

Klagen er efterfølgende tilbagekaldt. Delkendelsen er derfor klagenævnets endelige afgørelse.

K E N D E L S E

OneMed A/S
(selv)

mod

Region Syddanmark
(advokat Martin Stæhr, Hellerup)

Klagenævnet har den 19. september 2025 modtaget en klage fra OneMed A/S (herefter "OneMed").

OneMed har anmodet om, at klagenævnet tillægger klagen opsættende virkning.

Region Syddanmark har protesteret mod, at der tillægges klagen opsættende virkning.

Klagenævnet har truffet afgørelse vedrørende opsættende virkning på det foreløbige grundlag, der foreligger, nemlig klageskrift med bilag 2 – 24 og svarskrift med bilag A – I.

Klagens indhold

Klageskriftet indeholder følgende påstande:

”Det konstateres, at Region Syddanmark har handlet i strid med ligebehandlingsprincippet og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at tildele kontrakten til Mediq Danmark A/S uanset tilbuddet fra Mediq Danmark A/S ikke var konditionsmæssigt, da tilbuddet ikke opfyldte mindstekrav, der var fastsat i udbudsmaterialet.”

OneMed har yderligere anført:

”Klagen er indgivet inden udløbet af standstill-perioden, som udløber den 22. september 2025 kl. 00.00. Det anmodes derfor om, at klagen tillægges opsættende virkning, indtil Klagenævnet har truffet afgørelse om annullation af tildelingen og udbuddet.”

Klagenævnet har forstået dette som påstande om annullation af Region Syddanmarks beslutning af 12. september 2025 om at tildele den udbudte rammeaftale til Mediq Danmark A/S og annullation af udbuddet.

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

OneMeds klage indeholder endvidere en klage over Region Syddanmarks afslag på aktindsigt i tilbudslisten fra Mediq Danmark A/S. Klagen over Region Syddanmarks afslag på aktindsigt vil blive behandlet særskilt.

Klagenævnet har den 25. september 2025 meddelt den vindende tilbudsgiver, Mediq Danmark A/S (herefter ”Mediq”), at der er muligt at intervenere i sagen, jf. lov om Klagenævnet for Udbud § 6, stk. 3.

Mediq har ikke besvaret klagenævnets henvendelse.

Andre oplysninger i sagen

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 306020-2025 af 8. maj 2025, der blev offentliggjort den 13. maj 2025, udbød Region Syddanmark en rammeaftale om køb af forbrugsvarer til praktiserende læger og speciallæger i Region Syddanmark.

Af udbudsbekendtgørelsen fremgår blandt andet:

”2.1 Procedure

Titel: Udbud af Forbrugsvarer til Praktiserende Læger og Speciallæger i Region Syddanmark

Beskrivelse: Udbuddet omhandler køb af forbrugsvarer på Positivlisten, til Praktiserende Læger og Speciallæger i Region Syddanmark. Aftalen, der agtes indgået med en leverandør, er opdelt i 53 varegrupper, hvor der skal bydes ind på samtlige positioner på tilbudslisten. Der er ca. 400 leveringsadresser på aftalen, jf. Kontraktbilag 7 - Leveringsadresser. Aftalen løber i 48 måneder, med undtagelse af varegruppe 43, som ophører efter 24 måneder.

...

Udbudsprocedure: Offentligt udbud

...

Hovedpunkterne i proceduren: Udbuddet er et offentligt udbud af en Rammeaftale der løber 48 måneder, med undtagelse af varegruppe 43, der ophører efter 24 måneder.

5.1 Delkontrakt: LOT-0000

Delkontrakt: LOT-0000

Titel: Udbud af Forbrugsvarer til Praktiserende Læger og Speciallæger i Region Syddanmark

Beskrivelse: Udbuddet omhandler køb af forbrugsvarer på Positivlisten, til Praktiserende Læger og Speciallæger i Region Syddanmark. Aftalen, der agtes indgået med en leverandør, er opdelt i 53 varegrupper, hvor der skal bydes ind på samtlige positioner på tilbudslisten. Der er ca. 400 leveringsadresser på aftalen, jf. Kontraktbilag 7 - Leveringsadresser. Aftalen løber i 48 måneder, med undtagelse af varegruppe 43, som ophører efter 24 måneder.”

Af udbudsbetingelserne fremgår blandt andet:

”1.1 Generelt

Disse udbudsbetingelser gælder for Region Syddanmarks udbud i henhold til Afsnit II i udbudsloven af en rammeaftale vedrørende anskaffelse af forbrugsvarer til praktiserende læger og speciallæger (Positivlisten).

Udbuddet gennemføres som et offentligt udbud, hvilket indebærer, at enhver økonomisk aktør kan afgive tilbud.

...

1.3 Den udbudte genstand og omfang

Udbuddet vedrører Ordregivers indkøb af forbrugsvarer til praktiserende læger og speciallæger (Positivlisten).

Kravspecifikationen, jf. Kontraktbilag 2, indeholder en uddybende beskrivelse af de udbudte produkter.

...

7.2 Form

Form

Tilbuddet skal fremsendes via CTM. Tilbud, der ikke fremsendes via CTM, vil blive udelukket fra vurdering.

Tilbuddet skal indeholde de dokumenter og oplysninger, der anmodes om i CTM og udbudsmaterialet i øvrigt. Tilbudsgiver opfordres til udelukkende at uploade dokumenter, som Ordregiver efterspørger i udbudsmaterialet og/eller i CTM.

Tilbudsgiver skal besvare de i CTM angivne spørgsmål for udbuddet samt vedhæfte de efterspurgte bilag i udfyldt stand i overensstemmelse med, hvad der fremgår af CTM og udbudsmaterialet i øvrigt. Det medfører bl.a., at tilbuddet skal indeholde Kontraktbilag 2 (Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse) og Kontraktbilag 3 (Tilbudsliste) i udfyldt stand, idet Ordregiver gerne ser, at disse bilag vedlægges i både PDF-format og i det format, i hvilket Ordregiver har offentliggjort dokumentet i CTM. Tilbudsgiver bedes indsætte sit navn øverst i Kontraktbilag 2 og 3 i feltet ”Tilbudsgivers navn”.

...

8.1 Vareprøver

...

Vareprøver skal være Ordregiver i hænde inden den i tidsplanen angivne frist for modtagelsen af vareprøver, jf. pkt. 4.

Tilbudsgiver skal desuden være opmærksom på følgende:

- Ordregiver har i Udbudsbilag 2 og Kontraktbilag 3 angivet, hvilke vareprøver Tilbudsgiver skal fremsende.
- Der skal fremsendes 3 ens eksemplarer af hver vareprøve, alternativt 1 kolli hvis det er nemmere for tilbudsgiver at pakke, så længe at 1 kolli indeholder minimum 3 styk.
- Ordregiver forbeholder sig ret til efterfølgende at rekvirere flere tilsvarende vareprøver, hvis det er nødvendigt for processen.
- Vareprøver fremsendes for Tilbudsgivers regning og leveres i øvrigt uden beregning.
- Vareprøver skal mærkes tydeligt med Tilbudsgivers navn, varebetegnelse, positionsnummer og varenummer [i henhold til Udbudsbilag 2].
- Vareprøverne vil – om muligt – blive anvendt til at kontrollere, om mindstekrav mv. opfyldes.
- Vareprøver, herunder primæreballagen/inderemballagen (jf. Kontraktbilag 5) og dennes mærkning, skal stemme overens med

det tilbudte. Hvis en vareprøve ikke svarer til det tilbudte produkt, er Ordregiver berettiget til at se bort fra tilbuddet, såfremt Ordregiver vurderer, at den fremsendte vareprøve ikke er egnet til at anvende i bedømmelsen af det af Tilbudsgiver tilbudte produkt og uanset, om Tilbudsgiver i øvrigt i sit tilbud har tilkendegivet at kunne opfylde mindstekravene. Dette gælder i øvrigt uanset, om der skal gives tilbud på flere positionsnumre.

- Vareprøverne vil endvidere blive anvendt i bedømmelsen af underkriteriet Kvalitet i forbindelse med tilbudsevalueringen. Der kan opstå en situation, hvor Ordregiver vurderer, at en vareprøve ikke svarer til det tilbudte produkt, men alligevel er egnet til at anvende i bedømmelsen af det tilbudte produkts overholdelse af mindstekrav. I et sådant tilfælde samt i tilfælde, hvor vareprøver i henhold til udbudsbetingelserne ikke skal benyttes til vurdering af overholdelse af mindstekrav, vil Tilbudsgivers tilbud for så vidt angår det/de pågældende positionsnummer(e), hvor korrekt vareprøve ikke er modtaget, ikke blive vurderet i forhold til de konkurrencekrav i kravspecifikationen, som skal vurderes på baggrund af vareprøver. Tilbuddet vil således for så vidt angår disse positionsnumre modtage den ringest mulige evaluering på disse konkurrencekrav.
- Tilbudsgiver bedes oplyse, om ubrugte vareprøver ønskes returneret. Omkostninger til returtransport af disse vareprøver vil blive afholdt af Tilbudsgiver.
- Tilbudsgiver skal udfylde og fremsende Udbudsbilag 2 sammen med enten tilbuddet eller vareprøverne.
- Der skal vedlægges produktdatablad sammen med den enkelte vareprøve.

...

8.2 Afprøvning

Ordregiver forbeholder sig ret til at gennemføre en afprøvning af de tilbudte produkter med henblik på Ordregivers vurdering af tilbud, herunder til konstatering af opfyldelse af mindstekrav og i forbindelse med tilbudsevaluering, såfremt de fremsendte vareprøver ikke i sig selv giver Ordregiver tilstrækkelig grundlag for sådan vurdering. Ordregiver afgør i forbindelse med tilbudsevalueringen, om og i hvilket omfang afprøvning er fornøden, og Tilbudsgiver skal derfor imødekomme Ordregivers ønske om at få rådighed over et antal vareprøver til dette formål.

Ordregiver forbeholder sig i den forbindelse ret til at afprøve alle eller enkelte af de tilbudte produkter på et eller flere af Ordregivers brugssteder i perioden fra tilbudsfristens udløb til tidspunktet for tildeling af kontrakt.

Ordregiver afholder udgifterne til en eventuel afprøvning. Der vil alene blive afregnet for anvendte produkter i afprøvningsperioden og således

ikke for antal bestilte produkter. Eventuelle overskydende produkter vil blive returneret til Tilbudsgiver for Ordregivers regning. Afregningen for de afprøvede/anvendte produkter vil ske til den af Tilbudsgiver tilbudte pris.

Såfremt brugergruppen før eller under afprøvning af et produkt vurderer, at det ikke er fagligt forsvarligt at anvende, forbeholder Ordregiver sig ret til ikke at iværksætte afprøvning eller at afbryde afprøvningen tidligere end aftalt.

Hvis det (f.eks. på baggrund af den tilbudte pris) med sikkerhed kan beregnes, at et tilbud ikke vil kunne vinde en kontrakt, uanset om tilbuddet blev tildelt højeste point på det kvalitative underkriterium, hvor afprøvning indgår, kan afprøvning vedr. det pågældende tilbud undlades.

...

14 Grundlag for udelukkelse af tilbudsgivere

14.1 Generelt

Ordregiver vil som udgangspunkt være forpligtet til at se bort fra et tilbud, som ikke nøje overholder forskrifterne i udbudsmaterialet. Eksempelvis skal alle prisfelter i Kontraktbilag 3 udfyldes. Ordregiver anbefaler derfor, at Tilbudsgiver sætter sig grundigt ind i udbudsmaterialet og udarbejder sit tilbud i overensstemmelse hermed.

Det er som udgangspunkt ikke lovligt for Ordregiver at tillade Tilbudsgiver at korrigere et fejlbehæftet tilbud efter tilbudsfristen, idet dette kun lader sig gøre inden for de rammer, der følger af udbudslovens § 159, stk. 5.

14.2 Forbehold

Ordregiver er forpligtet til at afvise tilbud med forbehold over for udbuddets grundlæggende elementer. Ordregiver er endvidere som udgangspunkt berettiget til at afvise tilbud med forbehold over for ikke-grundlæggende elementer i udbuddet.

Såfremt Ordregiver efter udbudsreglerne har mulighed for og vælger at prissætte et forbehold, vil prissætningen indgå i evalueringen af "Økonomi", jf. pkt. 12.2.

Ordregiver fraråder Tilbudsgiver at vedlægge eller henvise til Tilbudsgiverens almindelige salgs- og leveringsbetingelser eller lignende, da disse typisk vil indeholde bestemmelser, der reelt indebærer et forbehold over for grundlæggende elementer i udbudsmaterialet.

Som en del af tilbuddet skal Tilbudsgiver udfylde og vedlægge Kontraktbilag 2 og 3. I den forbindelse bedes Tilbudsgiver – i henhold til retningslinjerne i Kontraktbilag 2 og 3 – i kontraktbilagene ved sin underskrift bekræfte, at denne står ved det i Kontraktbilag 2 angivne henholdsvis er bundet af de afgivne priser i Kontraktbilag 3. Dette kan evt. ske i en PDF-version af de 2 dokumenter.”

Af Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation (excel-ark) fremgår under fanen ”Terminologi” blandt andet:

”Udbudsmaterialets terminologi

Mindstekrav

Mindstekrav er krav, der **skal** opfyldes. Såfremt et eller flere mindstekrav ikke er opfyldt, er tilbuddet ukonditionsmæssigt, og Ordregiver er forpligtet til at afvise tilbuddet som ukonditionsmæssigt. Der kan ikke tages forbehold for mindstekravene. Tilbudsgiver garanterer ved afgivelse af tilbud, at samtlige mindstekrav kan opfyldes.

Mindstekrav er udtrykkeligt angivet som mindstekrav ved at være markeret ”MK”.

Konkurrencekrav

Konkurrencekrav er udtryk for Ordregivers ønske om en bestemt egenskab og skal ikke nødvendigvis opfyldes, for at Tilbudsgiver kan deltage i konkurrencen. Et konkurrencekrav kan således opfyldes helt, delvist eller slet ikke, uden at tilbuddet bliver ukonditionsmæssigt.

Tilbudsgivers redegørelse for graden af opfyldelse og/eller eventuelt måden for opfyldelse af Ordregivers konkurrencekrav vil indgå i tilbudsevalueringen. Det vil fremgå af det enkelte konkurrencekrav, hvad der konkret vil blive lagt vægt på i forbindelse med Ordregivers vurdering af tilbuddet.

Konkurrencekrav er udtrykkeligt angivet som konkurrencekrav ved at være markeret ”KK”.

...

0.30	MK	Der accepteres en afvigelse på +/- 20 % i størrelsen på samtlige positioner i tilbudslisten. Dog undtaget er positionerne i følgende varegrupper: 6, 7, 7A, 8, 9, 26, 37, 40, 41, 43, 44, 45, 46, 47, 48, 49, 50 og 51.
------	----	---

...

Varegrp. 26: ELASTISK TUBE BANDAGE			
Mindstekrav (0%)			
26.1	MK	Skal være rundstrikket	
26.2	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt er elastisk og strækbart i både længde og bredde. Kravet er kun gældende for tilbudslistens pos. 26.1.	
26.3	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt har en farvekodning på forpakningen og selve produktet, der angiver størrelse. Kravet er kun gældende for tilbudslistens pos. 26.1.	
26.4	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt er tætstrikket/finmasket	

...

Varegrp. 52: K-TRÅDE			
Mindstekrav (0%)			
52.1	MK	Det er et mindstekrav, at de tilbudte varer opfylder gældende lovgivning for markedsføring, salg og brug i Danmark, særligt den til en hver tid gældende bekendtgørelse om medicinsk udstyr	
52.2	MK	Det er et mindstekrav, at de tilbudte varer er CE-mærkede med angivelse af klassifikation	
52.3	MK	Det er et mindstekrav, at genbehandling af de tilbudte flergangs instrumenter skal overholde de til en hver tid gældende krav i "De Nationale Retningslinjer for desinfektion i sundhedssektoren" (NIR)	
52.4	MK	Det er et mindstekrav, at målene af det tilbudte produkt, rammer inden for +/- 5 % af det forespurte jf. i Kontraktbilag 3.	
52.5	MK	Det er et mindstekrav, at udformningen af det tilbudte produkt er med trokar spids og dobbeltspids i begge ender.	
52.6	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt er enkeltpakket og sterile.	
52.7	MK	Det er et mindstekrav, at trådene opfylder ISO-standarder for mekanisk styrke (f.eks. ISO 5832-1 for rustfrit stål).	

”

Af Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste fremgår blandt andet:

”

Varegrp. 28: URINPOSER MM. USTERIL				
28.1	Urinpose, ca. 600 ml, ca. 35-50 cm slange, med aftapnings- og tilbageløbsventil, usteril	stk	x	4.250
28.2	Urinposeholder t/ ben-lår, ca. 40-50 cm, medium	stk	x	1.040
28.3	Kateterklemme, plast	stk	x	704
28.4	Kateterventil, kryds, m/siliconestuds - steril	stk	x	2.343

”

I forbindelse med det offentlige udbud havde tilbudsgiverne mulighed for at stille spørgsmål til udbudsmaterialet. Der blev blandt andet stillet og besvaret følgende spørgsmål:

Spørgsmål 352028:

”Emne: MK 0.27

...

Vi anmoder ordregiver om at ændre dette krav til KK.

Flere producenter er fra andre lande med mindre fokus på dette. Det kan ikke forventes, at alle producenter kan leve op til dette endnu. Fastholdes det som MK risikerer ordregiver, at der ikke kan tilbydes produkter på positionerne, og der ikke kan afgives tilbud.

...

Svar: Ordregiver fastholder.”

Spørgsmål 352029:

”Emne: Bæredygtighed på alle positioner som MK

...

Vi anmoder ordregiver om at ændre dette krav til KK.

Flere producenter er fra andre lande med mindre fokus på dette. Det kan ikke forventes, at alle producenter har fokus på PFAS og derfor ikke lever op til det. Fastholdes det som MK risikerer ordregiver, at der ikke kan tilbydes produkter på positionerne, og der ikke kan afgives tilbud.

...

Svar: Ordregiver fastholder.”

Spørgsmål 352031:

”Emne: Position 4,5

...

Her anmodes om film forbindelse, usteril str. 15x10 cm. Dette produkt findes ikke.

Mener ordregiver i stedet 15 cm x 10 METER

Svar: Ordregiver fastholder positionen.”

”

Spørgsmål

352028

Afsendelses dato

21-05-2025

Svar dato

23-05-2025

Emne

MK 0.27

Spørgsmål

Vi anmoder ordregiver om at ændre dette krav til KK.

Flere producenter er fra andre lande med mindre fokus på dette. Det kan ikke forventes, at alle producenter kan leve op til dette endnu. Fastholdes det som MK risikerer ordregiver, at der ikke kan tilbydes produkter på positionerne, og der ikke kan afgives tilbud.

Svar

Ordregiver fastholder.

Spørgsmål

352029

Afsendelses dato

21-05-2025

Svar dato

23-05-2025

Emne

Bæredygtighed på alle positioner som MK

Spørgsmål

Vi anmoder ordregiver om at ændre dette krav til KK.

Flere producenter er fra andre lande med mindre fokus på dette. Det kan ikke forventes, at alle producenter har fokus på PFAS og derfor ikke lever op til det. Fastholdes det som MK risikerer ordregiver, at der ikke kan tilbydes produkter på positionerne, og der ikke kan afgives tilbud.

Svar

Ordregiver fastholder.

Spørgsmål

352031

Afsendelses dato

21-05-2025

Svar dato

23-05-2025

Emne

Position 4,5

Spørgsmål

Her anmodes om film forbindelse, usteril str. 15x10cm. Dette produkt findes ikke,

Mener ordregiver i stedet 15cm x 10 METER

Svar

Ordregiver fastholder positionen.

”

Den 10. juni 2025 opfordrede OneMed Region Syddanmark til at annullere udbudsforretningen. OneMed skrev via Region Syddanmarks udbudssystem blandt andet:

”

Vi opfordre ordregiver til at annullere udbudsprocessen, da vi ikke er af den opfattelse, at ordregiver kan gennemfører processen og samtidig overholde principperne om gennemsigtighed og ligebehandling.

Vi har tidligere i processen gjort opmærksom på, at kravene på position 4.5 ikke svare overens med de produkter, som findes på markedet. Ordregiver har afvist vores spørgsmål, men har den 28. maj ændret, så positionen er blevet frivillig.

Det har ændret forudsætningerne væsentlig, for vi havde ikke det pågældende produkt, og det sene svar har reelt kun givet os 5 arbejdsdage til at genstarte tilbudsprocessen.

Derudover har vi ligeledes gjort jer opmærksom på, at I på varegruppe 52 efterspørg K-tråd, og der er i kravspecifikationen MK 52.6 opstillet krav om, at produkter skal være sterile.

Det er helt gængs på markedet, at K-tråd er i usterile pakninger. K-tråd autoklaveres inden brug, og bliver derved steriliseret, men er ikke sterile ved levering.

Vi kan ikke se, at I kan modtage konditionsmæssige tilbud, så længe dette svar fastholdes.

Jeg håber ovenstående giver mening, men på nuværende tidspunkt, har ordregiver ordregiver opstillet krav, så forårsager, at vi ikke kan give et konditionsmæssigt tilbud.

”

Ved tilbudsfristens udløb den 11. juni 2025 kl. 10.00 havde Region Syddanmark alene modtaget tilbud fra Mediq.

Ved brev af 20. juni 2025 meddelte Region Syddanmark Mediq, at udbuddet var blevet annulleret, og at regionen overgik til udbud med forhandling med

Mediq, idet tilbuddet fra Mediq var ukonditionsmæssigt. Af brevet fremgår blandt andet:

”Region Syddanmark har modtaget 1 tilbud og har indledt en gennemgang af det indkomne tilbud bl.a. for så vidt angår tilbuddenes opfyldelse af mindstekrav.

I henhold til udbudsbetingelsernes pkt. 14.2 er Region Syddanmark forpligtet til at afvise tilbud med forbehold over for udbuddets grundlæggende elementer. Region Syddanmark er derfor forpligtet til at afvise tilbud med forbehold (afvigelser) overfor mindstekrav, såfremt Region Syddanmark vurderer, at mindstekravet udgør et grundlæggende element i udbuddet.

Jeres tilbud opfylder ikke mindstekravene pkt. 26.1, 26.2 og 52.6, som hver udgør et grundlæggende element, hvorfor jeres tilbud er konditions-mæssigt.

Det er som udgangspunkt ikke lovligt for Region Syddanmark at tillade Mediq Danmark A/S at korrigere det fejlbehæftede tilbud efter, at tilbuddet er indleveret, idet dette kun lader sig gøre inden for de snævre rammer, der følger af udbudslovens § 159, stk. 5. Region Syddanmark har derfor ikke bedt jer korrigere tilbuddet.

På denne baggrund skal Region Syddanmark herved meddele, at jeres tilbud desværre må afvises.

Da der kun er indkommet et tilbud og dette er ukonditionsmæssigt, aflyser Region Syddanmark udbudsforretningen for herefter at overgå til Udbud med forhandling, som vil blive igangsat snarest muligt, forventeligt i uge 26. I vil blive kontaktet herom.”

Den 26. juni 2025 blev der afholdt et møde mellem Mediq og Region Syddanmark, hvor Region Syddanmark blandt andet redegjorde for de forhold, der havde været afgørende for, at tilbuddet fra Mediq blev anset for ukonditions-mæssigt.

Af mødereferat fra forhandlingsmødet fremgår blandt andet:

”Baggrund:

Region Syddanmark modtog kun ét tilbud i forbindelse med udbud af forbrugsvarer til praktiserende læger og speciallæger i Region Syddanmark jf. udbudsbekendtgørelse offentliggjort den 8. maj 2025.

Tilbuddet, der var indgivet af Mediq, var ikkeforskriftsmæssigt, hvorfor Region Syddanmark valgte at overgå til udbud med forhandling iht. udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 2.

Der blev ikke offentliggjort en ny udbudsbekendtgørelse, da proceduren vil omfatte alle de tilbudsgivere, og kun dem, der under det forudgående offentlige udbud afgav tilbud i overensstemmelse med udbudsprocedurens formelle krav samt opfylder kravene i udbudslovens § 159, stk. 2, 2. pkt., nr. 1-3, jf. udbudslovens § 61, stk. 4.

Region Syddanmark har annulleret tilbuddet og har inviteret Mediq til et forhandlingsmøde den 26. juni 2025. Nedenstående referat omhandler dette forhandlingsmøde

...

Referat:

Region Syddanmark gennemgik baggrunden og retningslinjerne for mødet.

Forhandlingen gennemførtes efter udbudsbetingelsernes retningslinjer, så der sikres gennemsigtighed og ligebehandling, Region Syddanmark skriver referatet, der sendes til godkendelse hos Mediq.

Region Syddanmark agter ikke at foretage ændringer i udbudsmaterialet. Formålet med forhandlingen var alene at gennemgå de elementer i Mediqs tilbud, der gjorde Mediqs tilbud ikkeforskriftsmæssige.

Overholdelse af Mindstekrav og konditionsmæssighedsvurdering

Det er et væsentligt element, at alle krav, der er markeret som mindstekrav SKAL være opfyldt i tilbuddet. Der kan altså ikke tages forbehold for mindstekrav og Region Syddanmark må desuden ikke ændre på mindstekrav i henhold til udbudsreglerne.

Region Syddanmark udsendte forud for mødet en agenda for forhandlingen. Herefter gennemgik parterne de i agendaen opstillede punkter 1-4 samt et punkt 5, som Mediq tog op på mødet:

1)

6	Varegrp. 6: Bandage - Bakterie/ svampebindende produkter
---	--

6	6.4	Bandage,bakterie/svampebindende, kirurgisk, sårpude 2.8x3.8cm	stk	x	24.700	[ude-ladt tekst]	[ude-ladt tekst]
---	-----	---	-----	---	--------	------------------	------------------

Den indsendte vareprøve opfyldte produktbeskrivelsens mindstekrav, men teksten er forkert. Der er ikke på denne varegruppe mulighed for afvigelser i størrelsen. Mediq vil rette sit nye tilbud vedr. denne position.

2)

26		Varegrp. 26: ELASTISK TUBE BANDAGE					
26	26.1	Forbinding, tube,m/kompression, ca. 3,5cmx10m	stk	x	50	[ude-ladt tekst]	[ude-ladt tekst]

Produktet opfylder ikke følgende mindstekrav:

26.2	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt er elastisk og strækbart i både længde og bredde. Kravet er kun gældende for tilbudslistens pos. 26.1.
26.3	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt har en farvekodning på forpakningen og selve produktet, der angiver størrelse. Kravet er kun gældende for tilbudslistens pos. 26.1.

Mediq oplyste, at de i sit nye tilbud vil tilbyde et andet produkt, der opfylder mindstekravene.

3)

28		Varegrp. 28: URINPOSER MM. USTERIL					
28	28.2	Urinposeholder t/ ben-lår, ca. 40-50 cm, medium	stk	x	1.040	[ude-ladt tekst]	[ude-ladt tekst]

Produktet afviger for meget i forhold til de +/- 20 % og opfylder derfor ikke mindstekravene. Mediq oplyste, at de i sit nye tilbud vil tilbyde et andet produkt, der opfylder mindstekravene.

4)

52		Varegrp. 52: K-TRÅDE					
52	52.1	K-tråd 1,0 kirsch-ner ø1.0 L120	stk		120	[udeladt tekst]	[udeladt tekst]

52		Varegrp. 52: K-TRÅDE					
52	52.2	K-tråd 1,2 kirsch- ner ø1,2 L120	Stk	x	50	[udeladt tekst]	[udeladt tekst]
52	52.3	K-tråd 1,5 kirsch- ner ø1,5 L120	stk		50	[udeladt tekst]	[udeladt tekst]

Ved gennemgang af vareprøverne konstaterede Region Syddanmark, at positionerne 52.1-52.3 ikke var enkeltpakkede og sterile og dermed ikke opfyldte nedenstående mindstekrav 52.6:

52	52.6	MK	Det er et mindstekrav, at det tilbudte produkt er enkeltpakket og sterile.
----	------	----	--

Mediq vil udskifte produkterne 52.1-52.3 i sit nye tilbud med produkter, der opfylder mindstekravet.

5)

Mediq havde konstateret, at de havde glemt at svare ja til position 32.1, hvilket vil blive rettet i det nye tilbud.

Videre proces

...

... beder herefter Mediq om med forventet frist senest den 2. juli 2025 at indsende nyt tilbud, der betragtes som et indledende tilbud. Region Syddanmark forbeholder sig ret til at tildele kontrakten på baggrund af det indledende tilbud uden gennemførelse af yderligere forhandlinger.

Som udgangspunkt forventes der ikke at ske gennemførelse af yderligere forhandlinger. Men ordregiver forbeholder sig ret til at afholde en yderligere forhandlingsrunde med fremsendelse af et revideret indledende tilbud, hvis dette viser sig nødvendigt eller formålstjenligt. Ordregiver forbeholder sig i et sådant tilfælde tilsvarende ret til at tildele kontrakten på baggrund af et fremsendt revideret indledende tilbud uden gennemførelse af yderligere forhandling.

Frist for indlevering af vareprøver vedrørende nye produkter på positionerne 26.1, 28.2 og 52.1-52.3 forventes at være den 4. august 2025.”

Den 12. september 2025 besluttede Region Syddanmark at tildele rammeaftalen til Mediq. Af den medfølgende evalueringsrapport fremgår blandt andet:

”2.1 Evalueringens gennemførelse

Mediqs tilbud er herefter blevet evalueret i overensstemmelse med udbudsbetingelserne.

Der er gennemført en evaluering af de fremsendte vareprøver jf. Udbudsbetingelserne, samt Kontraktbilag 3 og Udbudsbilag 2, på Region Syddanmark lokation på Damhaven 12 i Vejle. Her blev det konstateret at enkelte prøver ikke opfyldte mindstekravene, hvorfor udbuddet blev annulleret og overgik til udbud med forhandling iht. Udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 2.

Der blev herefter afholdt et telefonisk forhandlingsmøde med Mediq Danmark A/S, som fandt sted d. 26. juni kl. 13. Der blev samtidig taget et referat fra mødet, som blev sendt skriftligt til tilbudsgiveren og godkendt efter mødet. Region Syddanmark bad herefter Mediq om at indsende nyt indledende tilbud. Region Syddanmark forbeholdt sig ret til at tildele kontrakten på baggrund af det indledende tilbud uden gennemførelse af yderligere forhandlinger. Frist for indlevering af vareprøver vedrørende nye produkter på positionerne 26.1, 28.2 og 52.2 blev sat til d. 15. september kl. 12.

Mediqs nye tilbud og vareprøver vedrørende produkter på positionerne 26.1, 28.2 og 52.2 blev modtaget den 11.09.2025, og efter Region Syddanmarks gennemgang heraf blev Mediqs nye tilbud samt fremsendte vareprøver erklæret konditionsmæssige.

3. Resultat af udbuddet

Efter den af Region Syddanmark foretagne gennemgang af det indkomne tilbud og de indsendte vareprøver indstilles det, at kontrakten tildeles Mediq Danmark A/S, idet Mediq Danmark A/S har afgivet et konditionsmæssigt og tilfredsstillende tilbud.”

Parternes anbringender

Ad ”fumus boni juris”

OneMed har gjort gældende, at betingelsen om fumus boni juris er opfyldt.

Region Syddanmark gjort gældende, at betingelsen om fumus boni juris ikke er opfyldt.

OneMed har gjort gældende, at betingelserne for at overgå til udbud med forhandling uden forudgående offentliggørelse af en udbudsbekendtgørelse

ikke var opfyldt. Region Syddanmark har uberettiget foretaget ændringer i grundlæggende elementer i det oprindelige udbudsmateriale ved den efterfølgende forhandling med Mediq. Tilbuddet fra Mediq var ukonditionsmæssigt, da tilbuddet ikke levede op til mindstekravene for positionerne 26.1, 28.2 og 52.2 i tilbudslisten. Region Syddanmark har derfor handlet i strid med principperne om ligebehandling og gennemsigtighed ved ikke at afvise tilbuddet fra Mediq, selvom tilbuddet var ukonditionsmæssigt.

Region Syddanmark har gjort gældende, at regionen var berettiget til at overgå til udbud med forhandling uden forudgående offentliggørelse af en udbudsbekendtgørelse i medfør af udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 2. Det følger således af denne bestemmelse, at en ordregivende myndighed kan anvende udbud med forhandling, når der i forbindelse med et offentligt eller begrænset udbud kun afgives ikkeforskriftsmæssige eller uacceptable tilbud. Tilbuddet fra Mediq levede ikke op til mindstekrav i udbudsmaterialet og var derfor ikkeforskriftsmæssigt. Det var således ikke muligt for Region Syddanmark at tildele rammeaftalen på baggrund af det offentlige udbud. Mediq var den eneste tilbudsgiver, der havde afgivet tilbud ved det offentlige tilbud. Mediq opfyldte de formelle krav til deltagelse i udbuddet, og Region Syddanmark gennemførte derfor et udbud med forhandling med Mediq i medfør af udbudslovens § 61, stk. 4. Der blev ikke i forbindelse med forhandlingerne foretaget ændringer i det oprindelige udbudsmateriale, hvilket er dokumenteret ved referatet fra forhandlingsmødet. Det reviderede tilbud, som Mediq afgav ved udbuddet med forhandling, var konditionsmæssigt, idet Mediq havde revideret sit tilbud for så vidt angår de positioner, der havde gjort tilbuddet ukonditionsmæssigt ved det offentlige tilbud. Vedlagt tilbuddet var en udfyldt kravspecifikation, hvor Mediq havde bekræftet, at tilbuddet opfyldte alle mindstekrav. Dette er underbygget af fotos af de nye vareprøver, som Mediq fremsendte til Region Syddanmark som del af det reviderede tilbud. OneMed har desuden ikke haft kendskab til indholdet af det tilbud, som Mediq afgav ved udbuddet med forhandling.

Efter at Region Syddanmark havde gennemgået og evalueret det justerede tilbud og de fremsendte vareprøver fra Mediq, havde regionen intet grundlag for at konkludere, at tilbuddet ikke opfyldte de stillede mindstekrav i udbudsmaterialets kravspecifikation og tilbudsliste. Region Syddanmark har derfor ikke handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet ved at tildele rammeaftalen til Mediq.

Ad uopsættelighed og interesseafvejning

Parternes anbringender ad betingelse nr. 2 (*uopsættelighed*) og betingelse nr. 3 (*interesseafvejning*) gengives ikke i kendelsen.

Klagenævnet udtaler

Klagenævnet træffer afgørelsen om opsættende virkning efter § 12, stk. 2, i lov om Klagenævnet for Udbud, der lyder:

”Stk. 2. Indgives en klage til Klagenævnet for Udbud i standstill-perioden, jf. § 3, stk. 1 eller stk. 2, eller i den periode på 10 kalenderdage, som er fastsat i § 4, stk. 1, nr. 2, har klagen opsættende virkning, indtil Klagenævnet for Udbud har truffet afgørelse om, hvorvidt klagen skal tillægges opsættende virkning, indtil den endelige afgørelse foreligger. Klagenævnet for Udbud kan kun tillægge klagen opsættende virkning, hvor særlige grunde taler herfor.”

Betingelserne for at tillægge en klage opsættende virkning er efter klagenævnets praksis:

1. En umiddelbar vurdering af klagen skal føre til, at klagen har noget på sig (*”fumus boni juris”*). Hvis klagen umiddelbart synes udsigtsløs, er betingelsen ikke opfyldt.
2. Der skal foreligge *uopsættelighed*. Det vil sige, at opsættende virkning skal være nødvendig for at afværge et alvorligt og uopretteligt tab for klageren.
3. En *interesseafvejning* skal tale for opsættende virkning. Klagerens interesse i, at klagenævnet tillægger klagen opsættende virkning, skal veje tungere end indklagedes interesse i det modsatte.

Hvis blot én af de tre betingelser ikke er opfyldt, tillægger klagenævnet ikke klagen opsættende virkning.

På denne baggrund vurderer klagenævnet klagen sådan:

Vedrørende betingelse nr. 1 ("*fumus boni juris*") bemærker klagenævnet følgende.

Ad påstand 1

Ifølge udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 2, kan en ordregiver anvende udbud med forhandling, når der i forbindelse med et offentligt eller begrænset udbud kun afgives ikkeforskriftsmæssige eller uacceptable tilbud.

Region Syddanmark overgik den 26. juni 2025 til udbud med forhandling i medfør af udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 2, idet der kun var afgivet ét ukonditionsmæssigt tilbud, jf. udbudslovens § 61, stk. 2, nr. 1.

Under forhandlingen gennemførte Region Syddanmark et møde med Mediq, hvor regionen gennemgik de fejl, som regionen havde identificeret i tilbuddet.

Efter de foreliggende oplysninger, herunder regionens beskrivelsen af fejlene i tilbuddet fra Mediq, har klagenævnet ikke grundlag for at tilsidesætte Region Syddanmarks vurdering af, at det endelige tilbud fra Mediq var ukonditionsmæssigt. Dette ses da heller ikke bestridt.

Region Syddanmark var derfor berettiget til at overgå til udbud med forhandling som sket, jf. udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 2, jf. stk. 2, nr. 1.

OneMed har gjort gældende, at Region Syddanmark uretmæssigt har ændret grundlæggende elementer i udbudsmaterialet i forbindelse med forhandlingen.

Det følger af udbudslovens § 66, stk. 5, 2. pkt., at ordregiver ikke må foretage ændringer i grundlæggende elementer i det oprindelige udsendte udbudsmateriale.

Klagenævnet finder det ikke godtgjort, at Region Syddanmark har foretaget ændringer af grundlæggende elementer i udbudsmaterialet under tilbuddet med forhandling. Klagenævnet lægger herved navnlig vægt på det, som er anført i referatet fra forhandlingsmødet mellem Region Syddanmark og Mediq.

OneMed har endvidere gjort gældende, at det endelige tilbud fra Mediq var ukonditionsmæssigt med henvisning til, at tilbuddet ikke levede op til mindstekravene i følgende positioner i tilbudslisten: 26.1 *Forbinding, tube, m/kompression, ca. 3,5 cm x 10 cm*, 28.2 *Urinposeholder t/ ben-lår, ca. 40-50 cm, medium* og 52.2 *K-tråd 1,0 kirschner ø1.0 L120*.

Mediqs tilbud blev i forbindelse med forhandlingen revideret for så vidt angår de positioner, der havde medført, at det oprindelige tilbud var ukonditionsmæssigt. Mediq har endvidere som del af sit tilbud udfyldt kravspecifikationen, hvori det bekræftes, at tilbuddet opfylder alle mindstekrav, og Region Syddanmark har ved sin gennemgang af det reviderede tilbud konstateret, at de stillede mindstekrav er opfyldt.

Klagenævnet finder på den baggrund, at OneMed ikke har godtgjort, at Mediqs endelige tilbud var ukonditionsmæssigt.

Der er herefter på det foreløbigt foreliggende grundlag ikke udsigt til, at klagen vil blive taget til følge.

Betingelsen om *fumus boni juris* er derfor ikke opfyldt. På denne baggrund er betingelserne for opsættende virkning ikke opfyldt.

Klagenævnet tillægger herefter ikke klagen opsættende virkning.

Herefter bestemmes

Klagen tillægges ikke opsættende virkning.

Johann Herzog