

K E N D E L S E

FællesBo
(selv)

mod

Herning Kommune
(selv)

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 2010/S 026-037252 af 6. februar 2010 udbød indklagede, Herning Kommune, som offentligt udbud efter direktiv 2004/18/EF om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter (udbudsdirektivet) en rammeaftale vedrørende administration af ældreboliger.

Ved udløbet af fristen for afgivelse af tilbud den 26. marts 2010 havde 5 virksomheder afgivet tilbud, herunder FællesBo (herefter klageren) og Boligselskabet Fruehøjgaard. Den 16. april 2010 besluttede indklagede at indgå rammeaftale med Boligselskabet Fruehøjgaard, og rammeaftalen blev efterfølgende indgået.

Klageren anmodede den 19. april 2010 indklagede om at få aktindsigt i den tilbudte pris af Boligselskabet Fruehøjgaard.

Indklagede gav klageren afslag på aktindsigt i prisen ved mail af 4. maj 2010.

Ved brev af 1. juli 2010 indbragte klageren indklagedes afgørelse for Statsforvaltningen Midtjylland. Statsforvaltningen Midtjylland henviste sagen til Klagenævnet for Udbud ved brev af 25. november 2010.

Klageren har herefter tillige indbragt spørgsmålet om en overtrædelse af lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. og har nedlagt følgende påstand:

Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede har handlet i strid med lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. § 2, stk. 2, jf. udbudsdirektivets artikel 41, stk. 2, ved at nægte at oplyse prisen i tilbuddet fra Boligselskabet Fruehøjgaard.

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

Klagen har været behandlet skriftligt.

Sagen er afgjort uden medvirken af sagkyndige medlemmer, jf. lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. § 10, stk. 3.

Sagens nærmere omstændigheder

I udbudsbetingelserne står der blandt andet:

»Rammeaftalen forudsættes indgået med én virksomhed i form af en eneleverandøraftale.

...

Følgende ejendomme er omfattet af tilbuddet:

Brorsonsvej, 7400 Herning	48 lejemål
Nørregade, 7400 Herning	82 lejemål
Rosenlund, Sydgaden 10, 7400 Herning	22 lejemål
Sydgaden 6, 7400 Herning	10 lejemål
Baunetoften, 7400 Herning	12 lejemål
Toftebo, Hammerum Hovedgade, 7400 Herning	58 lejemål
Vesterled, Vestergade 92, 7400 Herning	80 lejemål
Vestergade 92, 7400 Herning	6 lejemål
Vestergade 100, 7400 Herning	12 lejemål
Vestergade 100, 7400 Herning (4 garager)	4 lejemål
Søglimt, Nørrevang, 7400 Herning	48 lejemål
Rosenlund (aflastningsboliger)	3 lejemål
Toftebo (aflastningsboliger)	7 lejemål
Søglimt (aflastningsboliger)	2 lejemål

Yderligere forventes der:

Plejehjemmet Lindegården: 120 boliger forventes færdige 2012

Handicapafdelingen

Bofællesskabet Østertoft, Østertoft, Aulum	4 lejemål
Rosenholm, Rosenholmvej 35, 7400 Herning	26 lejemål
Mosaikken, Ringkøbingvej 112, 7400 Herning	18 lejemål
Bofællesskabet Lindegårdsvej, Lindegårdsvej 146, 7400 Herning	9 lejemål

Yderligere forventes der:

Mosaikken udvides med 18 boliger inden for de næste år

Sundhedsafdelingen

Skovlyset, Skovvænget 2A, 7400 Herning	20 lejemål
Rehabiliteringscentret, Brændgårdsvej 20 B, 7400 Herning	30 lejemål

...

2.16 Tildelingskriterium

Rammeaftale vil blive tildelt den tilbudsgiver, der afgiver den for Udbyder laveste pris. For at opnå sammenlignelige tilbud og lette gennemgangen heraf, skal tilbuddet gives i nettopriser, 2010 priser, baseret på en årlig administrationsudgift pr. bolig.

Tilbuddet skal afgives i danske kr. ekskl. moms, men inkl. alle øvrige afgifter.

Tilbud skal afgives ved udfyldning af vedlagte tilbudsbilag 1.«

I tilbudslisten er det anført:

»Bilag 1 – Tilbudsliste

Her angives den årlige administrationspris pris per lejemål ekskl. moms xxxx kr.

Det skal for god orden skyld nævnes, at Herning Kommune har noteret sig de fremtidige ændringer på momsområdet.«

Indklagede har ikke offentliggjort oplysninger om pris i »bekendtgørelse om indgåede kontrakter«.

Boligselskabet Fruehøjgaard har blandt andet oplyst følgende:

»Vi er oftere og oftere ude i priskonkurrence. Hvis Fællesbo får oplyst vor tilbudspris, kan i de i fremover lægge deres prispolitik under vores.

Hvis den samlede kontraktsum oplyses. Kan de nemt udregne vor pris, idet det udregnes efter antal administrerede boliger.

Vi skal derfor anmode klagenævnet om at give afslag på at give Fællesbo indsigt i den tilbudte pris.«

Parternes anbringender

Ad påstand 1

Klageren har gjort gældende, at prisen er det antagne tilbuds »karakteristikum«. Prisen skal derfor oplyses.

Indklagede har gjort gældende, at det ikke er nødvendigt at oplyse prisen for at opfylde kravet i § 2, stk. 2, i lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v., jf. udbudsdirektivets artikel 41, stk. 2.

Klagenævnet udtaler:

Det fremgår af lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. § 2, stk. 2, at ordregiverens underretning om tildeling skal være ledsaget af »en kort redegørelse for de relevante grunde for beslutningen«.

§ 2, stk. 2, udspringer af artikel 2a i direktiv 89/665/EØF, hvorefter meddelelsen om beslutningen om tildeling skal ledsages af »en kort redegørelse for de relevante grunde, jf. artikel 41, stk. 2, i direktiv 2004/18/EF«.

Ifølge udbudsdirektivets artikel 41, stk. 2, skal tilbudsgiverne have meddelelse om »det antagne tilbuds karakteristika og relative fordele«.

Indklagede udbød rammeaftalen med tildelingskriteriet »laveste pris«. Boligselskabet Fruehøjgaard tilbød den laveste administrationspris pr. lejemål pr. år, hvorfor indklagede besluttede at indgå rammeaftale med denne tilbudsgiver. De relevante grunde for beslutningen om at indgå rammeaftale med Boligselskabet Fruehøjgaard var alene den tilbudte pris, og indklagede skulle derfor i sin underretning til tilbudsgiverne have oplyst prisen, jf. også dom af 20. maj 2009 fra Retten i Første Instans i sag T-89/07, VIP Car Solutions SARL mod Europa-Parlamentet.

Påstanden tages til følge.

Herefter bestemmes:

Indklagede har handlet i strid med lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. § 2, stk. 2, jf. udbudsdirektivets artikel 41, stk. 2, ved at nægte at oplyse prisen i tilbuddet fra Boligselskabet Fruehøjgaard.

Klagegebyret tilbagebetales.

Kirsten Thorup

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig