

K E N D E L S E

Mammut Work Wear A/S
(selv)

mod

Rigspolitiet
(advokat Niels Karl Heilskov Rytter og advokat Steffie Vilsgaard
Mortensen, København)

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 2019/S 094-226548 af 13. maj 2019 udbød Rigspolitiet som udbud med forhandling efter udbudsloven en rammeaftale om levering af uniformer til dansk politi. Udbuddet var opdelt i to delaftaler. Delaftale 1 vedrørte et jakkesystem, isolationsjakke og regnbukser. Delaftale 2 vedrørte patrulje- og beredskabsbukser, kampskjorte og undertøj.

Ved udløbet af fristen for anmodning om prækvalifikation den 12. juni 2019 kl. 9.00 havde følgende virksomheder anmodet om prækvalifikation til delaftale 1:

1. 5.11 Inc.
2. 37,3 Grader ApS
3. Goldeck Textil GmbH
4. Kansas Solutions A/S
5. Mammut Work Wear A/S
6. MLV ApS
7. SAGRES S.L.

Ved udløbet af fristen for anmodning om prækvalifikation den 12. juni 2019 kl. 9.00 havde følgende virksomheder anmodet om prækvalifikation til delaftale 2:

1. 5.11 Inc.
2. 37,3 Grader ApS
3. Kansas Solutions A/S
4. Mammut Work Wear A/S
5. MLV ApS
6. NFM Production Sp. z o.o.
7. Norrskov A/S

Den 21. juni 2019 besluttede Rigspolitiet at prækvalificere 37,3 Grader ApS, Goldeck Textil GmbH og SAGRES S.L. til delaftale 1.

Den 21. juni 2019 besluttede Rigspolitiet endvidere at prækvalificere 5.11 Inc., 37,3 Grader ApS og NFM Production Sp. z o.o til delaftale 2.

Den 2. juli 2019 indgav Mammut Work Wear A/S klage til Klagenævnet for Udbud over Rigspolitiet. Klagen har været behandlet skriftligt.

Mammut Work Wear A/S har nedlagt følgende påstande:

Påstand 1

Klagenævnet for Udbud skal konstatere, at Rigspolitiet i relation til delaftale 1 har handlet i strid med ligebehandlingsprincippet og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at prækvalificere 37,3 Grader ApS, Goldeck Textil GmbH og SAGRES S.L, idet referencen Swedish Coastguard, som SAGRES S.L har henvist til, ikke opfylder mindstekravet om, at referencen skal omfatte levering af et jakkesystem bestående af minimum to lag, og idet de objektive kriterier for valg af kvalificerede ansøgere ikke blev overholdt.

Påstand 2

Klagenævnet for Udbud skal konstatere, at Rigspolitiet i relation til delaftale 2 har handlet i strid med ligebehandlingsprincippet og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at prækvalificere 5.11 Inc., 37,3 Grader ApS og NFM Production Sp. z o.o, idet Rigspolitiet har

vurderet Mammut Work Wear A/S' referencer på beredskabsbukser forkert, ligesom referencen vedrørende Latvian State Centre for Defence, som NFM Production Sp. z o.o har henvist til, ikke opfyldte kravene i udbudsbetingelserne om, at der skulle være stretch i lænd og skridt, samt at de objektive kriterier for valg af kvalificerede ansøgere ikke blev overholdt. Endvidere opfyldte 37,3 Grader ApS ikke kravene til soliditetsgrad.

Rigspolitiet har nedlagt påstand om, at klagen ikke tages til følge.

Sagens nærmere omstændigheder

Udbudsbekendtgørelse nr. 2019/S 094-226548 af 13. maj 2019 indeholder følgende:

”
...

II.2.4) Beskrivelse af udbuddet

Delaftale 1 omfatter et særligt vind- og vandtæt samt åndbart jakkesystem, en isolationsjakke samt regnbukser.

...

II.2.9) Oplysning om begrænsningen af antallet af ansøgere, der vil blive opfordret til at afgive bud eller deltage

Forventet antal ansøgere: 3

Objektive kriterier for valg af det begrænsede antal ansøgere:

Ved udvælgelsen blandt egnede ansøgere lægges der vægt på ansøgerens erfaring med levering af varer, som svarer til den udbudte opgave.

Det vil – i prioriteret rækkefølge - vægte positivt på delaftale 1:

1. At produkterne på referencen er sammenlignelig med det udbudte jakkesystem. Med sammenlignelig menes et jakkesystem med flere lag, hvor jakkesystemets yderste lag i referencen skal være vind- og vandtæt og have en høj grad af åndbarhed. Jo flere referencer der indeholder produkter som er sammenlignelige med det udbudte ”Jakkesystem til patruljebrug”, jf. udbudsbetingelsernes pkt. 4.1, jo mere positivt vægtes referencen. Ansøger opfordres derfor til i ESPD under ”C: Teknisk og faglig formåen” under ”beskrivelse” udførligt at beskrive antal lag og funktion i jakkesystemet samt om jakkesystemet er forsynet med membran eller dermed tilsvarende.

2. At kunderne på referencerne er sammenlignelige med ordregiver.

3. At antallet af referencer er højt, dog max. 3 referencer, der ikke er ældre end 3 år.

...

II.2.4) Beskrivelse af udbuddet

Delaftale 2 omfatter patrulje- og beredskabsbukser, kampskjorte og undertøj til dansk politi.

...

II.2.9) Oplysning om begrænsningen af antallet af ansøgere, der vil blive opfordret til at afgive bud eller deltage

Forventet antal ansøgere: 3

Objektive kriterier for valg af det begrænsede antal ansøgere:

Ved udvælgelsen blandt egnede ansøgere lægges der vægt på ansøgerens erfaring med levering af varer, som svarer til den udbudte opgave.

Det vil – i prioriteret rækkefølge - vægte positivt på delaftale 2:

1. At produkterne på referencen er sammenlignelige med de udbudte beredskabshugger, den udbudte kampskjorte og det udbudte uldundertrøje. Med sammenlignelige beredskabshugger menes hugger med stretch i relevante områder, at huggerne indeholder lårommer og udskiftelige knæpuder. Med sammenlignelig kampskjorte menes en kampskjorte med fleksibel torso. Med sammenligneligt uldundertrøje menes lange underbenklæder og både kort og langærmet overdel. Jo flere af disse funktioner, som produkterne på referencen indeholder, jo mere sammenlignelig vurderes produktet på referencen at være. Ansøger opfordres derfor til i ESPD under ”C: Teknisk og faglig formåen” under ”beskrivelse” kort at beskrive, hvilke produkter referencerne indeholder samt hvorvidt produkterne indeholder en eller flere af ovenstående funktioner.

2. At kunderne på referencerne vedrørende beredskabshugger og kampskjorte er sammenlignelige med ordregiver.

3. At antallet af referencer er højt, dog max. 5 referencer, der ikke er ældre end 3 år. I denne vurdering vil referencer på beredskabshugger vægtes højest, dernæst referencer på kampskjorter og sidst referencer på uldundertrøje. Bemærk dog mindstekrav til referencer, jf. udbudsbetingelsernes pkt. 5.3.3.5.

...

III.1.2) Økonomisk og finansiell kapacitet

Liste over og kort beskrivelse af udvælgelseskriterier:

Ansøgeren skal udfylde følgende for begge delaftaler:

- I feltet ”Finansielle nøgletal” angives soliditetsgrad for det senest disponible regnskabsår. Tallet angives i danske kroner. Soliditetsgraden udregnes således (samlede egenkapital / samlede aktiver) x 100 = soliditetsgrad.

Mindstekrav til det niveau, der muligvis kræves:

Som mindstekrav kræves af ansøgeren for begge delaftaler:

- Som mindstekrav kræves en soliditetsgrad på minimum 30% i det senest disponible regnskabsår.

...

III.1.3) Teknisk og faglig kapacitet

Liste over og kort beskrivelse af udvælgelseskriterier:

I ”C: Teknisk og faglig formåen” i ESPD skal ansøgeren angive de betydeligste referencer af relevans for Rammeaftalens genstand, der er

udført inden for de seneste tre (3) år fra anmodningsfristens udløb med angivelse af:

- Beskrivelse, dvs. produktbeskrivelse og antal produkter leveret under rammeaftalen/kontrakten
- Startdato
- Slutdato
- Modtagere, dvs. kunden

Med betydeligste referencer menes leverancer af produkter, der er lig med de udbudte beklædningsgenstande.

Er betaling modtaget i anden valuta end DKK, skal ansøgeren omregne denne til DKK til en kurs, der svarer til den dagskurs, der var gældende på leveringsdatoen for hver enkelt leverance.

...

Ansøgeren skal være opmærksom på, at én reference kan vedrøre samtlige leveringer under en rammeaftale/kontrakt. Såfremt ansøgeren har leveret flere leverancer under en rammeaftale/kontrakt angives dette som én reference. Bemærk venligst, at de angivne tidspunkter ikke må være ældre end tre (3) år fra tilbudsfristens udløb og ikke vedrøre fremtidige leverancer. Ansøgeren bør i ESPD'ets beskrivelsesfelt forklare, hvad der er leveret på rammeaftalen og i hvilken periode. I datofeltet bør ansøgeren angive datoen for seneste leverance eller blot "dags dato" til illustration af, at der er tale om et løbende leveringsforhold. Mindstekrav til det niveau, der muligvis kræves:

Mindstekrav til teknisk og faglig formåen for delaftale 1:

Der skal minimum angives en (1) reference som omfatter levering af et jakkesystem bestående af minimum 2 lag, en skaljakke og en softshell jakke, hvor de enkelte lag kan anvendes selvstændigt.

Der kan maksimalt angives tre (3) referencer for delaftale 1. Anføres der flere end tre (3) referencer, vil der udelukkende blive lagt vægt på de første tre (3) referencer.

Mindstekrav til teknisk og faglig formåen for delaftale 2:

Der skal minimum angives en (1) reference som omfatter levering af kampskjorte, uldundertøj samt bukser med stretch i lænd og skridt og med udskiftelige knæpuder. Referencer kan vedrøre alle tre produkter eller enkelte produkter, blot skal de samlede angivne referencer dække alle tre produkter. Der kan maksimalt angives fem (5) referencer på delaftale 2. Anføres der flere end fem (5) referencer, vil der udelukkende blive lagt vægt på de første fem (5) referencer.

..."

Af prækvalifikationsrapporten fra Rigspolitiet fremgår om evalueringerne af delaftale 1 og 2 blandt andet:

"6 Udvalgelse (Delaftale 1)

Det fremgår af udbudsbekendtgørelsen, at Ordregiver agter at begrænse antallet af tilbudsgivere til maksimalt tre i delaftale 1. Idet der er indkommet seks konditionsræssige ansøgninger, skal der således finde en udvælgelse sted.

...

6.3 37,3 Grader ApS

Ansøger har vedlagt fem referencer, hvoraf alene de første tre referencer er blevet taget i betragtning.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger i sine referencer har leveret et jakkesystem bestående af flere lag. Ansøger angiver endvidere i alle tre referencer, at jakkesystemets yderste lag er både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.

Kunderne på referencerne vurderes at være meget sammenlignelige med ordregiver. I den forbindelse trækker det op i vurderingen, at der for én af referencerne er tale om tysk politis specialstyrker, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver. Dog trækker det ned i vurderingen, at en af referencerne vedrører en europæisk forsvarsmyndighed og en anden reference vedrører en europæisk myndighed, der understøtter politiet. Disse referencer vurderes ikke at være sammenlignelige med ordregiver i lige så høj grad som en europæisk eller amerikansk politimyndighed.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret tre referencer, hvilket vurderes positivt.

...

6.4 Goldeck Textil GmbH

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger i sine referencer har leveret jakkesystemer bestående af flere lag. Ansøger angiver endvidere i alle tre referencer, at jakkesystemernes yderste lag er både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.

Kunderne på referencerne vurderes at være meget sammenlignelige med ordregiver, idet der i alle tre referencer er angivet henholdsvis europæiske og amerikanske forsvarsmyndigheder. Forsvarsmyndigheder vurderes dog ikke at være sammenlignelige med ordregiver i lige så høj grad som en europæisk eller amerikansk politimyndighed, hvorfor det trækker en smule ned i vurderingen.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret tre referencer, hvilket vurderes positivt.

6.5 Mammut Work Wear A/S

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger i sine referencer har leveret jakkesystemer bestående af flere lag. Ansøger angiver endvidere i alle tre referencer, at jakkesystemernes yderste lag er både vind- og vandtæt samt åndbart.

Kunderne på referencerne vurderes overordnet at være sammenlignelige med ordregiver. I den forbindelse trækker det op i vurderingen, at der for to ud af tre referencer er angivet europæiske politimyndigheder, som i høj grad er sammenlignelige med ordregiver. Dog trækker det væsentligt ned i vurderingen, at kunden på en af referencerne er en forsyningsvirksomhed og dermed en helt anden branche, som ikke er sammenlignelig med ordregiver i lige så høj grad som en europæisk eller amerikansk politimyndighed.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret tre referencer, hvilket vurderes positivt.

...

6.7 Sagres S.L.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af meget sammenlignelige jakkesystemer, idet ansøger i sine referencer har leveret et jakkesystem bestående af flere lag. Ansøger angiver endvidere at jakkesystemets yderste lag er vind-, vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed. Dog trækker det ned i vurderingen, at der i referencen vedr. Swedish Coastguard udelukkende er angivet en softshelljakke, som kun er et delvist jakkesystem.

Kunderne på referencerne vurderes også at være meget sammenlignelige med ordregiver, idet der for to ud af tre referencer er angivet en europæisk politimyndighed. Dog trækker det en smule ned, at kunden på en af referencerne er en nordisk kystvagt, som ikke i lige så høj grad er sammenlignelig med ordregiver, som en europæisk eller amerikansk politimyndighed.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret tre referencer, hvilket ligeledes vurderes positivt.

7 Udvalgelse (Delaftale 2)

Det fremgår af udbudsbekendtgørelsen, at Ordregiver agter at begrænse antallet af tilbudsgivere til maksimalt tre i delaftale 2. Idet der er

indkommet fem konditions-mæssige ansøgninger, skal der således finde en udvælgelse sted.

...

7.2 5.11 Inc.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenlignelige beredskabsbukser, idet referencerne vedrører bukser med stretch i relevante områder, lår-lommer og udskiftelige knæpuder.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.

En af referencerne viser ligeledes, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenligneligt uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.

Kunderne på referencerne vedr. beredskabsbukser og kampskjorter vurderes overordnet at være meget sammenlignelige med ordregiver. I den forbindelse trækker det op i vurderingen, at to ud af fire referencer vedrører amerikanske politimyndigheder, som i høj grad er sammenlignelige med ordregiver. Dog trækker det ned i vurderingen, at én af referencerne vedrører en politimyndighed i Brasilien, som ikke i lige så høj grad er sammenlignelig med ordregiver, som en europæisk eller amerikansk politimyndighed. Derudover trækker det ned i vurderingen, at det af referencen vedr. Special Police Unit ikke fremgår, hvilket land referencen vedrører, hvorved ordregiver ikke fuldt ud kan vurdere sammenligneligheden med referencekunden.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret fem referencer med en særdeles relevant fordeling mellem beredskabsbukser, kampskjorter og uldundertøj, hvilket vurderes positivt.

7.3 37,3 Grader ApS

Ansøger har vedlagt seks referencer (1 reference for Joha og 5 referencer for Uni&forma), hvoraf alene de første fem referencer er blevet taget i betragtning (1 for Joha og 4 for Uni&forma).

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenlignelige beredskabsbukser, idet referencerne vedrører bukser med stretch i relevante områder, lår-lommer samt udskiftelige knæpuder.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.

En af referencerne viser ligeledes, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenligneligt uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.

Kunderne på referencerne vedr. beredskabsbukser og kampskjorter vurderes overordnet at være meget sammenlignelige med ordregiver. I den forbindelse trækker det op i vurderingen, at der for to ud af fire referencer er angivet europæiske politimyndigheder, som i høj grad er sammenlignelige med ordregiver. Dog trækker det ned i vurderingen, at en af referencerne vedrører en europæisk forsvarsmyndighed og en anden reference vedrører en europæisk myndighed, der understøtter politiet. Disse referencer vurderes ikke at være sammenlignelige med ordregiver i lige så høj grad som en europæisk eller amerikansk politimyndighed.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret fem referencer med en særdeles relevant fordeling mellem beredskabsbukser, kampskjorter og uldundertøj, hvilket vurderes positivt.

7.4 Mammut Work Wear A/S

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af sammenlignelige beredskabsbukser, idet referencerne indeholder bukser med lårlommer samt udskiftelige knæpuder. Dog trækker det ned i vurderingen, at det ikke fremgår, at der er stretch i relevante områder, men blot stretch i stoffet i form af 2 % elastan eller "naturlig stretch". I den forbindelse vurderer ordregiver ikke, at 2% elastan i stoffet udgør tilstrækkelig med stretch, ligesom det ikke kan vurderes, om "naturlig stretch" dækker relevante områder i beredskabsbuksen.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.

En af referencerne viser ligeledes, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenligneligt uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.

Kunderne på referencerne vedr. beredskabsbukser og kampskjorter vurderes overordnet at være meget sammenlignelige med ordregiver. I den forbindelse trækker det op i vurderingen, at der for én af

referencerne er tale om en europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver. Det trækker dog ned i vurderingen, at en reference vedrører en europisk indkøbsmyndighed, der understøtter politiet, mens to andre referencer vedrører europæiske forsvarsmyndigheder. Disse referencer vurderes ikke at være sammenlignelige med ordregiver i lige så høj grad som en europæisk eller amerikansk politimyndighed.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret fem referencer med en meget relevant fordeling mellem beredskabsbukser, kampskjorter og uldundertøj, hvilket vurderes positivt. Dog trækker det en smule ned i vurderingen, at ansøger alene har vedlagt to referencer på beredskabsbukser, som af ordregiver er angivet som den højst prioriterede beklædningsgenstand i delaftale 2.

...

7.6. NFM Production Sp. z o.o.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af meget sammenlignelige beredskabsbukser, idet referencerne vedrører bukser med stretch i relevante områder, lårlommer samt udskiftelige knæpuder. Det trækker dog ned i vurderingen, at det ikke fremgår af referencen vedrørende Latvian State Centre for Defence, hvorvidt der er stretch i relevante områder.

Overordnet viser ansøgers referencer, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenlignelige kampskjorter med fleksibel torso.

Referencerne viser, at ansøger har erfaring med levering af særdeles sammenligneligt uldundertøj, idet referencerne indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.

Kunderne på referencerne vedr. beredskabsbukser og kampskjorter vurderes overordnet at være meget sammenlignelige med ordregiver, idet der i alle tre referencer er angivet europæiske forsvarsmyndigheder. Forsvarsmyndigheder vurderes dog ikke at være sammenlignelige med ordregiver i lige så høj grad som en europæisk eller amerikansk politimyndighed, hvorfor det trækker en smule ned i vurderingen.

Afslutningsvist har tilbudsgiver leveret fire referencer med en meget relevant fordeling mellem beredskabsbukser, kampskjorter og uldundertøj, hvilket vurderes positivt. Dog trækker det en smule ned i vurderingen, at ansøger alene har vedlagt fire referencer i alt, heraf alene to referencer på beredskabsbukser, som af ordregiver er angivet som den højst prioriterede beklædningsgenstand i delaftale 2.”

Af prækvalifikationsbeslutning af 21. juni 2019 for delaftale 1 og 2 fremgår, udover en gengivelse af vurderingerne fra prækvalifikationsrapporten, følgende:

”Sammenfattende vurderer ordregiver, at Mammut Work Wear A/S har indleveret en anmodning om prækvalifikation, som i mindre grad end de prækvalificerede ansøgere demonstrerer erfaring med levering af varer, som svarer til den udbudte opgave.”

Rigspolitiet har oplyst, at Rigspolitiet som et internt støtteredskab ved vurderingen af anmodningerne om prækvalifikation til hhv. delaftale 1 og 2 anvendte en matematisk beregning, herunder at Rigspolitiet anvendte støttereds-kabet som en underliggende taksonomi til at omsætte de foretagne sproglige vurderinger for at differentiere ansøgere, der lå meget tæt, og for at sikre, at den foretagne sproglige vurdering var korrekt og sammenhængende. Af Rigspolitiets interne støtteredskab for delaftale 1 fremgår:

”...

Intern vurdering af referencer (Uniformer - delaftale 1)

Referencer vurderes som følger:

Særdeles relevante (5), meget relevante (4), relevante (3), mindre relevante (2) og ikke relevante (1)

Relevans er vurderet på grundlag af ansøgers beskrivelse af sine referencer sammenholdt med de ydelser, som udbuddet omfatter, jf. udbudsbekendtgørelsens pkt. II.2.9. I jo højere grad leverancerne omfatter de af udbuddet omfattede ydelser, desto mere relevant er leverancerne vurderet.

Vægtning af produkt: 55%

Vægtning af referencekunde: 45%

5	=	eks. europæisk politi, amerikansk politi
4	=	eks. NATO forsvar, nordiske kystvagter
3	=	eks. forsvar udenfor NATO, fjerntliggende politimyndigheder, oversøiske kystvagter, Indenrigsministerier der understøtter politiet
2	=	eks. fjerntliggende forsvar
1	=	eks. Forsyningsvirksomheder

...

Reference nr.	Karakter	Projekt	Vurdering af den enkelte reference (hvad trækker op og ned)	...
...
37,3/UNI&FORMA				
Reference 1	4,6	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag, der kan anvendes individuelt eller i kombination. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.</p>	...
Reference 2	4,1	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag, der kan anvendes individuelt eller i kombination. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk myndighed, der understøtter politi.</p>	...
Reference 3	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag, der kan anvendes individuelt eller i kombination. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj</p>	...

			grad af åndbarhed. Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.	
	4,6			
Goldeck Textil				
Reference 1	4,6	...	Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag, der kan anvendes individuelt eller i kombination. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed. Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.	...
Reference 2	4,6	...	Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag, der kan anvendes individuelt eller i kombination. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed. Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.	...
Reference 3	4,6	...	Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag, der kan	...

			<p>anvendes individuelt eller i kombination. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO [tekst mangler].</p>	
	4,6			
Mammut				
Referencen 1	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag er både vind- og vandtæt samt åndbart.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.</p>	...
Referencen 2	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag er både vind- og vandtæt samt åndbart.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.</p>	...
Referencen 3	3,2	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag. Ansøger</p>	...

			<p>angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag er både vind- og vandtæt samt åndbart.</p> <p>Kunden på referencen vurderes ikke at være sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en forsyningsvirksomhed og dermed en helt anden branche, hvorfor den ikke er sammenlignelig med ordregiver.</p>	
	4,4			
SAGRES				
Reference 1	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.</p>	...
Reference 2	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret et særdeles sammenligneligt jakkesystem, idet ansøger har leveret et jakkesystem med flere lag. Ansøger angiver endvidere, at jakkesystemets yderste lag består af en Gore-Tex membran, hvilket gør jakkens yderste lag både vind- og vandtæt samt, at det har en høj grad af åndbarhed.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.</p>	...
Reference 3	3,5	...	Referencen viser, at ansøger har leveret en sammenlignelig softshell. Ansøger	...

		angiver endvidere, at softshelljakken er vandafvisende og beskytter mod vind. Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en nordisk kystvagt.	
	4,5		

Ansøger	Point	Vægtning af point for produkt og reference kunde	Point for antal referencer	Vægtning af point for antal referencer	Point i alt
...
37,3	4,55	80%	5,00	20%	4,64
Goldeck	4,55	80%	5,00	20%	4,64
Mammut	4,40	80%	5,00	20%	4,52
...
SAGRES	4,48	80%	5,00	20%	4,59

Af Rigspolitiets interne støtteredskab for delaftale 2 fremgår:

Intern vurdering af referencer (Uniformer - delaftale 2)

Referencer vurderes som følger:

Særdeles relevante (5), meget relevante (4), relevante (3), mindre relevante (2) og ikke relevante (1)

Relevans er vurderet på grundlag af ansøgers beskrivelse af sine referencer sammenholdt med de ydelser, som udbuddet omfatter, jf. udbudsbekendtgørelsens pkt. II.2.9. I jo højere grad leverancerne omfatter de af udbuddet omfattede ydelser, desto mere relevant er leverancerne vurderet.

Vægtning af produkt: 55%

Vægtning af referencekunde: 45%

Punkt 3 maksimumpoint for referencer: Beredskabsbukser (3 referencer), Kampskjorter (2 referencer), Uldundertøj (1 referencer).

5 =	eks. europæisk politi, amerikansk politi
4 =	eks. NATO forsvar, nordiske kystvagter
3 =	eks. forsvar udenfor NATO, fjerntliggende politimyndigheder,

oversøiske kystvagter, Indenrigsministerier der understøtter politiet
2 = eks. fjerntliggende forsvar
1 = eks. Forsyningsvirksomheder

...

Referen ce nr.	Kara kter	Proje kt	Vurdering af den enkelte reference (hvad trækker op og ned)	...
5.11				
Referen ce 1	4,1	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch. Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en politimyndighed. Det trækker ned, at det ikke kan identificeres, hvorvidt det er en fjerntliggende politimyndighed.</p>	...
Referen ce 2	4,1	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch i relevante områder herunder skridtet. Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en fjerntliggende politimyndighed.</p>	...
Referen	5,0	...	Referencen viser, at ansøger har	...

ce 3			<p>leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være særdeles sammenlignelige med ordregiver, idet der er tale om en amerikansk politimyndighed, som anses at være tilsvarende med en europæisk politimyndighed.</p>	
Referen ce 4	5,0	...	Referencen vurderes, at være særdeles sammenlignelig ift. uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.	...
Referen ce 5	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch. Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en amerikansk politimyndighed, som anses at være tilsvarende med en europæisk politimyndighed.</p>	...
	4,6			
37,3				
Referen ce 1	5	...	Referencen vurderes, at være særdeles sammenlignelig ift. uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.	...
Referen ce 2	4,6	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch i relevante områder (linning, sæde og omkring knæene). Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har</p>	...

			<p>leveret særdeles sammenlignelig kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.</p>	
Referen ce 3	4,1	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch i relevante områder (linning, sæde og omkring knæene). Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk myndighed, der understøtter politi.</p>	...
Referen ce 4	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch i relevante områder (linning, sæde og omkring knæene). Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.</p>	...

Referen ce 5	5,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch i relevante områder (linning, sæde og omkring knæene). Bukserne indeholder endvidere lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en anden europæisk politimyndighed, som i høj grad er sammenlignelig med ordregiver.</p>	...
	4,7			
Mammut				
Referen ce 1	3,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en meget sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch. Dog trækker det ned, at det ikke fremgår, at stretchen er i relevante områder men blot i stoffet i form af 2 % elasthan. I den forbindelse vurderer ordregiver ikke, at 2% elasthan i stoffet udgør tilstrækkelig med stretch. Bukserne indeholder lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en europæisk indkøbsmyndighed, der understøtter politi.</p>	...
Referen ce 2	3,9	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en meget sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch. Dog trækker det ned, at det kun fremgår,</p>	...

			<p>at der er naturlig stretch i stoffet. Bukserne indeholder lårlommer og udskiftelige knæpuder, hvilket vurderes positivt.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være særdeles sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en europæisk politimyndighed.</p>	
Referen ce 3	5,0	...	<p>Referencen vurderes at være særdeles sammenlignelig ift. uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.</p>	...
Referen ce 4	4,6	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om det danske forsvar/NATO myndighed.</p>	...
Referen ce 5	4,6	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter med en fleksibel torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes også at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.</p>	...
	4,2			
...
NFM				
Referen ce 1	4,0	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en meget sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med lårlommer og udskiftelige knæpuder. Dog trækker det ned, at det ikke fremgår, hvorvidt der er stretch i relevante områder.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter, som er fleksible på torso.</p>	...

			<p>Referencen vurderes ligeledes, at være særdeles sammenlignelig ift. uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.</p>	
Referen ce 2	4,6	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks, idet referencen vedrører bukser med stretch i relevante områder, lårlommer og udskiftelige knæpuder.</p> <p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter, som er fleksible på torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.</p>	...
Referen ce 3	4,6	...	<p>Referencen viser, at ansøger har leveret særdeles sammenlignelige kampskjorter, som er fleksible på torso.</p> <p>Kunden på referencen vurderes at være meget sammenlignelig med ordregiver, idet der er tale om en NATO myndighed.</p>	...
Referen ce 4	5,0	...	<p>Referencen vurderes, at være særdeles sammenlignelig ift. uldundertøj, idet referencen indeholder lange underbenklæder samt kort- og langærmet overdel.</p>	...
	4,5			

Ansøger	Point	Vægtning af point for produkt	Point for antal referencer	Vægtning af point for antal referencer	Point i alt
---------	-------	-------------------------------	----------------------------	--	-------------

		og reference kunde			
5.11	4,64	80%	5,00	20%	4,71
37,3	4,73	80%	5,00	20%	4,78
Mammut	4,20	80%	4,50	20%	4,26
...
NFM	4,53	80 %	4,00	20%	4,42

...”

Parternes anbringender

Ad påstand 1

Mammut Work Wear A/S har gjort gældende, at SAGRES S.L.’s reference vedrørende Swedish Coastguard ikke burde være medtaget i Rigspolitiets vurdering, og at SAGRES S.L. derfor alene skulle vurderes ud fra to referencer, samt at Rigspolitiet ikke har overholdt de opstillede udbudsbetingelser for delaftale 1.

Mammut Work Wear A/S har nærmere anført, at SAGRES S.L. blev prækvalificeret til trods for, at der i SAGRES S.L.’s reference vedrørende Swedish Coastguard udelukkende var anført en softshelljakke, selvom det som mindstekrav til teknisk og faglig formåen for delaftale 1 var fastsat, at referencerne skulle omfatte levering af et jakkesystem bestående af minimum to lag, en skaljakke og en softshelljakke, hvor de forskellige lag vil kunne anvendes selvstændigt. En softshelljakke alene er ikke at betragte som et jakkesystem.

Rigspolitiet overholdt ikke de opstillede udbudsbetingelser i pkt. 5.3.4. Det fremgik i prioriteret rækkefølge, at det vægtede positivt, at 1) produkterne på referencen var sammenlignelig med det udbudte jakkesystem, 2) kunderne på referencerne var sammenlignelige med ordregiver og 3) antallet af referencer var højt, dog max. tre referencer, der ikke måtte være ældre end tre år. Mammut Work Wear A/S leverede tre referencer med komplette jakkesystemer. To af de tre referencer var europæiske politimyndigheder. 37,3 Grader ApS leverede til sammenligning tre referencer med komplette jakkesystemer, hvoraf kun én af de tre referencer var en politimyndighed. Goldeck Textil GmbH leverede ligeledes tre referencer, hvoraf ingen var politimyndigheder. Samtlige referencer

omfattede forsvarsmyndigheder. Flere steder i afslaget har Rigspolitiet nævnt, at europæiske og amerikanske politimyndigheder betragtedes som mest sammenlignelige, mens eksempelvis forsvarsmyndigheder i mindre grad var sammenlignelige. SAGRES S.L. leverede alene to komplette jakkesystemer, som begge var politimyndigheder.

Rigspolitiet har gjort gældende, at udvælgelsen fuldt ud er sket på baggrund af de principper, som er anført i udbudsbekendtgørelsen, og inden for det vide skøn, der tilkommer Rigspolitiet, og at referencerne fra 37,3 Grader ApS og Goldeck Textil GmbH i højere grad end referencerne fra Mammut Work Wear A/S demonstrerede erfaring med levering af varer til kunder, der er sammenlignelige med dansk politi.

Rigspolitiet har nærmere anført, at sagen alene vedrører Rigspolitiets prækvalifikation og dermed udvælgelsen af egnede tilbudsgivere. Ved prækvalifikationen er alene foretaget en vurdering af virksomhedernes egnethed til at afgive tilbud og ikke en nærmere vurdering af selve produktet. Det følger af fast praksis, at klagenævnet alene tilsidesætter en ordregivers skøn i forbindelse med udvælgelsen, hvis ordregiveren ”åbenbart har overskredet den vide grænse, der gælder for ordregiverens skøn, eller hvis ordregiveren har handlet usagligt”, jf. herved kendelse af 17. januar 2017, KHR Architecture A/S mod Region Hovedstaden (Rigshospitalet). Mammut Work Wear A/S har ikke godtgjort, at nogen af delene skulle gøre sig gældende.

Rigspolitiet har videre anført, at der i udbudsbekendtgørelsen pkt. III.1.3, teknisk og faglig kapacitet, alene var fastsat mindstekrav om, at der som minimum skulle angives én reference, som omfatter levering af et jakkesystem bestående af minimum to lag, en skaljakke og en softshell jakke, hvor de enkelte lag kan anvendes selvstændigt. Det er korrekt, at referencen fra SAGRES S.L. vedrørende Swedish Coastguard alene angav en softshelljakke, som kun delvist var et jakkesystem, og denne reference kunne derfor heller ikke anvendes til at opfylde mindstekravet, hvilket heller ikke var Rigspolitiets opfattelse. Derimod opfyldte de to øvrige referencer fra SAGRES S.L. mindstekravet, idet begge referencer vedrørte den beskrevne type jakkesystemer bestående af flere lag, hvilket også fremgik af uddraget fra SAGRES S.L.’s ESPD. Det forhold, at den pågældende reference ikke vedrørte et komplet jakkesystem, kunne ikke medføre, at der skulle ses helt bort fra referencen ved vurderingen.

Forholdet indebar alene, at referencen måtte evalueres dårligere, således at det tillagdes negativ betydning, at den ene reference ikke vedrørte et komplet jakkesystem. Dette understøttes også af afslagsbrevet til Mammut Work Wear A/S, hvoraf det fremgår, at det trak ned i vurderingen, at der i referencen vedrørende Swedish Coastguard udelukkende var angivet en softshelljakke.

For så vidt angår 37,3 Grader ApS er det korrekt, at virksomheden i sit ESPD havde angivet tre referencer, hvoraf kun én af referencerne vedrørte en leverance for en politimyndighed. De to øvrige referencer vedrørte leverancer udført for henholdsvis en europæisk forsvarsmyndighed samt en europæisk myndighed, der understøtter politiet. Det fremgår også af afslagsbrevet, at dette forhold blev tillagt en betydning ved evalueringen. Begge kunder havde dog en høj grad af lighed med dansk politi, hvorfor forholdet alene blev tillagt en beskeden negativ vægt.

For så vidt angår Goldeck Textil GmbH er det korrekt, at virksomheden i sit ESPD havde angivet tre referencer, hvoraf ingen vedrørte leverancer udført for politimyndigheder. De tre referencer vedrørte alle europæiske forsvarsmyndigheder. Det fremgår også af afslagsbrevet, at disse forhold blev tillagt en betydning ved evalueringen. Alle kunder havde dog en høj grad af lighed med dansk politi, hvorfor forholdet alene blev tillagt en beskeden negativ vægt.

For så vidt angår Mammut Work Wear A/S' referencer vedrørte én af disse en leverance udført for en kunde i en helt anden civil branche, nemlig en forsyningsvirksomhed. En sådan virksomhed er slet ikke sammenlignelig med dansk politi, hvilket blev tillagt en væsentlig negativ betydning ved vurderingen.

Ad påstand 2

Mammut Work Wear A/S har gjort gældende, at det var åbenbart forkert at prækvalificere 5.11 Inc., 37,3 Grader ApS og NFM Production Sp. z o.o, og at Rigspolitiet ikke overholdt de opstillede udbudsbetingelser for delaftale 2.

Mammut Work Wear A/S har nærmere anført, at det af afslaget fremgår, at NFM Production Sp. z o.o blev prækvalificeret til trods for, at det i

referencen vedrørende Latvian State Centre for Defence ikke fremgik, hvorvidt der var stretch i relevante områder på buksen. Buksen var i udbudsbetingelserne angivet til at være den genstand i delaftale 2, der vægtede højest. Det blev endvidere, som ved delaftale 1, vægtet højest, at produkterne var sammenlignelige med de udbudte beredskabsbukser, hvor blandt andet stretch blev nævnt som et relevant element. Mammut Work Wear A/S leverede to referencer på beredskabsbukser med stretch, lårlommer og knæpudelommer.

Mammut Work Wear A/S har endvidere anført, at Rigspolitiets begrundelse til Mammut Work Wear A/S ikke er korrekt. En del af begrundelsen er ”Dog trækker det ned i vurderingen, at det ikke fremgår, at der er stretch i relevante områder, men blot stretch i stoffet i form af 2% elastan eller ”naturlig stretch”. I den forbindelse vurderer ordregiver ikke, at 2% elastan i stoffet udgør tilstrækkelig med stretch, ligesom det ikke kan vurderes, om ”naturlig stretch” dækker relevante områder af beredskabsbuksen.” Kravene i udbudsbetingelsernes pkt. 5.3.3.6 til beredskabsbuksen var i forbindelse med prækvalifikationen stretch i lænd og skridt og udskiftelige knæpuder. Der var i materialet vedrørende prækvalifikationen ikke angivet specificerede krav hverken til hvilken form for stretch eller hvilken andel af elastan, der skulle være anvendt i referencerne vedrørende beredskabsbukserne, og Mammut Work Wear A/S opfyldte således kravene. Dette understøttes af Mammut Work Wear A/S’ ESPD, hvoraf fremgik, at der ved begge referencer var angivet, at ”Den nævnte reference opfylder de krav, der er angivet i Politiets kravspecifikationer for produkterne – dette gør sig gældende for både materiale og design”.

Rigspolitiet overholdt ikke de opstillede krav i udbudsbetingelsernes pkt. 5.3.4. Det fremgik i prioriteret rækkefølge, at det vægtede positivt, at 1) at produkterne på referencen var sammenlignelige med de udbudte beredskabsbukser, den udbudte kampskjorte og det udbudte uldundertøj, 2) kunderne på referencerne vedrørende beredskabsbukser og kampskjorte var sammenlignelige med ordregiver og 3) antallet af referencer var højt, dog max. fem referencer, der ikke er ældre end tre år.

Mammut Work Wear A/S leverede fem referencer, hvoraf to af referencerne vedrørte beredskabsbukser med stretch og knæpudelommer til politimyndigheder, mens to referencer vedrørte sammenlignelige kampskjorter med fleksibel torso til forsvarsmyndigheder, mens den sidste

reference vedrørte sammenligneligt uldundertøj til en politimyndighed. NFM Production Sp. z o.o leverede til sammenligning fire referencer, hvoraf to af referencerne var på beredskabsbukser, hvoraf kun en var konstateret sammenlignelig grundet eventuel mangel på stretch i relevante områder. Af de fire referencer er tre forsvarsmyndigheder, som ikke vurderes at være lige så sammenlignelige som en europæisk eller amerikansk politimyndighed. Den sidste reference på uldundertøj oplyste Rigspolitiet ikke i begrundelsen. Mammut Work Wear A/S burde således score højere i den samlede vurdering vedrørende delaftale 2 end NFM Production Sp. z o.o.

Det bestrides, at 37,3 Grader ApS opfylder kravet om en soliditetsgrad på 30 %, da virksomheden er nyoprettet og derfor har et økonomisk fundament, som er usikkert og udviser negativt resultat samt en soliditetsgrad på 5,9 %. Selskabet, der kun har én person ansat, leverer produkter fra Carinthia, som er en virksomhed under Goldeck Textil GmbH. Idet Goldeck Textil GmbH er blevet prækvalificeret, betyder det reelt, at to af de tre prækvalificerede virksomheder er den samme virksomhed, hvorved der ikke opnås konkurrence mellem to af tilbuddene. Da virksomheden kun har en ansat, bør dette give anledning til usikkerhed om, hvorvidt virksomheden er i stand til at løfte opgaven for Rigspolitiet.

Rigspolitiet har gjort gældende, at udvælgelsen fuldt ud er sket på baggrund af de principper, som er anført i udbudsbekendtgørelsen, og inden for det vide skøn, der tilkommer Rigspolitiet ved udvælgelsen af egnede tilbudsgivere, jf. herved også det anførte under påstand 1.

Rigspolitiet har nærmere anført, at Mammut Work Wear A/S' indsigelser i relation til "stretch" relaterer sig til parameter nr. 1 for udvælgelsen, hvorefter det blandt andet vægtede positivt, at "produkterne er sammenlignelige med de udbudte beredskabsbukser", og hvor det blev præciseret, at der ved sammenlignelige beredskabsbukser forstås "bukser med stretch i relevante områder, at bukserne indeholder lårlommer og udskiftelige knæpuder".

For så vidt angår NFM Production Sp. z o.o angav virksomheden i sin ansøgning i alt fire referencer, hvoraf to vedrørte beredskabsbukser. Det er korrekt, at det ikke fremgik af den ene af de to referencer, nemlig referencen vedrørende Latvian State Centre for Defence, hvorvidt der var

stretch i relevante områder af buksen. Det fremgår også af afslagsbrevet, at dette blev tillagt negativ betydning ved vurderingen. Produktet i referencen havde dog stadig en høj grad af sammenlignelighed med de udbudte beredskabsbukser, idet den leverede buks havde både lårommer og udskiftelige knæpuder. Hertil kommer at den anden reference vedrørende beredskabsbukser demonstrerede erfaring med levering af en særdeles sammenlignelig beredskabsbuks blandt andet med stretch i de relevante områder.

For så vidt angår Mammut Work Wear A/S' referencer angav virksomheden i sin ansøgning i alt fem referencer, hvoraf to vedrørte beredskabsbukser. Det fremgik imidlertid ikke klart af disse to referencer, hvorvidt der var "stretch i relevante områder". Det fremgik således alene af referencerne, at de leverede bukser henholdsvis bestod af blandt andet to procent elastan og "stretch i det anvendte stof", samt at der var "naturligt stretch i stoffet". Rigspolitiet vurderede, at to procent elastan i stoffet ikke udgjorde tilstrækkeligt med stretch, hvilket blev tillagt negativ vægt ved bedømmelsen, jf. også afslagsbrevet.

Rigspolitiet vurderede på denne baggrund samlet set, at referencerne fra NFM Production Sp. z o.o i højere grad end referencerne fra Mammut Work Wear A/S demonstrerede erfaring med levering af varer, som svarer til den udbudte opgave.

Det forhold, at Mammut Work Wear A/S i sin ESPD for hver enkel reference anførte generelle og ukonkretiserede bemærkninger om, at produkterne på referencerne opfyldte de krav, som var angivet i Rigspolitiets kravspecifikationer, kan ifølge Rigspolitiet ikke føre til en anden vurdering.

Rigspolitiet har endvidere anført, at Mammut Work Wear A/S har antydnet, at virksomhedens referencer burde have været evalueret bedre end referencerne fra NFM Production Sp. z o.o i relation til kunderne på referencerne, jf. parameter nr. 2 for udvælgelsen, hvorefter det vægtede positivt, at "kunderne på referencerne vedrørende beredskabsbukser og kampskjorte er sammenlignelige med ordregiver".

For så vidt angår referencerne fra NFM Production Sp. z o.o er det korrekt, at tre ud af de fire referencer vedrørte leverancer udført for

forsvarsmyndigheder. Det fremgår også af afslagsbrevet, at dette forhold blev tillagt en betydning ved evalueringen. Alle kunder havde dog en høj grad af lighed med dansk politi, hvorfor forholdet alene blev tillagt en beskeden negativ vægt.

I relation til uldundertøj fremgår det af udbudsbekendtgørelsen, at det alene ville blive tillagt betydning, hvorvidt kunderne på referencerne vedrørende beredskabsbukser og kampskjorter – og altså ikke uldundertøj – var sammenlignelige med ordregiver. Af den årsag var kunden på den fjerde reference ikke omtalt i afslagsbrevet. Ligeledes var kunden på Mammut Work Wear A/S' reference vedrørende uldundertøj heller ikke tillagt betydning ved evalueringen af Mammut Work Wear A/S' referencer.

En af Mammut Work Wear A/S' referencer vedrørende beredskabsbukser og kampskjorter vedrørte en leverance udført for en politimyndighed, to referencer vedrørte leverancer for forsvarsmyndigheder, mens den sidste vedrørte en europæisk indkøbsmyndighed der understøtter politiet. Det blev i afslagsbrevet tillagt positiv betydning, at en af referencerne vedrørte en europæisk politimyndighed, mens det blev tillagt beskeden negativ vægt, at to referencer vedrørte europæiske forsvarsmyndigheder. Det blev dog herudover tillige tillagt en negativ betydning ved vurderingen, at den sidste reference vedrørte en europæisk indkøbsmyndighed, som således er mindre sammenlignelig med dansk politi end de ovennævnte kunder.

37,3 Grader ApS anførte i sin ESPD under begge delaftaler, at virksomheden baserer sig på andre enheders kapacitet for at opfylde udvælgelseskriterierne. For så vidt angår økonomisk og finansiel formåen baserede 37,3 Grader ApS sig således på virksomheden UNI&FORMA. Af den støttende enheds ESPD'er fremgår det, at virksomheden i det seneste regnskabsår (2018) havde en soliditetsgrad på 72,87 procent. Herved opfylder 37,3 Grader ApS mindstekravet til soliditetsgrad, jf. udbudslovens § 144, stk. 1.

37,3 Grader ApS opfylder også kravet til soliditetsgrad, hvis opgørelsen af soliditetsgraden foretages på baggrund af en sammenlægning af de to virksomheders egenkapital og samlede aktiver. Det forhold, at der blot er én person ansat i virksomheden, kan ikke tillægges betydning, idet udbudsmaterialet ikke stiller krav til antallet af ansatte hos ansøgerne/tilbudsgiverne.

At 37,3 Grader ApS angiveligt leverer produkter fra Carinthia, ”som er en virksomhed under Goldeck Textil GmbH”, er udokumenteret og ukonkretiseret og er under alle omstændigheder uden betydning. 37,3 Grader ApS har ikke i sin ansøgning indikeret, at virksomheden leverer produkter fra en virksomhed ved navn Carinthia, eller at 37,3 Grader ApS i øvrigt skulle have en forbindelse med den pågældende virksomhed.

Klagenævnet udtaler:

Klagen vedrører navnlig spørgsmålet om, hvorvidt Rigspolitiet berettiget har undladt at prækvalificere Mammut Work Wear A/S med den begrundelse, at Mammut Work Wear A/S’ anmodning om prækvalifikation ”i mindre grad end de prækvalificerede ansøgere demonstrerer erfaring med levering af varer, som svarer til den udbudte opgave”.

Afgørelsen af, om og i hvilket omfang en reference er relevant, må træffes på grundlag af de oplysninger, der er anført i ansøgningen om prækvalifikation sammenholdt med dels beskrivelsen af den udbudte kontrakt i udbudsbekendtgørelsens pkt. II.2.4) og med de krav til referencerne, som er beskrevet i pkt. II.2.9) og pkt. III.1.3), hvorefter der for delaftale 1 i prioriteret rækkefølge ville blive lagt vægt på:

- ”1. At produkterne på referencen er sammenlignelig med det udbudte jakkesystem. Med sammenlignelig menes et jakkesystem med flere lag, hvor jakkesystemets yderste lag i referencen skal være vind- og vandtæt og have en høj grad af åndbarhed. Jo flere referencer der indeholder produkter som er sammenlignelige med det udbudte ”Jakkesystem til patruljebrug”, jf. udbudsbetingelsernes pkt. 4.1, jo mere positivt vægtes referencen. Ansøger opfordres derfor til i ESPD under ”C: Teknisk og faglig formåen” under ”beskrivelse” udførligt at beskrive antal lag og funktion i jakkesystemet samt om jakkesystemet er forsynet med membran eller dermed tilsvarende.
2. At kunderne på referencerne er sammenlignelige med ordregiver.
3. At antallet af referencer er højt, dog max. 3 referencer, der ikke er ældre end 3 år.”

Der ville for delaftale 2 i prioriteret rækkefølge blive lagt vægt på:

”1. At produkterne på referencen er sammenlignelige med de udbudte beredskabsbukser, den udbudte kampskjorte og det udbudte uldundertøj. Med sammenlignelige beredskabsbukser menes bukser med stretch i relevante områder, at bukserne indeholder lårlommer og udskiftelige knæpuder. Med sammenlignelig kampskjorte menes en kampskjorte med fleksibel torso. Med sammenligneligt uldundertøj menes lange underbenklæder og både kort og langærmet overdel. Jo flere af disse funktioner, som produkterne på referencen indeholder, jo mere sammenlignelig vurderes produktet på referencen at være. Ansøger opfordres derfor til i ESPD under ”C: Teknisk og faglig formåen” under ”beskrivelse” kort at beskrive, hvilke produkter referencerne indeholder samt hvorvidt produkterne indeholder en eller flere af ovenstående funktioner.

2. At kunderne på referencerne vedrørende beredskabsbukser og kampskjorte er sammenlignelige med ordregiver.

3. At antallet af referencer er højt, dog max. 5 referencer, der ikke er ældre end 3 år. I denne vurdering vil referencer på beredskabsbukser vægtes højest, dernæst referencer på kampskjorter og sidst referencer på uldundertøj.”

Det er fast praksis, at en ordregiver har et vidt skøn ved vurderingen af, hvilke ansøgere der efter de offentliggjorte kriterier er bedst egnede og derfor prækvalificeres. Klagenævnet sætter ikke sit eget skøn i stedet for en ordregivers saglige skøn, og klagenævnet har ikke mulighed for selvstændigt at vurdere relevansen af ansøgernes referencer, herunder i hvilken grad referencerne opfylder kravene i udvælgelseskriterierne. En ordregivers skøn kan efter fast praksis kun tilsidesættes, hvis det er usagligt, hviler på et objektivi forkert grundlag, eller hvis ordregiveren åbenbart har overskredet den vide grænse, der gælder for ordregiverens skøn.

Der var i udbudsbekendtgørelsen ikke stillet krav til formen for stretch eller andelen af elastan, der skulle være i beredskabsbukserne under delaftale 2, og Rigspolitiet kunne ved bedømmelsen af relevansen af ansøgernes referencer derfor ikke lægge vægt herpå. Det fremgår af evalueringen af Mammut Work Wear A/S' reference 1 (delaftale 2), at det trak ned, at det ikke fremgik, at ”stretchen er i relevante områder”, hvilket var i overensstemmelse med udbudsbekendtgørelsens pkt. II.2.9). Den omstændighed, at Rigspolitiet i den forbindelse anførte bemærkninger vedrørende andelen af elastan, giver ikke grundlag for at antage, at

Rigspolitiet derved åbenbart har overskredet den vide grænse, der gælder for ordregiverens skøn. Mammut Work Wear A/S havde ved beskrivelsen af sin reference to under delaftale 2 alene anført, at ”taljen er elastisk”, og at der i øvrigt er ”naturligt stretch” i stoffet. Ved evalueringen lod Rigspolitiet det trække ned, at ”det kun fremgår, at der er ”naturlig stretch i stoffet”. Sammenholdt med det fastsatte i udbudsbekendtgørelsen om, at der ”med sammenlignelige beredskabshbukser menes bukser med stretch i relevante områder”, og indholdet af afslagsbrevet, må det lægges til grund, at det var den manglende mulighed for at bedømme sammenligneligheden, der trak ned ved bedømmelsen, og at det således ikke var ”formen” for stretch, der som sådan blev tillagt betydning.

Efter indholdet af udbudsbekendtgørelsens kriterier sammenholdt med ansøgningerne, oplysningerne i afslagsbrevet til Mammut Work Wear A/S samt indholdet af prækvalifikationsrapporten og Rigspolitiets interne vurdering af referencerne er der herefter ikke grundlag for at konstatere, at Rigspolitiets skøn hviler på et objektivt forkert grundlag, eller at Rigspolitiet åbenbart har overskredet den vide grænse, der gælder for ordregivers skøn. Der er heller ikke grundlag for at antage, at Rigspolitiet ved evalueringen ikke har fulgt de fastsatte objektive kriterier for valg af kvalificerede ansøgere i udbudsbetingelsernes pkt. 5.3.4.

Den omstændighed, at 37,3 Grader ApS kun måtte have én ansat, kan ikke føre til en ændret vurdering, da der ikke i udbudsmaterialet var stillet krav til antallet af ansatte hos ansøgerne.

Det fremgår af 37,3 Grader ApS' ESPD under begge delaftaler, at virksomheden baserede sig på andre enheders kapacitet for at opfylde udvælgelseskriterierne, og at virksomheden for så vidt angår økonomisk og finansiel formåen baserede sig på virksomheden UNI&FORMA. Af denne virksomheds ESPD fremgår, at virksomheden i det seneste regnskabsår havde en soliditetsgrad på 72,87 procent. 37,3 Grader ApS opfylder dermed mindstekravet til soliditetsgrad i udbudsbetingelsernes pkt. III.1.2), jf. udbudslovens § 144, stk. 1.

Selv om der måtte være et kundeforhold mellem 37,3 Grader ApS og en virksomhed under Goldeck Textil GmbH, er der ikke grundlag for at antage, at de to virksomheder reelt optræder som én virksomhed og således ikke afgiver tilbud i konkurrence med hinanden.

Klagen tages derfor ikke til følge.

Herefter bestemmes:

Klagen tages ikke til følge.

Mammut Work Wear A/S skal i sagsomkostninger til Rigspolitiet betale 15.000 kr., der betales inden 14 dage efter modtagelsen af denne kendelse.

Klagegebyret tilbagebetales ikke.

Jesper Stage Thusholt

Genpartens rigtighed bekræftes.

Tanja Rosendahl Bøtker
fuldmægtig