

Klagenævnet for Udbud
(Michael Ellehauge)

J.nr.: 17/01369
22. september 2017

K E N D E L S E

Simonsen & Weel A/S
(cand.jur. Martin Stæhr, Kgs. Lyngby)

mod

Region Midtjylland
(advokat Tina Braad, Aarhus)

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 2017/S 145-298898 af 1. august 2017 udbød Region Midtjylland som offentligt udbud efter udbudslovens afsnit II en rammeaftale med 3 aktører vedrørende udstyr og forbrugsvarer til patient-monitorering.

Den 10. august 2017 fremsatte Simonsen & Weel A/S indsigelse over for regionen for så vidt angår den fastsatte evalueringsmetode. Tilbudsfristen var fastsat til den 28. august 2017 kl. 12.00.

Den 25. august 2017 indgav Simonsen & Weel A/S klage til Klagenævnet for Udbud over Region Midtjylland. Simonsen & Weel A/S fremsatte ved klagens indgivelse anmodning om, at klagenævnet i medfør af lov om håndhævelse af udbudsreglerne m.v. § 12, stk. 1, skulle beslutte, at klagen skulle have opsættende virkning. Simonsen & Weel A/S afgav ikke tilbud på rammeaftalen. Den 4. september 2017 oplyste Region Midtjylland, at regi-

onen havde besluttet at annullere udbuddet og offentliggjort en bekendtgørelse herom.

Simonsen & Weel A/S har herefter frafaldet påstand 2, 3 og 4 om henholdsvis annullation og lovliggørelse af udbuddet og om opsættende virkning, men har fastholdt påstand 1, der lyder således:

Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at Region Midtjylland har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2, stk. 1, samt udbudslovens § 99, ved ikke i udbudsmaterialet at fastlægge gennemsigtige og objektive kriterier for direkte tildeling af kontrakter på baggrund af den udbudte rammeaftale.

Region Midtjylland har erkendt overtrædelsen og taget bekræftende til genmæle.

Sagens nærmere omstændigheder

Tildelingskriteriet for tildeling af selve rammeaftalen var i udbudsbetingelserne fastsat til det bedste forhold mellem pris og kvalitet med underkriterierne ”Økonomi” (50 %), ”Kvalitet” (40 %), ”Service” (5 %) og ”IT” (5 %).

I udbudsbetingelsernes punkt 13 havde regionen fastsat følgende kriterier for tildeling ved træk på rammeaftalen:

”De efterfølgende ordrer vil blive placeret ved direkte tildeling hos den leverandør, som på baggrund af den konkrete hospitalsafdelings specifikke forhold skønnes at have afgivet det økonomisk mest fordelagtige tilbud, vurderet som bedste forhold mellem pris og kvalitet.

Valg af tildelingsmodel afhænger i øvrigt af en medicinsk vurdering af patientsikkerheden. Patientsikkerheden omfatter en vurdering af om - og i hvilket omfang - der er behov for adgang til monitoreringsdata ved overførsel af patienten fra en afdeling til en anden, herunder om der er adgang til den fulde historik med kurver. Desuden kan der være behov for at fjernmonitorere patienter på andre afdelinger.

Hvor patientsikkerheden efter en medicinsk vurdering kan have væsentlig betydning for patientens helbred, vil patientsikkerheden være eneste tildelingskriterium.

Hvor patientsikkerheden efter en medicinsk vurdering ikke har væsentlig betydning for patientens helbred, vil det blive sendt i miniudbud og der vil blive anvendt følgende vægtning:

Skifteomkostninger 15%
Kvalitet 30%
Pris 45%
IT 5%
Service 5%

Kriteriet ”Skifteomkostninger” omfatter en vurdering af de omkostninger, kunden måtte have til monitorer, central/server, licenser, validering og udskiftning af kabler ved implementering af udstyret i afdelingen og de afdelinger der arbejdes sammen med.

Kriterierne ”Kvalitet”, ”IT” og ”Service” vil blive vurderet på baggrund af vurderingen af leverandørens tilbud på rammeaftalen justeret i henhold til den konkrete hospitalsafdelings specifikke forhold og kravene i miniudbudsmaterialet.

Kriteriet ”Pris” vil blive vurderet på baggrund af den af tilbudsgiver tilbudte pris for det udstyr, der indkøbes.”

I regionens bekendtgørelse om annullation af udbuddet står der:

”Region Midtjylland annullerer udbuddet, idet Regionen kun har modtaget ét tilbud. Som en konsekvens heraf ønsker Regionen at foretage præciseringer i den udbudte rammeaftale med henblik på at skabe mulighed for yderligere konkurrence omkring regionen indkøb af patientmonitorering.”

Parternes anbringender

Simonsen & Weel A/S har bl.a. gjort gældende, at regionen 2 gange har annulleret udbud om rammeaftalen. Der er skabt en monopolsituation i relation til regionens anskaffelser af patientmonitorering, hvilket ses ved, at der kun er modtaget 1 tilbud. Udbudsbetingelserne er uklare og mangelfulde, herunder for så vidt angår kriteriet ”Patientsikkerhed”. Virksomheden har behov for at få en afklaring, idet det nævnte kriterium forventeligt vil blive brugt i det kommende genudbud. Uklarhederne og manglerne i udbudsbetingelserne med hensyn til direkte tildeling skaber afgørende tvivl om, hvilke kriterier der vil danne grundlag for den direkte tildeling, og regionen har

derfor handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet samt udbudslovens § 99.

Region Midtjylland har anført bl.a., at modellen for tildeling af ordrer under rammeaftalen vil blive præciseret i forbindelse med, at rammeaftalen udbydes på ny. Det er derfor ikke relevant for klagenævnet at tage stilling til den nedlagte påstand, som relaterer sig til den konkrete formulering af tildelingskriterierne i det nu annullerede udbud. Regionen har på den baggrund og af procesøkonomiske grunde valgt at tage bekræftende til genmæle. Dette kan dog ikke tages til indtægt for, at regionen kan tiltræde, at hensynet til patientsikkerheden ikke kan være afgørende ved tildeling af ordrer under rammeaftalen.

Klagenævnet udtaler:

Simonsen & Weel A/S' påstand angår forståelsen og anvendelsen af kriterierne for tildeling under den udbudte rammeaftale, herunder navnlig kriteriet "Patientsikkerhed". Virksomheden har nærmere redegjort for, at udbudsbetingelsernes beskrivelse af, hvorledes tildelingen vil finde sted, er uklar og skaber afgørende tvivl.

Region Midtjylland har herefter erkendt at have handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet som anført i påstand 1 og har annulleret udbuddet af rammeaftalen. Det må efter det oplyste lægges til grund, at modellen for tildeling i henhold til rammeaftalen vil blive præciseret i forbindelse med, at rammeaftalen udbydes på ny.

Klagenævnet tager på denne baggrund påstand 1 til følge.

Herefter bestemmes:

Ad påstand 1

Region Midtjylland har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2, stk. 1, samt udbudslovens § 99, ved ikke i udbudsmaterialet at fastlægge gennemsigtige og objektive kriterier for direkte tildeling af kontrakter på baggrund af den udbudte rammeaftale.

Region Midtjylland skal i sagsomkostninger til Simonsen & Weel A/S betale 5.000 kr., der betales inden 14 dage efter modtagelsen af denne kendelse.

Klagegebyret tilbagebetales.

Michael Ellehauge

Genpartens rigtighed bekræftes.

Heidi Thorsen
Kontorfuldmægtig