

K E N D E L S E

Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS
(advokat Klaus Antonsen, Århus)

mod

Region Midtjylland
(selv)

Ved udbudsbekendtgørelse af 29. november 2006 udbød Region Midtjylland, som offentlig udbud efter direktiv 2004/18/EF om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter (Udbudsdirektivet) lægevagtkørsel i Region Midtjylland i følgende 7 distrikter: 1. Horsens, 2. Ringkøbing, 3. Viborg, 4. Århus, 5. Randers, 6. Silkeborg og 7. Djursland.

Udbudsbetingelserne blev udsendt den 28. november 2006, og ved udløbet af fristen for afgivelse af tilbud den 29. januar 2007 havde 19 virksomheder afgivet tilbud herunder Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS, Randers Taxa og Silkeborg Taxa.

Den 10. april 2007 besluttede indklagede at indgå kontrakt med Randers Taxa for så vidt angår lægevagtkørsel i 4 distrikter, nemlig 1. Horsens 4. Århus 5. Randers og 7. Djursland og med Silkeborg Taxa for så vidt angår lægevagtkørsel i distrikt 6. Silkeborg, og kontrakter blev herefter indgået den 30. april 2007.

Den 29. oktober 2007 indgav klageren, Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS, klage til Klagenævnet for Udbud over indklagede, Region Midtjylland. Klagen har været behandlet på et møde den 5. februar 2008.

Klageren har nedlagt følgende påstande:

Påstand 1

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved at tage tilbudet fra Randers Taxa i betragtning, uagtet dette tilbud ikke opfyldte følgende minimumsbetingelse i udbudsbetingelserne:

» Fremlæggelse af regnskab for det seneste år.«

Påstand 2

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved som underkriterium til tildelingskriteriet »det økonomisk mest fordelagtige bud« at fastsætte underkriteriet »A. Erfaring med lignende opgaver«, uagtet dette kriterium er et udvælgelseskriterium, som ikke er egnet til at anvendes som underkriterium til tildelingskriteriet »det økonomisk mest fordelagtige bud«.

Påstand 3

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved ved vurderingen af tilbudene at have anvendt underkriterium »B. Service og kvalitet« usagligt, idet indklagede uagtet dennes kendskab til, at Randers Taxas service og kvalitet ikke har været tilstrækkelig til at udføre den udbudte opgave, har givet denne tilbudsgiver maksimum point for underkriteriet »B. Service og kvalitet«, og idet indklagede har givet Randers Taxa og Silkeborg Taxi maksimum point for underkriteriet »B. Service og kvalitet«, uagtet disse tilbudsgivere ikke har dokumenteret deres service og kvalitetsniveau.

Påstand 4

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved ikke i udbudsbetingelserne tilstrækkeligt at beskrive det grundlag, som tilbudene i relation til underkriterium »B. Service og kvalitet« ville blive vurderet på.

Påstand 5

Klagenævnet skal konstatere, at indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved at anvende et pointsystem ved vurderingen af tilbudene, som

i relation til underkriteriet »B. Service og kvalitet« er uegnet til at identificere det økonomisk mest fordelagtige tilbud.

Påstand 6

Klagenævnet skal annullere indklagedes beslutning af 10. april 2007 om at indgå kontrakter med Randers Taxa og Silkeborg Taxa.

Påstand 7

Klagenævnet skal pålægge indklagede til klageren at betale 10.284.974 kr. med procesrente fra den 29. oktober 2007.

Påstand 8 (subsidiær i forhold til påstand 7)

Klagenævnet skal pålægge indklagede til klageren at betale 200.000 kr. med procesrente fra den 29. oktober 2007.

Indklagede har vedrørende påstand 1-6 nedlagt påstand om, at klagen ikke tages til følge.

Indklagede har vedrørende påstand 7 og 8 nedlagt påstand om frifindelse.

Klagenævnet har besluttet at udsætte behandlingen af påstand 7 og 8, indtil Klagenævnet har taget stilling til påstand 1 – 6.

Tildelingskriteriet var i udbudsbekendtgørelsen fastsat til »det økonomisk mest fordelagtige bud«.

Ifølge udbudsbetingelserne var følgende fastsat vedrørende »4. Udvalgs-kriterier« og »5. Tildelingskriterier«:

»4. Udvalgs-kriterier (leverandørvurdering)

Virksomheder, der ikke afgiver nedenstående minimumsoplysninger, vil ikke komme i betragtning.

- Oplysninger om tilbudsgivers selskabsform og ejerskab.
- Virksomhedsbeskrivelse, herunder bl.a. oplysninger om antal og type af køretøjer, erfaring med lignende opgaver, antal medarbejdere og deres baggrund indenfor det udbudte område osv.
- Referencelister for tilsvarende leverancer.
- Regnskab for det seneste år

.....

5. Tildelingskriterier (tilbudsvurdering)

Valg af leverandør sker efter følgende kriterier:

Det/de for køber økonomisk mest fordelagtige tilbud bedømt ud fra

- A. Pris (40-60 %)
- B. Service og kvalitet (20-30 %)
- C. Erfaring med lignende opgaver (20-30 %)

De i parentes angivne værdier udtrykker den relative vægtning (interval) hvormed de enkelte kriterier indgår i vurderingen af tilbudene.«

Af udbudsbetingelsernes »Kravspecifikation for lægevagtskørsel i Region Midtjylland fra 1. maj 2007« er fastsat følgende vedrørende bl.a. chauffører og bilernes indretning:

»Chauffører

Entreprenøren er forpligtet til at bruge chauffører, der læser og taler dansk, er kendt i de respektive lægevagtsområder og er oplært til at kunne betjene den chaufførrelaterede del af kommunikationsudstyret.

Nye chauffører skal køre 2 vagter sammen med en chauffør med erfaring i vagtlægekørsel.

Chaufførerne skal have aflagt førstehjælpskursus.

Chaufførerne har tavshedspligt og vil blive bedt om at underskrive en tavshedserklæring.

Det skal være muligt at fravælge en chauffør på grund af særlige omstændigheder.

Det skal i videst mulig udstrækning tilstræbes, at vagtlægen kører med den samme chauffør.

.....

Bilernes indretning

Bilerne skal fremstå i ensartede neutrale farver.

Bilerne skal være røgfri. Der skal være plads til 2 læger i bilerne.

Af hensyn til lægernes sikkerhed skal der være sikkerhedsseler og nakkestøtter på bagsæderne. Der skal være tilstrækkeligt arbejdslys, så lægen kan arbejde under kørslen. Der skal være nem ud- og indstigning i bilerne. Bilsæderne skal være komfortable. Bilerne udstyres med minikøleskab. Bilerne skal være udstyret med kuffert med basalt genoplivningsudstyr (d.v.s. ilt, sug, ventilationsmaske, tungeholder og IV katetre) samt kuffert med blærekatetre, skiftesæt etc. (opfyldes fra depoter i lægevagtskonsultationerne). Desuden medbringer vagtlægen en lægetaske med akutmedicin og medicinsk udstyr.

Bilerne skal være forsynet med GPS.

Strømkapaciteten i bilerne skal være tilstrækkelig til at trække lægevagtens kommunikationsudstyr under hele vagten også når bilen er i tomgang, står med motoren slukket eller/og er under opstart. Dette kræver montering af særligt strømstik.

Der skal være mulighed for fastmontering af bærbar computer og antenner i/på bilerne, så dette kan betjenes på funktionel måde. Den bærbare computer skal kunne fastspændes på passagerforsædet, således at lægen fra sin plads på bagsædet kan anvende udstyret under kørslen.

Den eksakte placering af udstyret aftales med vagtadministratorerne. Fastmontering er for entreprenørens regning.

Der skal foretages kontrol og reparation hvert halve år på autoriseret værksted af udstyret med tilslutning til lægevagtens kommunikationsmateriale (ledninger, starter og antenneforhold) for entreprenørens regning.

PC udstyret tilhører de alment praktiserende læger og ejes af vagtlægerne.

...«

Den 26. januar 2007 afgav klageren tilbud på lægevagtskørsel i 1. Horsens, 4. Århus, 5. Randers, 6. Silkeborg og 7. Djursland, hvoraf bl.a. fremgår:

»Oplysninger om tilbudsgiver

Selskabsform og ejerskab

Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS er et nystartet selskab, som er ejet af en række vognmænd, som i dag varetager en meget stor del af kørslen med lægevagter i Horsens, Århus, Randers, Silkeborg og Djursland. (ca. 250 læger, hvortil kommer et antal (ca. 50) uddannelseslæger, hvor de stilles krav til chaufførens erfaring/uddannelse).

.....

Virksomhedsbeskrivelse

Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS er som tidligere nævnt nystartet, så virksomhedsbeskrivelsen vil koncentrere sig om de erfaringer og kompetencer, som ejerne har fra Deres tidligere virke.

Af den nedenfor nævnte referenceliste fremgår, at Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS's kundebase udgør en meget stor del af de vagtlæger der i dag er tilknyttet ordningen.

Referencelisten sandsynliggør i meget høj grad, at selskabet er i stand til at udføre den udbudte opgave og yde den service som er nødvendigt, for at ordningen kan fungere så optimalt og smidigt som muligt.

Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS har så vidt muligt, faste chauffører tilknyttet de enkelte læger i ordningen. Dette skaber konneksitet og et godt fortroligheds- og samarbejdsforhold mellem chauffør og læge. En kundeanalyse som selskabsdeltagerne har fået udarbejdet viser, at dette er et væsentligt element, som de adspurgte læger vægter højt. Den uvildige undersøgelse viser endvidere, at lægerne er meget tilfreds med de vognmænd, som nu har valgt at samle Deres aktiviteter i Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS. Analysen er vedlagt som bilag 1.

Uanset at Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS er nystartet, har firmaet dermed en betydelig erfaring og kendskab til de specifikke forhold, som gør sig gældende for netop lægevagtskørsel.

Med et selskab der kan dække fem distrikter, vil der utvivlsomt herved kunne opnås større fleksibilitet og en lang række fordele og synergiefekter i forhold til, at kørslen skulle varetages af en enkelt vognmand i hvert distrikt. Endvidere vil dette indebære at vagtlægerne får optimal valgfrihed, hvilket lægerne, jfr. Forbrugerundersøgelsen vægter højt.

Selskaberne råder over 27 køretøjer, som alle opfylder kravene til indretning. Bilerne er alle i neutrale farver uden reklamer, røgfrie, komfortable, driftsikre og endvidere indrettet med alt det til opgaven hørende udstyr.

Selskabet råder over ca. 60 chauffører. Hovedparten af disse har flere års erfaringer med lægevagtkørsel. Udover ejerkredsen, som alle er aktive chauffører med stor erfaring, benytter selskabet sig blandt andet af erfarne chauffører, som alle har gennemført udvidet førstehjælpskurser som minimum.

.....

Service og kvalitet

For Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS er service og kvalitet af meget stor betydning. Gennem mange år i branchen har vognmændene bag selskabet erfaret, hvor stor betydning en god service og et højt kvalitetsniveau har for den samlede vurdering af de leverede ydelser. Vognmændene bag selskabet har gennem en årrække tilstræbt at levere service og ydelser af allerhøjeste kvalitet, og den vedlagte kundeundersøgelse viser, at dette er lykkedes for deltagerne.

Erfaringer

Ejerne af Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS har med den fremsendte referenceliste påvist, at selskabet har et stort antal lægekunder, og endvidere lang erfaring med transport af læger i forbindelse med lægevagtkørsel. Vognmændene bag selskabet har specialiseret sig i lægevagtkørsel og derigennem sikret de mange nuværende vagtlæger,

som er kunder i selskabet, en meget fleksibel, kundeorienteret og drift-sikker løsning.

Dermed må det sammenfattende konkluderes, at den service som Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS tilbyder, er optimal i relation til de krav, som der stille for udførelse af opgaven. Få i branchen har endvidere så stort et kendskab, erfaring, knowhow og så bred en kompetence som deltagerne bag Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt ApS.

...«

Af indklagedes notat af 16. marts 2007, revideret den 30. marts 2007 fremgår blandt andet: »Det indstillede tilbud er ca. 2,2 mio. kr. dyrere end aftalt i lægevagtsaftalen. Det indstilles derfor, at der gennemføres en evaluering efter ca. ½ år med henblik på, at udgiftsniveauet på længere sigt reduceres til det aftalte niveau.«

Under procedure er bl.a. fastsat:

»Samarbejdsudvalget mellem de praktiserende læger og Region Midtjylland er medansvarlig for så vidt angår udgiftsniveauet. Eventuelle afvigelser fra den aftalte udgiftsramme skal derfor behandles i Samarbejdsudvalget.«

Vedrørende »Kriterier for valg af leverandører« hedder det bl.a.:

»Kriterier for valg af leverandør

I udbudsmaterialet er anført hvilke kriterier, der skal lægges til grund for det endelige leverandørvalg:

- Pris: 40-60 pct. (konkret vægtet med 50 pct.)
- Service og kvalitet. 20-30 pct. (konkret vægtet med 25 pct.)
- Erfaring med lignende opgaver: 20-30 pct. (konkret vægtet med 25 pct.)

De 19 tilbud er blevet vurderet og prioriteret ud fra disse kriterier, således som det fremgår af nedenstående oversigter. Tilbuddene er efter nærmere vurdering af beskrivelserne tildelt 1, 2 eller 3 point for henholdsvis pris, service/kvalitet og erfaring.

For erfaring er der givet 3 point til en tilbudsgiver, der har kørt med vagtlæger i flere år. 2 point er givet til en tilbudsgiver, der har kørt i nogen tid, og 1 point er givet ved ingen eller ganske lidt erfaring med vagtlægekørsel.

I vægtningen af service og kvalitet er der lagt vægt på tilbudsgivernes beskrivelse af bilerne og på mulighederne for at tilrettelægge kørslen med faste chauffører i forhold til lægerne. Der er således givet 3 point til en tilbudsgiver, der både tilkendegiver at der køres med faste chauffører og giver en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne. 2 point er givet til en tilbudsgiver, der enten tilkendegiver at der køres med faste chauffører eller giver en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne. 1 point er givet til en tilbudsgiver, der hverken tilkendegiver faste chauffører eller giver en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne.

Endelig er der givet point for pris efter en skala, hvor tilbudsgiveren med den laveste vagtudgift tildeles 3 point, og tilbudsgiveren med den højeste vagtudgift får 1 point. Herefter er de øvrige tilbud indplaceret på en glidende skala mellem 1 og 3 afhængig af vagtudgiften i tilbuddet. Det bemærkes i den forbindelse, at vagtudgiften i tilbuddene er korrigeret for tillæg af tid til afhentning/aflevering af vagtlægen m.m. i henhold til tilbudsgivernes efterfølgende specifikation af, om der er tale om et fast tilbud pr. vagt uanset antal timer, eller om der faktureres for timer ud over de normale vagter. På baggrund af en konkret vurdering af omfanget af tillægget sat til en time for de pågældende tilbud.

Prioritering af tilbudsgiverne.

To af tilbudsgiverne har afgivet tilbud, der gælder hele regionen samlet, og som derfor ikke kan opdeles i delområder. For at kunne vurdere disse samlede tilbud i forhold til de øvrige, er det nødvendigt først at prioritere bedst mulige sammensætning af enkelttilbud.

Vurdering af enkelttilbud

I nedenstående oversigt er de tilbud, som kan opdeles i delområder, prioriteret for henholdsvis pris, service og erfaring. I sidste kolonne i tabellen er pointene sammenvejet med henholdsvis 50 %, 25 % og 25 % som angivet ovenfor«.

Bruno Melgaard Jensen, der er formand for »vagtudvalget i Region Midtjylland«, orienterede den 2. april 2007 alle vagtlæger om, at indklagede havde indstillet Silkeborg Taxa til at køre lægevagtkørsel i Silkeborg og Randers Taxa til at køre lægevagtkørsel i Randers, Århus, Horsens og på Djursland. Bruno Melgaard Jensen skriver videre:

»Vi er ikke enige heri og har tilkendegivet overfor regionens embedsmænd og politikere at vi er bekymrede for om specielt Randers taxa (Silkeborg Taxi er i det mindste lokalt forankrede og lokalkendte, ...) er klar til at påtage sig den opgave pr 1/5 2007 og hvorvidt priserne vil

kunne holdes på tilbudsniveauet, når de skal hente læger i hele det østjyske område.«

Der har ikke været lydhørhed overfor disse argumenter, idet man har henvist til udbud/udbudsbetingelserne.

...«

I april og maj 2007 skrev et stort antal læger til indklagede om deres bekymring vedrørende lægevagtkørsel i hele regionen.

I indklagedes notat af 9. april 2007 »om ændringer i indstilling vedr. valg af leverandør til vagtlægekørsel« står vedrørende »Vurdering af erfaring«:

»Der er i vurderingen af erfaring lagt vægt på *tilbudsgiverens* erfaring med *lægevagtkørsel*, dvs. ikke med andre former for personbefordring. Der er givet 3 point til en tilbudsgiver, der har kørt med vagtlæger i flere år. 2 point er givet til en tilbudsgiver, der har kørt i nogen tid, og 1 point er givet ved ingen eller ganske lidt erfaring med vagtlægekørsel.

Der er enighed mellem lægerne og Region Midtjylland om vurderingen.

Grundlaget for vurderingen af tilbudsgivernes erfaring er uændret i forhold til første indstilling. Den nærmere gennemgang har dog givet anledning til, at Centralforeningen af taxiforeninger i Danmark er blevet reduceret fra 2 til 1 point. Baggrunden herfor er, at det i dette tilbud angives, at »en del af chaufførerne (understregning af undertegnede) er kendt med lægevagtkørsel, idet de i en periode har deltaget i den nuværende lægevagtkørsel i Region Midtjylland som underentreprenør for Falke Taxi, Hanstholm«. Dermed kan tilbudsgiverens erfaring med lægevagtskørsel sammenlignes med andre tilbudsgivere, der har ingen eller ganske lidt erfaring.

Vurdering af service og kvalitet:

I vægtningen af service og kvalitet er der lagt vægt på tilbudsgivernes beskrivelse af bilerne og på mulighederne for at tilrettelægge kørslen med faste chauffører i forhold til lægerne. Der er således givet 3 point til en tilbudsgiver, der *både* tilkendegiver at der køres med faste chauffører *og* giver en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne. 2 point er givet til en tilbudsgiver, der *enten* tilkendegiver at der køres med faste chauffører *eller* giver en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne. 1 point er givet til en tilbudsgiver, der *hverken* tilkendegiver faste chauffører *eller* giver en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne.

Denne vurdering er præciseret i forhold til første indstilling, hvor der var lagt mere vægt på bilernes indretning og udstyr. I den nuværende vurdering er der grundlæggende set bort fra dette, idet bilernes indret-

ning og udstyr må betragtes som krav, som alle tilbudsgivere skal opfylde i henhold til kravspecifikationen. Ingen tilbudsgiver tager forhold for dette, og alle tilbud betragtes derfor som konditionsmæssige. I den videre proces med indgåelsen af egentlig aftale vil der blive lagt vægt herpå.

Som det fremgår af nedenstående oversigt har ændringen betydet, at de fleste tilbudsgivere får 3 point fordi de opfylder både kravet om faste chauffører og tilfredsstillende beskrivelse af bilerne. Kun Centralforeningen af Taxiforeninger i Danmark samt Falke Taxi (for så vidt angår tilbuddet vedr. Ringkøbing-distriktet) samt Skanderborg Taxi får 2 point – de to førstnævnte fordi de ikke i tilfredsstillende udtrækning tilkendegiver, at der køres med faste chauffører til de enkelte læger, mens Skanderborg Taxi – som det eneste firma – ikke har en tilfredsstillende beskrivelse af bilerne....

Det bemærkes, at der ikke er enighed med lægerne om denne vurdering, idet lægerne i højere grad vil give point for bilernes indretning.«

Til notatet er udfærdiget et bilag: »Oversigt over ændringer i vurderingen af kørselstilbud«. Af dette fremgår, hvor mange point tilbudsgiverne er tildelt ved første og anden indstilling, ligesom tilbudsgivernes samlede score oplyses. Således fremgår af betydning for denne sag, at klageren ved første indstilling fik 1,51 point for pris og 1,54 point ved anden indstilling samt ved begge indstillinger 3 point for service og 3 for erfaring, hvorved den samlede score ændredes fra 2,26 til 2,27.

Randers Taxa fik ved første indstilling 2 point for service og 1 point for erfaring og ved anden indstilling 3 point for service og 1 point for erfaring. Randers Taxa fik vedrørende pris i første runde for Randers 2,93, for Århus 2,65 og for Horsens, Silkeborg og Djursland 2,58. Randers Taxa fik for anden runde for Randers 2,46, for Århus 2,33 og for Horsens, Silkeborg og Djursland 2,29.

Silkeborg Taxa fik ved første indstilling 3,00 point for pris, 2 for service og 1 for erfaring og en samlet score på 2,25 og ved anden indstilling 3,00 for pris 3 point for service og 1 point for erfaring og en samlet score på 2,50.

Randers Taxa afgav den 23. april 2007 tilbud på lægevagtkørslen i 1. Horsens 4. Århus 5. Randers 6. Silkeborg og 7. Djursland. Som bilag var vedlagt »Tro og love erklæring«, men ikke det seneste regnskab for Randers

Taxa. Der er enighed om, at regnskabet blev modtaget af indklagede den 2. februar 2007.

Silkeborg Taxa afgav den 25. april 2007 tilbud på lægevagtkørsel i Silkeborg. Med regnskabet fulgte det seneste regnskab for Silkeborg Taxa.

Indklagede udsendte til »Byderne vedr. lægevagtskørsel i Region Midtjylland« den 12. marts 2007 sålydende brev:

»I forbindelse med gennemgangen af de indsendte tilbud har Region Midtjylland konstateret, at det ikke af alle tilbud tydeligt fremgår, om de angivne priser er en enhedspris for en vagt. Region Midtjylland har derfor behov for at stille enkelte supplerende spørgsmål.

I udbudsmaterialet er der bedt om timepriser, medens der i kravspecifikationen er bedt om priser pr. vagt. Vagterne strækker sig normalt over 8 timer, bortset fra enkelte 6 timers vagter. Det oplyses i kravspecifikationen, at nogle vagter må forventes at vare lidt længere end 8 timer, fordi nogle få vagter strækker ud over 8 timer. Da formuleringerne vedr. priserne i nogle af tilbudene er uklare, er der behov for at få præciseret, om tilbudet er enhedspris for hele vagten, inkl. afhentning m.v. og forlængede vagter eller om der f.eks. ved en 9 timers vagt vil blive lagt en timepris oven på 8 timers vagten?

Endvidere hedder det i kravspecifikationen, at det i videst mulig udstrækning skal tilstræbes, at vagtlægen køres af den samme chauffør? Der anmodes om en redegørelse for, hvorledes dette forventes at blive realiseret.«

Vognmand Thomas Kold, der er medindehaver af det klagende selskab, har forklaret, at han har arbejdet med lægevagtkørsel i 17 år. Han har gennemgået forskellige kurser, der har relation til lægevagtkørsel. Han har ofte bistået læger med f. eks. genoplivning, og han kan gribe ind overfor voldelige patienter. Klagerens biler er af typen Volvo V 70. Bilerne er malet i neutrale farver, de anvendes udelukkende til lægevagtkørsel, og er forsynede med computer, TV og køleskab m.v. Han hentede inden vagten en kuffert med lægeligt udstyr og en PC, og derefter hentede han lægen. Fra de læger, der har anvendt klagerens selskab ved han, at lægerne ikke ønskede at skifte leverandør. Han har fra lægerne fået at vide, at de er utilfredse med Randers Taxa og Silkeborg Taxa. Lægerne er navnlig utilfredse med, at bilerne ikke

er røgfri, at de er forsynede med reklamer, at de er for små, og at der er skiftende chauffører.

Vognmand Per Bech, der også er medindehaver af det klagende selskab, har i det væsentlige forklaret som Thomas Kold og derudover, at han, der har kørt lægevagtkørsel i 20 år, oprindeligt kørte i Århus Amt. I begyndelsen kørte han i lægernes egne biler. Senere blev det klagende selskab stiftet. I Århus Amt var der en fast pris på 3.500 kr. for en vagt, der varede 9 timer. Han har hørt, at Randers Taxa ud over prisen på en vagt har tilforhandlet sig et tillæg for vagter, der køres langt fra Randers.

Afdelingschef Palle Jørgensen har forklaret, at han siden 15. oktober 2006 har været afdelingschef i Region Midtjylland med ansvar for primær sundhed. I forbindelse med Regionens dannelse den 1. januar 2007 blev der indgået en politisk aftale om lægevagtkørsel. Lægerne deltog i udvalgsarbejdet, men de deltog ikke, da der skulle træffes beslutning om, hvem ordren skulle tildeles. Han var med til overordnet at fastlægge udbudsbetingelserne. Indklagede vægtede pris højt, men service, kvalitet og erfaring blev også vægtet. Det var dog et politisk ønske, at der blev opnået en besparelse på området. Han deltog også i udbudets afsluttende fase, og han var med til på baggrund af underkriterierne at vurdere tilbudene. Det blev besluttet rent teknisk at tildele 1-3 points for de enkelte kriterier, herunder også vedrørende erfaring. En fuldmægtig hos indklagede tildelte de enkelte tilbud point. Lige før sagen skulle forelægges for indklagedes forretningsudvalg viste det sig, at tilbudene ikke kunne opdeles, som embedsmændene havde forudsat. Pointtildelingen måtte derfor ændres, og resultatet ændredes ligeledes. Sagsbehandlingen vedrørende de fastsatte kriterier fortsatte. Sagen blev aldrig behandlet politisk. Et af de spørgsmål der udestod var, hvad indklagede skulle betale, hvis lægen boede langt væk fra områder, der skulle køres i. I de tilfælde blev man enige om at betale entreprenøren for en time mere end vagten. Da service og kvalitet skulle vurderes, blev der lagt vægt på, om de bydende brugte faste chauffører, bilernes størrelse og alder, men ikke om bilerne også blev anvendt til taxakørsel. Det blev heller ikke tillagt vægt, om der var frugt og vand til lægerne. Man anvendte et pointsystem, hvor der højst kunne opnås 3 point. Alle bydende fik 1 point som udgangspunkt. Blev fast chauffør anvendt, blev der tildelt 1 point, yderligere blev der tildelt 1 point, hvis der blev anvendt nyere og større biler. Da Randers Taxa og Silkeborg Taxa fik tildelt ordren, kom der mange klager. Lægerne var

bange for leverandørskiftet. Der er i dag ingen klager over kørslen. Region Midtjylland opnåede ved udbudet en besparelse på 9-10 millioner kroner.

Steen Vestergård – Madsen har forklaret, at han er kontorchef hos indklagede. Han og en fuldmægtig arbejdede med at fastlægge udbudsbetingelserne. Politikerne lagde betydelig vægt på økonomien, mens underkriterierne blev fastsat efter forhandling med lægerne. Der gives et tillæg efter time-takst, såfremt vagtlægen skal hente en læge langt fra det distrikt, hvor kørslen skal finde sted. Indklagede overvejede ikke at afholde en prækvalifikationsrunde.

Parternes anbringender

Ad påstand 1

Klageren har gjort gældende, at det fremgår af udbudsbetingelserne, at virksomheder, der ikke med tilbudet medsendte regnskab for det seneste år, ikke ville komme i betragtning. Tilbudet fra Randers Taxa var ukonditionsmæssigt, da der ikke med dette medfulgte regnskab, og tilbudet skulle derfor ikke være taget i betragtning.

Indklagede har erkendt, at regnskabet blev modtaget for sent, men har gjort gældende, at dette ikke bør betyde, at tilbudet ikke burde tages i betragtning. Fristoverskridelsen var kort og uden betydning, da et regnskab er objektivt konstaterbart. I denne situation må det kunne tillades, at der rettes op på den skete fejl.

Ad påstand 2

Klageren har gjort gældende, at »erfaring fra lignende opgaver« ikke kan anvendes som underkriterium til »det økonomisk mest fordelagtige bud«, da det er et udvælgelseskriterium.

Indklagede har gjort gældende, at alle tilbudsgivere gav oplysning om, hvorvidt de havde erfaring med lægevagtskørsel. Indklagede har bestridt, at kriteriet ikke kan anvendes som underkriterium til »det økonomisk mest fordelagtige bud«.

Ad påstand 3

Klageren har gjort gældende, at det opstillede underkriterium om service og kvalitet ikke kan være anvendt korrekt, når Randers Taxa har fået maksimumpoint, idet indklagede vidste, at Randers Taxa ikke var i stand til at løfte opgaven. Klageren har endvidere bestridt, at Randers Taxa og Silkeborg Taxa dokumenterede deres service- og kvalitetsniveau.

Indklagede har bestridt, at det tilkommer en ordregiver at afdække klagesager vedrørende de bydende. Ordregivere må stole på de oplysninger, der gives, og vurdere hver enkelt bydende på baggrund af disse oplysninger.

Ad påstand 4

Klageren har gjort gældende, de opstillede underkriterier ikke gav indklagede ret til frit at vælge mellem de bydende. Det fremgår af indklagedes pointgivning, at de fleste bydende opnåede maksimumpoints, da indklagede foretog vurdering af tilbudene på baggrund af underkriterierne. Det fremgår også, at indklagede efter først at have givet Randers Taxa og Silkeborg Taxa 2 point for service og kvalitet, ændrede dette til 3 point til hvert af selskaberne. Klageren har herved gjort gældende, at indklagede ved den fornyede vurdering uberettiget har givet disse virksomheder flere points, hvorved indklagede kunne tildele dem ordren.

Indklagede har gjort gældende, at det valgte pointsystem vedrørende service og kvalitet var velegnet til at foretage udvælgelse blandt tilbudsgiverne. Alle tilbudsgiverne havde beskrevet bilerne og oplyst, hvorvidt de havde faste chauffører, og indklagede gav point ud fra disse oplysninger. Næsten alle bydende fik 3 point, men det var, fordi der var oplysning om, at der blev anvendt nyere, større biler og erfarne chauffører.

Ad påstand 5

Klageren har gjort gældende, at indklagede ved at anvende service og kvalitet som tildelingskriterier ikke tilstrækkeligt klart definerede kriterierne for udvælgelsen, hvorfor sagligheden ikke var gennemsigtig. Uklarheden kan medføre, at indklagede fik et spillerum vedrørende valg af entreprenør, hvilket er i strid med fællesskabsrettens ordlyd og intentioner.

Indklagede har gjort gældende at tildeling af points skete sagligt. Indklagede har erkendt, at der er et vist element af skøn, men dette skøn er forvaltet objektivt.

Ad påstand 6

Klageren har gjort gældende, at tilbudet fra Randers Taxa er ukonditions-mæssigt, hvorfor beslutningen om at tildele ordren til dette skal annulleres. De øvrige konstaterede væsentlige formelle og materielle mangler er også af en sådan karakter, at beslutningen om tildeling af ordren til Randers og Silkeborg Taxa skal annulleres.

Indklagede har bestridt, at der er grundlag for at annullere indklagedes tildelingsbeslutning. Indklagede har subsidiært gjort gældende, at såfremt fristoverskridelsen skal tillægges betydning, da skal den ikke medføre, at beslutningen om at tildele Randers Taxa kontrakten, skal annulleres.

Klagenævnet udtaler:

Ad påstand 1

Af udbudsbetingelserne fremgår, at virksomheder, der ikke med tilbudet medsendte regnskab for det sidste år, ikke ville komme i betragtning. Da Randers Taxa ikke med tilbudet medsendte regnskab for det seneste år, var indklagede forpligtet til ikke at tage tilbudet i betragtning. Påstanden tages derfor til følge.

Ad påstand 2

Det fastsatte underkriterium »A. Erfaring med lignende opgaver« er ikke egnet til at fastlægge »det økonomisk mest fordelagtige bud«, men det er egnet til at klarlægge tilbudsgiverens almindelige egnethed til at varetage opgaven. Dette underkriterium er derfor et udvælgelseskriterium. Indklagede har derfor handlet i strid med Udbudsdirektivet ved at anvende kriteriet som tildelingskriterium. Påstanden tages derfor til følge.

Ad påstand 3

Indklagede har foretaget en saglig vurdering af tilbudene, og der har efter Klagenævnets vurdering ikke foreligget særlige omstændigheder, der kunne føre til en pligt for indklagede til at kontrollere rigtigheden af oplysningerne

om service og kvalitet i tilbudet fra Randers Taxa, eller pligt til at kræve dokumentation for oplysningerne om service og kvalitet i tilbudene fra Randers Taxa og Silkeborg Taxa. Det bemærkes herved, at lægernes betænkkeligheder med hensyn til Randers Taxa efter det oplyste ikke byggede på erfaringer fra lægevagtkørsel. Påstanden tages derfor ikke til følge.

Ad påstand 4

Indklagede har i udbudsbetingelserne tilstrækkeligt klart fastsat, at der ville blive lagt vægt på service og kvalitet, og i den forbindelse, at der ville blive lagt vægt på typen af køretøjer, erfaring med lignende opgaver m.v. Påstanden tages derfor ikke til følge.

Ad påstand 5

Klagenævnet finder ikke tilstrækkeligt grundlag for at tilsidesætte den måde, hvorpå indklagede anvendte underkriteriet service og kvalitet. Påstanden tages derfor ikke til følge.

Påstand 6

Som følge af det, der er anført under påstand 1 og 2, annulleres indklagedes beslutning af 10. april 2007 om at indgå kontrakt med Randers Taxa. Som følge af det der er anført under påstand 2 annulleres indklagedes beslutning af 10. april 2007 om at indgå kontrakt med Silkeborg Taxa.

Herefter bestemmes:

Ad påstand 1

Indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved at tage tilbudet fra Randers Taxa i betragtning, uagtet dette tilbud ikke opfyldte følgende minimumsbetingelse i udbudsbetingelserne:

a. Fremlæggelse af regnskab for det seneste år.

Ad påstand 2

Indklagede har handlet i strid med Udbudsdirektivet ved som underkriterium til tildelingskriteriet »det økonomisk mest fordelagtige bud« at fastsætte underkriteriet »Erfaring med lignende opgaver«, uagtet dette kriterium er et udvælgelseskriterium, som ikke er egnet til at anvendes som underkriterium til tildelingskriteriet »det økonomisk mest fordelagtige bud«.

Ad påstand 6

Indklagedes beslutninger af 10. april 2007 om at indgå kontrakt med Randers Taxa og Silkeborg Taxa annulleres.

Klagen tages ikke til følge vedrørende påstand 4 og 5.

Indklagede, Region Midtjylland, skal i sagsomkostninger til klageren, Serviceselskabet for vagtlæger i Region Midt, betale kr. 50.000, der betales inden 14 dage efter modtagelsen af denne kendelse.

Klagegebyret tilbagetales.

Niels Feilberg Jørgensen

Genpartens rigtighed bekræftes.

Joan Bach
kontorfuldmægtig