

3. december 2009. Murerfirmaet Bent Klausen ApS mod Norddjurs Kommune

Tilbudsgiveren havde bevisbyrden for, at tilbuddet var vedlagt en krævet oplysning om referencer, og denne bevisbyrde var ikke løftet. Udbyderen overtrådte ligebehandlingsprincippet ved til dels at begrunde afvisning af tilbuddet med, at det af en vedlagt bankerklæring ikke kunne ses, om banken ville stille garanti for tilbudsgiverens forpligtelser, da et krav i udbudsbetingelserne om erklæring fra bank eller kautionsselskab ikke gik ud på, at banken eller kautionsselskabet skulle forpligte sig til at stille garanti. Ikke opsættende virkning

En kommune iværksatte et offentligt udbud efter Udbudsdirektivet vedrørende fagentrepriser ved et byggeri. Sagen angår en af entrepriserne. I udbudsbetingelserne var fastsat, at tilbud skulle oplyse tre relevante referencer for tilsvarende projekter inden for de sidste 5 år samt vedlægges en erklæring fra bank eller kautionsselskab om, at tilbudsgiveren kunne stille en sikkerhed, der var krævet i udbudsbetingelserne.

Udbyderen afviste tilbuddet fra en tilbudsgiver med henvisning til, at tilbudsgiveren ikke havde oplyst referencer, og til, at det ikke klart fremgik af en bankerklæring, der var vedlagt tilbuddet, om banken ville stille garanti.

Den omtalte bankerklæring gik ud på en beskrivelse af tilbudsgiverens økonomiske situation og likviditet og mandede ud i, at tilbudsgiveren ville kunne stille bankgaranti.

Tilbudsgiveren klagede til Klagenævnet. En begæring fra klageren om opsættende virkning blev ikke taget til følge. Klagenævnet tog stilling til sagen således:

1) Klage over, at udbyderen havde afvist klagerens tilbud med henvisning til manglende oplysning om referencer.

Klageren gjorde gældende, at tilbuddet var vedlagt den krævede oplysning om referencer, hvilket udbyderen bestred. Udbyderen angav herved, at tilbuddet alene var vedlagt en reklamefolder, og at tilbudsgiveren først efter tilbudsfristens udløb havde indsendt en egentlig referenceliste.

Klagepunktet blev ikke taget til følge med henvisning til, at klageren havde bevisbyrden for, at tilbuddet var vedlagt oplysning om referencer som krævet i udbudsbetingelserne, og til, at denne bevisbyrde ikke var løftet. Videre henvist til, at klageren alene havde bevist, at tilbuddet var vedlagt en reklamefolder, og til, at denne reklamefolder ikke opfyldte udbudsbetingelsernes krav til oplysning om referencer.

2) Klage over, at udbyderen havde overtrådt ligebehandlingsprincippet ved at afvise klagerens tilbud med henvisning til, at det ikke af den af klageren vedlagte bankerklæring kunne ses, om banken ville stille garanti:

Taget til følge med henvisning til, at udbudsbetingelsernes angivelser om erklæring fra bank eller kautionsselskab ikke gik ud på, at banken eller kautionsselskabet skulle forpligte sig til at stille garanti.