

Asia C-196/08

Acoset SpA

vastaan

Conferenza Sindaci

e Presidenza Prov. Reg. ATO Idrico Ragusa ym.

(Tribunale amministrativo regionale della Sicilian
esittämä ennakkoratkaisupyyntö)

EY 43, EY 49 ja EY 86 artikla – Julkiset hankinnat – Vesihuollon antaminen
sekaomistuksessa olevan yhtiön hoidettavaksi – Tarjouskilpailumenettely – Palvelun
hoitamisesta vastaavan yksityisen osakkaan nimeäminen – Sopimuksen tekeminen
julkisia hankintoja koskevia määräyksiä noudattamatta

Julkisasiamies D. Ruiz-Jarabo Colomerin ratkaisuehdotus 2.6.2009 I - 9915
Yhteisöjen tuomioistuimen tuomio (kolmas jaosto) 15.10.2009 I - 9940

Tuomion tiivistelmä

*Henkilöiden vapaa liikkuvuus – Sijoittautumisvapaus – Palvelujen tarjoamisen vapaus –
Julkisia palveluja koskevat konsessiot – Julkisen ja yksityisen sektorin kumppanuus*

(EY 43, EY 49 ja EY 86 artikla)

Tiettyjen rakennusurakoiden toteuttamista edellyttävän julkisen palvelun antaminen suoraan sellaisen julkisessa ja yksityisessä sekaomistuksessa olevan yhtiön hoidettavaksi, joka on perustettu nimenomaisesti tämän palvelun suorittamiseksi ja jonka toimiala on pelkästään tämä ja jonka yksityinen osakas valitaan julkisessa tarjouskilpailussa, kun suoritettavaan palveluun liittyvät taloudelliset, tekniset, toiminnalliset ja hallinnointia koskevat edellytykset ja palvelusuorituksiin liittyvät tarjouksen yksityiskohdat on ensin selvitetty, ei ole EY 43, EY 49 ja EY 86 artiklan vastaista edellyttäen, että kyseessä oleva tarjouspyyntömenettely on perustamissopimuksessa konsessioita kosemaan määrättyjen vapaan kilpailun, avoimuuden ja yhdenvertaisen kohtelun periaatteiden mukainen.

Se, että järjestettäisiin ensin menettely sekaomistuksessa olevan yhtiön yksityisen osakkaan valitsemiseksi ja tämän jälkeen menettely konsession myöntämiseksi tälle yhtiölle, tekisi julkisen ja yksityisen sektorin rakenteellisten kumppanuuksien muodostamisesta vähemmän houkuttelevaa yksityisille yksiköille ja viranomaisille tällaisten menettelyjen toteuttamisen keston ja sen oikeudellisen epävarmuuden vuoksi, joka liittyy konsession myöntämiseen aiemmin valitulle yksityiselle osakkaalle.

Vaikka tarjouskilpailun puuttuminen julkista palvelua koskevan hankintasopimuksen tekemisen yhteydessä on EY 43 ja EY 49 artiklan sekä yhdenvertaisen kohtelun ja syrjintäkiellon periaatteiden vastaista, yksityisen osakkaan valitseminen näitä vaatimuksia noudattaen ja yksityisen osakkaan valintaperusteiden valinta voivat korjata tämän tilanteen, kun ehdokkaiden on osoitettava paitsi kykynsä tulla osakkaaksi, myös ja varsinkin tekninen kykynsä suorittaa palvelu ja niiden tarjouksesta seuraavat taloudelliset ja muut edut.

Sikäli kuin yksityisen osakkaan valintaperusteet eivät perustu pelkästään sijoitettavaan pääomaan vaan myös tämän osakkaan tekniseen kykyyn ja sen tarjouksen yksityiskohtiin tiettyjen palvelusuoritusten osalta ja kun tämän osakkaan tehtäväksi annetaan kyseessä olevan palvelun operationaalinen toiminta ja näin ollen sen hallinnointi, voidaan katsoa, että konsessionsaajan valinta seuraa välillisesti kyseisen osakkaan valinnasta, joka tapahtuu sellaisen menettelyn päätteeksi, jossa noudatetaan yhteisön oikeuden periaatteita, joten toinen tarjouskilpailumenettely konsessionsaajan valitsemiseksi ei ole perusteltu.

(ks. 59–61 kohta ja tuomiolauselma)