

K E N D E L S E

Holmrise B8 A/S  
(advokat Lotte Hummelshøj og advokat Sebastian Asbjørn Pedersen, København)

mod

Aalborg Universitet  
(advokat Henrik Holtse, København)

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 2019/S 072-169684 af 9. april 2019, offentliggjort den 11. april 2019, udbød Aalborg Universitet (herefter AAU) som begrænset udbud et dynamisk indkøbssystem til brug for indkøb af inventar (inkl. kontorinventar), boligudstyr, husholdningsapparater (ekskl. belysning) og rengøringsmidler. Kontrakten var opdelt i delkontrakter.

Den 29. august 2022 iværksatte AAU et miniudbud inden for det dynamiske indkøbssystem af en kontrakt om levering og montering af møbler til studie- og undervisningsmiljø på AAU. I miniudbudsbetingelserne var tildelingskriteriet fastsat til ”det økonomisk mest fordelagtige tilbud” vurderet på baggrund af bedste forhold mellem pris og kvalitet med underkriterierne ”Kvalitet” (vægt 50 %) og ”Pris” (vægt 50 %). Af miniudbudsbetingelserne fremgår, at AAU åbnede konkurrencen mellem tilbudsgiverne på kategorien ”Inventar til studieområder” i det dynamiske indkøbssystem.

Ved udløbet af fristen for at afgive tilbud den 19. september 2022 havde Holmris B8 A/S (herefter Holmris) og Paustian2gether ApS (herefter P2G) afgivet tilbud.

Den 21. september 2022 besluttede AAU at indgå kontrakt med P2G, og AAU har oplyst, at kontrakten herefter blev indgået den 29. september 2022.

Den 21. oktober 2022 indgav Holmris klage til Klagenævnet for Udbud over AAU. Klagen har været behandlet skriftligt.

Holmris har nedlagt følgende påstande:

#### Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at AAU har handlet i strid med principperne om ligebehandling og gennemsigtighed i udbudslovens § 2 ved at tildele kontrakt om levering af kontormøbler til P2G, idet tilbuddet fra P2G var ukonditionsmæssigt.

#### Påstand 2

Klagenævnet skal konstatere, at AAU har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at fastsætte et uegnet mindstekrav.

#### Påstand 3

Klagenævnet skal annullere AAU's tildelingsbeslutning af 21. september 2022.

#### Påstand 4

Klagenævnet skal afgive en udtalelse om, hvorvidt der forelægger særlige forhold, som tilsiger, at AAU's kontrakt om levering og montering af møbler til studie- og undervisningsmiljø i SUND fakultetsbygning med P2G videreføres, jf. klagenævnslovens § 14 a.

#### Påstand 5

Klagenævnet skal erklære AAU's kontrakt om levering og montering af møbler til studie- og undervisningsmiljø i SUND fakultetsbygning med P2G for uden virkning i medfør af klagenævnslovens § 17, stk. 1, nr. 4.

Holmris har taget forbehold for senere at nedlægge påstand om erstatning.

AAU har erkendt overtrædelsen i påstand 1 og dermed også, at annullationspåstanden (påstand 3) kan tages til følge. AAU har påstået, at påstand 2 ikke skal tages til følge, og over for påstand 4, at kontrakten kan videreføres. AAU har påstået, at påstand 5 ikke skal tages til følge, men at klagenævnet i stedet skal fastsætte en alternativ sanktion.

Klagenævnet har den 24. oktober 2022 meddelt AAU's kontraktpart, P2G, at det er muligt at intervenere i sagen, jf. klagenævnslovens § 6, stk. 3.

P2G har ikke besvaret klagenævnets henvendelse.

AAU har den 15. februar 2023 meddelt, at møblerne blev leveret og færdigmonteret den 25. januar 2023. Kontrakten er derfor opfyldt og afsluttet.

#### Sagens nærmere omstændigheder

Udbudsbekendtgørelsen af 9. april 2019 indeholder følgende:

”...

Del II: Genstand

II.1) Udbuddets omfang

II.1.1) Betegnelse:

Udbud af Dynamisk Indkøbssystem vedr. inventar til Aalborg Universitet

...

II.1.4) Kort beskrivelse:

Udbud af Dynamisk Indkøbssystem vedr. inventar til Aalborg Universitet.

...

II.2) Beskrivelse

II.2.1) Betegnelse:

Inventar til studieområder

Delkontraktnr.: 1

...

II.2.4) Beskrivelse af udbuddet:

Herunder eksempelvis, men ikke begrænset til, skriveborde, skrivebordsstole, mødeborde, mødestole, barborde, barstole, opbevaringsmøbler,

skærmvægge, lavryggede sofaer, højryggede sofaer, lænestole med øreklap, lænestole som boks, puffer, sofaborde, kantineborde, kantinestole, udendørsborde, udendørsstole, undervisningsborde, undervisningsstole, borde til grupperum, stole til grupperum, bordlamper, gulvlamper, loftslamper, væglamper, specialinventar, løse tæpper, indvendig solafskærmning, akustiske løsninger, tavler.

...

#### II.2.6) Anslået værdi

Værdi eksklusive moms: 50 000 000.00 DKK

...”

I miniudbudsbetingelserne var tildelingskriteriet som nævnt fastsat til ”det økonomisk mest fordelagtige tilbud” vurderet på baggrund af bedste forhold mellem pris og kvalitet med underkriterierne ”Kvalitet” (vægt 50 %) og ”Pris” (vægt 50 %). Til underkriteriet ”Kvalitet” var fastsat fire delkriterier: 1) Design og æstetik, 2) Holdbarhed og fleksibilitet, 3) Implementeringsplan og 4) Suppleringsmulighed. De fire delkriterier vægtede ligeligt. Af udbudsbetingelserne fremgår i øvrigt:

”...

#### 1. Indledning

Dette udbud vedrører indkøb af møbler til studie- og undervisningsmiljø på Sundhedsvidenskabeligt Fakultet (SUND) på Aalborg Universitet.

Møblerne skal anvendes til indretning af studiemiljøet i den nye sundhedsvidenskabelige fakultetsbygning (SUND). Bygningen skal facilitere undervisning og forskning inden for det sundhedsmæssige og -teknologiske område.

...

#### 6. Forbehold

Tilbudsgiver kan ikke tage forbehold for miniudbudsmaterialet.

Ordregiver er berettiget til at afvise tilbud, der indeholder forbehold over for udbudsmaterialet. Ordregiver er forpligtet til at afvise tilbud, der indeholder forbehold over for grundlæggende elementer i miniudbudsbetingelserne eller mindstekrav i kravspecifikationen (Bilag 1) og Tilbudslisten (Bilag 2).

Ved et forbehold over for et grundlæggende element i udbudsmaterialet forstås et forbehold, som kan medføre væsentlig fordrejning af konkur-

rencen, såfremt forbeholdet tillades. Flere forbehold over for ikke-grundlæggende elementer i udbudsmaterialet kan samlet set medføre, at forbeholdene må anses som grundlæggende. Ved et mindstekrav forstås et ufravigeligt krav, som ubetinget skal opfyldes/overholdes, idet fravigelser fra kravet ikke accepteres.

...

## 8. Afgivelse af tilbud

Tilbudsgiver skal afgive ét tilbud.

Tilbudsgiver skal udfylde de kolonner i Tilbudslisten, der er markeret med rødt, hvilket omfatter oplysninger om dimensioner på den tilbudte vare, beskrivelse af overflade og farve for hhv. plade/skal, stel og polstring, stk. pris, modelnavn, produktdata, billede/tegning/skitse og producent. Med hensyn til produktdata og billede må Tilbudsgiver gerne henvise til bilag såfremt det af bilaget tydeligt fremgår hvilket møbel ID-bilag vedrører.

...”

Af udbudsmaterialets bilag 1, Kravspecifikation til indkøb af undervisningsinventar, fremgår:

”...

Nedenstående krav er minimumskrav, og manglende opfyldelse vil medføre, at tilbuddet er ukonditionsmæssigt.

...

### Tekniske specifikationer

De designmæssige samt tekniske krav til møblerne ses i Tilbudslisten (Bilag 2).

...”

Af udbudsmaterialets bilag 2, Tilbudsliste SUND 1 Studiemiljø, fremgår bl.a.:

”

	Beskrivelse	Dimension mindste krav	...	Overflade	...	Farve – stel	...
BO1	Elevbord. Rektangulært med linoleumsoverflade og krydsfinerkant og med kabelbrønd til 6 stik	...		...		Sort stel fuldsvejset og lige firkantede ben med stilleskrue	
BO4	Elevbord. Rektangulært med linoleumsoverflade og krydsfinerkant og	...		...		Sort stel fuldsvejset og lige firkantede ben med	

	med kabelbrønd til 6 stik					stilleskruer	
...							
SO1H	3 pers sofa højrygget. Ryg og armlæn samme højde			2 forskellige slags polster uden løse puder			
...							
KSTOB	Ergonomisk arbejdsstol uden armlæn. Enkelt udtryk med let kantet rektangulær rygstøtte. Integrerede installationsmuligheder med høj brugervenlighed. Højdejusterbart sæde og rygstøtte. Fleksibel rygstøtte. Fuldpolstret rygstøtte og sæde. Ryg og sæde i 2 separate dele forbundet med bredt organisk bånd hvori rygstøtten kan justeres. Med hjul	B: 680-700 x D: 680-700 x H: 900-950 mm SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)					
KSTOR	Ergonomisk arbejdsstol uden armlæn. Enkelt udtryk med let kantet rektangulær rygstøtte. Integrerede installationsmuligheder med høj brugervenlighed. Højdejusterbart sæde og rygstøtte. Fleksibel rygstøtte. Fuldpolstret rygstøtte og sæde. Ryg og sæde i 2 separate dele forbundet med bredt organisk bånd hvori rygstøtten kan justeres. Med hjul	B: 680-700 x D: 680-700 x H: 900-950 mm SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)					
...							
LA1	Bordlampe til læseboksen. Skærmen skal kunne drejes og fleksibel arm. Armen kan være todelt. Skal stå på bordet på en fod. Skal gerne have afbryder på foden.	Fod Ø 110-200, h 300-400. skærm Ø 110-200				...	
...							
TEL	En-mands telefonboks. Der er rimelig lydtæt min. Lyddæmpning 30 db. Led belysning, et indbygget bord, soft close, brandhæmmende materialer så den kan stå i gangarealer. Hærdet glas i døren. Ventilation, strømstik. Justerbar fødder. Helt enkelt i sit design.	H2200-2000 B1000-1100 D 960-1100				...	
...							

## Af tilbudslistens afsnit ”SUND 2 Studiemiljø” fremgår:

”

	Beskrivelse	Dimension mindste krav	...	Overflade	...	Farve – stel	...
BO1	Elevbord	...		...		Sort stel fuldsvejset og lige firkantede ben med stilleskruer	
BO4	Elevbord					Sort stel fuldsvejset og lige firkantede ben med stilleskruer	
...							
SO1H	3 pers sofa højrygget. Ryg og armlæn samme højde	...		2 forskellige slags polster uden løse puder		...	
...							
TEL	En-mands telefonboks. Der er rimelig lydtæt min. Lyddæmpning 30 db. Led belysning, et indbygget bord, soft close, brandhæmmende materialer så den kan stå i gangarealer. Hærdet glas i døren. Ventilation, strømstik. Justerbar fødder. Helt enkelt i sit design.	H 2200-2000 B1000-1100 D 960-1100				...	
...							

”

## Af tilbudslistens afsnit ”SUND Undervisningsmiljø” fremgår:

”

	Beskrivelse	Dimension mindste krav	...	Overflade	...	Farve – stel	...
BO1S	Seminarrumsbord Trapezformet med afrundede hjørner	...		...		Sort stel fuldsvejset og firkantede ben m 4 stk. nivelatorer	
BO2S	Seminarrumsbord Trapezformet med afrundede hjørner	...		...		Sort stel fuldsvejset og firkantede ben m. 4 stk. nivelatorer	
BO3S	Seminarrumsbord Trapezformet med afrundede hjørner	...		...		sort stel fuldsvejset og firkantede ben m. 4 stk. nivelatorer	
BO4U	Undervisningsbord rundt med gas lift	Ø1000 med vandring fra 720-1050 plus minus		...		...	
KSTO	Ergonomisk arbejdsstol uden armlæn. Enkelt udtryk med let kantet rektangulær rygstøtte. Integrerede installationsmuligheder med høj brugervenlighed. Højdejusterbart sæde og rygstøtte. Flexibel rygstøtte. Fuldpolstret rygstøtte og sæde. Ryg og sæde i 2 separate dele forbundet med bredt organisk bånd hvori rygstøtten kan justeres. Med hjul	B: 680-700 x D: 680-700 x H: 900-950 mm SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)		...		...	
...							

”

Tilbudslisten indeholdt felter markeret med rødt, hvor tilbudsgiverne skulle angive oplysninger om dimensioner på den tilbudte vare, beskrivelse af overflade og farve for plade/skal, stel og polstring m.v.

Under udbuddet havde tilbudsgiverne mulighed for at stille spørgsmål, og der blev bl.a. stillet og besvaret følgende spørgsmål 22-Q215:

”Bilag 2 Tilbudsliste, faneblad SUND Studiemiljø 1, Møbel ID GTAV: Kolonne C ”Dimension mindstekrav” er angivet til 1200x1000 mm (celle C13). Det er meget specifikt, hvorfor ordregiver opfordres til at tilføje et interval på +/- 100 mm i bredde såvel som i højde. Kan ordregiver acceptere dette interval?”

AAU’s svar:

”Ordregiver accepterer forespørgslen på +/- 100 mm i bredde samt højde”

Af udkastet til kontrakt fremgår, at leverandøren kunne påbegynde montering af møblerne hos AAU fra den 16. januar 2023 og frem til og med den 27. januar 2023, hvor montering senest skulle være afsluttet.

AAU modtog som nævnt tilbud fra Holmris og P2G og besluttede den 21. september 2022 at tildele kontrakten til P2G. Af underretningen om tildelingsbeslutningen fremgår:

”...

Nedenstående skema viser det samlede evalueringresultat for de 2 virksomheder, der har indgivet tilbud.

Tilbudsgiver	Samlet evalueringsscore
Holmris B8 A/S	8,11
Paustian2gether ApS	9,88

...

... I udbuddet er de indkomne tilbuds opfyldelse af de kvalitative kriterier blevet vurderet ud fra følgende pointskala:

...

Der er angivet point ifølge skalaen for hvert delkriterium, hvorefter der



er udregnet en samlet pointsum ud fra de ovenfor angivne vægtninger. Kvalitet vægter 50 % og udregningen for samlede point er ganget med vægtningen for hvert enkelt delkriterie (Eksempel delkriterie 1: opnået 9 point for delkriterie 1 =  $9 \cdot 0,25 = 2,25$ ).

Delkriterium (vægtet)	Holmris B8	Paustian2gether
Delkriterie 1: Design og æstetik	2,25	2,50
Delkriterie 2: Holdbarhed	2,50	2,50
Delkriterie 3: Implementeringsplan	2,50	2,25
Delkriterie 4: Suppleringsmulighed	2,50	2,50
<b>Samlet vægtet score (50% = <math>\cdot 0,50</math>)</b>	<b>4,88</b>	<b>4,88</b>

...

Evaluering af pris

Tilbudsgiver	Point (vægtet 50 %)
Holmris B8	3,23
Paustian2gether	5,00

På baggrund heraf har Aalborg Universitet truffet beslutning om at tildele kontrakten til Paustian2gether.

Afsluttende bemærkninger

...

Der er først indgået kontrakt, når Aalborg Universitet har underskrevet.

Klage over denne beslutning kan indsendes til Klagenævnet for Udbud med kopi til undertegnede. Klagefrist er inden 30 dage fra dagen efter modtagelsen af nærværende underretning.

...”

Holmris har under klagesagen oplyst, at virksomhedens tilbudspris var 5.661.139,20 kr. AAU har oplyst, at kontrakten med P2G har en værdi på 4.809.756 kr.

## P2G's tilbudsliste

Holmris er meddelt aktindsigt i P2G's tilbudsliste og har fremhævet følgende fra P2G's tilbudsliste i forhold til kravene i udbudsmaterialets tilbudsliste, afsnit "SUND 1 Studiemiljø":

”

	Beskrivelse	Dimension mindste krav	Overflade	Farve – stel	P2G's varebeskrivelse
BO1	Elevbord. Rektangulært med linoleumsoverflade og krydsfinerkant og med kabelbrønd til 6 stik	...	...	Sort stel <i>fuldsvejset og lige firkantede ben</i> med stilleskrue	Sort
BO4	Elevbord. Rektangulært med linoleumsoverflade og krydsfinerkant og med kabelbrønd til 6 stik	...	...	Sort stel <i>fuldsvejset og lige firkantede ben</i> med stilleskruer	Sort
...					
SO1H	3 pers sofa højrygget. Ryg og armlæn samme højde		2 forskellige slags polster <i>uden løse puder</i>		Polstring
...					
KSTOB	Ergonomisk arbejdsstol uden armlæn. Enkelt udtryk med let kantet rektangulær rygstøtte. Integrerede installationsmuligheder med høj brugervenlighed. Højdejusterbart sæde og rygstøtte. Flexibel rygstøtte. Fuldpolstret rygstøtte og sæde. Ryg og sæde i 2 separate dele forbundet med bredt organisk bånd hvori rygstøtten kan justeres. Med hjul	B: 680-700 x D: 680-700 x H: 900-950 mm SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)			Str. B685 x D685 x H710-900mm, SH390-510 mm
KSTOR	Ergonomisk arbejdsstol uden armlæn. Enkelt udtryk med let kantet rektangulær rygstøtte. Integrerede installationsmuligheder med høj brugervenlighed. Højdejusterbart sæde og rygstøtte. Flexibel rygstøtte. Fuldpolstret rygstøtte og sæde. Ryg og sæde i 2 separate dele forbundet med bredt organisk bånd hvori rygstøtten kan justeres. Med hjul	B: 680-700 x D: 680-700 x H: 900-950 mm SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)			Str. B685 x D685 x H710-900mm, SH390-510 mm
...					
LA1	Bordlampe til læseboksen. Skærmen skal kunne drejes og fleksibel arm. Armen kan være todelt. Skal stå på	Fod Ø 110-200, h 300-400. <i>skærm Ø 110-200</i>		...	Str. Fod Ø160 mm, Str. H400 mm

	bordet på en fod. Skal gerne have afbryder på foden.				
...					
TEL	En-mands telefonboks. Der er rimelig lydtæt min. Lyddæmpning 30 db. Led belysning, et indbygget bord, soft close, brandhæmmende materialer så den kan stå i gangarealer. Hærdet glas i døren. Ventilation, strømstik. Justerbar fødder. Helt enkelt i sit design.	H2200-2000 B1000-1100 D 960-1100		...	Str. H 2220 x B 1000 x D 960 mm
...					

”

Holmris har fremhævet følgende fra P2G's tilbudsliste i forhold til kravene i udbudsmaterialets tilbudsliste, afsnit ”SUND 2 Studiemiljø”:

”

	Beskrivelse	Dimension mindste krav	Overflade	Farve – stel	P2G's varebeskrivelse
BO1	Elevbord	...	...	Sort stel <i>fuldsvejset og lige firkantede ben</i> med stilleskruer	Sort
BO4	Elevbord			Sort stel <i>fuldsvejset og lige firkantede ben</i> med stilleskruer	Sort
...					
SO1H	3 pers sofa højrygget. Ryg og armlæn samme højde	...	2 forskellige slags polster <i>uden løse puder</i>	...	Polstring
...					
TEL	En-mands telefonboks. Der er rimelig lydtæt min. Lyddæmpning 30 db. Led belysning, et indbygget bord, soft close, brandhæmmende materialer så den kan stå i gangarealer. Hærdet glas i døren. Ventilation, strømstik. Justerbar fødder. Helt enkelt i sit design.	H 2200-2000 B1000-1100 D 960-1100		...	Str. H 2220 x B 1000 x D 960 mm
...					

”

Holmris har fremhævet følgende fra P2G's tilbudsliste i forhold til kravene i udbudsmaterialets tilbudsliste, afsnit ”SUND Undervisningsmiljø”:

”

	Beskrivelse	Dimension mindste krav	Overflade	Farve – stel	P2G's varebeskrivelse
BO1S	Seminarrumsbord Trapezformet med afrundede hjørner	...	...	Sort stel <i>fuldsvejset og firkantede ben</i> m 4 stk. nivelatorer	Sort

BO2S	Seminarrumsbord Trapezformet med afrundede hjørner	...	...	Sort stel <i>fuldsvejset og firkantede ben</i> m. 4 stk. nivelatorer	Sort
BO3S	Seminarrumsbord Trapezformet med afrundede hjørner	...	...	sort stel <i>fuldsvejset og firkantede ben</i> m. 4 stk. nivelatorer	Sort
BO4U	Undervisningsbord rundt med gas lift	Ø1000 med vandring fra 720-1050 plus minus	...	...	
KSTO	Ergonomisk arbejdsstol uden armlæn. Enkelt udtryk med let kantet rektangulær rygstøtte. Integrerede installationsmuligheder med høj brugervenlighed. Højdejusterbart sæde og rygstøtte. Flexibel rygstøtte. Fuldpolstret rygstøtte og sæde. Ryg og sæde i 2 separate dele forbundet med bredt organisk bånd hvori rygstøtten kan justeres. Med hjul	B: 680-700 x D: 680-700 x H: 900-950 mm SH: 390-510 mm (Vandring i sidde højde +/- 20 mm)	...	...	Str. B685 x D685 x H710- 900mm, SH390-510 mm
...					

”

Ved brev af 14. oktober 2022 henvendte Holmris sig til AAU og påpegede, at flere af P2G's varer ikke opfyldte mindstekravene, og Holmris gjorde gældende, at mindstekravet vedrørende møbel BO4U under fanen Undervisningsmiljø: ”Ø1000 med vandring fra 720-1050 plus minus” ikke var gennemsigtigt som følge af formuleringen ”plus minus”. Holmris anmodede AAU om at annullere tildelingsbeslutningen.

AAU svarede ved brev af 17. oktober 2022:

” ...

Vi har haft vores advokat til at vurdere jeres klage, og har ved en detaljeret gennemgang af de indkomne tilbud konstateret, at begge leverandører desværre har budt ind med produkter, som ikke overholder vores mindstekrav. Dette betyder, at begge de indkomne tilbud reelt er ukonditionsmæssige.

I har i jeres klage bl.a. anført følgende klagepunkter, hvor produktet ikke har opfyldt MK:

*Møbel ID LA1:* Den vindende tilbudsgiver har ikke svaret på skærmens diameter, hverken i Bilag 2 Tilbudsliste eller i dokumentet med tilbudspræsentation. I kolonne C ”Dimension mindstekrav” er kravet Ø:110-200. Produktet er ikke konditionsmæssigt.

Jeres (Holmris) tilbudte lampe har Ø: 100, og er dermed også ukonditionsmæssig.

*Møbel ID TEL*: Telefonboksen må være 2200 høj, jf. kolonne C ”Dimension mindstekrav”. Den vindende tilbudsgiver har både i Bilag 2 Tilbudsliste og i dokumentet med tilbuds præsentation angivet højden til H:2220. Boksen overskrider således målet, hvorfor produktet er ukonditionsmæssigt.

Jeres (Holmris) tilbudte telefonboks har H: 2210 mm, og er dermed også ukonditionsmæssig.

Der er indgået kontrakt og ordren er afgivet, hvorfor tildelingsbeslutningen ikke kan annulleres.  
...”

Ved brev af 17. oktober 2022 bestred Holmris, at virksomhedens tilbud havde været ukonditionsmæssigt, og fastholdt anmodningen om, at AAU annullere tildelingsbeslutningen.

### Parternes anbringender

#### Ad påstand 1

Holmris har gjort gældende, at P2G’s varebeskrivelser ikke angiver, at produkterne opfylder mindstekravene, at dette er P2G’s risiko, og at P2G’s tilbud dermed er ukonditionsmæssigt. AAU har overtrådt udbudslovens § 2 ved at lade tilbuddet indgå i tilbudsevalueringen og ved at tildele og indgå kontrakt med P2G.

Det følger af udbudsbetingelsernes afsnit 8, at tilbudsgiverne skal udfylde de kolonner i tilbudslisten, der er markeret med rødt. Dette omfatter oplysninger om dimensioner på den tilbudte vare, beskrivelse af overflade og farve for plade/skal, stel og polstring, stk. pris, modelnavn, produktdata, billede/tegning/skitse og producent m.v. Af kravsspecifikationen fremgår, at de designmæssige og tekniske krav til møblerne i tilbudslisten udgør mindstekrav, og at manglende opfyldelse vil medføre, at tilbuddet er ukonditionsmæssigt. Det fremgår tilsvarende af udbudsbetingelsernes afsnit 6, at mindstekrav er ufravigelige krav, som ubetinget skal opfyldes eller overholdes, idet fravigelser fra kravet ikke accepteres.

P2G's tilbud var ukonditions-mæssigt på følgende punkter:

Faneblad	Møbel ID	Mindstekrav til dimensioner	P2G's varebeskrivelse
SUND studiemiljø 1	KSTOB	B: 680-700 x D: 680-700 x <b>H: 900-950 mm</b> SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)	Str. B685 x D685 x <b>H710-900mm</b> , SH390-510 mm
SUND studiemiljø 1	KSTOR	B: 680-700 x D: 680-700 x <b>H: 900-950 mm</b> SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)	Str. B685 x D685 x <b>H710-900mm</b> , SH390-510 mm
SUND studiemiljø 1	TEL	<b>H 2200-2000</b> B1000-1100 D 960-1100	Str. <b>H 2220</b> x B 1000 x D 960 mm
SUND Studiemiljø 2	TEL	<b>H 2200-2000</b> B1000-1100 D 960-1100	Str. <b>H 2220</b> x B 1000 x D 960 mm
Undervisningsmiljø	KSTO	B: 680-700 x D: 680-700 x <b>H: 900-950 mm</b> SH: 390-510 mm (Vandring i siddehøjde +/- 20 mm)	Str. B685 x D685 x <b>H710-900mm</b> , SH390-510 mm

Der er ikke i dimensionskravene eller under spørgsmål/svar givet adgang til at fravige mindstekravene.

Det fremgår desuden ikke klart af P2G's tilbudsliste, at virksomhedens produkter var konditions-mæssige på følgende punkter:

Faneblad	Møbel ID	Mindstekrav til dimensioner / farve / stel mv.	P2G's varebeskrivelse
SUND studiemiljø 1	BO1	Sort stel <b>fuldsvejset og lige firkantede</b>	Sort

		<b><u>ben</u></b> med stilleskruer	
SUND studiemiljø 1	BO4	Sort stel <b><u>fuldsvejset og lige firkantede ben</u></b> med stilleskruer	Sort
SUND studiemiljø 1	SO1H	2 forskellige slags polster <b><u>uden løse puder</u></b>	Polstring
SUND studiemiljø 1	LA1	Fod Ø 110-200, h 300-400. <b><u>skærm Ø 110-200</u></b>	Str. Fot Ø160 mm, Str. H400 mm
SUND Studiemiljø 2	BO1	Sort <b><u>stel fuldsvejset og lige firkantede ben</u></b> med stilleskruer	Sort
SUND Studiemiljø 2	BO4	Sort <b><u>stel fuldsvejset og lige firkantede ben</u></b> med stilleskruer	Sort
SUND Studiemiljø 2	SO1H	2 forskellige slags polster <b><u>uden løse puder</u></b>	Polstring
Undervisningsmiljø	BO1S	Sort <b><u>stel fuldsvejset og firkantede ben</u></b> m 4 stk. nivelatorer	Sort
Undervisningsmiljø	BO2S	Sort <b><u>stel fuldsvejset og firkantede ben</u></b> m 4 stk. nivelatorer	Sort
Undervisningsmiljø	BO3S	Sort <b><u>stel fuldsvejset og firkantede ben</u></b> m 4 stk. nivelatorer	Sort

AAU har ved brev af 17. oktober 2022 erkendt, at P2G's tilbud var ukonditionsmæssigt, og det kan klagenævnet således lægge til grund som ubestridt.

AAU har under klagesagen forsøgt at nedtone og bagatellisere overtrædelsen.

Da der var tale om specialfremstillede møbler, vil prisen i høj grad afhænge af kravene til produkterne. Det var således afgørende for konkurrencen, at det blev håndhævet, at alle mindstekrav var overholdt, idet en tilbudsgiver, der opfyldte mindstekravene, ville stå dårligere i konkurrencen i forhold til tilbudsgivere, der ikke opfyldte kravene.

Holmris' og P2G's tilbud opnåede samme antal point for kvalitet, og P2G afgav således det vindende tilbud, da P2G var i stand til at tilbyde en lavere pris. Det er Holmris' opfattelse, at dette skyldes, at P2G ikke indregnede den fordyrelse, som overholdelse af mindstekravene til en række af produkterne indebar.

AAU har gjort gældende, at Holmris har anført en række forhold i P2G's tilbud, som ikke kan anses for at være uoverensstemmende. Der var dog klart uoverensstemmelser imellem alle de anførte mindstekrav til de produkter, som Holmris har fremhævet, og P2G's beskrivelser af de tilbudte produkter. P2G's tilbud var derfor ukonditionsmæssigt. Der var tale om ganske alvorlige overtrædelser, som skulle føre til annulation.

AAU har erkendt overtrædelse af principperne om ligebehandling og gennemsigtighed i udbudslovens § 2.

AAU har dog anført, at Holmris har forsøgt at præsentere uoverensstemmelserne mellem de fastsatte mindstekrav og tilbuddet fra P2G som langt mere omfattende, end det faktisk er tilfældet. Holmris har således gentaget en række møbelnumre, hvor det samme forhold gør sig gældende, blot for at det skal se ud af mere. Holmris har desuden anført en række forhold, som ikke kan anses for at være uoverensstemmende.

Sammenfattende er der kun to forhold, hvor tilbuddet fra P2G ikke opfylder mindstekrav. Det ene vedrører en lampe, hvor den tilbudte skærm har en diameter på 75 mm, men den skulle være i intervallet 110-200 mm (LA1). Det andet vedrører en telefonboks, som er 2 cm højere end det stillede mindstekrav (TEL).

De to forhold kan betragtes som bagatelagtige, men der er formelt set tale om mindstekrav, og som anført i udbudsmaterialet vil en uoverensstemmelse mellem det tilbudte og et fastsat mindstekrav blive anset for et forbehold for et grundlæggende element.



Tilbuddet fra P2G skulle derfor have været anset for ukonditionsmæssigt. Det skulle tilbuddet fra Holmris i øvrigt også have været, da det heller ikke opfyldte mindstekravene til LA1 og TEL. AAU opdagede imidlertid først de to forhold, efter kontrakten var underskrevet med P2G, og de bestilte møbler var blevet sat i produktion. Det var derfor for sent at drage konsekvenser af, at tilbuddet ikke havde været ukonditionsmæssigt.

### Ad påstand 2

Holmris har gjort gældende, at AAU har handlet i strid med principperne om ligebehandling og gennemsigtighed i udbudslovens § 2 ved have fastsat mindstekrav, der forudsætter en subjektiv og skønspregt vurdering i en sådan grad, at mindstekravet ikke er egnet som mindstekrav. Det kunne således ikke objektivt konstateres, hvad der krævedes, for at det omhandlende mindstekrav kunne betragtes som opfyldt af tilbudsgiverne.

I tilbudslisten afsnit "Undervisningsmiljø" har AAU til undervisningsbordet BO4U fastsat mindstekravet: "Ø1000 med vandring fra 720-1050 plus minus".

Mindstekravet er uklart og indeholder et sådant betydeligt element af subjektiv og skønsmæssig karakter, at det ikke er muligt på et objektivt grundlag at fastslå, hvornår mindstekravet er opfyldt, når der er angivet "plus minus". Der er flere steder i udbudsmaterialet angivet konkrete dimensionskrav, hvor der indenfor klare "+/-"-intervaller på 20 mm. kan ske opfyldelse af mindstekravene. Dette er dog ikke tilfældet her, hvor det er helt op til AAU at vurdere, hvornår et produkt er indenfor "plus minus"-grænsen.

Mindstekrav, som ikke lever op til objektivitetskravet, er uegnede som mindstekrav med den deraf følgende konsekvens, at det pågældende udbudsmateriale ikke har været egnet til at danne grundlag for en lovlige tildelingsbeslutning.

Det må være en efterrationalisering fra AAU's side, når AAU anfører, at der er tale om en åbenlys fejlskrift. Hvis der er tale om en fejlskrift, er den ikke åbenlys.

AAU har gjort gældende, at der er tale om en åbenlys fejlskrift, idet der ikke skulle have stået ”plus minus”. Fejlen har imidlertid ikke haft nogen betydning, da begge tilbudsgivere har afgivet konditionsmæssige tilbud på dette punkt.

Ingen har under udbudsprocessen været i tvivl om betydningen, da der ikke blev stillet spørgsmål. Hvis Holmris havde spurgt, hvad der menes med ”plus minus”, ville det åbenlyse svar have været, at det var en fejlskrift.

Det er overdrevet, at Holmris gør gældende, at denne ubetydelige og åbenlyse fejlskrift medfører, at hele udbudsmaterialet ikke er egnet som grundlag for en tildelingsbeslutning, og det fremstår konstrueret for at finde en fejl ved udbuddet.

### Ad påstand 3

Holmris har under hensyn til det, som er anført ad påstand 1 og 2, gjort gældende, at tildelingsbeslutningen skal annulleres. Der er tale om væsentlige overtrædelser af udbudsreglerne, da det er forhold, der kan have haft betydning for den endelige tildeling af kontrakten, herunder bl.a. fordi P2G har kunnet byde med produkter, der var væsentligt billigere end Holmris' produkter, som overholdt mindstekravene.

AAU har erkendt, at tildelingsbeslutningen skal annulleres, fordi P2G's tilbud skulle have været anset for ukonditionsmæssigt.

### Ad påstand 4

Holmris har gjort gældende, at hvis klagenævnet bestemmer, at AAU skal annullere sin tildelingsbeslutning af 21. september 2022, er der ikke særlige forhold, der tilsiger, at kontrakten videreføres, jf. udbudslovens § 185, stk. 2.

AAU har anført, at det ikke er muligt at standse leverancen af de bestilte møbler, men det er ikke rigtigt. Der er tale om møbler, som bestilles via forskellige underleverandører, og AAU kunne således forhandle konkret med hver underleverandør om at annullere eller udskyde levering, da AAU medio oktober 2022 konstaterede og erkendte, at Holmris havde ret i, at P2G havde afgivet et ukonditionsmæssigt tilbud.

Det er irrelevant, om møblerne – som anført af AAU – er nødvendige for, at bygningen kan anvendes til studiestart den 1. februar 2023, og at en forsinkelse vil medføre et betydeligt samfundsspild, idet de studerende og ansatte i så fald ikke kan starte det planlagte studium. Det skal ikke komme Holmris til skade, at AAU straks efter tildelingen af kontrakten til P2G bestilte produkterne, selvom det af tilbuddet uden videre kunne konstateres, at det var ukonditionsmæssigt. Det skal på den anden side komme AAU til skade, at AAU ikke har forsøgt at standse leverancerne og annullere tildelingsbeslutningen, da Holmris kontaktede AAU den 14. oktober 2022 om overtrædelserne.

AAU har den 15. februar 2023 meddelt, at møblerne blev leveret og færdigmonteret den 25. januar 2023, og at kontrakten derfor er opfyldt og afsluttet. Klagenævnet gengiver derfor ikke de anbringender, som AAU før den 15. februar 2023 havde gjort gældende.

#### Ad påstand 5

Holmris har gjort gældende, at kontrakten skal erklæres for uden virkning, jf. klagenævnslovens § 17, stk. 1, nr. 4. Der er ikke i udbudsbetingelserne anslået en kontraktværdi, men kontrakten har dog en anslået værdi på langt over tærskelværdien for offentlige vareindkøbskontrakter. Holmris' samlede tilbudssum udgjorde 5.661.139,20 kr.

AAU har desuden ikke fulgt procedureerne i klagenævnslovens § 2 og § 3 eller udbudslovens § 171, idet AAU ikke har angivet en frivillig standstillperiode, ligesom indgåelse af kontrakten – som erkendt af AAU – ikke er sket i overensstemmelse med udbudsloven eller EU-udbudsreglerne. Undtagelsen i klagenævnslovens § 17, stk. 2, finder derfor ikke anvendelse.

Klagenævnslovens § 17, stk. 3, finder heller ikke anvendelse, da der ikke foreligger væsentlige hensyn til almenhedens interesser, der gør det nødvendigt, at kontrakten fortsat skal have virkning.

Det følger således af klagenævnslovens § 17, at kontrakten skal erklæres for uden virkning.

AAU har anført, at det følger af klagenævnslovens § 18, stk. 1, at en kontrakt kan erklæres for uden virkning for fremtidige leverancer. Det betyder i den

konkrete sag, at hvis kontrakten mellem AAU og P2G erklæres for uden virkning, vil det kun have betydning for den del af kontrakten, som endnu ikke er opfyldt. Møblerne blev bestilt, sat i produktion og leveret, og AAU har oplyst, at møblerne nu er monteret.

Det giver ikke mening at erklære kontrakten for uden virkning. I henhold til klagenævnslovens § 18, stk. 2, jf. § 19, kan der i stedet fastsættes en alternativ sanktion i form af en økonomisk sanktion. I den sammenhæng bør klagenævnet tage i betragtning, at der kun er tale om en formel overtrædelse af udbudsloven, idet det vindende tilbud på to bagatelagtige forhold var i strid med de opstillede mindstekrav, hvorfor den økonomiske sanktion bør være i den laveste ende af skalaen.

### Klagenævnet udtaler

#### Ad påstand 1 og 3

AAU har erkendt, at tilbuddet fra P2G var ukonditionsmæssigt, fordi tilbuddet ikke opfyldte to fastsatte mindstekrav.

Klagenævnet tager allerede som følge heraf påstand 1 til følge og annullerer tildelingsbeslutningen. Det er herefter ikke nødvendigt at tage stilling til, om tilbuddet også af andre grunde, som Holmris har anført, skulle være ukonditionsmæssigt.

#### Ad påstand 2

Klagenævnet kan i medfør af klagenævnslovens § 10, stk. 2, afgøre en sag i realiteten helt eller delvist. Hvis klagenævnet alene afgør sagen delvist, tager nævnet ikke stilling til alle de påstande, som klageren har nedlagt.

Under hensyn til det, der er anført ad påstand 1 og 3, har klagenævnet besluttet ikke at behandle påstand 2.

#### Ad påstand 4

Da AAU har oplyst, at kontrakten med P2G er afsluttet, afgiver klagenævnet ikke en udtalelse i medfør af klagenævnslovens § 14 a.

Klagenævnet tager derfor ikke påstanden til følge.

#### Ad påstand 5

Det følger af klagenævnslovens § 17, stk. 1, nr. 4, at kontrakter, der bl.a. er omfattet af udbudslovens afsnit II, skal erklæres for uden virkning, hvis kontrakten er baseret på et dynamisk indkøbssystem og er indgået i strid med bl.a. udbudslovens afsnit II, og den anslåede kontraktværdi svarer til eller overstiger tærskelværdien fastsat i disse regler, jf. dog stk. 2. AAU har ikke gjort gældende, at bestemmelsens stk. 2 og/eller stk. 3 finder anvendelse.

AAU har tildelt kontrakten til P2G, selvom virksomhedens tilbud ikke var konditionsmæssigt, og det er i realiteten ubestridt, at betingelserne for at erklære kontrakten for uden virkning er opfyldt, jf. klagenævnslovens § 17, stk. 1, nr. 4. En kontrakt kan imidlertid kun erklæres for uden virkning for fremtidige leverancer i kontrakten, jf. § 18, stk. 1, 1. pkt. Da kontrakten efter det oplyste er opfyldt og afsluttet, kan kontrakten ikke erklæres for uden virkning. Der skal i et sådant tilfælde fastsættes en økonomisk sanktion, jf. § 19, stk. 2, nr. 6. Under hensyn til overtrædelsens karakter og til, at kontrakten er gennemført, fastsættes den økonomiske sanktion til 190.000 kr., jf. forarbejderne til lovens § 19, stk. 1-3.

Beløbet skal betales til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen, jf. § 19, stk. 4.

#### Herefter bestemmes

#### Ad påstand 1

Aalborg Universitet har handlet i strid med principperne om ligebehandling og gennemsigtighed i udbudslovens § 2 ved at tildele kontrakt om levering af kontormøbler til Paustian2gether ApS, idet tilbuddet fra Paustian2gether ApS var ukonditionsmæssigt.

Aalborg Universitets beslutning af 21. september 2022 om at indgå kontrakt med Paustian2gether ApS annulleres.

Klagenævnet tager ikke stilling til påstand 2.

Klagenævnet tager ikke påstand 4 til følge.

Aalborg Universitet skal betale en økonomisk sanktion på 190.000 kr. til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen. Beløbet skal betales inden 8 uger efter modtagelsen af denne kendelse.

Aalborg Universitet skal inden 14 dage efter modtagelsen af denne kendelse betale 25.000 kr. i sagsomkostninger til Holmrís B8 A/S.

Klagegebyret tilbagebetales.

Erik P. Bentzen

Genpartens rigtighed bekræftes.

Nadia Reichenbach Bodentien  
Kontorelev