

K E N D E L S E

Acer Scandinavia A/S
(selv)

mod

Statens og Kommunernes Indkøbs Service A/S
(advokat Henrik Berg, København)

Under denne ved klageskrift af 10. marts 1999 for Klagenævnet indbragte sag foreligger til afgørelse spørgsmålet om, hvorvidt klageren, Acer Scandinavia A/S af indklagede, Statens og Kommunernes Indkøbs Service A/S med føje er udelukket fra prækvalifikation i forbindelse med et af indklagede foretaget udbud.

Klageren fremsatte samtidig med klagens indgivelse den 10. marts 1999 anmodning om, at Klagenævnet i medfør af lov om Klagenævnet for Udbud § 10, stk. 1, 2. pkt., skulle beslutte, at klagen skal have opsættende virkning. Den 26. marts 1999 besluttede Klagenævnet ikke at tillægge klagen opsættende virkning.

Sagens omstændigheder er bl.a. følgende:

I en af indklagede til De Europæiske Fællesskabers Tidende den 16. december 1998 afsendt og den 23. december 1998 bekendtgjort udbudsbe- kendtgørelse hedder det:

»Bekendtgørelse af begrænset udbud af datamater i henhold til Rådskonvention 93/36/EØF af 14. juni 1993 om samordning af fremgangsmåderne ved offentlige indkøb

DK-København: Datamater

.....

6. a) Sidste frist for modtagelse af anmodninger om deltagelse:
Den 29. januar 1999, klokken 14.00.
6. b) Adresse, hvortil de skal sendes:
.....
Anmodningen skal være tydelig mærket »Anmodning om prækvalifikation til udbud af rammekontrakter for datamater.«
Anmodningen skal bestå af den udfyldte (master) diskette med tilhørende udskrift af besvarelsen på papir samt 2 eksemplarer af den krævede dokumentation.
-
9. Oplysning om leverandørens egne forhold og de nødvendige oplysninger og formaliteter til vurdering af de minimumskrav af økonomisk og teknisk art, som leverandøren skal opfylde:
Der skal afgives følgende oplysninger til brug for en vurdering af virksomhedens særlige forhold og kvalitative formåen:
.....
Virksomheder, der ønsker at anmode om prækvalifikation, skal rekvirere et særligt spørgeskema, der indeholder den konkrete og detaljerede udformning af de krævede virksomhedsoplysninger, samt oplysning om kravene til dokumentation.
Spørgeskemaet er indlagt på en diskette og skal rekvireres på den under punkt 1 anførte adresse.«

Den 21. december 1998 tilskrev indklagede klageren bl.a. således:

»Vedrørende spørgeskema (diskette) til brug for anmodning om prækvalifikation i forbindelse med udbudt rammekontrakt for datamater (udbudsannonce sendt til EF-Tidende den 16. december 1998)

1. Under henvisning til Deres anmodning af 17. december 1998 om at måtte modtage det særlige spørgeskema på diskette, der indeholder den konkrete og detaljerede udformning af de krævede virksomhedsoplysninger, samt oplysning om kravene til dokumentation, følger vedlagt 1 eksemplar af
 - det omhandlede spørgeskema på (master) diskette samt index over spørgeskemaets indhold
 - brugervejledning vedrørende anvendelse og udfyldelse af (master) disketten
 - en kortfattet supplerende orientering om abonnementsordningen, øvrige EDB-rammekontrakter og EDB-følgegruppe m.m.
2. vær opmærksom på, at sidste frist for modtagelse af anmodning om deltagelse er
den 29. januar 1999, klokken 14.00, på adressen Vestergade 2, 1456 København K.

Deres anmodning skal være tydeligt mærket »Anmodning om prækvalifikation til udbud af rammekontrakt for datamater«.

Anmodningen skal bestå af den udfyldte (master) diskette med tilhørende udskrift af besvarelsen på papir samt 2 eksemplarer af den krævede dokumentation, jf. efterstående punkt 4.

.....

4. Deres anmodning om prækvalificering skal jf. punkt 2 indeholde den udfyldte (master) diskette med tilhørende udskrift af besvarelsen på papir samt være bilagt følgende dokumentations-/bilagsmateriale i 2 eksemplarer:

II – Virksomhedens særlige forhold

Dokumentation vedrørende besvarelsen af spørgsmålene anført i spørgeskemaet under ovenstående afsnit II:

Virksomheder hjemmehørende i Danmark kan hos Erhvervs- og Selskabsstyrelsen få udstedt en »serviceattest«, der indeholder en bekræftelse på virksomhedens situation i forhold til spørgsmålene anført under ovenstående afsnit II.

Hvis virksomheden ikke vælger denne løsning, skal virksomheden i stedet fremlægge en erklæring fra den lokale skifteret for så vidt angår spørgsmålet om Konkurs, likvidation mv. samt spørgsmålet om Konkursbehandling mv. og fra den lokale politikreds for så vidt angår spørgsmålet om Faglig hæderlighed, mens virksomheden for så vidt angår spørgsmålet om Sociale sikringsordninger samt spørgsmålet om Skatter og afgifter skal afgive en tro og love erklæring på en dertil indrettet formular, der skal rekvireres hos Statens og Kommunernes Indkøbs Service. «

Klageren udfyldte det i skrivelsen nævnte spørgeskema, indsendte dette i udfyldt stand rettidigt til indklagede, men havde overset kravet om, at oplysninger om, at virksomheden ikke er under konkurs m.v., skulle dokumenteres f.eks. ved en såkaldt »serviceattest« udstedt af Erhvervs- og Selskabsstyrelsen, hvorfor indklagede ved skrivelse af 3. februar 1999 meddelte klageren, at virksomheden ikke kunne indgå i udvælgelsen af kvalificerede tilbudsgivere, da der ikke forelå den krævede dokumentation vedrørende virksomhedens forhold. Uanset, klageren ved skrivelse af 4. februar 1999 overfor indklagede beklagede den skete fejl og den 17. februar 1999 til indklagede fremsendte serviceattesten udstedt den 16. februar 1999, fastholdt indklagede afgørelsen.

Klageren har nedlagt påstand om, at indklagede ved udvælgelsen af virksomheder til prækvalifikationen skal tilpligtes at bortse fra klagerens fristoverskridelse.

Indklagede har påstået frifindelse.

Sagen har været mundtlig forhandlet i Klagenævnet den 21. maj 1999.

Klageren har til støtte for påstanden gjort gældende, at den skete fristoverskridelse er af uvæsentlig betydning, at udbudsbetingelserne var uklare samt, at indklagede ikke har nogen rimelig interesse i alene på grundlag af den skete fejl at afskære klageren fra deltagelse i prækvalifikationen.

Indklagede har til støtte for frifindelsespåstanden gjort gældende, at kravet til lige behandling af samtlige tilbudsgivere må føre til, at klageren med rette er udelukket fra prækvalifikationen. Dokumentationskravet fremgik klart af udbudsbetingelserne. Hvis indklagede efter fristens udløb lod klageren deltage i prækvalifikationen, ville indklagede yde klageren en fordel på andres bydendes bekostning. Klageren er ikke den eneste virksomhed, der blev udelukket som følge af manglende opfyldelse af dokumentationskravet.

Klagenævnet udtaler:

Det af indklagede opstillede dokumentationskrav fremgår med al tydelighed af bl.a. det til klageren fremsendte spørgeskema. Idet det alene beror på klagerens eget forhold, at dokumentationskravet ikke rettidigt opfyldtes, tages klagen ikke til følge.

Herefter bestemmes:

Den af klageren, Acer Scandinavia A/S overfor indklagede, Statens og Kommunernes Indkøbs Service A/S fremsatte klage tages ikke til følge.

Indklagede skal ikke betale sagsomkostninger til klageren.

Klagegebyret tilbagebetales ikke.

A. F. Wehner

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig