

K E N D E L S E

Entreprenør Erling Jensen A/S
(advokat Lars Johannesen, Herning)

mod

Region Nordjylland
(selv)

Region Nordjylland gennemførte ved annoncen ”Ny Kærvang - Boformen Kærvang – Region Nordjylland” en begrænset licitation med 3-5 deltagere efter tilbudslovens § 6, stk. 2, vedrørende en nybygning af ”Boform Kærvang” i Nykøbing Mors. Tildelingskriteriet var laveste pris.

Entreprenør Erling Jensen A/S ansøgte om prækvalifikation, men blev ikke prækvalificeret.

Den 13. juli 2016 indgav Entreprenør Erling Jensen A/S klage til Klagenævnet for Udbud over Region Nordjylland og nedlagde følgende påstand:

”Klagenævnet bedes konstatere, at Region Nordjylland har handlet i strid med lovbekendtgørelse nr. 1410 af 7. december 2007 om indhentning af tilbud i bygge- og anlægssektoren, § 2, stk. 3 ved i forbindelse med udbud ”Ny Kærvang – Boformen Kærvang” at have givet klageren Entreprenør Erling Jensen A/S karakteren 1 for bedømmelsen af kriteriet CV’er.”

Region Nordjylland har påstået sagen afvist, subsidiært at klagen ikke tages til følge.

Sagens nærmere omstændigheder

Entreprenør Erling Jensen A/S og 11 andre virksomheder ansøgte om prækvalifikation. Virksomhederne modtog ved e-mail af 30. marts 2016 meddelelse i form af et skema med oplysninger om, hvilke virksomheder der havde indleveret ansøgning, en beskrivelse af pointskalaen, hvilke point de ansøgende virksomheder havde fået inden for hvert udvælgelseskriterium, samt hvilke virksomheder der var blevet prækvalificeret.

Entreprenør Erling Jensen A/S rettede ved mail af 1. april 2016 henvendelse til Region Nordjylland vedrørende evalueringen af kravet om CV'er. Regionen besvarede ved mail af 5. april 2016 henvendelsen bl.a. således:

”Det er vores skøn at kriteriet CV'er og gennemsnitligt antal ansatte, er løst med en mindre opfyldelse, da der er uklarhed med for meget fremsendt.

Vi efterspørger 2 cv'er, byggeleder og projektleder. I fremsender i alt 6 cv'er, fordelt med 3 cv'er på hver af de efterspurgte. Det er skønnet fra vores side at vi ikke har kunnet vurder[e] hele den fremsendte mængde derfor karakteren 1.”

Ved brev af 11. maj 2016 rettede entreprenørfirmaets advokat henvendelse til regionen og anmodede bl.a. om en begrundelse for ”karakteren 1”.

Regionen besvarede henvendelsen ved brev af 17. maj 2016. Brevet var vedlagt en kopi af regionens udvælgelsesnotat, hvor der redegøres for pointtildelingen for hver ansøger. Om ansøgningen fra Entreprenør Erling Jensen A/S hedder det i notatet:

”Erling Jensen: (total point 11)

Hovedentreprenøren har en Økonomisk og finansiell kapacitet tilfredsstillende dog med en lav soliditetsgrad. *Point 2.*

Relevante referencer fra de seneste 3 år, er meget tilfredsstillende og et bredt udvalg. *Point 4.*

CV'er på byggeleder og projektleder, samt gennemsnitlige antal ansatte de seneste tre år er vedlagt på hele firmaet og ikke målrettet denne opgave. *Point 1.*

Ansøgerens nøgletal er meget tilfredsstillende. *Point 4.*”

Regionen har oplyst, at der er indgået kontrakt den 29. juni 2016.

Parternes anbringender

Ad afvisningspåstanden

Region Nordjylland har gjort gældende, at klagen skal afvises, jf. lov om Klagenævnet for Udbud § 7, stk. 5. Entreprenør Erling Jensen A/S modtog allerede den 30. marts 2016 meddelelse om beslutningen om, at virksomheden ikke var prækvalificeret, og en begrundelse for denne beslutning. Subsidiært skal fristen i § 7, stk. 5, regnes fra den 5. april 2016, mere subsidiært fra den 17. maj 2016.

Entreprenør Erling Jensen A/S har gjort gældende, at klagen ikke skal afvises. Det følger af lov om Klagenævnet for Udbud, § 7, stk. 5, at 20 dages fristen alene gælder, såfremt underretningen indeholder en begrundelse for beslutningen. Underretningen af 30. marts 2016 indeholder ikke en tilstrækkelig begrundelse, idet der ikke gives nogen individuel begrundelse for de enkelte karakterer, og det ikke er oplyst, hvilke kriterier og parametre der blev lagt vægt på ved karaktergivningen. Den omstændighed, at Entreprenør Erling Jensen A/S modtog en begrundelse for prækvalifikationsbeslutningen i brev af 17. maj 2016, kan ikke aktivere 20 dages fristen, idet begrundelsen skal gives sammen med underretningen, jf. ordlyden af § 7, stk. 5.

Klagenævnet udtaler:

En klage over ikke at være blevet prækvalificeret under et begrænset udbud med anvendelse af prækvalifikation efter bl.a. lov om indhentning af tilbud i bygge- og anlægssektoren skal være indgivet til klagenævnet inden 20 kalenderdage regnet fra dagen efter den dag, hvor ordregiveren har afsendt en underretning til de berørte ansøgere om, hvem der er blevet prækvalificeret, hvis underretningen indeholder en begrundelse for beslutningen, jf. lov om Klagenævnet for Udbud § 7, stk. 5.

Entreprenør Erling Jensen A/S modtog en sådan begrundet underretning ved mail af 5. april 2016.

Da klagen er indgivet den 13. juli 2016, afviser klagenævnet klagen.

I medfør af bekendtgørelse om Klagenævnet for Udbud § 5, stk. 5, tilbagebetales klagegebyret.

Herefter bestemmes:

Klagen afvises.

Klagegebyret tilbagebetales.

Kirsten Thorup

Genpartens rigtighed bekræftes.

Anne-Mette Schjærning
specialkonsulent