

19. november 2018

Kære Jacob Bundsgaard og Kristian Wendelboe

Tak for jeres brev af den 30. oktober 2018, hvori I spørger, hvilke muligheder hvidvaskloven og udbudsloven indeholder med henblik på både at ophæve eksisterende kontrakter med banker som undersøges for overtrædelser af hvidvaskreglerne, og for at sikre sig, at de kan undgå samarbejder med banker i sådanne situationer.

Jeg har spurgt mine embedsmænd i Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen om, hvilke muligheder udbudsloven indeholder for at undgå samarbejder med banker i disse situationer, og de har svaret følgende:

*”Udbudsloven indeholder en række udelukkelsesgrunde i §§ 135-137, herunder udelukkelse for hvidvask i § 135, stk. 1, nr. 5, der kan bringes i anvendelse inden kontraktindgåelsen. Udbudslovens § 185, stk. 1, nr. 2, medfører desuden, at kontrakter kan bringes til ophør, hvis ordregiver efterfølgende bliver bekendt med, at en virksomhed på tidspunktet for tildeling af kontrakten er dømt for forhold omfattet af udelukkelsesgrundene, herunder hvidvask.*

*Udbudslovens udformning betyder derfor, at ordregivere i mange situationer under udbudsprocessen, det vil sige inden kontraktindgåelsen, kan udelukke virksomheder, der er dømt for økonomisk kriminalitet.*

*I tilfælde hvor en virksomhed ikke er dømt, men kun undersøges for overtrædelser af eksempelvis hvidvaskreglerne eller hvor en overtrædelse er konstateret på anden måde end ved en endelig dom, vil spørgsmålet om, hvorvidt virksomheden kan udelukkes, afhænge af, om overtrædelsen kan betragtes som bevis for en tilstrækkelig alvorlig forsømmelse til, at den sår tvivl om virksomhedens integritet. I så fald kan ordregiveren udelukke virksomheden efter udbudslovens § 137, stk. 1, nr. 3.*

*Det skal samtidig nævnes, at en virksomhed, der er omfattet af udelukkelsesgrunde, stadigvæk kan have mulighed for at deltage i udbud, såfremt ordregiver efter en saglig gennemgang vurderer, at virksomheden har dokumenteret sin pålidelighed (såkaldt self-cleaning).*

ERHVERVSMINISTERIET

Slotsholmsgade 10-12

1216 København K

Tlf. 33 92 33 50

Fax 33 12 37 78

CVR-nr. 10 09 24 85

EAN nr. 5798000026001

em@em.dk

www.em.dk

*Efter tildeling af en kontrakt, reguleres opsigelsesmulighederne primært af kontraktretten og kontraktens indhold. Kontrakter med virksomheder, der efter kontraktindgåelsen dømmes for økonomisk kriminalitet, vil ikke kunne ophæves pr. automatik i medfør af udbudsloven. Opsigelse vil derimod kunne ske i medfør af relevante kontraktklausuler knyttet til kontraktens genstand, herunder misligholdelse som følge af alvorlig kriminalitet.*

*Udbudsloven indskrænker til en vis grad ordregivernes muligheder for at indføre kontraktklausuler. Udbudslovens § 176, der er en implementering af udbudsdirektivets artikel 70, medfører således, at der ikke kan indgås offentlige kontrakter, som indeholder krav og forpligtelser, som rækker ud over det, der er "forbundet med kontraktens genstand".*

*Ordregivende myndigheder skal derfor i forbindelse med udarbejdelsen af kontraktklausuler konkret vurdere, om de anser forholdet for at være forbundet med kontraktens genstand. Hvis det er tilfældet, kan de lovligt indsætte kontraktklausulerne.*

*Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen er ikke bekendt med domme fra EU-Domstolen, udtalelser fra Europa-Kommissionen eller andre fortolkningsbidrag, der præcist afgrænser mulighederne på dette område. Af denne grund kan det ikke generelt fastslås, om det er i overensstemmelse med udbudsloven at indføre en opsigelsesbestemmelse i en offentlig kontrakt, der giver mulighed for at standse samarbejdet med virksomheden, hvis denne fx dømmes for hvidvask. Det vil altid konkret afhænge af, om klausulens indhold og rækkevidde er knyttet til kontraktens genstand.*

*Endelig skal det nævnes, at hvis der er et behov eller ønske om at opsiges en kontrakt uden en hjemlet opsigelsesadgang, så vil den deraf følgende tvist være et civilretligt anliggende mellem kontraktparterne."*

Med venlig hilsen



Rasmus Jarlov