

KARSTEN NAUNDRUP OLESEN

OFFENTLIG OPGAVE PÅ KONTRAKT

JURIST- OG ØKONOMFORBUNDETS FORLAG



Offentlig opgave på kontrakt

Denne å[] er omfattet af lov om ophavsret.

Uanset evt. aftale med Copy-Dan er det ikke tilladt at kopiere eller indscanne siden til undervisningsbrug eller erhvervsmæssig brug.

Bogen er udgivet af Djøf Forlag (www.djoef-forlag.dk)

Karsten Naundrup Olesen

Offentlig opgave på kontrakt



Jurist- og Økonomforbundets Forlag
2011

Denne åj * er omfattet af lov om ophavsret.

Janset evt. aftale med Copy-Dan er det ikke tilladt at kopiere eller indscanne siden til undervisningsbrug eller erhvervmæssig brug.

Bogen er udgivet af Djøf Forlag (www.djoef-forlag.dk)

Karsten Naundrup Olesen
Offentlig opgave på kontrakt

1. udgave, 1. oplag

© 2011 by Jurist- og Økonomforbundets Forlag

Alle rettigheder forbeholdes.
Mekanisk, elektronisk, fotografisk eller anden gengivelse af
eller kopiering fra denne bog eller dele heraf
er ifølge gældende dansk lov om ophavsret ikke tilladt
uden forlagets skriftlige samtykke eller aftale med Copy-Dan.

Omslag: Bo Helsted
Tryk & indbinding: Ecograf, Højbjerg

Printed in Denmark 2011
ISBN 978-87-574-2675-5

Jurist- og Økonomforbundets Forlag
Lyngbyvej 17
Postboks 2702
2100 København Ø

Telefon: 39 13 55 00
Telefax: 39 13 55 55
e-mail: forlag@djoef.dk
www.djoef-forlag.dk

Denne åj * er omfattet af lov om ophavsret.

Uanset evt. aftale med Copy-Dan er det ikke tilladt at kopiere eller indscanne siden til undervisningsbrug eller erhvervmæssig brug.

Bogen er udgivet af Djøf Forlag (www.djoef-forlag.dk)

Indholdsfortegnelse

Forord	11
Kapitel 1. Bogens tema og opbygning	13
1. Præsentation af bogens tema	13
1.1 Offentlig-Privat Samarbejde	13
1.2 Kontrakterne om OPS	15
1.2.1 OPS-kontraktens grundlæggende træk	15
1.2.2 Realydelsen	16
1.2.3 Den samfundsmæssige interesse	17
1.2.4 Kontraktperiodens længde	18
1.2.5 OPS med vægt på Samarbejde	19
1.2.6 OPS-kontrakter som en kategori	20
1.3 Bogens tema	21
2. Bogens opbygning	23
Kapitel 2. Retskilder ved kontraktkonciperingen	25
1. Kontraktpraksis som retskilde	25
2. Standardkontrakter	28
3. Agreed documents	30
4. Lovgivningens betydning	33
Kapitel 3. Fortolkning af OPS-kontrakter	37
1. Konkipering i lyset af den fremtidige fortolkning	37
2. Hvordan fortolkes en OPS-kontrakt?	38
2.1 Fortolkningsdata	38
2.2 Fortolkning når realydelsen har samfundsmæssig interesse	39
2.3 Fortolkning i vedvarende kontraktforhold	41
2.4 Fortolkning af kontrakter med særlig fokus på samarbejde	42
2.5 Fortolkningsregler	43
2.5.1 Fortolkningsregler som redskab	43
2.5.2 Uklarhedsreglen	44
2.5.3 Prioriteringsregler	47
3. Kontraktregulering af fortolkning	48

Kapitel 4. Kontraktens økonomiske aspekter	51
1. Præsentation af kapitlets tema og formål	51
2. Kontaktomkostninger	53
3. Forhandlings- og konciperingsomkostninger	55
4. Gennemførelsesomkostninger	56
4.1 Begrebet gennemførelsesomkostninger	56
4.2 Udsigten til succes med reguleringen	58
4.3 Relationsbevarelse	58
4.4 Behov for bestemmelsen	59
Kapitel 5. Beskrivelse af realydelsen	61
1. Generelt om beskrivelse af realydelsen i en OPS-kontrakt	61
1.1 Ydelsens kompleksitet	61
1.2 De udbudsretlige krav	62
2. Når realydelsen tjener til opfyldelse af lovpligtig opgave	64
2.1 Problemstillingen	64
2.2 Fremhæv forbindelse mellem realydelse og lovpligtig opgave ..	66
2.2.1 Begrundelse for at fremhæve	66
2.2.2 Hvordan kan sammenhængen fremhæves?	67
2.3 Hvis lovgivningen ændres	69
2.3.1 Problemstilling	69
2.3.2 Når svaret findes gennem fortolkning	70
2.3.3 Baggrundsrettens svar	72
2.3.4 Kontraktbestemmelser til løsning af problemet	74
Kapitel 6. Bestemmelser om samarbejde	79
1. Samarbejde som et særligt kendetegn ved OPS	79
2. Baggrundsrettens rammer for samarbejde	80
2.1 Pligt til at samarbejde	80
2.2 Loyalitetspligtens indhold	81
3. Kontraktbestemmelser om samarbejde	83
3.1 Loyalitetspligt og kontraktbestemmelser	83
3.2 Kontraktforhold med mindre behov for samarbejde	84
3.3 Kontraktforhold med større behov for samarbejde	86
3.3.1 Den overordnede regulering	86
3.3.2 Hvad skal der samarbejdes om?	87
3.3.3 Hvordan skal samarbejdet gennemføres?	90
3.3.4 Når samarbejdet ikke lykkes	92

Kapitel 7. Bestemmelser om kontrol	95
1. Kontrolbestemmelser – behov og problemer	95
1.1 Behovet for kontrolbestemmelser	95
1.2 Problemer knyttet til kontrolbestemmelser	96
2. Kontrolbestemmelserens indhold	97
2.1 Kontrol uden kontraktregulering	97
2.2 Eksempler på kontrolbestemmelser	98
2.3 Emner der bør overvejes ved kontraktregulering	101
2.3.1 Hvad skal kontrolleres?	101
2.3.2 Hvem skal kontrollere?	101
2.3.3 Hvordan skal kontrollen gennemføres?	102
2.3.4 Hvad skal kontrollen føre til?	103
Kapitel 8. Bestemmelser om tvistløsning	105
1. Hvorfor bestemmelser om tvistløsning?	105
2. Parternes egen tvistløsning	105
3. Tvistløsning via domstolssystemet	107
4. Voldgift som løsningsmiddel	108
4.1 Argumenter for og imod voldgift	108
4.2 Voldgiftsrettens form	110
4.3 Håndtering af offentligtretlige spørgsmål	111
5. Mediation	112
Kapitel 9. Bestemmelser om fortrolighed	115
1. Fortrolig behandling af oplysninger om medkontrahent	115
2. Lovgivningens regulering af fortrolighed	117
2.1 Markedsføringsloven	117
2.2 Persondataloven	119
2.3 Forvaltningsloven	120
2.4 Offentlighedsloven	121
2.5 Straffeloven	123
2.6 Retssikkerhedsloven	123
2.7 Speciallovgivning	125
3. Kontraktbestemmelser om fortrolighed	127
Kapitel 10. Bestemmelser om offentligtretlige forhold	131
1. OPS-kontrakter og offentligtretlige forhold	131
2. Den offentlige parts myndighedsudøvelse	132
2.1 Problemstillingen	132
2.2 Kontraktregulering	133