

K E N D E L S E

Expromo Europe A/S
(advokat Torben Høholt Jensen, Aarhus)

mod

Odder Kommune
(advokat Tina Braad, Aarhus)

I foråret 2014 iværksatte indklagede, Odder Kommune, en licitation efter tilbudsloven (lovbekendtgørelse nr. 1410 af 7. december 2007 om indhentning af tilbud på visse offentlige og offentligt støttede kontrakter) vedrørende to info-standere til placering ved indfaldsvejene til Odder midtby. Tildelingskriteriet var fastsat til »det økonomisk mest fordelagtige bud«.

Ved udløbet af fristen for afgivelse af tilbud den 5. maj 2014 havde Expromo Europe A/S, Informationsteknik Scandinavia A/S og Infostander Danmark A/S afgivet tilbud. Den 13. maj 2014 besluttede indklagede at indgå kontrakt med Infostander Danmark A/S.

Den 30. juni 2014 indgav klageren, Expromo Europe A/S, klage til Klagenævnet for Udbud over indklagede. Klageren fremsatte ved klagens indgivelse anmodning om, at klagenævnet i medfør af lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. § 12, stk. 1, skulle beslutte, at klagen skulle have opsættende virkning. Den 20. august 2014 besluttede klagenævnet ikke at tage stilling til spørgsmålet om opsættende virkning, da kontrakt allerede var indgået. Klagen har været behandlet på skriftligt grundlag.

Klageren har nedlagt følgende påstande:

Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at indklagedes aftale med Infostander Danmark A/S om køb af 3 stk. enkeltsidede infostandere til en samlet anskaffelsessum inkl. vedligeholdelse på 959.878,00 kr., er ulovlig, idet tilbuddet er ukonditionsmæssigt. Klagenævnet skal derfor, i henhold til håndhævelseslovens § 13, stk. 1, annullere indklagedes tildelingsbeslutning.

Påstand 2

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede er forpligtet til at antage klagerens tilbud af 5. maj 2014, idet dette tilbud er konditionsmæssigt.

Påstand 3 (subsidiær til påstand 2)

Indklagede tilpligtes at betale 166.100 kr. i erstatning til klageren med tillæg af sædvanlig procesrente fra klagens indlevering til klagenævnet og til betaling sker.

Indklagede har erkendt overtrædelsen af klagerens påstand 1. Vedrørende klagerens påstand 2 har klageren nedlagt påstand om afvisning, subsidiært om at klagen ikke tages til følge.

Klagenævnet har besluttet at udsætte behandlingen af påstand 3, indtil klagenævnet har taget stilling til påstand 1 – 2.

Sagens nærmere omstændigheder

I licitationsbetingelserne er blandt andet anført følgende:

»Kravsspecifikation for digitale infostandere i Odder Kommune

Der ønskes tilbud på 1 stk. dobbeltsidede digitale – samt 1 stk. enkelsidede infostander...

De digitale infostandere skal leve op til nedenstående krav. Alle kravene er at forstå som minimumskrav. Lever tilbudsgiver ikke op til kravene anses tilbuddet ikke som konditionsmæssigt.

Stander:

- ...
- LED storskærm: min. P10 (diodeafstand 10 mm) eller bedre
- ...

- Skærmstørrelsen skal være mellem 5 – 6 m²«

Parternes anbringender

Ad påstand 1

Klageren har gjort gældende, at det tilbud, som Infostander Danmark A/S har afgivet, er ukonditionsmæssigt. Indklagede har valgt en leverance af tre infostandere i strid med udbudsbetingelserne, idet indklagede har valgt infostandere med en diodeafstand på 16 mm og et skærmareal på 6,3 m².

Indklagede har erkendt overtrædelsen ad påstand 1.

Ad påstand 2

Indklagede har gjort gældende, at det ligger uden for klagenævnets kompetence at beslutte, hvem der skal have tildelt en kontrakt, hvorfor påstanden skal afvises. Indklagede har subsidiært gjort gældende, at klagerens tilbud er ukonditionsmæssigt, hvorfor indklagede hverken var berettiget eller forpligtet til at tildele kontrakten til klageren.

Klageren har gjort gældende, at indklagede på baggrund af overtrædelsen ad påstand 1 er forpligtet til at antage klagerens tilbud, der er konditions-mæssigt.

Klagenævnet udtaler:

Ad påstand 1

Indklagede har erkendt, at aftalen med Infostander Danmark A/S om køb af 3 stk. enkeltsidede infostandere til en samlet anskaffelsessum inkl. vedligeholdelse på 959.878,00 kr. er ulovlig.

Efter karakteren af den erkendte overtrædelse tages klagerens påstand om annullation af indklagedes tildelingsbeslutning til følge.

Ad påstand 2

Da klagenævnet ikke i lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. har kompetence til at konstatere, at indklagede er forpligtet til at antage klagerens tilbud, afvises påstanden.

Herefter bestemmes:

Ad påstand 1

Indklagede har handlet i strid med tilbudslovens § 15 d, da aftalen med Infostander Danmark A/S om køb af 3 stk. enkeltsidede infostandere til en samlet anskaffelsessum inkl. vedligeholdelse på 959.878,00 kr., er ulovlig, idet tilbuddet er ukonditionsmæssigt.

Påstand 2 afvises.

Indklagedes beslutning af 5. maj 2014 om at indgå kontrakt med Infostander Danmark A/S annulleres.

Indklagede, Odder Kommune, skal i sagsomkostninger vedrørende denne del af sagen betale 20.000 kr. til klageren, Expromo Europe A/S.

Klagegebyret tilbagebetales.

Niels Feilberg Jørgensen

Genpartens rigtighed bekræftes.

Kristian Aagaard Bach Mortensen
fuldmægtig