2013 fra Økonomiministeriet, der præciserer, at denne mulighed kun kan anvendes til kontrakter under Fælleskabets tærskelværdi. Denne fortolkning sikrer, at denne mulighed ikke kan bruges til kontrakter, der er omfattet af anvendelsesområdet for direktiv 2004/18/EF.

### Konklusion

Kommissionen mener, at de to ovennævnte cirkulærer sikrer en fortolkning af de omtvistede bestemmelser, der er forenelig med EU-lovgivningen om offentlige indkøb.