

Notat – Inhabilitet hos Region Midtjylland som ordregiver

1. Indledning

Region Midtjylland har den 8. juli 2014 telefonisk anmodet om at få en vurdering af, hvorvidt Bent Hansen som formand for regionsrådet og for forretningsudvalget *fortsat* må anses for at være inhabil ved regionens behandling af udbud af OPP-kontrakt om etablering af Nyt Psykiatrisk Center i Skejby.

Det blev ved Advokatfirmaet Poul Schmith/Kammeradvokatens notat af 13. marts 2013 vurderet, at Bent Hansen var inhabil i forhold Region Midtjyllands udbud af OPP-kontrakt om etablering af Nyt Psykiatrisk Center i Skejby.

2. Konklusion

Selvom Region Midtjylland på nuværende tidspunkt har truffet beslutning om tildeling af kontrakt vedrørende udbud af OPP-kontrakt om etablering af Nyt Psykiatrisk Center i Skejby, er det vores vurdering, at Bent Hansen fortsat er inhabil i medfør af forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3.

Det er ved vores vurdering tillagt vægt, at udbudsprocessen ikke er endeligt afsluttet, fordi der er truffet beslutning om tildeling af kontrakt, herunder vil der (hypotetisk set) stadig være mulighed for at regionen kan vælge at 1) omgøre tildelingsbeslutningen eller 2) annullere udbuddet og gå om, så længe der ikke er indgået en endelig kontrakt. Bent Hansen er derfor - såvel nu som tidligere - som følge af inhabiliteten afskåret fra at medvirke ved behandlingen af udbuddet i medfør af forvaltningslovens § 3, stk. 3. Regionen bør derfor ikke orientere Bent Hansen om udbuddet, herunder tildelingsbeslutningen og den pt. verserende klagesag, så længe der ikke er indgået endelig kontrakt.

København

Langelinie Allé 35
2100 København Ø
Danmark

Aarhus

Frue Kirkeplads 4
8000 Aarhus C
Danmark

Shanghai, rep. kontor

83 Loushanguan Road
Suite 2635, 26/F
Shanghai, Kina

T +45 72 27 00 00
F +45 72 27 00 27
E info@bechbruun.com

Advokatfirma
CVR-nr. 25089944
www.bechbruun.com

3. Redegørelse

Advokatfirmaet Poul Schmith/Kammeradvokaten har ved notat af 13. marts 2013 foretaget en vurdering af, hvorvidt Bent Hansen som formand for regionsrådet og for forretningsudvalget må anses for at være inhabil i forhold Region Midtjyllands udbud af OPP-kontrakt om etablering af Nyt Psykiatrisk Center i Skejby (herefter OPP-kontrakten).

Det er i notatet lagt til grund, at der foreligger en problemstilling om mulig inhabilitet i forbindelse med udbuddet, fordi Bent Hansen, der er formand for regionsrådet og forretningsudvalget i Region Midtjylland tillige er bestyrelsesformand i PKA. PKA havde på det pågældende tidspunkt anmodet om prækvalifikation i konsortium med KPC Herning A/S og Lærernes Pension Ejendomsselskab (Lærernes Pension) ved udbuddet af OPP-kontrakten.

Det konkluderes bl.a. i notatet:

"[...] Bent Hansen [er] i medfør af forvaltningslovens § 3, stk. 1, inhabil i forhold til udbuddet og [må derfor] afstå fra at medvirke ved behandlingen heraf i forretningsudvalget og i regionsrådet, ligesom han ikke bør modtage papirer fra udbudssagen eller i det hele taget deltage i møder eller uformelle drøftelser om udbuddet.

[...]

Inhabiliteten medfører, at Bent Hansen ikke må medvirke ved behandlingen af udbuddet, jf. forvaltningslovens § 3, stk. 3. Enhver form for medvirken er efter bestemmelsen udelukket. Den inhabile forvaltningsperson er dermed ikke blot afskåret fra at deltage i selve afgørelsen af sagen, men også i den forudgående administrative behandling eller drøftelse af sagen.

[...]

Det forhold, at en forvaltningsperson er inhabil i forhold til behandlingen af en bestemt sag, medfører ikke i sig selv, at vedkommende er afskåret fra at se det fremlagte materiale til møder, hvor vedkommende er afskåret fra at deltage. Det sikreste er dog formentlig, at Bent Hansen ikke modtager papirer, indtil tildelingen har fundet sted."
(vores fremhævning)

Det fremgår implicit af notatet af 13. marts 2013, at advokat Kristian Hartlev forudsætter, at Bent Hansen alene er inhabil, indtil tildelingsbeslutningen i udbuddet har fundet sted, jf. det ovenfor fremhævede. Dette fordi advokat Kristian Hartlev forudsætter, at udbudssagen vil blive afsluttet ved tildelingen.

Dette er imidlertid ikke tilfældet i den foreliggende udbudssag, hvor Team OPP har indgivet klage til Klagenævnet for Udbud i stand still-perioden. Klagen har dermed opsættende virkning, hvilket betyder, at Region Midtjylland ikke må indgå kontrakt med Team KPC, før end klagenævnet har truffet afgørelse om opsættende virkning, jf. håndhævelseslovens § 12, stk. 2, idet der ellers er risiko for, at kontrakten vil kunne blive erklæret for uden virkning, jf. håndhævelseslovens § 17, stk. 1, nr. 2.

Det nævnte indebærer, at udbudssagen ikke er *afsluttet* med tildelingen.

De omstændigheder, som gjorde sig gældende i forbindelse med advokat Kristian Hartlevs vurdering af sagen er derfor fortsat aktuelle. Der består således fortsat en teoretisk mulighed for, at PKA og dermed Bent Hansen har en særlig interesse i at kunne påvirke behandlingen af udbudssagen i hhv. forretningsudvalget og regionsrådet. Hvis den verserende klagesag måtte give Region Midtjylland anledning til overvejelser i relation til f.eks. at 1) omgøre tildelingsbeslutningen, 2) annullere udbuddet og gå om eller 3) fastholde kontrakt-tildelingen, er der – ligesom beslutningerne om prækvalifikation og tildeling - tale om "*beslutninger, som vil skulle træffes, og hvori PKA har en særlige interesse*", jf. notatets side 3, nederst.

Henset til det overfor beskrevne, er det derfor – i tråd med advokat Kristian Hartlevs anbefaling – vores vurdering, at Bent Hansen *fortsat* er inhabil, så længe udbudssagen ikke er endeligt afsluttet.

Torben Brøgger