



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.:

Vår ref.: 2019/0562-7

Saksbehandler: Tor Martin Joramo Sikkeland

Dato: 19.08.2020

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage mottatt 9. september 2019 på Vesterålskraft AS' anskaffelse av grave- og anleggsarbeid. 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) Vesterålskraft AS (heretter *innklagede*) inviterte 13. mars 2019, fem potensielle tilbydere til en konkurranse for inngåelse av en rammeavtale for grave- og anleggsarbeid til løpende driftsoppgaver. Tilbudsfrist var 28. mars 2019 klokken 12.00.

(2) Av konkurransegrunnlaget punkt 4.1 fremgikk det følgende:

«4.1 FORESPØRSELSBEKREFTELSE

Tilbyder skal bekrefte mottak av denne forespørsel innen 21.03.2019 med opplysning om at Deres firma ønsker å gi tilbud, alternativt ikke gi tilbud.»

(3) Det fremgikk av konkurransegrunnlaget punkt 4.3 «**TILBUDSLEVERING**»:

«Tilbudet skal være skriftlig og inneholde alle dokumenter som angitt i pkt 4. Vedlegg B og B.1 skal vedlegges som separat dokument. Tilbudet skal også leveres elektronisk, en USB kan legges ved.

Tilbudsfrist: 28.03.2019 kl: 12.00

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

Gyldighet tilbud: 30.06.2019

Tilbudet skal merkes med: Forespørsel gravetjenester v/lda Martinsen

Tilbyder får ikke være tilstede ved åpningen av tilbudene og vil heller ikke få informasjon om øvrige tilbydere.»

- (4) Den 28. mars 2019 klokken 08.43 fikk leverandørene som hadde bekreftet interesse følgende melding:

«Vedrørende levering av tilbud: Tilbudet kan leveres i 2.etasje på administrasjonsbygget (det hvite, ikke det brune). Jeg er ikke selv på kontoret i dag, men de som skal være der i dag er informert. Ring meg dersom det oppstår problemer.»

- (5) Ottar Bergersen & sønner AS (heretter *klager*) leverte sitt tilbud 28. mars 2019 klokken 09.30.

- (6) Den 28. mars 2019 klokken 10.15 fikk leverandørene som hadde bekreftet interesse følgende melding:

«På grunn av et mulig problem med mottak av tilbud i dag så kan det leveres frem til kl 12.00 i morgen, fredag 29.03.2019. Jeg beklager ulempen det kan medføre.»

- (7) Bulldozer Maskinlag AS (heretter *valgte leverandør*) leverte sitt tilbud 29. mars 2020.

- (8) Det var kun klager og valgte leverandør som leverte tilbud i konkurransen. Innklagede opplyste 21. juni 2019, at kontrakt ville inngås med valgte leverandør.

- (9) Kontrakt mellom innklagede og valgte leverandør ble inngått 23. august 2019.

- (10) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 16. september 2019.

Sekretariatets vurdering:

- (11) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder en rammeavtale for kjøp av grave- og anleggsarbeid for Vesterålskraft AS, som er en bygge- og anleggsanskaffelse innen forsyningssektoren. Anskaffelsens verdi er ikke opplyst, men konkurransen er gjennomført i henhold til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 og forskrift om innkjøpsregler i forsyningssektorene (*forsyningsforskriften*) av 12. august 2016 nr. 975 del I, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-2.

- (12) Klager anfører at det ikke forelå saklig grunn til å utsette tilbudsfristen, og at valgte leverandørs tilbud, som ble levert etter den opprinnelig fristen, skulle vært avvist. Subsidiært anfører klager at det ikke var saklig grunn til å utsette tilbudsfristen, og at innklagede isteden skulle ha avlyst konkurransen.

- (13) Forsyningsforskriften del I inneholder ikke egne regler om fristutsettelse, og det er i utgangspunktet ikke noe i anskaffelsesregelverket som hindrer oppdragsgiver i å forlenge en tilbudsfrist. Forlengelsen må imidlertid være saklig og ellers skje i henhold til kravene i anskaffelsesloven § 4, herunder prinsippet om likebehandling. Prinsippet om likebehandling innebærer blant annet at oppdragsgiver plikter å sikre at samtlige tilbydere får den samme informasjonen om forlengelsen, og dermed settes i stand til å inngi tilbud på de samme premissene.

- (14) Tilbudsfristen er i konkurransegrunnlaget angitt til 28. mars 2019 klokken 12.00. Ved meddelelse sendt til de fire leverandørene som hadde bekreftet interesse, ble fristen utsatt med én dag. Innklagede har forklart at bakgrunnen for fristutsettelsen var at vedkommende som skulle motta tilbudene ikke kunne stille på jobb den dagen tilbudsfristen utløp. Vedkommende varslet først samtlige leverandører som hadde bekreftet interesse om at hun ikke var tilstede og hvor tilbudene skulle leveres. Senere sendte vedkommende de samme leverandørene beskjed om at fristen var utsatt med en dag. Innklagede har forklart at dette skyldes usikkerhet knyttet til hvorvidt det faktisk var noen på kontoret som kunne ta imot tilbudene.
- (15) Klager har innvendt at det er i strid med likebehandlingsprinsippet at fristutsettelsen ble gitt etter at klager hadde levert sitt tilbud, da det medførte at valgte leverandør i realiteten fikk lenger tid enn klager på å utarbeide sitt tilbud.
- (16) Sekretariatet finner det klart at fristutsettelsen skyldes forhold hos innklagede, og at det ikke var slik at utsettelsen ble gjort til fordel for en eller flere leverandører. Fristutsettelsen var videre saklig motivert, da innklagede vurderte det slik at leverandørene risikerte å møte opp hos innklagede innen den opprinnelige tilbudsfristen, uten noen mulighet for å få avlevert tilbudene sine. Fristutsettelsen var for øvrig svært kort, og det er ingen holdepunkter for at leverandørene kunne tjene noe på å levere tilbudet en dag senere.
- (17) Klager anfører videre at forlengelsen av fristen medfører en teoretisk mulighet for at innklagede kunne ha åpnet klagers tilbud og konspirert med valgte leverandør, og at forlengelsen også av denne grunn er ulovlig. Klager har i den forbindelse vist til praksis som gjelder avvisning av for sent innkomne tilbud. Valgte leverandørs tilbud ble imidlertid levert innenfor den forlengede fristen, og sekretariatet kan ikke se at praksisen det henvises til har overføringsverdi til denne saken, eller at anførselen på annet vis er underbygget. Det vises for øvrig til at innklagede har fremlagt åpningsprotokoll, som bekrefter at tilbudene først ble åpnet 5. april 2019.
- (18) Forlengelsen av tilbudsfristen har dermed skjedd i henhold til kravene i loven § 4, og klagers anførsel kan dermed 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. klagenemndsforordningen § 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.

Tora Holm
Rådgiver

Tor Martin Joramo Sikkeland
Førstekonsulent

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Advokatfirmaet Rekve, Pleym & Co DA	Postboks 520	9255 TROMSØ Norge	Bjørn A. Jakobsen jakobsen@advrp.no

Kopi til:

SANDS Advokatfirma DA Avd Tromsø	Postboks 1088	9261 TROMSØ Norge	Kjersti Holum Karlstrøm Kjersti.Holum.Karlstrom @sands.no
Advokatfirmaet Rekve, Pleym & Co DA	Postboks 520	9255 TROMSØ Norge	post@advrp.no