



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.:

Vår ref.: 2018/0212-13

Saksbehandler: Lisa Margrethe Nes

Dato: 08.08.2019

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 29. juni 2018 på offentlig anskaffelse av vedlikeholdstjenester for grøntarealer tilhørende Rana kommune. Vi har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Grunnen er at klagen klart ikke kan føre frem.

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

Bakgrunn:

- (1) Rana kommune (heretter innklagede) kunngjorde 23. januar 2018 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av vedlikeholdstjenester av kommunens grøntarealer. Anskaffelsens verdi ble estimert til mellom 4,5 og 5,5 millioner kroner ekskl. mva. Avtalen hadde en varighet på tre år, med opsjon på forlengelse i ett år. Tilbudsfrist var 27. februar 2018.
- (2) Formålet med anskaffelsen var å sikre effektivt vedlikehold av kommunens grøntarealer. Grøntarealene varierte i individuell størrelse fra 200 til 5 900 kvadratmeter, og utgjorde til sammen 48 200 kvadratmeter.
- (3) Punkt 1.2 i konkurransegrunnlaget omtalte oppgavene mer overordnet:
«[...] Leverandøren skal ivareta grøntarealenes estetiske utforming. Drifts- og vedlikeholdsoppgaver er de oppgaver og rutiner som utføres for at arealene skal fungere og se ut som planlagt og for å opprettholde grøntarealenes kvalitet. Dette kan også inkludere utbedring av grøntarealene».
- (4) Oppgavebeskrivelsen i tjenestekontrakten anga leverandørens forpliktelser og hva vedlikehold av totalarealet helt konkret innebar:

«Vedlikehold av totalareal skal bestå av følgende:

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

a. Leverandøren skal selv sørge for at han har tilgjengelig utstyr, mannskap, kompetanse og informasjon som er nødvendig for å utføre arbeidet i henhold til kontrakten

b. Utstyrliste med bemanning fremlegges for Oppdragsgiver innen 20. april.

c. Rengjøring og raking av plenarealer innen 15. mai vår, og innen 15. oktober høst

d. Reparasjon av mindre sårskader.

e. Vårgjødsling med 50 kg plengjødsel pr. da, innen 1. juni.

f. Klipping en gang i uken fra 1. juni til 1. september. Etter 1. september ca. hver 14-dag, eller maks klippelengde 8 cm.

g. Bortkjøring av gress og løv skal skje fortløpende.

h. Kantklipping rundt bygg, trær hver tredje uke eller maks klippelengde 12 cm.

i. Sprøyting rundt bygg etter behov, minimum 1 gang pr år.

Bestillingsoppdrag m/timesgodtgjørelse:

j. Trimming /klipping/stell av hekker, blomsterbed etc.»

- (5) Tjenestekontrakten stilte ikke krav til hvilket utstyr leverandøren skulle bruke ved utførelsen. Leverandøren var selv ansvarlig for å sørge for at mannskapet hadde nødvendig utstyr tilgjengelig for å utføre jobben. Det var også leverandørens ansvar å sørge for at mannskapet hadde nødvendig kompetanse.
- (6) Punkt 2.7.4 i utkast til tjenestekontrakten omhandlet kravet til bruk av lærlinger. Etter kontrakten var det et krav at «[...] leverandøren er tilknyttet en lærlingeordning og at lærlinger skal delta i utførelsen av kontraktarbeidet».
- (7) Kravet kunne oppfylles av leverandøren eller én eller flere av hans underleverandører. Leverandøren måtte dokumentere at kravene var oppfylt ved oppstart av kontrakten, og på innklagedes anmodning under gjennomføringen. Ved avslutning av kontrakten skulle det fremlegges en oversikt over antall timer utført av lærlinger. Det ble gjort unntak fra kravet dersom leverandøren hadde forsøkt å inngå lærekontrakt uten å lykkes eller hvis lærling ikke kunne benyttes likevel. Leverandøren pliktet å rette forholdet ved brudd på kravet.
- (8) Innen tilbudsfristen mottok innklagede to tilbud, fra Tangen Uteanlegg AS (klager) og Langvann Maskin og Utemiljø AS.
- (9) I e-post av 9. mars 2018 informerte innklagede om at tjenestekontrakten var tildelt Langvann Maskin og Utemiljø AS (valgte leverandør).
- (10) I e-post av 22. april redegjorde valgte leverandør overfor innklagede for hvordan kravet til bruk av lærling skulle oppfylles.
- (11) Kontrakt mellom innklagede og valgte leverandør ble inngått 16. mai 2018.
- (12) Klager brakte saken inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 29. juni 2018.

Sekretariatets vurdering:

- (13) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforordningen § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder vedlikehold av grøntarealene til Rana kommune, som er en tjenesteanskaffelse. Anskaffelsens verdi er estimert til mellom 4,5 og 5,5 millioner kroner ekskl. mva. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser av 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen etter det opplyste forskrift om offentlige anskaffelser av 12. august 2016 nr. 974 del I og III, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.

Avvisning av valgte leverandørs tilbud

- (14) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved ikke å avvise valgte leverandørs tilbud. Tilbudet skulle ifølge klager ha vært avvist i henhold til forskriften § 24-8 (1) bokstav b.
- (15) Det følger av denne bestemmelsen at oppdragsgiver skal avvise et tilbud som inneholder «*vesentlige avvik*» fra anskaffelsesdokumentene.
- (16) Klager anfører at valgte leverandørs tilbud inneholder et slikt vesentlig avvik fra anskaffelsesdokumentene. Ifølge klager inneholder tilbudet nærmere bestemt et avvik fra kravet i anskaffelsesdokumentene om bruk av lærlinger, ved at valgte leverandør ikke har tilbudt en lærling i *anleggsgartnerfaget*.
- (17) Det følger av tjenestekontrakten punkt 2.7.4 at leverandøren skal være tilknyttet en lærlingordning og at lærlinger «*skal delta i utførelsen av kontraktarbeidet*». Så vidt sekretariatet kan se, er dette den eneste plassen i anskaffelsesdokumentene hvor bruk av lærlinger er omtalt.
- (18) Bestemmelsen gjennomfører forskrift om plikt til bruk av lærlinger i offentlige kontrakter § 6, som pålegger oppdragsgivere å stille krav om at leverandørene er «*tilknyttet en lærlingordning, og at en eller flere lærlinger deltar i arbeidet med å oppfylle kontrakten*».
- (19) Slik sekretariatet leser forskriftsbestemmelsen, pålegger den ikke oppdragsgiver å etterspørre en spesifikk type lærlinger. Selv om lovgiver, ved utformingen av bestemmelsen, antakeligvis først og fremst har sett for seg at leverandørene skal tilby lærlinger i det faget som utgjør «*kontraktens hovedelement*» – i vårt tilfelle anleggsgartnerfaget – kan den ikke uten videre forstås slik at dette er påkrevd. Dersom oppdragsgiver på denne måten ønsker å begrense hvilke lærlinger som kan delta i arbeidet med å oppfylle kontrakten, må det kreves at dette fremgår klart av anskaffelsesdokumentene.
- (20) En slik begrensning i adgangen til å bruke lærlinger, kan ikke leses ut av ordlyden i kontrakten punkt 2.7.4. Kontraktsbestemmelsen stiller ikke krav om at lærlingene innehar en spesifikk fagkompetanse, men krever generelt at leverandørene har lærlinger som kan delta ved utførelsen av kontraktarbeidet. Konkurranses grunnlaget stiller for øvrig heller ikke krav til hvilket utstyr som skal benyttes, men overlater på generelt grunnlag til leverandørene å tilby det utstyr, mannskap og kompetanse som er nødvendig for å utføre arbeidet i henhold til kontrakten. Klagers anførsel om at konkurransegrunnlaget var uklart på dette punkt, kan klart ikke føre frem.
- (21) Av dokumentasjonen som valgte leverandør har fremlagt, går det frem at selskapet er en godkjent lærebedrift, og at man – ved utførelsen av denne kontrakten – vil benytte en lærling i anleggsmaskinførerfaget. Lærlingen vil nærmere bestemt arbeide med

forskjellige typer mindre anleggsmaskiner, slik som traktor, minigraver og liten hjullaster. På maskinene vil man kunne montere tilleggsutstyr, som kosteutstyr, skuffer, klippeaggregat og oppsamlingsutstyr, alt etter hva som er nødvendig for å utføre kontraktarbeidet.

- (22) Slik sekretariatet ser det, har valgte leverandør dermed dokumentert at selskapet er tilknyttet en lærlingordning, og at lærlinger *«skal delta i utførelsen av kontraktarbeidet»*, jf. kontrakten punkt 2.7.4.
- (23) Klagers anførsel om at innklagede har brutt regelverket ved ikke å avvise valgte leverandør, kan på denne bakgrunn klart ikke føre frem.
- (24) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen § 9.

Peter Aadland
Seniorrådgiver

Lisa Margrethe Nes
Førstekonsulent

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Grette	Postboks 1397 Vika	0114 OSLO	
Advokatfirmaet Grette DA	Postboks 1397 Vika	Norge 0114 OSLO	firmapost@grette.no Marie Braadland mabr@grette.no
Vaar Advokat AS	Stortingsgata 12	Norge 0161 OSLO	
Vaar Advokat AS	Stortingsgata 12	Norge 0161 OSLO	contact@vaar.law Emil Sætereng emil@vaar.law
<i>Kopi til:</i>			
Virksomhet			Rune Tangen rune@tangen-uteanlegg.no
Rana kommune	Postboks 173	Norge 8601 Mo i RANA Norge	postmottak@rana.kommune.no