

K E N D E L S E

Silkeborg Jordemoderhus ApS  
(advokat Anja Piening, København)

mod

Region Syddanmark  
(advokat Martin Stæhr, Hellerup)

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 2023/S 017-045690 af 19. januar 2023, offentliggjort den 24. januar 2023, udbød Region Syddanmark som udbud med forhandling efter udbudslovens afsnit III en privat fødeklinik i Kolding med maksimalt 240 visiterede fødsler pr. år. Der var forventet kontraktstart i december 2023, og kontrakten havde en varighed på 5 år.

Ved udløbet af fristen for anmodning om prækvalifikation den 20. februar 2023 havde Silkeborg Jordemoderhus ApS (herefter ”Silkeborg Jordemoderhus”) som eneste virksomhed anmodet om prækvalifikation.

Den 25. september 2023 annullerede Region Syddanmark udbuddet.

Den 13. november 2023 indgav Silkeborg Jordemoderhus klage til Klagenævnet for Udbud over Region Syddanmark.

Silkeborg Jordemoderhus har nedlagt følgende påstande:

Påstand 1

Klagenævnet for Udbud skal konstatere, at Region Syddanmark har handlet i strid med ligebehandlingsprincippet, gennemsigtighedsprincippet og proportionalitetsprincippet i udbudslovens § 2 ved uden saglig grund at have

annulleret udbuddet af etablering og drift af privat fødeklinik i Sygehus Lillebælts optageområde, som blev offentliggjort ved bekendtgørelse nr. 2023/S 017-045690.

#### Påstand 2

Klagenævnet for Udbud skal annullere Region Syddanmarks beslutning af 25. september 2023 om at aflyse udbuddet som offentliggjort ved bekendtgørelse nr. 2023/S 188-584515.

#### Påstand 3 (subsidiær til påstand 2)

Klagenævnet for Udbud skal konstatere, at Region Syddanmark har handlet i strid med gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at handle i strid med den udbudsproces, der er beskrevet i udbudsmaterialet, samt med § 66, stk. 2, ved at have forhandlet om endelige tilbud ad flere omgange.

#### Påstand 4 (subsidiær til påstand 2)

Klagenævnet for Udbud skal konstatere, at Region Syddanmark har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 samt med § 66, stk. 2 og 5, ved i forbindelse med revidering af udbudsmaterialet at have ændret på grundlæggende elementer ved at ændre på evalueringsmodellen samt ved at tilføje mindstekrav.

Silkeborg Jordemoderhus har taget forbehold for at nedlægge påstand om erstatning.

Region Syddanmark har over for påstand 1-2 nedlagt påstand om, at klagen ikke tages til følge. Over for påstand 3-4 har Region Syddanmark påstået afvisning, subsidiært at klagen ikke tages til følge.

#### Sagens nærmere omstændigheder

Den 6. december 2022 offentliggjorde Region Syddanmark en forhåndsmeddelelse om udbuddet af etablering af en privat fødeklinik i Kolding. Af forhåndsmeddelelsen fremgår bl.a. følgende:

##### ”II.2.4) Beskrivelse af udbuddet:

Forud for det kommende udbud af en privat fødeklinik i Kolding, har Region Syddanmark udarbejdet et udkast til centrale dokumenter i udbudsmaterialet for etablering og drift af en privat fødeklinik i Kolding.

Udkast til centrale dokumenter i udbudsmateriale for etablering og drift af privat fødeklinik i Kolding består af følgende høringsdokumenter:

\* Udkast til kravspecifikation og løsningsbeskrivelse (Kontraktbilag 2)

\* Udkast til kontrakten (eksklusiv øvrige kontraktbilag)

\* Udkast til udbudsbetingelser

Hvis ovenstående udarbejdede udkast til udbudsmateriale indeholder uhensigtsmæssigheder i forhold til kvaliteten af, prisen på og/eller konkurrencen om den private fødeklinik i Kolding, modtager Region Syddanmark meget gerne skriftlige hørings svar fra potentielle leverandører.

Region Syddanmark vil især gerne have tilbagemeldinger på følgende forhold:

\* Kan Leverandøren opfylde mindstekravene i Kontraktbilag 2? Hørings svar bedes fremsendt via EU-Supplys besked-modul med mærket med ”Hørings svar ifm. udbud af privat fødeklinik i Kolding”.

Deadline for fremsendelse af hørings svar er tirsdag d. 20. december 2022

...”

Af udbudsbekendtgørelsen af 19. januar 2023 fremgår bl.a. følgende:

#### ”II.1.4 Kort beskrivelse

Region Syddanmark udbyder via udbud med forhandling en privat fødeklinik med maksimalt 240 visiterede fødsler pr. kontraktår på en fødeklinik placeret i Kolding by med forventet kontraktstart december 2023.

...

### Del III: Juridiske, økonomiske, finansielle og tekniske oplysninger

#### III.1) Betingelser for deltagelse

##### III.1.4) Objektive regler og kriterier for deltagelse

Liste over og kort beskrivelse af regler og kriterier:

Ansøger skal opfylde følgende minimumskrav for at få sin ansøgning taget i betragtning:

Det er et minimumskrav, at Tilbudsgiver har samlet jordemodererfaring med hjemmefødsler i form af mindst 15 hjemmefødsler inden for de seneste 3 år. Opfyldelse af minimumskrav, hvis Ansøger er et konsortium eller baserer sig på andres tekniske/faglige formåen fremgår udbudsbetingelserne

Ordregiver har til hensigt at prækvalificere 3-4 ansøgere. Udvalgelsen vil ske på baggrund af en vurdering af kvaliteten af CV'erne for Ansøgers nøglemedarbejdere afsat til opgaven. Ved vurderingen af kvaliteten af Ansøgers nøglemedarbejders

CV'er vægtes det højt, at nøglemedarbejdere hver for sig og tilsammen har dokumenterede faglige kompetencer, dokumenterede kompetencer i ledelse og virksomhedsdrift og erfaring med sammenlignelige referencer. Herefter tillægges det positiv vægt, at de pågældende nøglemedarbejdere er jordemødre med dansk autorisation

...

Af udbudsbetingelserne fremgår bl.a. følgende:

## ”1 Udbuddet og udbuddets omfang

### 1.1 Generelt

Disse udbudsbetingelser gælder for Region Syddanmarks (herefter ”Ordregiver”) udbud (konkurrenceudsættelse) i henhold til afsnit III om ”Indkøb af sociale og andre specifikke tjenesteydelser over tærskelværdien” i Udbudsloven af en offentlig kontrakt (herefter ”Kontrakten”) vedrørende etablering og drift af privat fødeklinik i Kolding By.

Der er således tale om et ”udbud light”.

Der blev offentliggjort forhåndsmeddelelse d. 2. december 2022 om udbuddet.

Udbuddet gennemføres som et udbud med forhandling efter principperne i Udbudslovens § 61, hvilket indebærer, at enhver økonomisk aktør kan ansøge om at blive prækvalificeret, men det er alene de prækvalificerede ansøgere, der kan afgive tilbud.

Ordregiver har valgt at gennemføre udbuddet som et udbud med forhandling, idet den udbudte kontrakt på grund af særlige omstændigheder med hensyn til dens art, kompleksitet eller de retlige og finansielle forhold eller risici i forbindelse hermed, ikke kan tildeles uden forudgående forhandling jf. Udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 1, litra c

Nærværende udbudsbetingelser regulerer både prækvalifikationsfasen og forhandlings-/tilbudsfasen. Ansøger og Tilbudsgiver vil derfor i nærværende dokument også blive benævnt som ”den økonomiske aktør”.

...

### 1.3 Den udbudte genstand og omfang

Udbuddet vedrører Ordregivers indkøb af etablering og drift af privat fødeklinik i Kolding.

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

Såfremt regionens finansieringsramme for den private fødeklinik med op til 240 visiterede fødsler årligt - der er beregnet ud fra DRG taksten for spontan fødsel for flergangsfødende (Jf. DRG 14MP32 hos <https://sundhedsdatastyrelsen.dk/da/afregning-og-finansiering/takster-drg>) minus 10 % - overskrides, forbeholder Ordregiver sig retten til at annullere udbuddet

...

#### 1.6 Projektgruppe

Ordregiver har i forbindelse med udbuddet etableret en projektgruppe. Projektgruppen er bl.a. medansvarlig for udarbejdelse af kravspecifikation, fastsættelse af tildelingskriterium og underkriterier samt evaluering af tilbud.

...

#### 4 Tidsplan

Udbuddet forventes gennemført i henhold til nedenstående tidsplan. Det understreges, at der er tale om en foreløbig tidsplan, idet frister mv. vil blive ændret af Ordregiver, såfremt der måtte opstå behov herfor, eksempelvis som følge af et længere forhandlingsforløb end forventet:

19.01.2023	Dato for elektronisk afsendelse af udbudsbekendtgørelse til EU- tidende.
27.01.2023, kl. 12.00	Frist for tilmelding til informationsmøde
30.01.2023, kl. 09.00- kl. 11.00	Informationsmøde på følgende adresse:  Region Syddanmark Mødelokale 2 Damhaven 12 7100 Vejle
06.02.2023, kl. 16.00	Frist for spørgsmål til udbudsmaterialet forud for ansøgningsfristen.  Spørgsmål, der stilles efter denne frist, vil alene blive besvaret inden ansøgningsfristen, såfremt det er muligt, jf. pkt. 5.1.
13.02.2023, (inden døgnets udløb)	Indtil dette tidspunkt kan der inden ansøgningsfristen ske offentliggørelse af eventuelle supplerende oplysninger, herunder spørgsmål og svar mm., i CTM.

	Såfremt der måtte opstå behov for at offentliggøre yderligere oplysninger efter dette tidspunkt, men inden ansøgningsfristen, vil ansøgningsfristen blive forlænget.
20.02.2023, (inden døgnets udløb)	Frist for aflevering af ansøgning om prækvalifikation
Uge 8-9	Gennemgang af ansøgninger
28.02.2023	Afsendelse af opfordring til at afgive et indledende tilbud eller afslag på prækvalifikation  Indhentning af dokumentation for de oplysninger, som fremgår af pkt. 6 og 7, fra de Ansøgere, som Ordregiver har opfordret til at afgive et indledende tilbud.
13.03.2023, kl. 16.00	Frist for spørgsmål til udbudsmaterialet forud for afgivelsen af det <u>indledende</u> tilbud.  Spørgsmål, der stilles efter denne frist, vil alene blive besvaret, såfremt det er muligt, jf. pkt. 5.1.
17.03.2023, (inden døgnets udløb)	Indtil dette tidspunkt kan der inden fristen for afgivelse af det indledende tilbud ske offentliggørelse af eventuelle supplerende oplysninger og supplerende dokumenter, herunder spørgsmål og svar mm., i CTM.  Såfremt der måtte opstå behov for at offentliggøre yderligere oplysninger efter dette tidspunkt, vil tilbudsfristen blive forlænget.
27.03.2023, (inden døgnets udløb)	Frist for aflevering af det <u>indledende</u> tilbud.
Marts-april 2023	Gennemgang af tilbud
April 2023	Eventuelle forhandlingsmøder (første runde)
April 2023	Eventuel udsendelse af evt. tilpasset udbudsmateriale og opfordring til afgivelse af endeligt tilbud
18.04.2023, kl. 16.00	Eventuel frist for spørgsmål til udbudsmaterialet forud for afgivelsen af det <u>endelige</u> tilbud.  Spørgsmål, der stilles efter denne frist, vil alene blive besvaret, såfremt det er muligt, jf. pkt. 5.1.

21.04.2023, (inden døgnets udløb)	Eventuelt - Indtil dette tidspunkt kan der inden fristen for afgivelse af det endelige tilbud ske offentliggørelse af eventuelle supplerende oplysninger og supplerende dokumenter, herunder spørgsmål og svar mm., i CTM.  Såfremt der måtte opstå behov for at offentliggøre yderligere oplysninger efter dette tidspunkt, vil tilbudsfristen blive forlænget.
28.04.2023, (inden døgnets udløb)	Frist for aflevering af <u>endeligt</u> tilbud.
Uge 18-19	Eventuel gennemgang af <u>endeligt</u> tilbud
Uge 19	Ordregiver forbeholder sig ret til igen at indhente dokumentation for de oplysninger, som fremgår af pkt. 6 og 7, fra den Tilbudsgiver, som Ordregiver har til hensigt at tildele kontrakten.
26.05.2023,	Tilkendegivelse om tildeling af kontrakt henholdsvis afslag til Tilbudsgivere (start på standstill-perioden).
Uge 23	Kontraktindgåelse/kontraktstart
01.12.2023	Forventet driftsstart  Se dog yderligere pkt. 13
01.11.2023 (ved døgnets udløb)	Vedståelsesfrist  Det indledende tilbud skal dog under alle omstændigheder kun vedstås frem til det tidspunkt, hvor Tilbudsgiver har fremsendt sit endelige tilbud.

Ordregiver forbeholder sig ret til at annullere udbuddet og eventuelt at gennemføre et nyt udbud, såfremt dette ikke sker på et usagligt grundlag.

## 5 Yderligere informationer og spørgsmål

### 5.1 Skriftlige spørgsmål

Ordregiver opfordrer den økonomiske aktør til at stille opklarende spørgsmål, såfremt denne er i tvivl om forståelsen af krav, kontraktvilkår eller udbudsmaterialet i øvrigt.

Såfremt den økonomiske aktør finder, at der er væsentlige uhensigtsmæssigheder i udbudsmaterialet, opfordres denne til hurtigst muligt at gøre Ordregiver opmærksom herpå, og Ordregiver vil i så fald overveje at ændre det pågældende forhold, hvis det er muligt inden for de udbudsretlige

rammer. Opfordringen omfatter også eventuelle u hensigtsmæssigt formulerede krav til ydelser eller Kontrakten. Dette gælder navnlig u hensigtsmæssigheder, der er udtryk for fravigelse fra det sædvanlige på markedet.

...

Ordregiver gør opmærksom på, at der som følge af forhandlingerne kan ske ændringer i udbudsmaterialet, hvilket alle Tilbudsgivere løbende vil blive orienteret om. Der vil imidlertid ikke ske ændringer i de grundlæggende elementer i det oprindelige udsendte udbudsmateriale.

Spørgsmål sendes til Ordregiver via spørgsmål og svar-modulet i CTM. Såfremt det undtagelsesvist måtte være nødvendigt at stille spørgsmål til Ordregiver senere end 6 dage inden udløbet af ansøgningsfristen henholdsvis den pågældende tilbudsfrist, kan disse stilles via beskedmodulet i CTM.

...

Såfremt der måtte opstå behov for at offentliggøre yderligere oplysninger senere end 6 dage før udløbet af ansøgningsfristen henholdsvis den pågældende tilbudsfrist, vil fristen blive forlænget.

...

## 5.2 Informationsmøde

Ordregiver afholder et informationsmøde på det i tidsplanen anførte tidspunkt og sted, jf. pkt. 0. Her vil Ordregiver give en præsentation af udbudsforretningen og udbudsmaterialet, og der vil være adgang til at stille spørgsmål.

Det bemærkes, at præsentationen vil fokusere på de formelle krav i udbudsforretningen. Brugergruppen deltager ikke på informationsmødet, hvorfor det som udgangspunkt ikke vil være muligt at give svar på ydelsesspecifikke spørgsmål.

Spørgsmålene vil, i det omfang det er muligt, blive besvaret på mødet. De spørgsmål, der kræver inddragelse af brugergruppen eller anden afklaring, vil blive besvaret efterfølgende og offentliggjort hurtigst muligt i anonymiseret form i CTM.

Materiale fra informationsmødet (indeholdende evt. spørgsmål og svar og andre generelt relevante informationer fra informationsmødet) vil i anonymiseret form blive offentliggjort hurtigst muligt i CTM.

...

## 7 Begrænsning af antallet af kvalificerede Ansøgere som prækvalificeres



Ordregiver har til hensigt at prækvalificere 3-4 ansøgere, som vil blive opfordret til at afgive tilbud.

...

## 8 Forhandlingsforløb

De prækvalificerede virksomheder vil skriftligt blive anmodet om at afgive et indledende tilbud, jf. pkt. 4. Tilbuddet skal afgives i overensstemmelse med pkt. 9.

Formålet med forhandling er dels, at Tilbudsgiver får adgang til at optimere sit tilbud, dels at sikre, at Tilbudsgiver afgiver konditionsmæssigt tilbud. Enhver prækvalificeret Tilbudsgiver, der indleverer tilbud til tiden, jf. pkt. 4, vil blive inviteret til forhandling, uanset om et tilbud i øvrigt er konditionsmæssigt.

Det forventes, at der afholdes 1 forhandlingsrunder. Ordregiver forbeholder sig dog ret til at tildele kontrakten på baggrund af det indledende tilbud uden gennemførelse af forhandlinger.

Ordregiver forbeholder sig – mod tilpasninger af tidsplanen, jf. pkt. 4 – desuden ret til at afholde en yderligere forhandlingsrunde, 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 tilbud uden gennemførelse af forhandling.

### 8.1 Forhandlingsrunden

#### 8.1.1 Generelt

Forhandlingsforløbet vil blive gennemført under iagttagelse af de udbudsretlige ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincipper.

Efter aflevering af det indledende tilbud vil Ordregiver invitere den enkelte Tilbudsgiver til et forhandlingsmøde af 2 timers varighed. Det specifikke tidspunkt for mødet med den enkelte Tilbudsgiver vil blive fastlagt efter Ordregivers modtagelse af de indledende tilbud. I tidsplanen, jf. pkt. 4, angives dog den forventede tidsperiode for første forhandlingsrunde. På forhandlingsmødet med den enkelte Tilbudsgiver, vil der ikke deltage andre Tilbudsgivere

I det omfang forhandlingerne kommer til at dreje sig om udbudsmaterialet og fortolkningen heraf, vil Tilbudsgiverne få den samme tilbagemelding, men i det omfang forhandlingerne kommer til at dreje sig om Tilbudsgivers konkrete løsningsforslag, vil hver Tilbudsgiver få en individuel tilbagemelding.

...

Ordregiver kan foretage ændringer i udbudsmaterialet på baggrund af oplysninger og erfaringer opnået gennem forhandlingerne. Ordregiver kan ikke ændre grundlæggende elementer i det oprindeligt udsendte udbudsmateriale. Sproglige præciseringer, rettelse af åbenlyse fejl og uhensigtsmæssigheder mv., kan dog altid foretages.

Alle Tilbudsgivere, der deltager i forhandlingerne modtager via CTM det reviderede udbudsmateriale samtidigt, og får lige lang tid til at udarbejde det endelige tilbud.

Da Ordregiver har mulighed for at tildele Kontrakten på baggrund af det indledende tilbud, bør Tilbudsgiver – på trods af ovenstående – sørge for, at tilbuddet opfylder samtlige mindstekrav i udbudsmaterialet i det indledende tilbud.

...

#### 8.1.3 Indledende tilbud

Det indledende tilbud skal indeholde samme informationer som Tilbudsgivers endelige tilbud, jf. tjeklisten i pkt. 21.3.

Et indledende tilbud kan være en del af forhandlingsrunderne, selvom tilbuddet ikke opfylder de formelle krav, mangler efterspurgte oplysninger, eller tilbuddet direkte og/eller indirekte tager forbehold overfor mindstekrav eller grundlæggende elementer i udbudsmaterialet. Et sådant tilbud kan dog ikke være en del af evalueringen i en efterfølgende tildeling, såfremt Ordregiver vælger at benytte retten til at tildele kontrakten på baggrund af de indledende tilbud. Det er derfor Tilbudsgivers ansvar at sikre, at et tilbud indeholder de efterspurgte oplysninger og ikke indeholder nogen forbehold mv., der vil medføre, at tilbuddet må anses som ikke-konditions-mæssigt.

Som følge af ovenstående anbefales det, at Tilbudsgiver i sit indledende tilbud afgiver en pris, der tager højde for opfyldelsen af alle mindstekrav og grundlæggende elementer i materialet.

Det bemærkes, at der ikke kan forhandles om eller ændres på mindstekrav.

Det er et absolut krav, at det indledende tilbud er afleveret inden for den angivne frist i pkt. 4, for at tilbuddet kan indgå i forhandlingerne.

#### 8.1.4 Forhandlingsmødet

Forhandlingsmødet vil foregå på dansk.

På forhandlingsmødet vil Tilbudsgiver indledningsvist få lejlighed til kort at præsentere sit tilbud. Herefter vil Ordregiver stille spørgsmål til det indledende tilbuds indhold og afklare eventuelle uklarheder, misforståelser eller uhensigtsmæssigheder.

Ordregiver vil påpege det afleverede tilbuds relative fordele og ulemper baseret på det i pkt. 16 anførte tildelingskriterium med underkriterier. Ordregiver vil desuden påpege, såfremt det indledende tilbud indeholder åbenlyse forhold, der indebærer, at tilbuddet må anses som ukonditionsmæssigt.

Derefter vil Tilbudsgiver blive bedt om at give en tilbagemelding på udbudsmaterialet i forhold til, om der er krav i materialet, der er unødvendigt strenge eller krav, der er unødvendige og fordyrende for anskaffelsen.

Der vil ikke blive videregivet fortrolige oplysninger fra forhandlingsmødet med Tilbudsgiver til de øvrige Tilbudsgivere, ligesom Tilbudsgiver ikke vil modtage fortrolige oplysninger fra de øvrige Tilbudsgiveres forhandlingsmøder. Ordregiver vil udarbejde et referat fra forhandlingsmødet, men dette referat vil ikke blive fremsendt til Tilbudsgiverne, men skal alene dokumentere indholdet på mødet, jf. udbudslovens regler herom.

Eventuelle supplerende oplysninger eller ændringer i udbudsmaterialet baseret på forhandlingsmøderne vil blive fremsendt til Tilbudsgiverne via CTM.

## 8.2 Det endelige tilbud

Efter afslutningen af forhandlingerne opfordrer Ordregiver ved opfordringskrivelse Tilbudsgiverne til at afgive endeligt tilbud, som vil være grundlaget for ordregivers tildeling i henhold til tildelingskriteriet, jf. pkt. 16.

Ordregiver vil ændringsmarkere eventuelle ændringer i udbudsmaterialet foranlediget af forhandlingerne og fremsende dette til Tilbudsgiverne sammen med opfordringskrivelsen.

Fristen for aflevering af det endelige tilbud vil fremgå af opfordringskrivelsen. Fristen fastlægges således, at alle Tilbudsgivere har rimelig tid til at udarbejde deres endelige tilbud.

Det endelige tilbud skal være fuldstændigt, og det er Tilbudsgivers ansvar, at det endelige tilbud ikke indeholder forbehold eller i øvrigt vilkår, der kan medføre ikke-konditionsmæssighed.

Tilbudsgiver skal være opmærksom på, at Ordregiver ikke kan forhandle med Tilbudsgiver om det endelige tilbud. Det endelige tilbud bør derfor være udarbejdet på en sådan måde, at kontrakten kan indgå uden yderligere drøftelser eller forhandlinger mellem Ordregiver og Tilbudsgiver. Tilbudsgiver bør derfor også ved udarbejdelsen af endeligt tilbud benytte formuleringer, der er egnet til at bære retlige forpligtelser, og ikke formuleringer som eksempelvis ”dette kunne tænkes at gå ud på, at ...”, ”man kan også tænke sig, at ...” eller ”sædvanligvis anvendes ...”, ”vi har ofte med succes gjort ...”, ”man kunne også forestille sig, at ...”, eller ”det kunne eventuelt søges løst ved, at ...”. Formuleringer, der ikke er egnet til at bære retlige forpligtelser, kan efter omstændighederne blive behandlet som forbehold med de deraf følgende konsekvenser, jf. pkt. 18 nedenfor.

Det er Tilbudsgivers ansvar at sikre, at det endelige tilbud er komplet og udformet i overensstemmelse med retningslinjerne i udbudsmaterialet.

Ordregiver gennemfører ikke forhandlinger om de endelige tilbud, men der vil dog inden for rammerne af de udbudsretlige regler kunne ske afklaring og præcisering af tilbuddene.

...

## 16 Tildelingskriterium

### 16.1 Generelt

Identificering af det økonomiske mest fordelagtige tilbud vil ske ved anvendelse af tildelingskriteriet ”Bedste forhold mellem pris og kvalitet” på baggrund af følgende underkriterier og vægtninger:

Underkriterier	Vægtning
Økonomi, jf. pkt.16.2	40 %
Kvalitet i opgaveudførelsen jf. pkt.16.3	40 %
Opgavetilrettelæggelse og samarbejde jf. pkt. 16.4	20 %

Evalueringen af de enkelte tilbud i forhold til de kvalitative underkriterier vil ske som anført nedenfor under pkt. 16.3-16.4 ved benyttelse af nedenstående pointskala:

Beskrivelse af trin	Point
Bedst mulige opfyldelse af kriteriet	8
Glimrende/fortrinlig opfyldelse af kriteriet	7
God/meget tilfredsstillende opfyldelse af kriteriet	6

Over middel i opfyldelse af kriteriet	5
Middel/tilfredsstillende opfyldelse af kriteriet	4
Under middel i opfyldelse af kriteriet	3
Mindre tilfredsstillende opfyldelse af kriteriet	2
Utilstrækkelig opfyldelse af kriteriet	1
Dårlig opfyldelse af kriteriet	0

Bemærk at underkriterierne i henhold til Kontraktbilag 2 er inddelt i delkriterier.

...

### 16.2 Økonomi

Underkriteriet "Økonomi" vurderes ud fra den tilbudte årlige evalueringssum for ydelsen, jf. Kontraktbilag 3. Den årlige evalueringssum for ydelsen beregnes i Kontraktbilag 3, jf. Kontraktbilag 3.

### 16.3 Kvalitet i opgaveudførelsen

"Kvalitet i opgaveudførelsen" vurderes ud fra de konkurrencekrav, der i henhold til angivelserne i Kontraktbilag 2, specifikt angår "kvalitet i opgaveudførelsen". I Kontraktbilag 2 har Ordregiver angivet, hvad der lægges vægt på i forbindelse med denne vurdering.

Tilbudsgiver skal ved sin besvarelse følge vejledningen i Kontraktbilag 2 (Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse).

Tilbuddene evalueres for så vidt angår underkriteriet "Kvalitet i opgaveudførelsen" særskilt i forhold til en absolut standard.

### 16.4 Opgavetilrettelæggelse og samarbejde

"Samarbejde og opgavetilrettelæggelse" vurderes ud fra de konkurrencekrav, der i henhold til angivelserne i Kontraktbilag 2, specifikt angår "Opgavetilrettelæggelse og samarbejde". I Kontraktbilag 2 har Ordregiver angivet, hvad der lægges vægt på i forbindelse med denne vurdering.

Tilbudsgiver skal ved sin besvarelse følge vejledningen i Kontraktbilag 2 (Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse).

Tilbuddene evalueres for så vidt angår underkriteriet "Opgavetilrettelæggelse og samarbejde" særskilt i forhold til en absolut standard.

...

### 21.3 Tjekliste for tilbud

Nedenstående tjekliste indeholder en oversigt over hvilke dokumenter, der skal returneres som en del af det indledende tilbud.

Udover de oplysninger, der fremgår direkte af tjeklisten nedenfor, skal Tilbudsgiver i CTM angive de oplysninger, der bliver bedt om i CTM.

- Kontraktbilag 2 Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse. Bedes underskrevet af Tilbudsgiver.
- Kontraktbilag 3 Tilbudsliste. Bedes underskrevet af Tilbudsgiver.”

Det er oplyst, at der den 30. januar 2023, forud for anmodningen om prækvalifikation, blev afholdt et informationsmøde, hvor Silkeborg Jordemoderhus var eneste deltager.

Silkeborg Jordemoderhus har henvist til, at en medarbejder hos Region Syddanmark på informationsmødet skulle have oplyst, at regionen ville gennemføre udbuddet, selv hvis der kun blev modtaget ét tilbud. Dette er bestridt af Region Syddanmark.

Ved udløbet af fristen for anmodning om prækvalifikation den 20. februar 2023 havde Silkeborg Jordemoderhus som den eneste fremsendt en anmodning til Region Syddanmark.

Silkeborg Jordemoderhus indleverede den 27. marts 2023 et indledende tilbud. Den 11. april 2023 inviterede Region Syddanmark Silkeborg Jordemoderhus til et forhandlingsmøde den 17. april 2023. I invitationen havde Region Syddanmark oplyst en række forhold, som regionen vurderede kunne medføre, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud var ukonditionsmæssigt. Den 14. april 2023 sendte Region Syddanmark en række yderligere punkter til forhandlingsmødet den 17. april 2023. Af referatet fra forhandlingsmødet den 17. april 2023 fremgår bl.a. følgende:

”Region Syddanmark forventer at være blevet klogere på udbudsmaterialet, hvorfor der laves nogle tilpasninger. Alle ændringer af udbudsmaterialet indarbejdes i en ændringslog og i selve dokumenterne gennemføres ændringerne med ændringsmarkeringer, så det er klart og overskueligt, hvad der er ændret. Dette opfordrede Region Syddanmark også Silkeborg Jordemoderhus ApS til at gøre. Det bemærkedes, at Region Syddanmark ikke forventer et nyt tilbud fra tilbudsgiverne, men vil forvente, at der er behov for nogle tilpasninger på baggrund af det tilpassede materiale og drøftelserne på mødet.

I nedenstående fremgår de områder, der blev drøftet.

### 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.

I besvarelsen er det vigtigt at regionen tydeligt kan læse, hvad der tilbydes.

Det er vigtigt, at konteksten for opgaven fremgår tydeligt (at det er en privat fødeklinik udelukket bemandet med jordemødre).

Der må ikke tages forbehold for mindstekrav.

### Organisering

Der opfordres til en mere fyldestgørende beskrivelse af organiseringen af tilbuddet om privat fødeklinik, idet organiseringen bør fremstå robust, og det bør fremgå, at den kan honorere en 24/7 dækning, for eksempel hvordan sygdom, ferie, barsel osv. håndteres.

Endvidere er det vigtigt at alle de opgaver fødeklinikken skal varetage, fremgår, samt organiseringen heraf fx fødselsbetjening, fødselsundervisning, barselsopfølgning samt administrative opgaver.

Der henvises endvidere til de opfordringsskrivelser regionen har fremsendt.

### Økonomi

DRG-taksten for fødsler er blevet reguleret, og taksten for et helt fødselsforløb i tilbuddet holder sig inden for regionens finansieringsramme, jf. udbudsbetingelsernes pkt. 1.3, mens taksten for et delvis fødselsforløb i tilbuddet overstiger regionens finansieringsramme.

Kontraktperiode er fra kontraktstart + 5 drifts år. Er der usikkerhed i forhold til tidspunktet for indskrivning af fødende, opfordre regionen til, at spørgsmålet stilles i spørgsmål/svar.

På baggrund af drøftelser på mødet fremsendes nyt kontraktbilag 3 tilbudsliste

Det bemærkes, at det ikke er muligt at forhandle om mindstekrav.

### *Administrative procedurer*

Krav til fakturering præciseres af ordregiver i kontraktbilag 2.

...

### Stærke og svage sider i tilbud

Der er steder, hvor der ikke er fyldestgørende beskrivelser, og de beskrivelser der er bærer præg af at de er skrevet ud fra en sygehuskontekst på trods af, at udbuddet omhandler en privat fødeklinik bemandet med jordemødre.

Det fremgår tydeligt af tilbuddet, at Silkeborg Jordemoderhus ApS er meget dedikeret omkring opgaven og har brugt lang tid på sin tilbudsbesvarelse. Der er lagt energi i det, det er positivt.

### Videre proces

Det er en politisk beslutning, hvem der vinder udbuddet. Der kan således ikke gives en administrativ indikation for resultatet.

Der fremsendes en ny tilbudsliste med celler, som Silkeborg Jordemoderhus ApS kan skrive i. Som tidligere nævnt vil der i det nye fremsendte udbudsmateriale være markeret, såfremt regionen har lavet ændringer og hvor. Ligeledes opfordredes Silkeborg Jordemoderhus ApS til at markere sine ændringer i forhold til sit indledende tilbud.

...”

Silkeborg Jordemoderhus har endvidere henvist til, at en medarbejder hos Region Syddanmark under forhandlingsmødet skulle have oplyst, at man ikke ville ”gå ind i” det etablerings- og driftsbudget, der var vedlagt Silkeborg Jordemoderhus’ indledende tilbud i henhold til Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse, punkt 1.1c.1, før driften var igangsat. Dette er bestridt af Region Syddanmark.

Region Syddanmark uploadede den 18. april 2023 et revideret Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse.

Region Syddanmark inviterede den 18. april 2023 Silkeborg Jordemoderhus til at afgive endeligt tilbud med frist til den 2. maj 2023 (”endeligt tilbud 1”).

Silkeborg Jordemoderhus afgav endeligt tilbud den 1. maj 2023 og modtog den 17. maj 2023 en invitation til en yderligere skriftlig forhandlingsrunde. Af invitationen fremgår bl.a. følgende:



”Den nedsatte projektgruppe for udbuddet af den private fødeklinik har vurderet, at det er nødvendigt at afholde en yderligere skriftlig forhandlingsrunde i henhold til pkt. 8 Forhandlingsbeløb i udbudsbetingelserne.

Den nedsatte projektgruppe efterspørger en mere uddybende redegørelse for følgende i tilbudsgivers tilbud:

- Kvalitetsmål og relevante kvalitetsindikatorer af betydning for patientsikkerheden
- Procedure for akutte henvendelser i graviditeten
- Procedure for fosterovervågning under fødslen
- Kriterier for overflytning til Kolding Sygehus
- Procedure for overflytning til Kolding Sygehus, særlig i akutte situationer
- Procedure for håndtering af skulderdystoci
- Procedure for håndtering af intra- og postpartum blødning
- Procedure for neonatal genoplivning/nødhjælp ved påvirket nyfødt
- Procedure for hjertestop og genoplivning af voksne, herunder gravide
- Procedure for akutte henvendelser i barselsperioden
- Barselsopfølgning jf. tilbud til fødende i Region Syddanmark
- Patientinformering og procedurer til sikring af korrekt patientinformering
- Robusthed af tilbudsgivers businesscase i forhold til personalebehov og omvisiteringer
- Ugeplan over opgaver/aktiviteter i fødeklinikken ved 240 visiterede fødsler pr. år omfattendefødselsbetjening, jordemoderkonsultationer, akutte henvendelser, fødselsforberedelse, barsels- og hjemmebesøg, jf. Fødeplanen i Region Syddanmark
- Adgangsforhold for de fødende og eventuelle pårørende til i fødeklinikken

Udbudsbetingelserne inkl. tidsplan er blevet opdateret i forhold til den ekstra skriftlige forhandlingsrunde.

Nye ændringer i udbudsbetingelserne og udkast til kontrakt med tilhørende bilag er markeret med rød skrift.

Tilbudsgiver bedes markere eventuelle ændringer i sin nye tilbudsredegørelse med grøn overstregning

...”

Efter den skriftlige forhandlingsrunde blev det opdaterede udbudsmateriale uploadet i udbudssystemet. Region Syddanmark meddelte, at fristen for afgivelse af endeligt tilbud var den 9. juni 2023 (”endeligt tilbud 2”).

Af udbudsmaterialets Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse version 25-05-23 fremgår bl.a. følgende:

## ”0 Opgavens omfang

### 0.1 Indledning

Ordregiver (Region Syddanmark) konkurrenceudsætter en privat fødeklinik med maksimalt 240 visiterede fødsler pr. kontraktsår på en fødeklinik placeret i Kolding by med forventet kontraktstart december 2023.

...

## 1 Kravspecifikation

Ordregiver har opstillet nedenstående mindstekrav og konkurrencekrav til de tilbudte ydelser.

Ved et mindstekrav forstås et krav, som skal opfyldes for, at tilbudsgiver kan deltage i konkurrencen. Såfremt ét eller flere mindstekrav ikke er opfyldt, skal ordregiver vælge at afvise leverandørens tilbud.

Konkurrencekrav er udtryk for Kundens ønske om en bestemt egenskab eller et bestemt vilkår. Et konkurrencekrav skal ikke nødvendigvis opfyldes for at tilbudsgiver kan deltage i konkurrencen. Et konkurrencekrav kan opfyldes helt, delvist eller slet ikke uden at tilbuddet bliver afvist. Tilbudsgivers redegørelse for måden og graden af opfyldelse af Kundens konkurrencekrav vil indgå i tilbudsevalueringen

Ved indsendelse af tilbud bekræfter tilbudsgiver, at de angivne mindstekrav er opfyldt. Tilbudsgiver bedes under konkurrencekrav redegøre for hvordan de enkelte konkurrencekrav opfyldes. Tilbudsgiver anbefales at besvare hvert konkurrencekrav så præcist, konkret, målbart, realistisk og/eller tidsfastsat som muligt. Tilbudsgiver skal underskrive dokumentet.

...

1.1b	Konkurrencekrav vedr. leverandørens virksomhedsansvarlige Konkurrencekrav under ”Tildelingskriteriet ”Kvalitet i opgaveudførelsen”
------	---

<p><b>1.1b.1</b> <b>Ledelseska-</b> <b>pacitet</b></p>	<p>Det vurderes positivt, at leverandørens virksomhedsansvarlige for fødeklinikken har størst mulige kompetencer til og erfaring med at drive en privat fødeklinik</p> <p>Jo større kompetencer og erfaring med at drive en privat fødeklinik - des bedre vurdering</p> <p>Leverandøren bedes redegøre (maks. 5000 anslag) for følgende:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• Fødselsforløbskompetencer i form af uddannelse, videreuddannelse, erfaring med fødsler og specifikt hjemmefødsler (gerne antal fødsler og hjemmefødsler) og andre relevante sundhedsfaglige kompetencer</li> <li>• Virksomhedsdriftskompetencer i form af uddannelse, videreuddannelse og anden relevant erfaring til driften af en privat sundhedsklinik.</li> </ul> <p>....</p>
--	---

...

<p><b>1.1b</b></p>	<p><b>Konkurrencekrav vedr. leverandøren faglige procedurer Konkurrencekrav under "Tildelingskriteriet "Kvalitet i opgaveudførelsen"</b></p>
<p><b>1.1b.2</b> <b>Sund-</b> <b>hedsfag-</b> <b>lige pro-</b> <b>cedurer</b></p>	<p>Det vurderes positivt, at leverandøren har beskrevet <b>kvalitetsmål og</b> procedurer for de tilbudte ydelser og kvalitetssikring af dem.</p> <p>Jo bedre, jo mere <b>fagligt</b> fyldestgørende beskrevet og akkrediterede procedurer for de tilbudte ydelser og dokumentation herfor - des bedre vurdering. <b>Der lægges specielt vægt på at den privat fødeklinik måler på relevante kvalitetsindikatorer af betydning for patientsikkerheden. Der lægges endvidere vægt på fagligt fyldestgørende procedurer/skriftlige beskrivelser for:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• Akutte henvendelser i graviditeten</li> <li>• Fosterovervågning under fødslen</li> <li>• Kriterier for overflytning til SLB</li> <li>• Procedure ved overflytning til SLB, særlig i akutte situationer</li> <li>• Håndtering af skulderdystoci</li> <li>• Håndtering af intra- og postpartum blødning</li> <li>• Neonatal genoplivning/nødhjælp ved påvirket nyfødt</li> <li>• Hjertestop og genoplivning af voksne, herunder gravide</li> <li>• Akutte henvendelser i barselsperioden</li> <li>• Barselsopfølgning jf. tilbud til fødende i Region Syddanmark</li> </ul> <p>Leverandøren bedes redegøre (maks. 10.000 anslag) for følgende:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• <b>Leverandørens kvalitetsmål, kvalitetsindikatorer og opfølgning herpå</b></li> <li>• Leverandørens øvrige procedurer for de tilbudte ydelser</li> <li>• Leverandørens procedurer for kvalitetssikring af de tilbudte ydelser</li> </ul> <p>...</p> <p><b>Tilbudsgiveren bedes under Kontraktbilag 4 vedhæfte følgende:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• <b>Kopi af leverandørens kvalitetsmål og opfølgning herpå</b></li> </ul>

<p><b>og kvalitetssikring</b></p>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Kopi af leverandørens procedure for akutte henvendelser i graviditeten</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for fosterovervågning under fødslen</li> <li>• Kopi af leverandørens kriterier for overflytning til Kolding Sygehus</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for overflytning til Kolding Sygehus, særlig i akutte situationer</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for håndtering af skulderdystoci</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for håndtering af intra- og postpartum blødning</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for neonatal genoplivning/nødhjælp ved påvirket nyfødt</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for hjertestop og genoplivning af voksne, herunder gravide</li> <li>• Kopi af leverandørens procedure for akutte henvendelser i barselsperioden</li> <li>• Kopi af leverandørens barselsopfølgning jf. tilbud til fødende i Region Syddanmark</li> </ul> <p>Tilbudsgiveren, som ordregiver har til hensigt at tildele kontrakten, skal - i overensstemmelse med tilbudsgivers redegørelse for dette konkurrencekrav inden kontraktindgåelsen – på ordregivers anmodning kunne fremsende følgende dokumentation mærket med nummeret på dette konkurrencekrav:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• Kopi af leverandørens <b>øvrige</b> procedurer for de tilbudte ydelser</li> <li>• Kopi af leverandørens procedurer for kvalitetssikring af de tilbudte ydelser</li> </ul>
-----------------------------------	---

...

<p><b>1.1b</b></p>	<p><b>Konkurrencekrav vedr. leverandøren administrative procedurer</b>  <b>Konkurrencekrav under ”Tildelingskriteriet ”Kvalitet i opgaveudførelsen”</b></p>
<p><b>1.1b.3</b> <b>Administrative procedurer</b></p>	<p>Det vurderes positivt, at leverandøren har beskrevet administrative procedurer for de tilbudte ydelser og kvalitetssikring af dem.</p> <p>Jo bedre, jo mere fyldestgørende beskrevet og akkrediterede administrative procedurer for de tilbudte ydelser og dokumentation herfor - des bedre vurdering. <b>Der lægges specielt vægt på</b> Leverandørens <b>patientinformering</b> og procedurer <b>til sikring af korrekt</b> patientinformering</p> <p>Leverandøren bedes redegøre (maks. 10.000 anslag) for følgende:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Leverandørens <b>patientinformering</b> og procedurer <b>til sikring af korrekt</b> patientinformering</li> <li>2. Leverandørens procedurer til varetagelse af journalføring</li> <li>3. Leverandørens procedurer til indberetning af utilsigtede hændelser</li> <li>4. Leverandørens øvrige administrative procedurer</li> </ol> <p>...</p> <p><b>Tilbudsgiveren bedes under Kontraktbilag 4 vedhæfte følgende:</b></p>

	<ul style="list-style-type: none"> <li>• <b>Kopi af leverandørens patientinformering og procedurer til sikring af korrekt patientinformering</b></li> </ul>
--	---

...

<b>1.1c</b>	<b>Konkurrencekrav vedr. leverandørens business case</b> <b>Konkurrencekrav under Tildelingskriteriet ”Opgavetilrettelse og samarbejde”</b>
<b>1.1c.1</b> <b>Robust business case</b>	<p>Det vurderes positivt, at leverandøren kan fremlægge en fyldestgørende og robust business case for etablering og drift af den private fødeklinik med op til 240 visiterede fødsler om året</p> <p>Jo mere fyldestgørende og robust business case for etablering og drift af en privat fødeklinik med op til 240 visiterede fødsler om året - des bedre vurdering. <b>Der lægges specielt vægt på robusthed af business casen i følgende scenarier:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• <b>Antallet af fødende som omvisiteres til fødeafdelingen på Kolding Sygehus overstiger de angivne erfaringstal fra eksisterende privat fødeklinikker og de regionale hjemmefødselsordninger jf. side 4 ovenfor</b></li> <li>• <b>Opgaverne og aktiviteterne i den tilbudte privat fødeklinik nødvendiggør ansættelse af yderligere jordemødre eller andet yderligere personale</b></li> </ul> <p>Leverandøren bedes redegøre (maks. 10.000 anslag) for følgende:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Etablerings- og driftsbudget for fødeklinikken for det første år (12 måneder)</li> <li>2. Driftsbudget for fødeklinikken med 240 visiterede fødsler om året efter det første år</li> <li>3. <b>Ugentlige opgaver/aktiviteter i den privat fødeklinik omfattende opgaver, som ligger ud over fødselsbetjening, eksempelvis jordemoderkonsultationer, akutte henvendelser, fødselsforberedelse, barsels- og hjemmebesøg.</b></li> </ol> <p>...</p> <p><b>Tilbudsgiveren bedes under Kontraktbilag 4 vedhæfte følgende:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• <b>Komplet etablerings- og driftsbudget for den tilbudte privat fødeklinik dels for de første 12 måneder af kontraktperioden og dels driftsbudget for den tilbudte privat fødeklinik med 240 visiterede fødsler pr. år i kontraktperioden</b></li> <li>• <b>Eksempel på ugeplan over opgaver/aktiviteter i den tilbudte privat fødeklinik ved 240 visiterede fødsler pr. år omfattende fødselsbetjening, jordemoderkonsultationer, akutte henvendelser, fødselsforberedelse, barsels- og hjemmebesøg, jf. Fødeplanen i Region Syddanmark</b></li> </ul>

...

<b>1.1c</b>	<b>Konkurrencekrav vedr. leverandørens lokaler, faciliteter og udstyr</b> <b>Konkurrencekrav under Tildelingskriteriet ”Opgavetilrettelæggelse og samarbejde”</b>
<b>1.1c.3</b> <b>Lokaler, faciliteter og udstyr</b>	<p>Det vurderes positivt, at leverandørens lokaler, faciliteter og ydelsesrelaterede udstyr er med til at sikre en høj kvalitet af de gennemførte fødselsforløb for Region Syddanmark</p> <p>Jo bedre leverandørens lokaler (vurderet på bl.a. rum, størrelse og indretning), faciliteter og ydelsesrelaterede udstyr (vurderet på bl.a. fødekar og andet fødselsrelateret udstyr) til de tilbudte ydelser - des bedre vurdering. <b>Der lægges yderligere vægt på gode/nemme adgangs- forhold for de fødende og eventuelle pårørende samt at der tilbydes op til 3 fødestuer med tilhørende fødekar</b></p> <p>Leverandøren bedes redegøre (maks. 10.000 anslag) for følgende:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. De tilbudte lokaler, faciliteter og ydelsesrelaterede udstyr</li> </ol> <p>...</p>

...”

Af udbudsmaterialets Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste version 17-05-23 fremgår bl.a. følgende:

”

<b>A</b>	<p>Udbuddet vedrører etablering og drift af private fødeklínik i Kolding</p> <p><u>Leverandøren skal i nedenstående skema angive tilbudte afregningstakster for følgende svangerskabsforløb:</u></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• <b>Raske gravide - inden for målgruppen - der indskrives på den private fødeklínik og afsluttes inden graviditetsuge 36 + 0 på den private fødeklínik</b> (Den private fødeklíniks hovedydelser omfatter 1-4 jordemoderkonsultationer og eventuel fødselsforberedelse)</li> <li>• <b>Raske gravide - inden for målgruppen - der indskrives fra graviditetsuge 25 + 0 og afsluttes på den private fødeklínik eller omvisiteres / overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus efter graviditetsuge 36 + 0</b> (Den private fødeklíniks hovedydelser på forløb som afsluttes på den private fødeklínik omfatter 1-5 jordemoderkonsultationer, eventuel fødselsforberedelse, fødsel samt barselsopfølgning, mens den private fødeklíniks hovedydelser på forløb som omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus omfatter 1-5 jordemoder konsultationer, eventuel fødselsforberedelse og eventuel fødsel)</li> <li>• <b>Raske gravide - inden for målgruppen - der indskrives før graviditetsuge 25 + 0 og afsluttes på den private fødeklínik eller omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus efter graviditetsuge 36 + 0</b> (Den private fødeklíniks hovedydelser på forløb som afsluttes på den private fødeklínik omfatter 4-6 jordemoderkonsultationer, fødselsforberedelse, fødsel samt barselsopfølgning, mens den private fødeklíniks hovedydelser på forløb som omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding</li> </ul>
----------	---

	<p>Sygehus omfatter 4-6 jordemoderkonsultationer, fødselsforberedelse samt eventuel fødsel)</p> <p><b>Leverandøren vil <u>ikke</u> modtage betaling for følgende svangerskabsforløb:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• Indskrevne gravide der ligger uden for målgruppen som beskrevet på side 2-3 i Kontraktbilag 2</li> <li>• Raske gravide, der indskrives og afsluttes inden graviditetsuge 25 + 0</li> </ul>
--	--

...

Mindstekrav til Leverandørens tilbudsgivning				
0.1	Mindstekrav til tilbudsgivning			
0.1.1	Mindstekrav	Grønne tilbudsfelter	Det er et mindstekrav, at leverandøren skal udfylde alle grønne tilbudsfelter i det efterspurgte format (tal og tekst)	
0.1.2	Mindstekrav	Tilbudspriser ekskl. moms	Det er et mindstekrav, at leverandøren skal afgive tilbudspriser ekskl. moms i danske kroner men inkl. evt. øvrige afgifter og told.	
0.2	Svangerskabsforløb i den private fødeklínik	Forventet antal forløb pr. år	Angiv tilbudspris i DKK pr. forløb	Evalueringsdelsum for proceduren
0.2.1	<p>Raske gravide - inden for målgruppen - der indskrives på den private fødeklínik og afsluttes inden graviditetsuge 36 + 0 på den private fødeklínik</p> <p><i>Den private fødeklíniks hovedydelse omfatter 1-4 jordemoderkonsultationer og eventuel fødselsforberedelse</i></p>	25		DKK 0
0.2.2a	<p>Raske gravide - inden for målgruppen - der indskrives fra graviditetsuge 25 + 0 og afsluttes på den private fødeklínik eller omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus efter graviditetsuge 36 + 0</p> <p><i>Den private fødeklíniks hovedydelse på forløb som</i></p>	25		DKK 0

	<p><i>afsluttes på den private fødeklíník omfatter 1-5 jordemoderkonsultationer, eventuel fødselsforberedelse, fødsel samt barselsopfølgning</i></p> <p><i>Den private fødeklíníks hovedydelse på forløb som omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus omfatter 1-5 jordemoderkonsultationer, eventuel fødselsforberedelse samt eventuel fødsel</i></p>			
<b>0.2.2b</b>	<p>Raske gravide - inden for målgruppen - der indskrives før graviditetsuge 25 + 0 og afsluttes på den private fødeklíník eller omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus efter graviditetsuge 36 + 0</p> <p><i>Den private fødeklíníks hovedydelse på forløb som afsluttes på den private fødeklíník omfatter 4-6 jordemoderkonsultationer, fødselsforberedelse, fødsel samt barselsopfølgning</i></p> <p><i>Den private fødeklíníks hovedydelse på forløb som omvisiteres/overflyttes til fødsel på fødeafdelingen på Kolding Sygehus omfatter 4-6 jordemoderkonsultationer, fødselsforberedelse samt eventuel fødsel</i></p>	<b>180</b>		<b>DKK 0</b>

”

Silkeborg Jordemoderhus afgav endeligt tilbud 2 den 8. juni 2023 inden for den fastsatte frist.

Region Syddanmark inviterede herefter Silkeborg Jordemoderhus til et afklaringsmøde den 16. juni 2023. Af invitationen fremgår bl.a. følgende:



”Region Syddanmark indkalder til dette afklaringsmøde med kort varsel, da vi af jeres seneste tilbud kunne se flere problemer, som kan medføre risiko for annullation af udbuddet.

Vi har forstået på jeres udmeldinger på sidste forhandlingsmøde, at et genudbud efter sommerferien vil være ubelejligt for jer på grund af jeres aftaler om lejemål mm. Ligeledes ønsker vores politikere, at der etableres en privat fødeklinik hurtigst muligt.

Iværksættelsen af afklaringsmødet er således et forsøg på at få udryddet forhold, som eventuelt kan medføre, at vi må annullere udbuddet.

Følgende forhold i jeres seneste tilbud kan medføre, at vi må annullere udbuddet:

- Tilbudsgiver har ikke medsendt den korrekte version af Kontraktbilag 3.
- Tilbudsgivers medsendte etablerings- og driftsbudget
  - Det er uklart om alle relevante udgifter er medtaget i forhold til jordemødre og andet personale samt IT-udstyr mv.
- Tilbudsgivers medsendte ugeskema og vagtplan
  - Det er uklart om den budgetsatte bemanning (jordemødre og andet personale) i fødeklinikken er tilstrækkelige at dække tilbudsgivers ugeskema og vagtplan.

...”

Region Syddanmark sendte den 16. juni 2023 opfordring til at afgive tilbud til Silkeborg Jordemoderhus (”endeligt tilbud 3”). Af opfordringen fremgår bl.a. følgende:

”I forlængelse af afklaringsmødet fremsendes hermed en opfordring til afgivelse af et revideret tilbud.

Tilbudsgiver bedes fremsende følgende:

- den korrekte version af Kontraktbilag 3
- en revideret version af drifts- og etableringsbudgetterne og Kontraktbilag 2 i forhold til de uklarheder mv. som blev drøftet på afklaringsmødet (jf. evt. videooptagelse af afklaringsmødet via det fremsendte link)
  - Løn pr. måned skal angives inkl. ferie(penge) i drifts- og etableringsbudgetterne

- Pension skal fortsat angives i en separat post i drifts- og etableringsbudgetterne
  - Placering af IT-udgifter bør angives i drifts- og etableringsbudgetterne
  - Rengøringsudgifterne virker lave i drifts- og etableringsbudgetterne
  - 6½ jordemødre (i fuldtidsnormering) bør angives i Kontraktbilag 2, så der er overensstemmelse med driftsbudgettets angivelser
- eventuelle andre reviderede tilbudsdokumenter og bilag.

Tilbudsgiver bedes markere ændringer i drifts- og etableringsbudgetterne og Kontraktbilag 2 samt eventuelle andre fremsendte reviderede tilbudsdokumenter/bilag med grøn overstegning.

Tilbudsgivers fremsendelse af den korrekte version af Kontraktbilag 3, reviderede drifts- og etableringsbudgetter, Kontraktbilag 2 og eventuelle andre reviderede tilbudsdokumenter/bilag skal ske via beskedmodulet i CTM.

Der er deadline for fremsendelse af det revideret tilbud mandag d. 19. juni kl. 14.  
..."

Silkeborg Jordemoderhus afgav endeligt tilbud 3 inden udløbet af den fastsatte frist.

Den 29. august 2023 rettede Silkeborg Jordemoderhus henvendelse til Region Syddanmark, hvoraf bl.a. fremgår:

"I henhold til tildelingsdag informerede du mig i går om, da jeg selv henvendte mig, at dette ikke ville foregå i går d. 28/8-2023 som ellers oplyst i CTM.

Det vækker undren, at vi ikke er blevet informeret om, at tildelingsdato er udskudt endnu engang. Vi har fortsat reserveret lokaler men kan fremadrettet ikke forventet en yderligere reservation af disse, da vi har forholdt os til de deadlines der er beskrevet i CTM og oplyst disse til den erhvervsmægler som står for udlejning af netop disse lokaler vi ønsker at benytte.

Har du en forventning om, hvilken dato vi nu skal forholde os til i forhold til en endelig afklaring?

Måske det er ude af dine hænder, men da du er kontaktperson for udbuddet lander spørgsmålet hos dig.

Håber på forståelse for mit spørgsmål der bunder i et forsøg på at holde reservation af lokaler yderligere nogle uger.  
..."

Den 29. august 2023 besvarede Region Syddanmark Silkeborg Jordemoderhus' henvendelse således:

"Det forventes, at regionsrådet behandler og træffer afgørelse omkring etablering og drift af privat fødeklinik i Sygehus Lillebælts optageområde på deres møde d. 25. september 2023.

Efter regionsrådets afgørelse vil du/I blive informeret herom via EU-Supply.  
..."

Den 25. september 2023 sendte Region Syddanmark besked til Silkeborg Jordemoderhus om, at udbuddet var annulleret. Af beskeden fremgår følgende:

"Regionsrådet i Region Syddanmark har dags dato besluttet at annullere udbuddet af etablering og drift af den private fødeklinik i Kolding.

Begrundelsen for annullationen er den manglende konkurrence om den udbudte opgave givet ved, at regionen kun har modtaget et tilbud - tilbuddet fra Silkeborg jordemoderhus ApS - på etablering og drift af den private fødeklinik i Kolding, og at regionen vurderer, at det modtagne tilbud desværre ikke lever op til regionens forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed.

Vi takker for jeres interesse for og indsats i forbindelse med den udbudte opgave"

Den 27. september 2023 anmodede Silkeborg Jordemoderhus om aktindsigt i baggrunden for annullationen og i evalueringen af virksomhedens tilbud.

Den 28. september 2023 modtog Silkeborg Jordemoderhus indstillingen fra arbejdsgruppen til Sundhedsudvalget, Forretningsudvalget og Regionsrådet vedrørende endeligt tilbud 3. Af evalueringsskemaet fremgår bl.a., at Silkeborg Jordemoderhus fik 2 point for kriteriet "Kvalitet i opgaveudførelsen" og 3 point for "Opgavetilrettelæggelse og samarbejde".

Af indstillingen til Regionsrådet fremgår bl.a. følgende:

”Forud for udbuddet har der været en markedsafdækning og en markedsdialog med potentielle leverandører. Markedsafdækningen viste, at der ikke er mange potentielle leverandører på markedet, og at der højst sandsynligt ikke ville være stor konkurrence på området.

Konkret havde arbejdsgruppen en markedsdialog med følgende potentielle leverandører:

- Silkeborg Jordemoderhus
- Jordemoder.dk
- Roskilde fødeklinik (de tilkendegav med det samme, at de ikke så sig selv som potentiel leverandør og ikke ville byde på udbuddet, men at de gerne deltog i en markedsdialog for at fortælle om deres erfaringer).

...

I en situation, hvor der havde været flere leverandører, der havde budt på opgaven, ville evalueringen af underkriterierne have haft betydning for, hvilken leverandør, der havde fået den bedste evaluering, og som man derfor ville have indstillet til godkendelse i regionsrådet. I dette konkrete tilfælde er der dog ikke nogen konkurrent til tilbuddet fra Silkeborg Jordemoderhus, hvorfor evalueringen har bestået i at vurdere, om Silkeborg Jordemoderhus tilbyder en tilstrækkelig kvalitet i forhold til evalueringskriterierne.

...

### Økonomi

I forbindelse med udbudsstrategien blev det vurderet, at den samlede årlige omkostning for regionen til en privat fødeklinik ville være på ca. 4,482 mio. kr. Dette beløb er baseret på specifikke antagelser i forhold til prisen ud fra den gældende DGR-takst og antal overflytninger fra den private fødeklinik til fødeafdelingen på Kolding Sygehus.

I det fremsendte tilbud vil den årlige udgift for regionen være på ca. 5,221 mio. kr. Forskellen er bl.a. begrundet i, at tilbudsgiver ikke vurderer, at der vil være tale om det antal overflytninger som regionen har vurderet (bl.a. på baggrund af data fra regionens hjemmefødselsordning).

### Kvalitet af tilbuddet

I forhold til kvaliteten af tilbuddet bemærker arbejdsgruppen, at de fremsendte procedurer er blevet væsentligt forbedret fra det indledende til det endelige tilbud, da Silkeborg Jordemoderhus har lyttet til arbejdsgruppens bemærkninger. Endvidere bemærker arbejdsgruppen, at kvaliteten samlet set er lav, idet kvaliteten vedrørende opgaveudførelsen er mindre tilfredsstillende, og at kvaliteten vedrørende opgavetilrettelse og samarbejde er under middel.

### Sammenfatning af evaluering

Som man kan læse af ovenstående viser regionens konkurrenceudsættelse af en privat fødeklinik, at der ikke var flere tilbudsgivere, der med en tilfredsstillende kvalitet kunne levere de efterspurgte ydelser, da der ved fristen for tilbudsfremsendelse kun var fremsendt ét tilbud. Regionen skal derfor i forbindelse med evalueringen vurdere, om denne tilbudsgiver kan levere ydelser til regionen af en tilfredsstillende kvalitet til en acceptabel pris.

Det fremsendte tilbud ligger økonomisk over det estimat, som regionen har vurderet en fødeklinik koster. Til trods for det er vurderingen, at det er usikkert, om økonomien hænger sammen. Dette skyldes blandt andet, at tilbudsgivers medsendte budgetter er baseret på et lavere antal af fødende som omvisiteres til fødeafdelingen på Kolding Sygehus end de i udbudsmaterialet angivne erfaringstal fra eksisterende privat fødeklinikker og de regionale hjemmefødselsordninger.

Samtidig er arbejdsgruppens evaluering af kvaliteten af det modtagne tilbud lav.

På baggrund af ovenstående anbefales det derfor at annullere udbuddet.”

Den 29. september 2023 offentliggjorde Region Syddanmark en bekendtgørelse i EU-Tidende om, at kontrakten ikke var blevet tildelt. Af bekendtgørelsen fremgår bl.a. følgende:

”Del V: Kontrakttildeling

Kontraktnr.: 1

Betegnelse:

Etablering og drift af privat fødeklinik i Sygehus Lillebælts op-  
tageområde.

En kontrakt/delkontrakt tildeles: nej

V.1) Oplysninger om ikke-tildeling

Kontrakten/partiet er ikke blevet tildelt

Andre årsager (afbrudt procedure)”

### Parternes anbringender

#### Ad påstand 1

Silkeborg Jordemoderhus har gjort gældende, at Region Syddanmark har handlet i strid med principperne om ligebehandling, gennemsigtighed og pro-

portionalitet i udbudslovens § 2 ved uden saglig grund at have annulleret udbuddet om etablering og drift af privat fødeklinik i Sygehus Lillebælts optageområde.

Region Syddanmark har begrundet annullationen af udbuddet med manglende konkurrence, og at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud ikke levede op til regionens forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed. Region Syddanmark har ikke i bekendtgørelsen af den 29. september 2023 angivet andet end, at kontrakten ikke er blevet tildelt af andre årsager.

Region Syddanmark har ikke pligt til at annullere et udbud som følge af manglende konkurrence, såfremt der alene er indkommet ét tilbud. Regionen vil i et sådant tilfælde være berettiget til at indgå kontrakt med den pågældende tilbudsgiver.

Region Syddanmark havde ved gennemførelse af markedsdialogen forud for offentliggørelsen af udbudsbekendtgørelsen fået kendskab til, at der ikke var mange potentielle leverandører på markedet, at der højst sandsynligt ikke ville være stor konkurrence om opgaven, og at Region Syddanmark kunne forvente at modtage mellem ét og to tilbud. Regionen var derfor bekendt med, at konkurrencen ville være begrænset og valgte til trods herfor at offentliggøre udbudsbekendtgørelsen. Hertil kommer, at Region Syddanmark positivt har forholdt sig til en situation, hvor der alene ville indkomme ét tilbud, da regionen under informationsmødet den 30. januar 2023 bekræftede, at udbuddet ville blive gennemført, selv hvis der kun var én tilbudsgiver.

Region Syddanmark modtog kun én anmodning om prækvalifikation, som kom fra Silkeborg Jordemoderhus. Regionen var således på dette tidspunkt bekendt med, at konkurrencen om den udbudte opgave alene omfattede Silkeborg Jordemoderhus.

Det faktum, at Region Syddanmark ved markedsdialogen havde fået indikationer på den begrænsede konkurrencesituation, og at regionen ved fristens udløb for anmodning om prækvalifikation vidste, at konkurrencefeltet omfattede én aktør, er afgørende for vurderingen af, om regionens annullation var saglig.

Region Syddanmarks beslutning om at fortsætte udbudsprocessen på trods af, at der alene var én aktør, der anmodede om og blev prækvalificeret, viser,

at regionen ikke betragtede den begrænsede konkurrence som en afgørende hindring for at gennemføre udbuddet. Havde Region Syddanmark haft en bekymring om manglende konkurrence, kunne regionen allerede på dette tidspunkt have annulleret udbuddet.

Region Syddanmarks anden begrundelse for annullationen, der var, at tilbudet fra Silkeborg Jordemoderhus ikke levede op til regionens forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed, er også usaglig og i strid med principperne i udbudslovens § 2.

Kravene og forventningerne til kvalitet og økonomisk robusthed til den tilbudte løsning er angivet i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse og er opdelt i mindstekrav og konkurrenceparametre. De mindstekrav, Region Syddanmark har stillet til kvalitet og økonomisk robusthed, udgør det tilstrækkeligt forventede niveau, som regionen vil kunne acceptere til en kommende leverandør. Silkeborg Jordemoderhus' endelige tilbud lever op til disse mindstekrav, da det af evalueringsbilaget fremgår, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud er konditionsmæssigt.

Det fremgår også af evalueringen, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud har opnået en score på 2 for underkriteriet "Kvalitet i opgaveudførelsen" og en score på 3 for underkriteriet "Opgavetilrettelæggelse og samarbejde". Silkeborg Jordemoderhus' tilbud er således udtryk for overopfyldelse af mindstekravene.

Region Syddanmark har ikke i udbudsprocessen givet udtryk for, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud ikke har fremstået konkurrencedygtigt. Regionen har heller ikke indikeret, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbudte pris har været en afgørende eller belastende faktor. Region Syddanmark har tværtimod på forhandlingsmødet den 17. april 2023 oplyst, at regionen ikke ville forholde sig til den fremsendte etablerings- og driftsbudget, før "driften er igangsat". Region Syddanmark har således ikke oplyst, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud skulle afvige betydeligt fra regionens forventninger til prisfastsættelse, eller at der skulle være tegn på ulighed mellem den tilbudte pris og den tilbudte kvalitet.

Region Syddanmark har desuden ikke krævet at se et samlet budget for Silkeborg Jordemoderhus' samlede aktiviteter, hvorfor Silkeborg Jordemoderhus med tilbudsafgivelsen alene oplyste om det, der er anført i udbudsmaterialet, herunder 240 visiterede fødsler årligt.

Region Syddanmark burde have været tydeligere i sine økonomiske forudsætninger og have fremlagt en budgettramme for udbuddet. Regionen kunne herudover have stillet krav om, at det fremsendte driftsbudget indeholdt alle aktiviteter i virksomheden.

Silkeborg Jordemoderhus har fremsendt alle tilbud inden for de angivne tilbudsfrister og har ikke taget forbehold i sine tilbud, ligesom Silkeborg Jordemoderhus opfylder alle mindstekrav.

Evalueringen af Silkeborg Jordemoderhus' tilbud er desuden ikke sket på en saglig måde.

Silkeborg Jordemoderhus har i sit tilbud angivet mange præcise kvalitetsniveauer, der strækker sig over de områder, en fødeklinik kan arbejde inden for. Der er således udarbejdet et skema med 43 kvalitetsindikatorer, der relaterer sig til fødsler på en fødeklinik. Såfremt Silkeborg Jordemoderhus' tilbud er utilfredsstillende, viser dette, at regionens egne kvalitetsmål også er utilfredsstillende, idet Silkeborg Jordemoderhus i tilbuddet har angivet at ville følge de standarder, der anvendes ved fødeafdelingen på Sygehus Lillebælt.

Evalueringen af Silkeborg Jordemoderhus' tilbud særligt i forhold til kvalitet og økonomisk robusthed har været behæftet med væsentlig uklarhed og fejl, hvorfor evalueringen er usaglig. Det er derfor i strid med principperne om ligebehandling, gennemsigtighed og proportionalitet i udbudslovens § 2 at annullere udbuddet med henvisning til, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud ikke levede op til Region Syddanmarks forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed.

Region Syddanmark har gjort gældende, at regionens annullation af udbuddet var begrundet i saglige hensyn og skete i overensstemmelse med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet.



Efter fast praksis er en ordregiver berettiget til at annullere et udbud, medmindre annullationen sker med henblik på at varetage et usagligt hensyn.

At Region Syddanmark valgte at igangsætte en udbudsproces, selv om regionen var bekendt med, at konkurrencen om kontrakten formentlig ville være begrænset, kan ikke føre til, at Region Syddanmark dermed skulle have påtaget sig en udbudsretlig kontraheringspligt. Det var desuden Region Syddanmarks hensigt at prækvalificere 3-4 ansøgere og etablere en reel konkurrence om kontrakten.

Silkeborg Jordemoderhus har ikke løftet bevisbyrden for, at Region Syddanmarks annullation er sket på et usagligt grundlag.

Beslutningen om at annullere udbuddet var begrundet i, at der ikke havde været en tilstrækkelig konkurrence om kontrakten, idet Silkeborg Jordemoderhus var den eneste, der afgav tilbud. Endvidere levede tilbuddet fra Silkeborg Jordemoderhus ikke op til Region Syddanmarks forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed.

Region Syddanmark har ikke forpasset muligheden for at annullere udbuddet ved ikke at annullere udbuddet i forbindelse med prækvalifikationen.

Det var sagligt, at Region Syddanmark valgte at undersøge muligheden for at tildele den udbudte kontrakt til Silkeborg Jordemoderhus, selv om virksomheden var den eneste, der anmodede om prækvalifikation, og dermed også den eneste, der fik mulighed for at afgive tilbud.

Det kan ikke anses for usagligt, at en ordregiver, der gennemfører et udbud med forhandling og alene modtager én anmodning om prækvalifikation, vælger at prækvalificere denne ene tilbudsgiver og – som led i det efterfølgende tilbuds- og forhandlingsforløb – forsøger at få optimeret tilbuddet med henblik på at kunne tildele kontrakten til denne ene tilbudsgiver.

Praksis vedrørende ordregivende myndigheders adgang til at annullere et udbud i en situation, hvor der alene er afgivet ét tilbud, er ikke begrænset til situationer, hvor det ikke har været forventeligt for den ordregivende myndighed, at der kun ville indkomme ét tilbud. Det afgørende er, at der ved en udbudsprocedures afslutning kun foreligger ét tilbud, der kan danne grundlag for en tildelingsbeslutning. I en situation, hvor der kun foreligger ét antageligt

tilbud, er det konkurrenceelement, som udbudsreglerne grundlæggende hviler på, sat ud af spil, og derfor må det anses for sagligt at annullere udbuddet under henvisning til den utilstrækkelige konkurrence.

Det var Region Syddanmarks ønske at tildele kontrakten til Silkeborg Jordemoderhus, således at den politiske beslutning om at indgå kontrakt om samarbejde med en privat fødeklinik kunne realiseres. Af samme årsag valgte Region Syddanmark at videreføre forhandlingsproceduren i håb om, at der i sidste ende ville foreligge et tilfredsstillende tilbud, der i tilstrækkelig grad levede op til regionens ønsker i relation til de kvalitative tildelingskriterier, henholdsvis ”Kvalitet i opgaveudførelsen” og ”Opgavetilrettelæggelse og samarbejde.”

Region Syddanmark har i hele forhandlingsforløbet gjort Silkeborg Jordemoderhus opmærksom på de mangler og uklarheder, der var forbundet med Silkeborg Jordemoderhus’ tilbud i håb om, at det var muligt at optimere tilbuddet tilstrækkeligt.

Region Syddanmarks projektgruppe evaluated tilbuddet og pointgav tilbuddet fra Silkeborg Jordemoderhus for hvert af de fastlagte konkurrencekrav, selv om dette ikke var nødvendigt, i og med at der kun var afgivet ét tilbud og dermed ikke var reel konkurrence om kontrakten.

Silkeborg Jordemoderhus’ tilbud blev vurderet lavt af Region Syddanmark på de kvalitative underkriterier og opnåede kun 2 point i forhold til underkriteriet ”Kvalitet i opgaveudførelsen” og 3 point i forhold til underkriteriet ”Opgavetilrettelæggelse og samarbejde”. I forhold til det andet underkriterium kunne Region Syddanmark særligt konstatere, at robustheden af Silkeborg Jordemoderhus’ business case var yderst problematisk henset til indholdet af de fremlagte budgetter. Regionen vurderede således isoleret set dette konkurrencekrav til laveste niveau på pointskalaen svarende til ”dårlig opfyldelse” af kriteriet.

Henset til det lave kvalitetsniveau i tilbuddet så arbejdsgruppen ikke andre muligheder end at indstille til Regionsrådet, at udbuddet skulle annulleres.

Region Syddanmark har været fuldt berettiget til at annullere udbuddet under henvisning til den lave kvalitet og manglende økonomiske robusthed af tilbuddet, også selv om tilbuddet fra Silkeborg Jordemoderhus isoleret set var

konditionsmæssigt for så vidt angår de stillede mindstekrav. Tilbuddet fra Silkeborg Jordemoderhus blev således vurderet konditionsmæssigt, men blev i relation til kvaliteten og den økonomiske robusthed af tilbuddet vurderet så utilfredsstillende, at tilbuddet reelt var uantageligt.

Region Syddanmark har udførligt begrundet, hvorfor regionen vurderede Silkeborg Jordemoderhus' besvarelse af konkurrencekravet til en "Dårlig opfyldelse af kriteriet", og denne vurdering er foretaget på et sagligt og oplyst grundlag.

Region Syddanmark har ved evalueringen af Silkeborg Jordemoderhus' tilbud været berettiget til at lægge vægt på, at Silkeborg Jordemoderhus' budgetter ikke fremstod robuste, i og med at de baserede sig på andre og mere optimistiske erfaringstal end de tal, som regionen havde lagt til grund for tilbudsafgivelsen i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse.

Region Syddanmark har evalueret Silkeborg Jordemoderhus' tilbud i relation til underkriteriet "Kvalitet i opgaveudførelsen" på et sagligt og oplyst grundlag, som har ligget inden for Region Syddanmarks skøn.

#### Ad påstand 2

Silkeborg Jordemoderhus har gjort gældende, at klagenævnet i henhold til lov om Klagenævnet for Udbud § 13, stk. 1, nr. 2, skal annullere Region Syddanmarks beslutning af 25. september 2023 om at aflyse udbudsproceduren som offentliggjort ved udbudsbekendtgørelsen, jf. det ad påstand 1 anførte.

Region Syddanmark har gjort gældende, at der ikke er grundlag for at annullere regionens beslutning om at annullere tilbuddet, idet annullationen blev foretaget på et sagligt grundlag.

#### Ad påstand 3

Silkeborg Jordemoderhus har overfor afvisningspåstanden gjort gældende, at Silkeborg Jordemoderhus har retlig interesse i at få klagenævnets stillingtagen til den nedlagte påstand, bl.a. da tilbuddet er annulleret på et forkert grundlag.

Vedrørende sagens realitet har Silkeborg Jordemoderhus gjort gældende, at Region Syddanmark har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at handle i strid med den udbudsproces, der er beskrevet i udbudsmaterialet, samt udbudslovens § 66, stk. 2, ved at have forhandlet om endelige tilbud flere gange.

Udbuddet er gennemført efter light-regimet (udbudslovens afsnit III), hvorfor procedurereglerne for udbud med forhandling i udbudslovens §§ 61-66, som udgangspunkt ikke finder anvendelse. Region Syddanmark har imidlertid i udbudsbetingelsernes afsnit 1.1 anført, at udbuddet gennemføres efter principperne om udbud med forhandling efter udbudslovens § 61. Regionens angivelse i udbudsmaterialet må forstås således, at Region Syddanmark har valgt at gennemføre udbuddet efter bestemmelserne i udbudslovens §§ 61-66. Det må således lægges til grund, at udbudslovens § 66, stk. 2, finder anvendelse på udbuddet. Alternativt vil en analog anvendelse være gældende, hvorefter Region Syddanmark som minimum skal gennemføre processen efter principperne i udbudslovens §§ 61-66.

Afviklingen af udbuddet vil under alle omstændigheder være omfattet af de grundlæggende principper i udbudslovens § 2, hvorfor Region Syddanmark er forpligtet til at gennemføre udbudsprocessen efter de retningslinjer og beskrivelser, de selv har besluttet og beskrevet.

Silkeborg Jordemoderhus modtog efter fremsendelse af det indledende tilbud en opfordring den 18. april 2023 fra regionen om at afgive endeligt tilbud. Det fremgik af opfordringen og af tilbudsfasens navn i CTM, at der var tale om fremsendelse af endelige tilbud.

Silkeborg Jordemoderhus modtog efter fremsendelsen af endeligt tilbud 1 en ny invitation til en yderligere skriftlig forhandlingsrunde, hvor indholdet af endeligt tilbud 1 blev behandlet. I forlængelse af denne invitation fik Silkeborg Jordemoderhus besked på, at Silkeborg Jordemoderhus på baggrund af den skriftlige forhandlingsrunde skulle afgive endeligt tilbud 2. Tilsvarende fremgik det af denne opfordring og af tilbudsfasens navn i CTM, at der var tale om fremsendelse af et andet endeligt tilbud – og dermed et nyt endeligt tilbud.

Efter afsendelse af endeligt tilbud 2 fremsendte Region Syddanmark igen en invitation til et afklaringsmøde, der skulle tage afsæt i Silkeborg Jordemoderhus' endelige tilbud 2. Regionen angav, at baggrunden for afklaringsmødet var, at regionen havde identificeret en række problemer, der kunne medføre risiko for annullation af udbuddet. Silkeborg Jordemoderhus skulle således redegøre for en række centrale forhold i det fremsendte andet tilbud.

Efter gennemførelsen af afklaringsmødet fremsendte Region Syddanmark opfordring til afgivelse af endeligt tilbud 3 med nærmere angivelse af, hvilke dokumenter og oplysninger det skulle indeholde.

Region Syddanmark har således gennemført to særskilte forhandlingsrunder med Silkeborg Jordemoderhus efter afgivelse af endeligt tilbud. Silkeborg Jordemoderhus har derfor i forbindelse med udbudsprocessen indsendt endelige tilbud tre gange.

Det fremgår ikke af udbudsbetingelserne eller af det fremlagte udbudsmateriale, at Region Syddanmark forventede at gennemføre forhandlinger om endelige tilbud. Det fremgik derimod, at der ikke ville være forhandlinger om de endelige tilbud, og at de endelige tilbud ville danne grundlag for regionens tildelingsbeslutning, jf. udbudsbetingelsernes afsnit 8.1.

Region Syddanmarks afvikling af udbudsprocessen er gennemført på en uigennemsigtig måde, der har medført usikkerhed og uklarhed for Silkeborg Jordemoderhus i forbindelse med afgivelse af de endelige tilbud, da det ikke har været muligt for Silkeborg Jordemoderhus at identificere, hvornår der reelt er blevet opfordret til afgivelse af det endelige tilbud.

En opfordring til at aflevere et tilbud under betegnelsen "endeligt tilbud" bør have den konsekvens, at ordregiver er afskåret fra at gennemføre yderligere tilbudsforhandlinger og foretage yderligere ændringer til udbudsmaterialet. Tilbudsbetegnelsen "endeligt tilbud" afspejler allerede ved en ren ordlydsfortolkning, at der er tale om et endeligt tilbud, som dermed ikke længere kan ændres og derfor heller ikke være genstand for forhandling, hvorfor der gælder et forhandlingsforbud.

Det følger af ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet, jf. udbudslovens § 2, at tilbudsgiverne i et udbud med forhandling skal kunne gennemskue, hvornår det må forventes, at de skal afgive det endelige tilbud.

Ved at opfordre Silkeborg Jordemoderhus til at afgive endeligt tilbud og herefter indkalde til forhandlingsmøder og gentage samme procedure for de efterfølgende indsendte endelige tilbud har Region Syddanmark handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet ved at give modstridende meddelelser til Silkeborg Jordemoderhus om, at endeligt tilbud 1 og 2 ville blive anset som det endelige tilbud. Region Syddanmark har også løbende foretaget væsentlige ændringer af udbudsmaterialet efter opfordring om afsendelse af endelige tilbud, der ligeledes har skabt usikkerhed og uklarhed for Silkeborg Jordemoderhus i forbindelse med tilbudsafgivelsen, hvilket er tilfældet også uden hensyntagen til, at de gennemførte ændringer både har været i strid med udbudslovens § 2 og § 66, stk. 2, og stk. 5.

Selvom Region Syddanmark har en vis frihed med hensyn til at fastsætte yderligere forhandlingsrunder i processen, er regionen før afgivelsen af et tilbud forpligtet til at bekendtgøre over for tilbudsgiverne, om det pågældende tilbud er det endelige tilbud, og kan ikke vente med sådan en beslutning, til tilbuddene i forhandlingsrunden er modtaget.

Region Syddanmark har ved afviklingen af udbudsprocessen således åbnet op for muligheden for vilkårlighed i forhandlingsforløbet, hvilket indebar risiko for, at Region Syddanmark kunne vælge at genåbne forhandlinger på et usagligt grundlag og tilgodese hensyn, der er i strid med ligebehandlingsprincippet.

Region Syddanmark har til støtte for afvisningspåstanden gjort gældende, at Silkeborg Jordemoderhus ikke har retlig interesse i at få klagenævnets stillingtagen til påstanden, og at den del af klagesagen, der relaterer sig hertil, skal afvises, jf. lov om Klagenævnet for Udbud § 6, stk. 1, nr. 1.

Udbuddet er allerede annulleret af Region Syddanmark, og Silkeborg Jordemoderhus har derfor ingen retlig interesse i at få klagenævnets konstatering af, at der i forbindelse med udbudsprocessen skulle være sket de påståede overtrædelser af udbudsreglerne.

Konsekvensen af de påståede overtrædelser er netop, at udbudsprocessen skal annulleres, men da der allerede er sket annullation af udbuddet, kan Silkeborg Jordemoderhus ikke opnå yderligere ved at få medhold i påstand 3.

Den nedlagte påstand er heller ikke koblet sammen med Silkeborg Jordemoderhus' nedlagte sanktionspåstand.

Silkeborg Jordemoderhus har således ikke en konkret og direkte interesse i at få klagenævnets stillingtagen til, om udbudsreglerne er tilsidesat som anført i påstanden.

Den udbudte kontrakt forventes ikke genudbudt af Region Syddanmark. Omstændighederne vedrørende påstand 3 kan således ikke forventes gentaget i forbindelse med et nyt udbud af kontrakten. Også af denne grund foreligger der ikke den fornødne retlige interesse for Silkeborg Jordemoderhus i at få klagenævnets stillingtagen til påstanden.

Subsidiært har Region Syddanmark gjort gældende, at regionen ikke har handlet i strid med udbudsloven som anført af Silkeborg Jordemoderhus.

Udbudslovens § 66, stk. 2, indgår i udbudslovens afsnit II og har ikke fundet anvendelse ved Region Syddanmarks udbudsprocedure, der vedrører en anskaffelse omfattet af udbudslovens afsnit III ("light-regimet") som anført i både udbudsbekendtgørelsen og udbudsbetingelserne.

Det forhold, at Region Syddanmark i udbudsbetingelserne har anført, at udbuddet gennemføres som et udbud med forhandling efter principperne i udbudslovens § 61, kan ikke føre til, at regionen formelt set har underlagt sig procedurekravene til et udbud med forhandling efter udbudslovens afsnit II. Desuden angår udbudslovens § 61 alene betingelserne for at kunne gennemføre udbud med forhandling efter udbudslovens afsnit II. Procedurekravene til gennemførelsen af et udbud med forhandling efter udbudslovens afsnit II følger af §§ 62-66, og der er ikke henvist til disse bestemmelser i udbudsbetingelserne.

Region Syddanmark har endvidere ikke overtrådt udbudslovens § 2 og har ikke handlet i strid med den udbudsproces, der var beskrevet i udbudsmaterialet.

Region Syddanmark har været berettiget til at fortsætte forhandlingerne efter Silkeborg Jordemoderhus' afgivelse af tilbud den 1. maj 2023 og har således også været berettiget til at opfordre Silkeborg Jordemoderhus til at afgive nye tilbud ved opfordringer af henholdsvis af 17. maj 2023 og af 16. juni 2023.

Region Syddanmark havde i udbudsbetingelsernes punkt 8 anført, at regionen forbeholdt sig muligheden for at gennemføre en yderligere forhandlingsrunde. Da det efter modtagelsen af endeligt tilbud 1 af 1. maj 2023 stod klart for Region Syddanmark, at dette tilbud ikke kunne danne grundlag for en tildeling, valgte regionen at benytte den anførte mulighed i udbudsbetingelserne for at gennemføre en yderligere forhandlingsrunde.

Region Syddanmark havde ikke i udbudsbetingelserne afskåret sig fra muligheden for, at beslutningen om at gennemføre en yderligere forhandlingsrunde kunne træffes af Region Syddanmark efter modtagelsen af endeligt tilbud 1. Der foreligger heller ikke hensyn, der taler for, at regionen skulle have været udbudsretligt afskåret fra at træffe en sådan beslutning på dette tidspunkt. Generelt er det i forbindelse med gennemførelse af udbud med forhandling ukendt for tilbudsgiverne, hvornår i processen der afgives de tilbud, der danner grundlag for en endelig tildeling af den udbudte kontrakt.

Udbuddet har været gennemført efter udbudslovens afsnit III, hvor Region Syddanmark under iagttagelse af de generelle udbudsretlige principper har haft frie rammer til at fastlægge indholdet af udbudsproceduren. Det var i udbudsbetingelserne gjort klart for tilbudsgiverne, at der kunne blive gennemført en yderligere forhandlingsrunde efter gennemførelsen af første forhandlingsrunde og efter Region Syddanmarks modtagelse af tilbud på baggrund af den første forhandlingsrunde, hvorfor der ikke er sket en overtrædelse af gennemsigtighedsprincippet.

Desuden skal Region Syddanmarks beslutning om at videreføre forhandlingerne efter modtagelsen af endeligt tilbud 1 ses i lyset af, at Silkeborg Jordemoderhus' tilbud var det eneste tilbud, der indgik i konkurrencen om den udbudte kontrakt. Under disse omstændigheder, og hvor endeligt tilbud 1 ikke kunne danne grundlag for en tildeling, kan det således ikke – uanset indholdet af udbudsbetingelserne – anses for at have udgjort en overtrædelse af gennemsigtighedsprincippet, at Region Syddanmark valgte at give Silkeborg Jordemoderhus en mulighed for at optimere sit tilbud ved afgivelsen af et nyt endeligt tilbud.

Der var ingen andre potentielle tilbudsgivere at tage hensyn til i forhandlingsprocessen, og Silkeborg Jordemoderhus valgte frivilligt at indgå i de videre forhandlinger.



Region Syddanmark bestrider ikke, at der, som udbudsbetingelserne var udformet, var lagt op til, at endeligt tilbud 2 var det sidste endelige tilbud, der skulle danne grundlag for regionens beslutning om, hvorvidt kontrakten skulle tildeles eller ej.

Realiteten var imidlertid den, at endeligt tilbud 2 var ukonditionsmæssigt, idet Silkeborg Jordemoderhus havde udfyldt og fremsendt en forældet version af Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste. Dertil kom, at tilbuddet fortsat ikke på centrale punkter var tilfredsstillende for Region Syddanmark.

Region Syddanmarks opfordring af 16. juni 2023 fremhævede de forhold, der indebar, at Region Syddanmark ikke kunne træffe en tildelingsbeslutning på baggrund af tilbuddet af 8. juni 2023. Regionen kunne have valgt på det tidspunkt at annullere udbuddet, men valgte imidlertid ud fra loyalitetshensyn til Silkeborg Jordemoderhus, og ud fra en forhåbning om, at det var muligt at få Silkeborg Jordemoderhus til at forbedre sit tilbud i tilstrækkelig grad, at give Silkeborg Jordemoderhus mulighed for at afgive et nyt endeligt tilbud.

Under disse særlige omstændigheder, hvor det eneste alternativ var at annullere udbuddet, var det i overensstemmelse med gennemsigtighedsprincippet at lade Silkeborg Jordemoderhus afgive et nyt revideret tilbud.

Region Syddanmarks tilpasning af forhandlingsforløbet kan sidestilles med den mulighed, der i henhold til udbudslovens § 61 består i forhold til at kunne overgå til udbud med forhandling uden udbudsbekendtgørelse, når der ved et afsnit II-udbud kun modtages ikke-forskriftsmæssige eller uacceptable tilbud. Tilpasningen af forhandlingsprocessen med henblik på at kunne tildele en kontrakt på baggrund af udbuddet skete således i fuld overensstemmelse med de generelle udbudsretlige principper, herunder gennemsigtighedsprincippet.

Ingen tilbudsgivere blev stillet dårligere i konkurrencen om den udbudte kontrakt ved, at Region Syddanmark valgte at give Silkeborg Jordemoderhus mulighed for at afgive et nyt revideret endeligt tilbud.

#### Ad påstand 4

Silkeborg Jordemoderhus har overfor afvisningspåstanden gjort gældende, at Silkeborg Jordemoderhus har retlig interesse i at få klagenævnets stillingtagen til den nedlagte påstand, bl.a. da udbuddet er annulleret på et forkert grundlag.

Vedrørende sagens realitet har Silkeborg Jordemoderhus gjort gældende, at Region Syddanmark har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 samt med § 66, stk. 2 og 5, ved i forbindelse med revidering af udbudsmaterialet at have ændret grundlæggende elementer som evalueringsmodellen og ved at tilføje mindstekrav.

Region Syddanmarks ændring af evalueringsmetoden er en ændring af et grundlæggende element, da udbudsmaterialet ikke indeholdt en adgang for regionen til at foretage ændringer af den offentliggjorte evalueringsmetode i forbindelse med forhandlingsrunderne.

Som anført ad påstand 3 har Region Syddanmark valgt at gennemføre udbuddet med forhandling efter bestemmelserne i udbudslovens §§ 61-66, hvorfor udbudslovens § 66 finder anvendelse. Af udbudslovens § 66 fremgår en negativ afgrænsning af de elementer, som ordregiveren kan forhandle om i forbindelse med udbud med forhandling. Det fastslås, at mindstekrav og kriterier for tildeling er grundlæggende elementer.

*Ad ændringer i betalingsmodel, jf. punkt 0.5 i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse samt punkt 0.2 i Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste*

I løbet af udbudsprocessen har Region Syddanmark ændret betalingsmodellen, der lå til grund for evalueringen af underkriteriet ”Økonomi”. Regionen har tilføjet en ny afregningsgruppe og ændret i antallet af forløb under hver afregningsgruppe.

Der har ikke i udbudsprocessen været overensstemmelse mellem det anførte samlede antal forventede visiterede fødsler i Kontraktbilag 3 og det anførte antal forventede visiterede fødsler på 240 i resten af udbudsmaterialet. Ved udbuddets start var det samlede antal forventede visiterede fødsler i Kontraktbilag 3 opgjort til 220 fordelt på 2 afregningstakster, mens det samlede antal forventede visiterede fødsler i Kontraktbilag 3 efter Region Syddan-

marks ændringer udgjorde 230 fordelt på 3 afregningstakster. Dette er kritiskabelt, da det samlede antal forventede visiterede fødsler havde væsentlig betydning for de forudsætninger, som Silkeborg Jordemoderhus lagde til grund i sine budgetter.

Silkeborg Jordemoderhus' fremlagte budget baserede sig på det antal visiterede graviditetsforløb som blev anført i det øvrige udbudsmateriale, dvs. 240 visiterede fødsler årligt. Havde Silkeborg Jordemoderhus valgt at følge de angivne tal i Kontraktbilag 3, kunne Region Syddanmark potentielt have gjort indsigelser mod dette. Silkeborg Jordemoderhus har således afgivet tilbud på misvisende og uklare forudsætninger.

Det var fastsat som et mindstekrav, at der skulle afgives tilbud på alle afregningsgrupper i Kontraktbilag 3. Region Syddanmark har efter den første forhandlingsrunde tilføjet en ny afregningsgruppe og har derved foretaget en ændring af mindstekrav med den konsekvens, at såfremt Silkeborg Jordemoderhus ikke havde afgivet tilbud på den nye afregningsgruppe, ville det have ført til, at tilbuddet var ukonditionsmæssigt. På samme måde foretog Region Syddanmark ændringer af mindstekrav i Kontraktbilag 3 ved flere gange at ændre antallet af forventede forløb for hver enkel afregningsgruppe, der lå til grund for beregningen af den samlede evalueringssum. Selv om Region Syddanmark løbende har foretaget ændringer af antallet af forløb for hver afregningsgruppe, var der ikke på noget tidspunkt i udbudsprocessen overensstemmelse mellem det samlede antal forventede forløb i Kontraktbilag 3 og det antal forventede forløb, der var angivet i udbudsbekendtgørelsen.

Betalingsmodellen og afregningsgrupperne udgjorde et essentielt og grundlæggende vilkår for udbudsprocessen. Betalingsmodellen dannede grundlag for evalueringsmodellen, og en ændring af betalingsmodellen betød derfor en ændring af evalueringsmodellen for underkriteriet "Økonomi". Ændringen af betalingsmodellen har haft en direkte indflydelse på tilbudsafgivelsen i form af måden, hvorpå Silkeborg Jordemoderhus valgte at tilrettelægge sit tilbud, hvilket også viser ændringens karakter af et grundlæggende element. Det er overvejende sandsynligt, at ændringen tillige har haft betydning for øvrige tilbudsgivere, der afstod fra at deltage i udbuddet.

*Ad ændringer i konkurrencekrav i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse*

I forbindelse med den skriftlige forhandlingsrunde blev en række konkurrencekrav i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse, som dannede grundlag for evalueringen af de kvalitative underkriterier, ændret.

Region Syddanmark foretog således væsentlige indholdsmæssige og materielle ændringer af konkurrencekrav 1.1b.2 – Sundhedsfaglige procedurer og kvalitetssikring, således at evalueringen af underkriteriet ”Kvalitet i opgaveudførelsen” efter ændringen var baseret på en række beskrivelser af procedurer, som Silkeborg Jordemoderhus før ændringen af konkurrencekravet ikke var forpligtet til at medsende i forbindelse med tilbudsafgivelse.

Region Syddanmark foretog desuden væsentlige indholdsmæssige og materielle ændringer af konkurrencekrav 1.1c.1 – Robust business case, der dannede grundlag for evalueringen af det kvalitative underkriterie ”Opgavetilrettelæggelse og samarbejde”. Ændringerne bestod bl.a. i, at det ved evalueringen af konkurrencekravet blev tillagt særlig betydning, at business casen indeholdt scenarier, hvor antallet af fødende, som blev omvisiteret til fødeafdelingen på Kolding Sygehus, oversteg de angivne erfaringstal fra eksisterende privat fødeklinikker og de regionale hjemmefødselsordninger. Derudover skulle business casen inddrage opgaver og aktiviteter, som kunne nødvendiggøre ansættelse af yderligere jordemødre eller andet yderligere personale.

Videre blev konkurrencekravet ændret således, at Silkeborg Jordemoderhus i forbindelse med tilbudsgivningen skulle vedlægge et komplet etablerings- og driftsbudget for den tilbudte private fødeklinik for de første 12 måneder af kontraktperioden og et driftsbudget for den tilbudte private fødeklinik med 240 visiterede fødsler pr. år i kontraktperioden. Endvidere skulle der vedlægges et eksempel på ugeplan over opgaver/aktiviteter i den tilbudte private fødeklinik ved 240 visiterede fødsler pr. år omfattende fødselsbetjening, jordemoderkonsultationer, akutte henvendelser, fødselsforberedelse, barsels- og hjemmebesøg, jf. fødeplanen i Region Syddanmark.

Inden ændringen var det i udbudsmaterialet angivet, at ovenstående dokumentation alene skulle indsendes af den vindende tilbudsgiver efter opfordring fra Region Syddanmark og således først efter, at tildelingsbeslutningen ville være blevet fremsendt.

Region Syddanmark har således i forbindelse med revidering af udbudsmaterialet efter forhandlingsrunderne ændret på grundlæggende elementer ved at ændre på evalueringsmodellen samt ved at tilføje mindstekrav, hvilket er i strid med udbudslovens § 2 og § 66, stk. 2 og 5.

Såfremt klagenævnet giver Silkeborg Jordemoderhus medhold i de ovenfor anførte overtrædelser af udbudsreglerne, kan klagenævnet efter klagenævnens lovens § 13, stk. 1, nr. 2, pålægge Region Syddanmark at annullere udbudsforretningen. Da regionen allerede har annulleret udbuddet, opfordres klagenævnet til at konkludere, at Region Syddanmarks annullation af udbuddet er sket på et forkert grundlag og ikke skyldes manglende konkurrence eller et utilfredsstillende tilbud fra Silkeborg Jordemoderhus, men at annullationen er sket, da Region Syddanmark i forbindelse med afviklingen af udbuddet har overtrådt udbudsreglerne ved bl.a. at have foretaget ændringer af grundlæggende elementer og ved at have handlet i strid med det fastsatte forhandlingsforløb i udbudsmaterialet. En sådan udtalelse fra klagenævnet vil have væsentlig betydning for Silkeborg Jordemoderhus' virksomhed og konkurrenceevne i forbindelse med fremtidige aftaler om private fødeklinikker. Det skyldes, at Region Syddanmark efter annullationen af udbuddet valgte at lægge en nyhed op på regionens hjemmeside, som har fremstillet Silkeborg Jordemoderhus som fagligt inkompetent. Denne kommunikation kan potentielt være skadende for Silkeborg Jordemoderhus som forretning.

Region Syddanmark har til støtte for afvisningspåstanden gjort gældende, at Silkeborg Jordemoderhus ikke har retlig interesse i at opnå klagenævnets stillingtagen til påstanden, idet udbuddet allerede er annulleret.

Silkeborg Jordemoderhus vil således ikke opnå yderligere ved at få medhold i den nedlagte påstand, og Silkeborg Jordemoderhus har ikke knyttet en sanktionspåstand til påstanden.

Region Syddanmark henviser til de anbringender, der er gjort gældende i relation til afvisningspåstanden ad påstand 3.

Region Syddanmark har subsidiært gjort gældende, at regionen ikke har handlet i strid med udbudsloven som anført i påstanden.

Udbuddet er gennemført efter udbudslovens afsnit III, og der har således været frie rammer for Region Syddanmark til at tilrettelægge udbuds- og forhandlingsprocessen i overensstemmelse med de generelle udbudsretlige principper. Region Syddanmark har eksempelvis ikke været underlagt et forbud mod at ændre i mindstekrav som led i udbuds- og forhandlingsprocessen. Region Syddanmark anerkender dog, at regionen i henhold til de generelle udbudsretlige principper har været afskåret fra at ændre i grundlæggende elementer i udbudsmaterialet undervejs i udbudsprocessen. Regionen har imidlertid ikke på noget tidspunkt undervejs i udbudsprocessen ændret ved grundlæggende elementer i udbudsmaterialet i form af eksempelvis evalueringsmodel eller mindstekrav af grundlæggende karakter.

*Ad ændringer i betalingsmodel, jf. punkt 05 i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse samt punkt 0.2 i Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste*

De justeringer af afregningsgrupper og justeringer af antal gravide inden for de enkelte afregningsgrupper, som Region Syddanmark foretog undervejs i udbudsprocessen, har ikke haft karakter af ændringer af grundlæggende elementer i udbudsmaterialet. Ændringerne i Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste vedrørte alene afregningen af de fødselsforløb, som tilbudsgiverne under alle omstændigheder skulle tilbyde som led i tilbudsafgivningen.

Der er ikke tale om, at ændringen af afregningsgrupper i kontraktbilaget og antallet af gravide i de enkelte afregningsgrupper ændrede rækkevidden af den udbudte kontrakt eller kravene til den ydelse, som tilbudsgiverne skulle levere. Ændringerne, der i vid udstrækning blev foretaget på baggrund af forhandlingerne med Silkeborg Jordemoderhus, blev alene foretaget med henblik på at skabe det mest realistiske billede af fordelingen af de forskellige fødselsforløb og det mest hensigtsmæssige grundlag for afregning.

Det er ikke rigtigt, at antallet af afregningsgrupper ved udbuddets start var to og endte med at være tre. Ved offentliggørelsen af udbudsmaterialet var der tre afregningsgrupper i Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste.

Det er helt sædvanligt, at det ved et udbud – eksempelvis ved et udbud af brede sortimenter eller ved et udbud af bygge- og anlægsarbejder – stilles som et mindstekrav, at der skal afgives priser på alle ydelser angivet i en tilbudsliste. At der er stillet et mindstekrav om afgivelse af tilbud på alle

ydelser i en tilbudsliste, indebærer ikke, at ordregiver er afskåret fra at justere i indholdet af de ydelser, der indgår i tilbudslisten.

Region Syddanmarks konkrete justering af afregningsgrupperne og antallet af gravide under de enkelte afregningsgrupper undervejs i udbudsprocessen har ikke ændret på det materielle indhold af de ydelser, der skulle leveres i henhold til den udbudte kontrakt. Der er alene tale om, at der er blevet justeret i afregningsmekanismen i forhold til, hvordan der skulle ske afregning af de forskellige fødselsforløb.

Region Syddanmark har således ikke ændret i mindstekravene til de udbudte ydelser, og der er heller ikke tale om, at de justeringer, som regionen har foretaget af afregningsmodellen undervejs i udbudsproceduren, har påvirket potentielle leverandørers interesse for den udbudte kontrakt.

Silkeborg Jordemoderhus har ikke sandsynliggjort, at der skulle være tilbudsgivere, der har fravalgt deltagelsen i udbuddet på grundlag af den afregningsmodel, der fremgik af det oprindeligt offentliggjorte udbudsmateriale.

Der har heller ikke på noget tidspunkt været potentielle tilbudsgivere, der har rettet henvendelse til Region Syddanmark og gjort indsigelse mod den afregningsmodel, der indgik i udbudsmaterialet. Justeringen af afregningsmodellen undervejs i udbudsprocessen har heller ikke påvirket konkurrencesituationen ved udbuddet, idet Silkeborg Jordemoderhus var den eneste tilbudsgiver. Justeringen af afregningsmodellen har således ikke kunnet resultere i en fordrejning af konkurrencen ved udbuddet til skade for en eller flere tilbudsgivere.

Ændringen af afregningsmodellen har endvidere ikke haft karakter af en ændring af udbuddets evalueringsmodel.

Region Syddanmarks justering af afregningsmodellen under de konkrete omstændigheder, hvor der kun var én potentiel tilbudsgiver, har ikke haft karakter af en ændring af grundlæggende elementer i udbudsmaterialet.

*Ad ændringer i konkurrencekrav i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse*

Region Syddanmarks ændringer af konkurrencekravene har ikke haft karakter af ændringer af grundlæggende elementer. Regionen har således ikke ændret på tildelingskriteriet ved udbuddet, underkriterierne, vægtningen af underkriterierne eller evalueringsmodellen.

I lyset af det tilbud, som Silkeborg Jordemoderhus afgav, fandt Region Syddanmark det nødvendigt at ændre på nogle af de underliggende konkurrencekrav, der knyttede sig til de kvalitative underkriterier ”Kvalitet i opgaveudførelsen” og ”Opgavetilrettelæggelse og samarbejde”. Årsagen til, at regionen fandt det nødvendigt at ændre på konkurrencekravet 1.1b.2, var, at Silkeborg Jordemoderhus i forbindelse med afgivelsen af sit indledende tilbud frivilligt havde valgt at fremlægge en række procedurebeskrivelser. Indholdet af de fremsendte procedurebeskrivelser bevirkede, at Region Syddanmark fandt det nødvendigt at lade disse indgå som en del af evalueringsgrundlaget.

Der var således tale om procedurebeskrivelser, som Silkeborg Jordemoderhus selv havde fremlagt, og som Region Syddanmark i den oprindelige udgave af Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse havde taget forbehold for, at tilbudsgiver skulle kunne være klar til at fremlægge for regionen forud for indgåelse af kontrakt. Procedurebeskrivelserne knyttede sig i det hele til de redegørelser, som tilbudsgiverne ligeledes i den oprindelige udgave af Kontraktbilag 2 var blevet pålagt at fremlægge som led i tilbudsafgivelsen.

En ordregiver har som led i et udbud med forhandling mulighed for at justere et konkurrencekrav, der knytter sig til et underkriterium.

Justeringen skal i øvrigt ansues i den konkrete kontekst, hvor der kun var én deltager i udbudsprocessen, og hvor der således ikke forelå nogen risiko for, at konkurrencen om den udbudte kontrakt blev fordrejet.

Region Syddanmarks justering af konkurrencekrav 1.1c.1 har ligeledes ikke udgjort en ændring af grundlæggende elementer i udbudsmaterialet. De justeringer, der blev foretaget af konkurrencekravet, havde alle sammenhæng med konkurrencekravet i dets konkrete udformning og var afstedkommet af



de konstateringer, som Region Syddanmark havde gjort sig ved evalueringen af Silkeborg Jordemoderhus' indledende tilbud. De justeringer, som blev foretaget, var således nødvendige for, at regionen kunne arbejde videre med og få en nærmere forståelse for de økonomiske forudsætninger for Silkeborg Jordemoderhus' tilbud.

Der var alene tale om, at Region Syddanmark præciserede de forhold, der ville blive tillagt betydning i forhold til konkurrencekravet vedrørende "Robust business case". Regionen tilføjede således ikke elementer til konkurrencekravet, der ikke havde en naturlig tilknytning til kravet, som det fremstod i dens oprindelige form.

For så vidt angår det komplette etablerings- og driftsbudget for den tilbudte fødeklinik, som Silkeborg Jordemoderhus efter justeringen af kravspecifikationen blev anmodet om at fremlægge som led i tilbudsgivningen, var Silkeborg Jordemoderhus allerede som led i afgivelsen af det indledende tilbud blevet anmodet om at redegøre for de pågældende budgetter. Dertil kommer, at Region Syddanmark også allerede i den oprindeligt offentliggjorte kravspecifikation havde taget forbehold for at anmode den tilbudsgiver, som regionen havde til hensigt at tildele kontrakten, om at fremlægge de komplette budgetter inden kontraktindgåelsen.

### Klagenævnet udtaler

#### Ad påstand 1

Af udbudsbetingelsernes punkt 4 fremgår det, at Region Syddanmark forbeholdt sig retten til at annullere udbuddet, "såfremt dette ikke sker på et usagligt grundlag".

Af Region Syddanmarks evaluering af Silkeborg Jordemoderhus' tilbud fremgår det, at regionen for så vidt angik underkriteriet "Kvalitet i opgaveløsningen" gav to point, svarende til en mindre tilfredsstillende opfyldelse af kriteriet, og for underkriteriet "Opgavetilrettelæggelse og samarbejde" gav tre point, svarende til "Under middel i opfyldelse af kriteriet".

Ved meddelelse af 25. september 2023 annullerede Region Syddanmark udbuddet om etablering og drift af privat fødeklinik i Kolding. Ifølge medde-

lelsen var baggrunden for annullationen den manglende konkurrence om opgaven, idet regionen alene havde modtaget ét tilbud. Videre fremgik det, at Region Syddanmark havde vurderet, at tilbuddet fra Silkeborg Jordemoderhus ikke levede op til regionens forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed.

Det fremgår yderligere af indstillingen til Regionsrådet, at vurderingen af den økonomiske robusthed havde resulteret i en pointgivning på 0, og at arbejdsgruppen havde bemærket, at kvaliteten samlet set var lav, idet kvaliteten vedrørende opgaveudførelsen var mindre tilfredsstillende, og kvaliteten vedrørende opgavetilrettelæggelse og samarbejde var under middel. Det fremgår også, at regionens konkurrenceudsættelse af en privat fødeklinik havde vist, at der ikke var flere tilbudsgivere, der med en tilfredsstillende kvalitet kunne levere de efterspurgte ydelser, da der ved fristen for indlevering af tilbud kun var modtaget ét tilbud.

Efter praksis har en ordregiver efter de udbudsretlige regler ikke en kontraheringspligt. En ordregiver er berettiget til at annullere et igangværende udbud, forudsat at annullationen ikke forfølger et formål, der er i strid med princippet om ligebehandling, eller i øvrigt må anses for usaglig. Udbudsreglernes formål er at sikre en effektiv konkurrence. Det er derfor ikke i strid med udbudsreglerne at aflyse udbudsproceduren, hvis der kun er modtaget et tilbud.

Det følger af udbudslovens § 188, stk. 2, jf. § 171, stk. 7, jf. stk. 1, nr. 5, at en ordregiver, der annullerer en udbudsprocedure, i underretningen til tilbudsgiverne skal begrunde, hvorfor udbudsproceduren er blevet annulleret.

Region Syddanmark annullerede udbuddet på grund af manglende konkurrence og med henvisning til, at det eneste modtagne tilbud ikke levede op til regionens forventninger til kvalitet og økonomisk robusthed. Klagenævnet finder, at Silkeborg Jordemoderhus ikke har påvist, at annullationen af udbuddet var usaglig, eller at annullationen var i strid med principperne om ligebehandling og gennemsigtighed.

Påstanden tages derfor ikke til følge.

### Ad påstand 2

Idet påstand 1 ikke tages til følge, er der ikke grundlag for at tage påstanden til følge.

### Ad påstand 3

#### *Ad retlig interesse*

Ifølge § 6, stk. 1, nr. 1, i lov om Klagenævnet for Udbud kan klage indgives af enhver, der har en retlig interesse heri. Det følger af klagenævnets praksis, at ”retlig interesse” ikke bør fortolkes snævert. Klageren skal dog have en konkret og direkte interesse i at få klagenævnets stillingtagen til, om udbudsreglerne er tilsidesat.

Silkeborg Jordemoderhus’ klage vedrører Region Syddanmarks annullation af et udbud om etablering og drift af en privat fødeklinik i Kolding, hvor Silkeborg Jordemoderhus har afgivet tilbud. Silkeborg Jordemoderhus har endvidere taget forbehold for at nedlægge påstand om erstatning. Silkeborg Jordemoderhus findes herefter at have en retlig interesse i klagenævnets stillingtagen til den nedlagte påstand, uanset at udbuddet er annulleret.

#### *Ad realiteten*

Det fremgår af udbudsbetingelsernes punkt 1.1, at udbuddet angår en anskaffelse i henhold til udbudslovens afsnit III om ”Indkøb af sociale og andre specifikke tjenesteydelser over tærskelværdien” af en kontrakt om etablering og drift af privat fødeklinik i Kolding.

Videre fremgår det, at udbuddet gennemføres som et udbud med forhandling efter principperne i udbudslovens § 61, hvilket ifølge udbudsbetingelserne indebærer, at enhver økonomisk aktør kan ansøge om at blive prækvalificeret, men at det alene er de prækvalificerede ansøgere, der kan afgive tilbud. Samme sted er det tillige anført, at regionen har valgt at gennemføre udbuddet som et udbud med forhandling, da den udbudte kontrakt på grund af særlige omstændigheder med hensyn til dens art, kompleksitet eller de retlige og finansielle forhold eller risici i forbindelse hermed, ikke kan tildeles uden forudgående forhandling, jf. udbudslovens § 61, stk. 1, nr. 1, litra c.

Det fremgår af udbudsbetingelsernes punkt 8, at de prækvalificerede virksomheder skriftligt vil blive anmodet om at afgive et indledende tilbud, og at formålet med forhandlingen er, at tilbudsgiverne får adgang til at optimere deres tilbud og at sikre, at tilbudsgiverne afgiver konditionsmæssigt tilbud. Videre fremgår det, at enhver prækvalificeret tilbudsgiver, der indleverer tilbud til tiden, vil blive inviteret til forhandling, uanset om et tilbud i øvrigt er konditionsmæssigt, og at Region Syddanmark forbeholder sig retten til at afholde en yderligere forhandlingsrunde, såfremt det er formålstjenligt eller nødvendigt. Det fremgår ikke, at der kan afholdes en yderligere forhandlingsrunde efter afgivelse af endeligt tilbud.

Om det endelige tilbud fremgår det af udbudsbetingelsernes punkt 8.2, at Region Syddanmark efter afslutningen af forhandlingerne ved opfordringsskrivelse vil opfordre tilbudsgiverne til at afgive endeligt tilbud, der vil være regionens grundlag for tildeling i henhold til tildelingskriteriet. Region Syddanmark vil sammen med opfordringsskrivelsen fremsende eventuelle ændringer af udbudsmaterialet på baggrund af forhandlingerne. Det fremgår endvidere, at regionen ikke forhandler med tilbudsgiverne om det endelige tilbud, og at det endelige tilbud derfor bør være udarbejdet på en sådan måde, at kontrakten kan indgås uden yderligere drøftelser eller forhandlinger mellem Region Syddanmark og tilbudsgiverne. Endelig fremgår det, at regionen ikke gennemfører forhandlinger om de endelige tilbud, men at der inden for rammerne af de udbudsretlige regler kan ske afklaring og præcisering af tilbuddene.

Det følger af udbudslovens § 186, at en ordregiver ved indkøb af sociale og andre specifikke tjenesteydelser skal fastlægge en procedure i overensstemmelse med udbudslovens § 2, herunder fastsætte kriterier for tildeling. Af forarbejderne til bestemmelsen, jf. lovforslag nr. L 19 af 7. oktober 2015, side 204, fremgår, at "[e]n ordregiver [...] ved indkøb af sociale og andre specifikke tjenesteydelser altid [kan] vælge at anvende reglerne i lovens afsnit II, men der er ikke pligt hertil."

Det følger heraf, at en ordregiver ved indkøb af sociale og andre specifikke tjenesteydelser skal overholde det almindelige gennemsigtighedsprincip i udbudslovens § 2. Efter praksis er gennemsigtighedsprincippet til hinder for enhver forhandling mellem ordregiver og en tilbudsgiver inden for rammerne af en udbudsprocedure, hvilket i princippet indebærer, at et tilbud ikke kan

ændres efter dets afgivelse, hverken på den ordregivende myndigheds initiativ eller tilbudsgiverens initiativ, jf. EU-Domstolens dom af 10. oktober 2013 i sag C-336/12, Manova, præmis 31, og klagenævnets kendelse af 25. september 2019, e-Boks A/S mod Digitaliseringsstyrelsen.

Region Syddanmark sendte den 18. april 2023 en invitation til Silkeborg Jordemoderhus, hvoraf fremgår, der var frist for indlevering af endeligt tilbud den 2. maj 2023. Silkeborg Jordemoderhus afgav endeligt tilbud 1 den 1. maj 2023. Den 17. maj 2023 sendte Region Syddanmark en invitation til en skriftlig forhandlingsrunde til Silkeborg Jordemoderhus, hvori regionen oplyste, at projektgruppen efterspurgte en uddybende redegørelse for en række punkter i Silkeborg Jordemoderhus' endelige tilbud. Efter forhandlingsrunden uploadede Region Syddanmark et opdateret udbudsmateriale i udbudssystemet med de ændringer, der blev foretaget efter forhandlingsrunden. Samtidig oplyste regionen, at fristen for afgivelse af endeligt tilbud 2 var den 9. juni 2023.

Efter Silkeborg Jordemoderhus' afgivelse af endeligt tilbud 2 inden for fristen inviterede Region Syddanmark til et afklaringsmøde den 16. juni 2023 med oplysning om, at mødet var et forsøg på at få "udryddet forhold, som eventuelt kan medføre, at vi må annullere udbuddet". Efter mødet opfordrede regionen Silkeborg Jordemoderhus til at afgive et revideret tilbud. I opfordringen var der bl.a. oplyst nogle punkter med information om, hvad Silkeborg Jordemoderhus skulle fremsende i det reviderede tilbud. Fristen for afgivelse af endeligt tilbud 3 blev fastsat til den 19. juni 2023 kl. 14.00. Silkeborg Jordemoderhus indgav på den baggrund endeligt tilbud 3.

Klagenævnet lægger herefter til grund, at Region Syddanmark efter afgivelse af endeligt tilbud 1 har afholdt forhandlinger med Silkeborg Jordemoderhus om endeligt tilbud 1, der resulterede i, at udbudsmaterialet blev ændret. Endvidere lægges det til grund, at Silkeborg Jordemoderhus efter indlevering af endeligt tilbud 1 indleverede yderligere to endelige tilbud. Klagenævnet finder på den baggrund, at Region Syddanmark ikke fulgte betingelserne for afgivelse af endeligt tilbud under forhandlingsfasen fastsat i udbudsbetingelsernes punkt 8. Processen var således uklart henset til, at regionen uanset udbudsbetingelserne gennemførte forhandlinger om endelige tilbud ad flere omgange. Region Syddanmark har således overtrådt gennemsigtighedsprincippet, jf. udbudslovens § 2.

Det bemærkes, at det følger af § 10, stk. 2, i lov om Klagenævnet for Udbud, at klagenævnet kan afgøre en sag helt eller delvist. Klagenævnet har på denne baggrund ikke fundet grundlag for at tage stilling til, om der tillige foreligger en overtrædelse af udbudslovens § 66, stk. 2, som påstået.

Påstanden tages derfor i det anførte omfang til følge.

#### Ad påstand 4

##### *Ad retlig interesse*

Af de grunde, der er anført under påstand 3, finder klagenævnet, at Silkeborg Jordemoderhus har en retlig interesse i klagenævnets stillingtagen til den nedlagte påstand.

##### *Ad realiteten*

Om forhandlingsrunden fremgår det af udbudsbetingelsernes punkt 8.1.1, at Region Syddanmark kan foretage ændringer i udbudsmaterialet på baggrund af oplysninger og erfaringer opnået gennem forhandlingerne, men ikke ændre grundlæggende elementer i det oprindeligt udsendte udbudsmateriale. Sproglige præciseringer, rettelse af åbenlyse fejl og uhensigtsmæssigheder mv. kan altid foretages.

For så vidt angår betalingsmodellen i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse og punkt 0.2 i Kontraktbilag 3 – Tilbudsliste har Region Syddanmark i forbindelse med forhandlingsrunderne foretaget justeringer af antallet af afregningsgrupper og antallet af gravide inden for de enkelte afregningsgrupper. Der er ikke tale om ændringer af kravene til den udbudte ydelses karakteristika, men alene en præcisering af, hvorledes der skal ske afregning i de forskellige fødselsforløb, og dermed ikke ændringer af evalueringmodellen. Der er herunder henset til, at det af udbudsbekendtgørelsen fremgår, at der er tale om en privat fødeklinik med maksimalt 240 visiterede fødsler. Det må derfor forventes, at de visiterede fødsler per år vil variere og ikke rammer eksakt 240 hvert år, hvorfor der ikke har været grundlag for at lægge dette tal til grund ved prissætningen. Videre har justeringerne ikke fordrejet konkurrencen af den årsag, at Silkeborg Jordemoderhus var eneste tilbudsgiver.

Vedrørende konkurrencekravene i Kontraktbilag 2 – Kravspecifikation og løsningsbeskrivelse har Region Syddanmark oplyst, at det på baggrund af modtagne tilbud fra Silkeborg Jordemoderhus var nødvendigt at ændre visse underliggende konkurrencekrav til de kvalitative kriterier ”Kvalitet i opgaveudførelsen” og ”Opgavetilrettelæggelse og samarbejde”, idet Silkeborg Jordemoderhus havde vedlagt procedurebeskrivelser, som det var nødvendigt at inddrage i evalueringen. Desuden havde Region Syddanmark i Kontraktbilag 2 taget forbehold for, at disse skulle fremlægges i forbindelse med tilbudsafgivningen. Ændringerne har ikke medført, at de underliggende konkurrencekrav fik et andet indhold, idet ændringerne har præciseret, hvad der ville blive tillagt vægt ved de pågældende konkurrencekrav. Der er således ikke tale om ændringer af grundlæggende elementer, men præciseringer af et allerede kendt konkurrencekrav. Silkeborg Jordemoderhus var endvidere eneste tilbudsgiver, hvorfor det ikke er påvist, at justeringerne har fordrejet konkurrencen.

Klagenævnet finder herefter, at Region Syddanmark hverken enkeltvis eller samlet har foretaget ændringer af grundlæggende elementer i udbudsmaterialet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet.

Påstanden tages på denne baggrund ikke til følge.

#### Herefter bestemmes

Region Syddanmark har handlet i strid med gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at have forhandlet om endelige tilbud ad flere omgange.

Klagen tages ikke til følge vedrørende påstande 1, 2 og 4.

Region Syddanmark skal inden 14 dage efter modtagelsen af denne kendelse betale 30.000 kr. i sagsomkostninger til Silkeborg Jordemoderhus.

Klagegebyret tilbagebetales.

William Lindsay-Poulsen

Genpartens rigtighed bekræftes.

Maiken Nielsen  
chefkonsulent