



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Advokathuset Kristiansund AS
Langeveien 51
6510 KRISTIANSUND N
Norge
Erik Rolfsen

Deres ref.:

Vår ref.: 2019/0247-15

Saksbehandler: Jannike Fredin

Dato: 24.02.2020

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 26.mars 2019 på offentlig anskaffelse av maritime sikkerhetskurs for nautiske studenter. Vi har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9.

Nedenfor gis en oppsummering av bakgrunnen for klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:

- (1) Institutt for havromsoperasjoner og byggteknikk v/NTNU Ålesund (heretter *innklagede*) kunngjorde 18. januar 2019 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av maritime sikkerhetskurs til bachelorstudenter i nautiske fag. Anskaffelsens verdi ble estimert til mellom 2 000 000 og 3 200 000 kroner. Tilbudsfrist ble angitt til 22. februar 2019.
- (2) Av tekniske og faglige kvalifikasjoner ble det stilt krav om at leverandøren hadde erfaring fra sammenlignbare oppdrag. Leverandøren måtte videre være godkjent av Sjøfartsdirektoratet som opplæringsvirksomhet.

- (3) I kravspesifikasjonen fremgikk følgende «*absolutte krav*» til leveransen:

«Leveransen skal gjennomføres i Ålesund kommune.

(...)

Tilbyder skal beskrive reisetid fra NTNU Ålesund til kurssted i Ålesund kommune ved benyttelse av kollektiv transport.»

- (4) Vedlagt konkurransegrunnlaget var innklagedes «*Standardkontrakt for tjenestekjøp*», som i punkt 22.3 «*Miljø*» inneholdt følgende krav:

«Tiltak for å redusere negative effekter på helse og miljø i hele verdikjeden skal

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00 post@knse.no

gjennomføres gjennom minimering av utslipp, fremme effektiv og bærekraftig ressursbruk, inkludert energi og vann og minimering av drivhusgassutslipp i produksjon og transport. Lokalmiljøet på produksjonsstedet skal ikke bli drevet rovdrift på eller skadet av forurensning.

Nasjonal og internasjonal miljølovgivning og –reguleringer skal overholdes og relevante utslippstillatelser skal innhentes.»

- (5) Av konkurransegrunnlaget punkt 5, «Tildelingskriterier», fulgte det at kontrakt ville bli tildelt tilbudet med lavest totalpris.
- (6) Innen tilbudsfristen mottok innklagede to tilbud, fra ResQ Kristiansund (heretter *klager*), og ASK Safety AS (heretter *valgte leverandør*).
- (7) Ved tildelingsbeslutning 28. august 2019, fremgikk det at «[d]et er vesentlige forskjeller i total kostnader på de to mottatte tilbudene», og at «[t]ildelingen skjer på bakgrunn av hvilket av de to tilbudene som er lavest på totale kostnader».
- (8) Innklagede inngikk kontrakt med valgte leverandør 12. mars 2019.
- (9) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 26. mars 2019.

Sekretariatets vurdering:

- (10) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av maritime sikkerhetskurs til bachelorstudenter i nautiske fag, som er en tjenesteanskaffelse. Anskaffelsens verdi er estimert til mellom 2 000 000 og 3 200 000 kroner. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen forskrift om offentlige anskaffelser 12. august 2016 nr. 974 del I og del III, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.
- (11) Sekretariatet bemerker innledningsvis at klagers anførsel om at de påståtte regelbruddene i saken i realiteten utgjør en ulovlig direkte anskaffelse, klart ikke kan føre frem. En ulovlig direkte anskaffelse er en anskaffelse som ikke er kunngjort til tross for at det foreligger en kunngjøringsplikt etter regelverket, se blant annet merknadene til lov om offentlige anskaffelser § 12 i Prop.51 L (2015-2016). Denne konkurransen har vært kunngjort, og er således ingen ulovlig direkte anskaffelse.
- (12) Klager har videre anført at det utgjør et brudd på loven §§ 1 og 4 at kursvirksomheten i sin helhet skal gjennomføres i Ålesund, da en slik geografisk avgrensning diskriminerer øvrige leverandører og gir lokale tilbydere en konkurransevridende fordel.
- (13) Det følger av prinsippet om likebehandling i loven § 4 at oppdragsgiver ikke skal diskriminere leverandørene på grunn av lokal tilhørighet. Det er likevel ikke tvilsomt at oppdragsgiver i visse tilfeller har et legitimt behov for å benytte tildelingskriterier knyttet til responstid, tilstedeværelse i nærheten av oppdragsgiver og lignende. Klagenemnda har tidligere kommet til at både praktiske og økonomiske grunner kan være en slik saklig grunn, jf. seinest i klagenemndas avgjørelse i sak 2019/147, premiss 39 med videre henvisning.
- (14) Kursene er en del av bachelorprogrammet i maritime fag ved NTNU Campus Ålesund. Innklagede har forklart at det er et behov for at studietilbudet skal være lokalisert i nærområdet til Campus ettersom studentene er etablert i Ålesund og har forpliktelser der.

Det er dermed et saklig behov som er bakgrunnen for kravet, og klagers anførsel kan av denne grunn klart ikke føre frem.

- (15) Klager har for det andre anført at det er i strid med regelverket ikke å oppstille et kvalifikasjonskrav til miljøledelse og sertifisering når dette har vært et kvalifikasjonskrav i innklagedes tidligere anbudskonkurranser.
- (16) Det følger av forskriften § 16-1 (1) at oppdragsgiver «kan» stille krav til leverandørens kvalifikasjoner. Hvilke kvalifikasjonskrav som stilles, er i utgangspunktet opp til oppdragsgivers skjønn, jf. eksempelvis klagenemndas avgjørelse i sak 2017/84, premiss 40. Også ved spørsmålet om hvordan oppdragsgiver skal ivareta miljøhensyn i den konkrete anskaffelsen, har oppdragsgiver i utgangspunktet stor valgfrihet, jf. klagenemndas sak 2019/90 med videre henvisninger.
- (17) Innklagede har forklart at man for denne anskaffelsen fant det hensiktsmessig å ivareta miljøhensyn gjennom kontraktskrav, for ikke å begrense konkurransen unødvendig.
- (18) Klagers anførsler gir ikke grunnlag for å tilsidesette denne vurderingen. Innklagede er, i motsetning til det klager hevder, heller ikke bundet av de kvalifikasjonskravene som har vært benyttet i tidligere konkurranser. Klagers anførsel kan klart ikke føre frem.
- (19) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforskriften § 9.

Klageadgang:

Dere kan klage på avvisningsvedtaket til klagenemndas leder, som i så fall vil avgjøre om klagen likevel skal behandles av klagenemnda. Klagenemndas leder kan bare ta stilling til de faktiske forholdene som er vurdert i denne avvisningen, og det er ikke anledning til å fremme nye rettslige anførsler/påstander. Det holder derfor at du informerer sekretariatet om at du påklager avvisningsvedtaket.

En slik klage må foreligge senest tre virkedager etter at dere er blitt kjent med vårt avvisningsvedtak. Med virkedager menes her alle dager unntatt lørdager, søndager, offentlige helligdager og offentlige fridager. Klagefristen kan ikke forlenges.

Jannike Fredin
Rådgiver

Peter Aadland
Seniorrådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

Advokathuset Kristiansund AS	Langeveien 51	6510 KRISTIANSUND N Norge	Erik Rolfsen rolfsen@advokathuset- kristiansund.no
------------------------------	---------------	------------------------------	--

Kopi til:

Institutt for havromsoperasjoner og byggteknikk (NTNU)	Postboks 1517	6025 ÅLESUND Norge	Postmottak@alesund.ntnu.no
---	---------------	-----------------------	----------------------------