

K E N D E L S E

Bacher Work Wear A/S  
(selv)

mod

Københavns Kommune  
(advokat Annelouise Dalgaard Pedersen, Hellerup)

Ved udbudsbekendtgørelse nr. 2023/S 051-149654 af 8. marts 2023 udbød Københavns Kommune som begrænset udbud efter udbudsloven en rammeaftale om levering af arbejdsbeklædning. Rammeaftalen var opdelt i tre delaftaler, herunder delaftale 1 om levering af arbejdsbeklædning til gårdmænd, gartnere, vagter, rådhusbetjente, parkeringsvagter, servicepersonale, håndværkere m.fl., herunder generel- og fluorescerende arbejdsbeklædning, arbejdssko og sikkerhedsfodtøj. Delaftale 1 havde en anslået værdi på 32 mio. kr. eksklusiv moms og var toårig med mulighed for forlængelse to gange op til 12 måneder ad gangen. Tildelingskriteriet for delaftale 1 var det økonomisk mest fordelagtige tilbud baseret på det bedste forhold mellem pris og kvalitet med underkriterierne ”Pris” (vægtet 40 %), ”Kvalitet” (vægtet 40 %) og ”Bæredygtighed” (vægtet 20 %).

Ved tilbudsfristens udløb den 16. maj 2023 havde Københavns Kommune modtaget fire tilbud blandt andet fra Bacher Work Wear A/S (herefter Bacher) og Carl Ras A/S (herefter Carl Ras). Den 9. juni 2023 meddelte Københavns Kommune, at rammeaftalen ville blive tildelt Carl Ras A/S.

Den 4. juli 2023 indgav Bacher klage til Klagenævnet for Udbud over Københavns Kommune. Bacher fremsatte ved klagens indgivelse anmodning

om, at klagenævnet i medfør af lov om Klagenævnet for Udbud § 12, stk. 1, skulle beslutte, at klagen skulle have opsættende virkning. Den 5. juli 2023 besluttede klagenævnet ikke at tillægge klagen opsættende virkning.

Bacher har nedlagt følgende påstand:

#### Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at Københavns Kommune har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at have tildelt kontrakten til Carl Ras, på trods af at Carl Ras' tilbud var ukonditionsmæssigt, da tilbuddet ikke opfyldte 17 mindstekrav og 1 krav, der var fastsat i udbudsmaterialet.

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

#### Sagens nærmere omstændigheder

Af udbudsbetingelserne fremgår bl.a. følgende:

#### **”7 Afgivelse af tilbud**

##### 7.1 Tilbuddets indhold

##### 7.1.1 Dokumenter til brug for tildeling af kontrakt

Tilbudsgiver skal i sit tilbud vedlægge en udfyldt tilbudsliste (bilag B) for den Delaftale der afgives tilbud på. Tilbudsgiver bør endvidere i sit tilbud vedlægge produktdatablade mv. til brug for den kvalitative evaluering af Delkriteriet Produktkvalitet. Se også pkt. 8.2.2.2.

...

##### 7.7 Forbehold

Ordregiver er forpligtet til at afvise ethvert tilbud som uantageligt, hvis tilbuddet indeholder forbehold, vedrører grundlæggende elementer i udbudsmaterialet, herunder forbehold vedrørende mindstekrav. Ordregiver er også berettiget til at afvise ethvert tilbud med forbehold vedrørende udbudsmaterialet i øvrigt, medmindre forbeholdet er bagatelagtigt og i øvrigt nemt kan prissættes.

Tilbudsgiver opfordres derfor til ikke at tage forbehold eller opstille forudsætninger for sit tilbud, da forbehold og forudsætninger indebærer en betydelig risiko for, at tilbuddet ikke vil blive taget i betragtning. Hvis tilbudsgiver alligevel vælger at tage forbehold eller opstille forudsætninger, bedes tilbudsgiver udtrykkeligt angive forbeholdet eller forudsætningen og redegøre for baggrunden. Tilbudsgiver opfordres også til ikke at vedlægge standarddokumenter i form af standard leveringsbetingelser mv. til tilbud, idet sådanne dokumenter kan indeholde utilsigtede forbehold.

I stedet for at overveje forbehold, opfordres tilbudsgiver til tidligst muligt under spørgsmål/svarrunderne at henlede ordregivers opmærksomhed på eventuelle uhensigtsmæssige krav af betydning i udbudsmaterialet.

Tilbudsgiver bør derfor sørge for, at tilbud er udformet på sådan en måde, at kontrakten principielt kan indgås uden forudgående drøftelser mellem Ordregiver og tilbudsgiver. I den forbindelse bør tilbudsgiver sikre sig, at tilbuddet er fyldestgørende og indeholder alle nødvendige oplysninger samt er præcist i enhver henseende.

Ordregiver forbeholder sig retten til, ved anvendelse af Udbudslovens § 159 stk. 5, at anmode tilbudsgivere om at supplere, præcisere eller fuldstændiggøre ufuldstændige eller fejlbehæftede tilbud ved at indsende relevante oplysninger eller dokumenter i overensstemmelse med de generelle principper om ligebehandling og gennemsigtighed.

...

## **8 Tildeling af kontrakt**

...

### 8.2 Vurdering af kriterierne for tildeling

#### 8.2.1 Vurdering af underkriteriet ”Pris”

Tilbudsgiver skal udfylde og fremsende tilbudslisten vedlagt som bilag B, i henhold til retningslinjerne i bilaget.

...

Tilbudsgiver skal udfylde bilag B i overensstemmelse med den i bilaget angivne vejledning.

Tilbudsgiver skal være omhyggelig med at udfylde bilag B Tilbudslisten og i videst muligt omfang sikre sig, at der ikke er fejl i tilbuddet.

Konstateres der fejl i de udfyldte varelinjer i Tilbudslisten, har Ordregiver, under overholdelse af principperne i Udbudslovens § 2, mulighed for at søge den fejlagtige oplysning berigtiget, jf. Udbudslovens § 159, stk. 5. Det skal dog understreges, at Ordregiver ikke er forpligtet hertil, og at Tilbudsgiver derfor ikke kan have en berettiget forventning om, at evt. fejl og mangler ved den udfyldte Tilbudsliste kan blive berigtiget på et senere tidspunkt.

Hvis der konstateres fejl der ikke berigtiges, vil det fejlbehæftede produkt blive taget ud af Tilbudsgivers tilbud og blive erstattet med det dyreste konditionsmæssige produkt for det pågældende produkt-ID fra de øvrige Tilbudsgivere på delaftalen og blive tillagt 75 % på prisen ift. prisevalueringen. Er varelinjen ukonditionsmæssig hos alle tilbudsgivere, udgår varelinjen, og vil dermed heller ikke tælle som en fejl.

Der er et maksimalt antal fejl, der kan accepteres på de tre delaftaler. Fejl der bliver berigtiget iht. Udbudslovens § 159, stk. 5 tæller ikke med i denne opgørelse. Overskrides det maksimalt tilladte antal fejl, er der risiko for at tilbuddet på delaftalen vil blive afvist som ukonditionsmæssigt.

Det maksimalt tilladte antal fejl iht. ovenstående er:

- Delaftale 1: 8 fejl
- Delaftale 2: 2 fejl
- Delaftale 3: 2 fejl

Af ”Teknisk specifikation vedr. Udbud af arbejdsbeklædning” fremgår bl.a. følgende:

#### ”1. Den tekniske specifikations opbygning

Nærværende tekniske specifikation, samt Bilag B - Tilbudsliste, er opbygget med beskrivelser af Ordregivers behov, som er klassificeret i følgende typer:

Mindstekrav (MK)

Krav (K)

Konkurrenceparameter (KP) – (Funktionsønsker i Bilag B er også Konkurrenceparametre)

**Mindstekrav** skal opfyldes af Tilbudsgiver. Ordregiver kan være forpligtet til at afvise ethvert tilbud som uantageligt hvis Mindstekrav ikke opfyldes, eller hvis tilbuddet indeholder forbehold vedrørende grundlæggende elementer i udbudsmaterialet, herunder forbehold vedrørende Mindstekrav. Ordregiver kan som udgangspunkt ikke foretage ændringer af grundlæggende elementer i udbudsmaterialet, herunder ændringer af Mindstekrav.

**Krav** skal som udgangspunkt opfyldes af Tilbudsgiver, men forbehold overfor Krav vil søges kapitaliseret af Ordregiver, såfremt dette på enkel vis kan ske indenfor rammerne af ligebehandling og gennemsigtighed. Tilbudsgiver opfordres dog til ikke at stille forbehold overfor Krav, da der vil være en risiko for at Ordregiver må afvise tilbuddet, i det omfang forbeholdet ikke på enkel vis kan kapitaliseres.

Konkurrenceparametre er udtryk for Ordregivers ønsker og behov til særskilte løsninger. Graden af opfyldelse af Konkurrenceparametre indgår i den kvalitative evaluering af Tilbudsgivers tilbud.

...

## 2. Krav til produkter og ydelser (MK, K og KP)

...”

Af Tilbudslisten fremgår bl.a. følgende:

”...

Tilbudsgiver skal udfylde alle gule felter i Kolonnerne M-T i henhold til kolonneoverskrifterne, samt oplyse en rabat på øvrige indkøb i Celle I19.

Alle varelinjer skal udfyldes. Dog er enkelte varelinjer tilføjet oplysning om, at det er frivilligt, om den konkrete varelinje skal tilbydes.

Tilbudsgiver skal i sit tilbud vedlægge bilag der beskriver opfyldelsen af Funktionsønsker i Kolonne K samt af øvrige Konkurrenceparametre i Bilag 1 Teknisk specifikation.

...”

Af tilbudslisten fremgik endvidere for så vidt angår bæltter på varelinjerne 1.01, 1.02 og 1.03, at kravet til størrelse var en længde på 75-140 cm. For halstørklæder på varelinje 1.11 fremgik følgende som mindstekrav: ”Strikket halstørklæde i min. 90% uld. Bredde min. 20 cm, længde min 120 cm.” For arbejdsvest/trafikvest på varelinje 1.27 fremgik, at certificeringen skulle være EN 20471, min. kl. 2, og kravet til størrelse var S-4XL. For knickers med knælommer på varelinje 1.38 fremgik, at certificeringen skulle være EN 20471, min. kl. 2. For servicebukser på varelinje 1.74 fremgik følgende som mindstekrav: ”Jeans/denimbuks med stretch og 2 forlommer.” For vinterbukser på varelinje 1.78 fremgik følgende som mindstekrav: ”Forlomme og min. 1 lårlomme. Min. 2 benlængder. Refleksbånd rundt om underbenet.” For kedeldragt på varelinje 1.92 fremgik følgende som mindstekrav: ”Slidstærk kedeldragt til lager- og servicearbejde. Justerbar ved håndled. Justering eller elastik i talje. Lårlomme. Tilbydes i 2 længder eller med mulighed for justering af benlængde.” For regnsæt på varelinje 1.119 fremgik, at certificeringen skulle være EN 343 kl. 3/3, at beklædningen var et regnsæt (åndbart) og følgende fremgik som mindstekrav: ”Sæt med regnbukser og regnjakke. Med svejsede/tapede sømme. Skjult hætte i kraven.” For træsko på varelinje 1.122 fremgik, at certificeringen skulle være EN 20345 SB Skridhæmmende: SRC og følgende fremgik som mindstekrav: ”Sikkerhedstræsko med tåværn og uden hælkappe”. For uniformsko på varelinjerne 1.145 og 1.146 fremgik, at kravet til størrelsen var 36/42. For cardiganer på varelinjerne 1.156 og 1.157 fremgik følgende som mindstekrav: ”Strik med rund hals og lang lynlås”. For skjorten på varelinje 1.182 fremgik som krav, at skjorten var til herrer, og følgende fremgik som mindstekrav: ”Ensfarvet med lange ærmer og brystlomme. Modern fit (let faconsyet)”. For skjorterne på varelinjerne 1.187 og 1.189 fremgik som krav, at skjorterne var til damer, og følgende fremgik som mindstekrav: ”Ensfarvet med korte ærmer. Modern fit (let faconsyet). Med skulderstropper!”.

Den 16. maj 2023 afgav Carl Ras tilbud og vedlagde blandt andet en tilbudsliste, et produktdatablad og et følgebrev. Af Carl Ras’ tilbudsliste fremgik det bl.a., at Carl Ras på varelinjerne 1.01, 1.02, 1.03, 1. 11, 1.119, 1.145, 1.146, 1.182, 1.187 og 1.189 ville oprette tilbudsgivers varenummer ved kontraktstart. Ved Carl Ras’ tilbudte halstørklæde på varelinje 1.11 fremgik følgende som kort beskrivelse: ”Strikket halstørklæde i 100% uld.” Ved Carl Ras’ tilbudte cardiganer på varelinjerne 1.156 og 1.157 fremgik følgende

som kort beskrivelse: ”Lun sweatshirt med lang lynlås, blød børstet inder-side, høj krave og to sidelommer. Praktisk indvendig telefonlomme med lynlås”. Ved Carl Ras’ tilbudte skjorte på varelinje 1.181 fremgik følgende som kort beskrivelse: ”Classic fit dame skjorte med lange ærmer og blanding af bomuld og polyester”. Ved Carl Ras’ tilbudte skjorte på varelinje 1.187 fremgik følgende som kort beskrivelse: ”Klassisk kortærmet uniformsskjorte, lukning med knapper og brystlommer med knapper.” Ved Carl Ras’ tilbudte skjorte på varelinje 1.189 fremgik følgende som kort beskrivelse: ”Klassisk langærmet uniformsskjorte, lukning med knapper og brystlommer med knapper.”

Af Carl Ras’ produktdatablad fremgår bl.a. følgende:

”1.01

...

- Str. 75-140 cm

1.02

...

- Str. 75-140 cm

...

1.03

...

Mål:

[...], Length 120 cm

...

1.27

...

S	M	L	XL
---	---	---	----

...

1.74

...

20739-511 Bukser

ULTIMATE STRETCH - lav vægt

...

88% polyester/12% elastolefin

...

1.119

...

DK

Åndbare regnbukser

...

1.145

SHOES FOR CREWS Snøresko - Model 26730 CONDOR BLACK str.  
36-41

...

1.146

...

EU size: 38-47

...

1.187

...

- Removable epaulettes

...

1.189

...

- Removable epaulettes

...”

Af Carl Ras' følgebrev fremgår bl.a. følgende:

”...

Carl Ras bekræfter at vi ingen forbehold har til hele Udbudsmaterialet. Desuden bekræftes det vi vil overholde samtlige mindstekrav som Københavns kommune har oplyst i deres samlede udbudsmateriale.

...

Vi har vedlagt datablade, på samtlige produkter som er oplyst i vores tilbudsliste.

For at imødekomme Københavns kommunes krav til regulær fit, har vi omkonverteret det til modern fit. Dette er beskrivelsen der bruges i stedet



for af mange producenter, derfor anser vi modern fit som tilsvarende til reguler fit.

Der kan forekomme få afvigelser i databladene, her tilpasses produktet inden levering. Disse tilpasninger er beskrevet i hvert enkelt datablad. Disse produkter vil blive tilpasset, produceret og lagerført inden kontraktstart.

Carl Ras bekræfter at, hvis der mod forventning skulle være uoverensstemmelser mellem Carl Ras tilbudsmateriale, og Københavns kommunes udbudsmateriale, vil Carl Ras følge de anvisninger og kontraktbestemmelser som Københavns kommune har beskrevet i deres samlede Udbudsmateriale.

...”

Den 22. juni 2023 oplyste Blåklæder workwear til Carl Ras, at metervarerne, som er brugt til produkterne på varelinjerne 1.156 og 1.157, er strikkede.

### Parternes anbringender

#### Ad påstand 1

Bacher har gjort gældende, at Københavns Kommune har handlet i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet i udbudslovens § 2 ved at tildele kontrakten til Carl Ras på trods af, at Carl Ras' tilbud var ukonditionsmæssigt som følge af, at 17 produkter ikke opfyldte mindstekrav i udbudsmaterialet, og et produkt ikke opfyldte et krav i udbudsmaterialet.

Ved vurderingen af, om Carl Ras' tilbudte produkter overholder mindstekravene i udbudsmaterialet, har Bacher taget højde for, at Københavns Kommune vil acceptere tilbud med maksimalt otte fejl i produktkvaliteterne, og såfremt varelinjer er ukonditionsmæssige hos alle tilbudsgivere, udgår varelinjen og tæller dermed ikke som en fejl, jf. udbudsbetingelsernes punkt 8.2.1.

Tilbud, der ikke er konditionsmæssige, idet de ikke i databladene opfylder betingelserne i udbudsmaterialet, kan ikke blive konditionsmæssige, såfremt det i et andet dokument vedlagt tilbuddet anføres, at tilbud, der ikke opfylder

udbudsbetingelserne, vil blive tilpasset, produceret og lagerført inden kontraktstart.

Det var et mindstekrav til bæltene på varelinjerne 1.01, 1.02 og 1.03, at bælternes længde var på 75-140 cm. Carl Ras tilbød bæltet med en maksimal længde på 125 cm. Carl Ras opfyldte dermed ikke mindstekravene til bæltene, og tilbuddet var derfor ukonditionsmæssigt for så vidt angår disse produkter.

Det var et krav til halstørklædet på varelinje 1.11, at det skulle være strikket. Carl Ras tilbød et tørklæde, som var vævet. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår dette produkt.

Det var et mindstekrav til arbejdsvesten/sikkerhedsvesten på varelinje 1.27, at arbejdsvesten/sikkerhedsvesten kunne leveres i S-4XL. Carl Ras tilbød en trafikvest, som kunne leveres i str. S-XL. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår dette produkt.

Det var et mindstekrav til bukserne på varelinje 1.38, at bukserne skulle være certificeret Hi-Vis klasse to. Carl Ras tilbød et produkt, som var certificeret Hi-Vis klasse et. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår dette produkt.

Det var et mindstekrav til bukserne på varelinje 1.74, at det var jeans/denimbuks med stretch. Carl Ras tilbød bukser af ren polyestervare, som ikke indeholder bomuld. Definitionen på denim er, at det er et slidstærkt, blåt bomuldsstof, der anvendes til arbejdsbukser og cowboybukser. Det er et krav, at et produkt har en overvejende del af bomuldsstof, for at produktet kan betegnes som en denimvare. Bukserne levede ikke op til denne del, og tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår dette punkt.

Det var et mindstekrav til bukser på varelinje 1.78 og kedeldragter på varelinje 1.92, at de kunne leveres i to længder. Carl Ras tilbød bukser og kedeldragter, som kun kunne leveres i én længde. Da det ikke er muligt at gøre Carl Ras' tilbudte bukser og kedeldragt længere, opfyldte de ikke kravet. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår disse produkter.

Det var et mindstekrav til regnsættet på varelinje 1.119, at det var et sæt. Carl Ras tilbød et par bukser. Bukserne opfyldte ikke kravet, og det tilbudte produkt var derfor ukonditionsmæssigt. Københavns Kommune har oplyst Bacher om, at produktet på varelinjen 1.119 udgik af evalueringen, jf. udbudsbetingelsernes pkt. 8.2.1, da ingen tilbudsgiver havde tilbudt et konditionsmæssigt regnsæt, som var certificeret Oeko-tex. Københavns Kommune var ikke berettiget til at lade produktet udgå af evalueringen, da Bacher tilbød et Oeko-tex certificeret regnsæt og dermed var konditionsmæssig.

Det var et mindstekrav til træskoene på varelinje 1.122, at der skulle være sikkerhed i træskoene. Carl Ras tilbød træsko uden sikkerhed. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår dette produkt.

Det var et mindstekrav til skoene på varelinjerne 1.145 og 1.146, at de skulle kunne leveres i str. 36-42. Carl Ras tilbød sko på varelinje 1.145, som ifølge Carl Ras' datablad var i str. 36-41, og dermed ikke i str. 42. Carl Ras tilbød sko på varelinje 1.146, som i Carl Ras' datablad kunne leveres i str. 38-47, og dermed ikke i str. 36 og 37. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår disse produkter.

Det var et mindstekrav til cardiganer på varelinjerne 1.156 og 1.157, bl.a. at cardiganen var af strik. Carl Ras tilbød sweatshirts, som er meget forskellige fra striktrøjer. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår disse produkter.

Det var et mindstekrav til skjorten på varelinje 1.182, at herreskjorten var med brystlomme i Modern fit. Carl Ras tilbød en dameskjorte uden brystlomme og i Classic fit. Tilbuddet var dermed ukonditionsmæssigt for så vidt angår dette produkt.

Det var et mindstekrav til skjorterne på varelinjerne 1.187 og 1.189, bl.a. at skjorterne var dameskjorter med skulderstropper. Carl Ras tilbød dameskjorter uden skulderstropper. Produkterne var dermed ukonditionsmæssige. Produktet vil i så fald ikke leve op til mindstekravet, før det har været igennem en yderligere produktion.

Københavns Kommune har gjort gældende, at Carl Ras' tilbud er konditions-mæssigt, da Carl Ras' tilbud kun indeholder tre fejl (varelinjerne 1.38, 1.122 og 1.182). Københavns Kommune var derfor hverken berettiget eller forplig-tet til at afvise Carl Ras' tilbud som ukonditions-mæssigt.

I udbudssammenhæng anvendes "ukonditions-mæssighed" om tilbud, der har et indhold, der forpligter ordregiver til ikke at tage tilbuddet i betragtning. Et tilbuds manglende opfyldelse af et udbuds krav indebærer således ikke, at til-buddet er ukonditions-mæssigt. I udbudsbudsmaterialets pkt. 8.2.1 fremgår, at et tilbud kunne indeholde op til otte fejl i tilbudslisten. Med fejl forstås manglende opfyldelse af udbuds krav, herunder krav eller mindstekrav. End-videre fremgår, at der er risiko for, at tilbuddet på delaftalen afvises, såfremt det indeholder flere fejl end de tilladte.

Der påhviler som udgangspunkt ikke en ordregiver en særskilt undersøgel-sespligt, jf. klagenævnets kendelse af 23. januar 2019, MultiLine A/S mod KomUdbud v/Esbjerg Kommune m.fl. Københavns Kommune har dermed været berettiget til at stole på, at Carl Ras' oplysninger i tilbuddet er korrekte, idet der ikke er oplysninger, som indikerer, at Carl Ras' tilbud ikke opfylder kravene. Københavns Kommune har ikke på tidspunktet for tildeling eller efterfølgende haft grundlag for at konkludere, at Carl Ras' tilbud ikke op-fyldte udbudsgrundlaget, og dermed er ligebehandlings- og gennemsigtig-hedsprincippet ikke krænket, jf. klagenævnets kendelse af 22. januar 2019, G4S Security Services A/S mod Post Danmark A/S.

For flere produkters vedkommende hviler Bachers indsigelse på, at Carl Ras' datablade ikke bekræfter, at udbuds kravet er opfyldt eller indeholder afvigel-ser fra udbuds kravet. Det fremgår af udbudsbetingelsernes pkt. 7.1.1, at til-budsgiveren burde vedlægge produktdatablade mv. til brug for den kvalita-tive evaluering af delkriteriet produktkvalitet. I udbudsmaterialet var der ikke krav om, at produktdatabladene indeholdt en beskrivelse af alle produkternes forhold. Produktdatabladene blev således ikke efterspurgt med henblik på at vurdere de tilbudte produktets opfyldelse af udbuds kravene. En tilbudsgiver kan dermed i sit tilbud tilkendegive, at der kan forekomme få afvigelser i databladene, og at produkterne tilpasses inden levering, som Carl Ras angav i sit tilbud. Et tilbud skal læses og forstås i sin helhed.

På varelinjerne 1.01 og 1.02 har Carl Ras tilbudt bæltter, som i databladet har str. 75-140 cm. De tilbudte bæltter opfylder dermed kravet om en længde på 75-140 cm.

På varelinjen 1.03 har Carl Ras tilbudt et bælte, som i databladet har en længde på 120 cm. Det er Københavns Kommunes opfattelse, at det tilbudte bælte opfyldte kravet om en størrelse på 75-140 cm., da angivelsen er et interval, og det dermed var tilstrækkeligt, at bæltet var inden for intervallet. Hvis kravet forstås sådan, at der skal tilbydes et produkt i en størrelse på minimum 75 cm til og med 140 cm skal varelinjen udgå, jf. udbudsbetingelsernes afsnit 8.2.1, da varelinjen i så fald var ukonditionsmæssigt udfyldt hos alle tilbudsgiverne.

På varelinjen 1.11 har Carl Ras tilbudt et halstørklæde, som i tilbudslistens produktbeskrivelse er et strikket halstørklæde i 100 % uld. Halstørklædet opfylder dermed kravet om at være strikket og i mindst 90 % uld.

Varelinje 1.27 kan ses i sammenhæng med varelinje 1.28. Ved varelinje 1.27 skulle sikkerhedsvesten bl.a. være certificeret efter EN 20471 klasse to, mens sikkerhedsvesten ved varelinje 1.28 skulle være certificeret efter EN 20471 klasse tre. Konkurrenceparametrene for klasse to og tre er identiske og afspejler kommunens ønske om en solid kvalitet, korte ærmer og inderlommer. En vest i klasse tre vil typisk være dyrere end en vest i klasse to på grund af den større mængde reflekterende materiale. Carl Ras valgte at tilbyde sikkerhedsveste i klasse to og tre til samme pris. Sikkerhedsvesten i klasse tre opfylder alle krav og konkurrenceparametre for både klasse to og klasse tre. Kommunen har derfor vurderet, at afvigelsen ved sikkerhedsvesten i klasse to er bagatelagtig, og at afvigelsen kan kapitaliseres til 0 kr., og kommunens fremgangsmåde er derfor i overensstemmelse med proportionalitetsprincippet i udbudslovens § 2.

På varelinje 1.38 fremgår det ikke, at det produkt, som Carl Ras tilbød, opfyldte certificeringskravet EN 20471, minimum klasse to. Produktet på varelinje 1.38 tæller derfor som en fejl.

På varelinje 1.74 har Carl Ras tilbudt jeans med stretch og to forlommer. De tilbudte jeans opfylder dermed kravet om, at tilbudsgiver skulle tilbyde jeans

eller denimbukser. Kravet indebærer ikke, at produktet skal indeholde bomuld.

Carl Ras' tilbud ved varelinjerne 1.78 og 1.92 opfyldte mindstekravene om minimum to benlængder. Det fremgår ikke af Carl Ras' tilbud, at virksomheden tilbyder to benlængder, men det fremgår af Carl Ras' følgebrev bl.a., at Carl Ras ingen forbehold havde til udbudsmaterialet, og at Carl Ras ville overholde samtlige mindstekrav. Københavns Kommune var og er derfor berettiget til at lægge til grund, at kravene i udbuddet er opfyldt, da tilbuddet ikke indeholder modstridende oplysninger. Hvis Klagenævnet for Udbud måtte finde, at varelinjen var fejlbehæftet, skal varelinjen udgå, da den i så fald vil være ukonditionsmæssigt udfyldt hos alle tilbudsgivere, da ingen af tilbudsgiverne opfyldte kravet, jf. udbudsbetingelsernes afsnit 8.2.1.

På varelinje 1.119 opfyldte Carl Ras' tilbud ikke kravet om, at produktet bl.a. skulle være et regnsæt med bukser og jakke. De øvrige tilbud var ukonditionsmæssige, da de ikke opfyldte kravet om, at produktet skulle være Oeko-tex certificeret, jf. udbudsmaterialets tekniske specifikationer afsnit 2, nr. 2.12. Varelinjen skal dermed ikke medregnes i sammentælling af det maksimale antal tilladte fejl, jf. udbudsbetingelsernes pkt. 8.2.1.

På varelinje 1.122 har Carl Ras tilbudt træsko, som ikke opfyldte certificeringskravet EN 20344 SB. København Kommune tæller derfor varelinjen med som en fejl.

På varelinjen 1.145 har Carl Ras tilbudt sko, hvor Carl Ras i tilbudslisten har anført, at skoene også tilbydes i str. 35 og 43. Københavns Kommune anerkender, at det fremgår af Carl Ras' datablad, at skoene kan leveres i str. 36-41. Databladet skal dog læses i sammenhæng med tilbudslisten samt Carl Ras' følgebrev. Københavns Kommune har i forbindelse med evalueringen undersøgt størrelsesmulighederne for skoene på forhandlerens hjemmeside. Her fremgår det, at skoene kan leveres i str. 35-43. Endvidere har Bacher tilbudt samme sko som Carl Ras og har i tilbuddet oplyst, at skoene kan tilbydes i str. 35-43.

På varelinje 1.146 har Carl Ras tilbudt sko, hvor det i databladet fremgår, at skoene er i str. 38-47. Københavns Kommune har i evalueringen lagt vægt

på, at Carl Ras i følgebrevet har anført, at Carl Ras ikke tager forbehold for kravene. Endvidere har Københavns Kommune i forbindelse med evalueringen efterprøvet størrelsesmulighederne for skoene på forhandlerens hjemmeside. Her fremgår det, at skoene kan leveres i str. 35-47.

På varelinjerne 1.156 og 1.157 fastholder Københavns Kommune, at de tilbudte produkter opfylder kravene. Carl Ras har både mundtligt og skriftligt bekræftet, at produkterne er strikkede. Endvidere har Carl Ras indhentet dokumentation fra Blåkläder på, at de to tilbudte produkter er strikkede.

På varelinje 1.182 har Carl Ras tilbudt en dameskjorte, som ikke opfylder kravet om at være en herreskjorte med lange ærmer, brystlomme og i modern fit. Varelinjen tæller derfor med som en fejl.

På varelinjerne 1.187 og 1.189 har Carl Ras tilbudt dameskjorter, hvor det i databladet fremgår, at produkterne indeholder ”removable epaulettes”, som kan oversættes til aftagelige skulderstropper. Produkterne opfylder dermed kravet om dameskjorter med skulderstropper.

### Klagenævnet udtaler

#### Ad påstand 1

##### *Varelinjerne 1.38, 1.122 og 1.182*

Københavns Kommune har vedrørende disse produkter erkendt, at Carl Ras' tilbud ikke opfyldte de stillede krav til certificering, sikkerhed og syning, som fremgik af udbudsbetingelserne. Carl Ras' tilbud indeholdt således for hvert af disse produkter en fejl.

##### *Varelinjerne 1.01, 1.02 og 1.03*

Bacher har gjort gældende, at de bæltter, som Carl Ras har tilbudt på varelinjerne 1.01, 1.02 og 1.03, ikke opfylder mindstekravet om en længde på 75-140 cm, da de tilbudte bæltter maksimalt kan leveres i længden 125 cm. Det fremgår af tilbudslisten, at det er et krav, at bæltterne på varelinjerne 1.01, 1.02 og 1.03 har størrelser i længden 75-140 cm. Det fremgår af produktdatabladet, at de tilbudte bæltter på varelinjerne 1.01 og 1.02 har størrelser i

længden 75-140 cm. Af produktdatabladet fremgår endvidere, at Carl Ras' tilbudte bæltter på varelinje 1.03 har længden 120 cm.

Af produktdatabladet fremgår, at Carl Ras' tilbudte bæltter på varelinjerne 1.01, 1.02 opfylder kravet om størrelser i længden 75-140 cm. Der er derfor ikke grundlag for at anse varelinjerne 1.01 og 1.02 som fejl i Carl Ras' tilbud. For så vidt angår varelinje 1.03 tilbød Carl Ras et bælte i længden på 120 cm. Det tilbudte produkt opfyldte ikke kravet om størrelser i længden 75-140 cm, hvorfor dette produkt ikke var konditionsmæssigt. Imidlertid har ingen af tilbudsgiverne afgivet et konditionsmæssigt tilbud på varelinje 1.03, hvorfor varelinjen udgår og ikke tæller med i de otte tilladelige fejl.

#### *Varelinje 1.11*

Bacher har gjort gældende, at Carl Ras' tilbudte halstørklæde på varelinje 1.11 ikke opfylder kravet om at være et strikket halstørklæde. Det fremgår af tilbudslisten, at det er et mindstekrav, at produktet på varelinje 1.11 er strikket. Det fremgår af Carl Ras' tilbudsliste, at det tilbudte produkt på varelinje 1.11 er et strikket halstørklæde i 100 % uld.

Carl Ras' tilbudte produkt på varelinje 1.11 opfylder derfor mindstekravet om at være et strikket halstørklæde.

#### *Varelinje 1.27*

Bacher har gjort gældende, at Carl Ras' tilbudte trafikvest på varelinje 1.27 ikke opfyldte mindstekravet om at kunne leveres i størrelserne S-4XL. Det fremgår af tilbudslisten, at det er et krav, at størrelserne på trafikvesten på varelinje 1.27 er S-4XL. Det fremgår af produktdatabladet, at Carl Ras tilbød en trafikvest i størrelserne S-XL.

Den trafikvest, som Carl Ras har tilbudt på varelinje 1.27, opfyldte dermed ikke kravet om at kunne leveres i størrelserne S-4XL. Der er derfor grundlag for at anse varelinje 1.27 som en fejl i Carl Ras' tilbud.

#### *Varelinje 1.74*

Bacher har gjort gældende, at de bukser, som Carl Ras har tilbudt, ikke opfylder mindstekravet om at være jeans/denimbukser med stretch, da de til-



budte bukser ikke indeholder bomuld med stretch. Det fremgår af tilbudslisten, at det er et krav, at der tilbydes ”Jeans/denimbuks med stretch og 2 forlommer”. Det fremgår af produktdatabladet, at Carl Ras’ tilbudte bukser på varelinje 1.74, er bukser med stræk, bestående af 88 % polyester og 12 % elastolefin. Det følger af en naturlig forståelse af jeans/denimbukser, at ordene betegner bukser bestående af kraftigt, meget tæt vævet bomuldsstof.

Der lægges hermed til grundlag, at Carl Ras’ tilbudte bukser på varelinje 1.74 ikke opfylder kravet om at være jeans/denimbukser, da de tilbudte bukser ikke består af kraftigt, meget tæt vævet bomuldsstof. Der er derfor grundlag for at anse varelinje 1.74 som en fejl i Carl Ras’ tilbud.

#### *Varelinjerne 1.78 og 1.92*

Bacher har gjort gældende, at Carl Ras’ tilbudte bukser på varelinje 1.78 og kedeldragt på varelinje 1.92 ikke opfylder mindstekravet om, at varerne skal kunne leveres i to længder. Det fremgår af tilbudslisten, at det bl.a. er et mindstekrav, at bukserne på varelinje 1.78 er i minimum to benlængder, og at det bl.a. er et mindstekrav, at kedeldragten på varelinje 1.92 tilbydes i to længder eller med mulighed for justering af benlængde. Det fremgår ikke af Carl Ras’ tilbudte produkter på disse varelinjer, at produkterne kan leveres i to længder. Den generelle henvisning til følgebrevets formulering ændrer ikke herved.

Det er derfor ikke godtgjort, at Carl Ras opfylder mindstekravet om at tilbyde bukser og kedeldragt med to længder på varelinjerne 1.78 og 1.92. Det må imidlertid lægges til grund, at de øvrige tilbudsgivere heller ikke opfyldte kravene til disse produkter, hvorfor varelinjerne udgår og ikke tæller med i de otte tilladelige fejl.

#### *Varelinje 1.119*

Bacher har gjort gældende, at Carl Ras’ tilbudte regnsæt på varelinje 1.119 ikke opfylder mindstekravet om, at produktet skal være et sæt. Det fremgår af tilbudslisten, at det var et mindstekrav, at det tilbudte produkt var et regnsæt med bukser og jakke. Det fremgår af Carl Ras’ udfyldte tilbudsliste, at der tilbydes et regnsæt, mens det fremgår af Carl Ras’ produktdatakatalog, at det tilbudte produkt er regnbukser.

Det lægges til grund, at Carl Ras ikke opfyldte mindstekravet om at tilbyde et regnsæt. Det kan imidlertid lægges til grund, at ingen af de øvrige tilbud var konditionsmæssige, hvorfor varelinjen udgår og ikke tæller med i de otte tilladelige fejl.

#### *Varelinjerne 1.145 og 1.146*

Bacher har gjort gældende, at de sko, som Carl Ras har tilbudt på varelinjerne 1.145 og 1.146 ikke opfylder mindstekravet om at kunne leveres i størrelserne 36-42. Det fremgår af tilbudslisten, at det er et krav, at skoene på varelinjerne 1.145 og 1.146 har str. 36-42. Det fremgår af Carl Ras' produktdatablad, at produktet på varelinje 1.145 er i str. 36-41. Det fremgår endvidere om samme produkt på Carl Ras' udfyldte tilbudsliste, at skoene også tilbydes i str. 35 og 43. Det fremgår af Carl Ras' produktdatablad, at produktet på varelinje 1.146 har str. 38-47.

Klagenævnet finder på den baggrund, at det ikke er godtgjort, at Carl Ras' tilbudte sko på varelinjerne 1.145 og 1.146 opfylder kravene om at tilbyde skoene i størrelserne 35-42. Der er derfor grundlag for at anse varelinjerne 1.145 og 1.146 som fejl i Carl Ras' tilbud. Det forhold, at Københavns Kommune har undersøgt, hvorvidt Carl Ras' leverandør kunne levere skoene i den krævede størrelse, ændrer ikke herved.

#### *Varelinjerne 1.156 og 1.157*

Bacher har gjort gældende, at Carl Ras' tilbudte cardiganer på varelinjerne 1.156 og 1.157 ikke opfylder mindstekravet om, at varerne er strik og for så vidt angår 1.157 tillige med lynlås. Det fremgår af Carl Ras' tilbudsliste og produktdatablad, at Carl Ras har tilbudt en lun sweatshirt med lang lynlås mm. Carl Ras har i en mail til Københavns Kommune af 22. juni 2023 anført, at produkterne på varelinjen 1.156 og 1.157 er produceret af strikkede metervarer, og at 1.157 har lynlås. Carl Ras vedlagde tillige fotos, der viste det.

Der er således ikke tvivl om, at cardiganer på varelinjerne 1.156 og 1.157, som Carl Ras har tilbudt, opfylder mindstekravet om at være strikkede og med lynlås.

#### *Varelinjerne 1.187 og 1.189*

Bacher har gjort gældende, at Carl Ras' tilbudte skjorter på varelinjerne 1.187 og 1.189 ikke opfylder mindstekravet om at være med skulderstropper. Det fremgår af Carl Ras' produktdatablad, at skjorterne på varelinjerne 1.187 og 1.189 er dameskjorter med "removable epaulettes", hvilket betyder, at der er aftagelige eller flytbare skulderstropper.

Klagenævnet finder på den baggrund, at der ikke er grundlag for at antage, at Carl Ras' tilbudte produkter på varelinjerne 1.187 og 1.189 ikke opfylder mindstekravet om at have skulderstropper.

#### *Samlet vurdering*

Det lægges på grundlag heraf til grund, at Carl Ras' tilbud indeholder fejl ved varelinjerne 1.27, 1.38, 1.74, 1.78, 1.92, 1.119, 1.122, 1.145, 1.146 og 1.182.

Det følger af udbudsbetingelsernes pkt. 8.2.1, Vurdering af underkriteriet "Pris", bl.a., at såfremt varelinjen er ukonditionsmæssig hos alle tilbudsgivere, udgår varelinjen, og dermed ikke tælle med som en fejl. Endvidere følger det, at det maksimalt tilladte antal fejl ved delaftale 1 er otte.

Alle tilbudsgivernes tilbud indeholder fejl ved varelinjerne 1.38, 1.78, 1.92, 1.119, 1.122 og 1.182, hvorfor disse varelinjer ikke tæller med som fejl. Carl Ras' tilbud indeholder fejl ved fire varelinjer, henholdsvis 1.27, 1.74, 1.145 og 1.146. Carl Ras' tilbud indeholder dermed under otte fejl.

Klagenævnet tager herefter ikke påstand 1 til følge.

#### Herefter bestemmes

#### Ad påstand 1

Klagen tages ikke til følge.

Bacher Work Wear A/S skal i sagsomkostninger til Københavns Kommune betale 30.000 kr., der betales inden 14 dage efter modtagelsen af denne kendelse.

Klagegebyret tilbagebetales ikke.

Niels Feilberg Jørgensen

Genpartens rigtighed bekræftes.

Louise Dissing Jensen  
fuldmægtig