



## Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Mottaker  
Link International Norge AS  
Bygdøy allé 9A  
0257 OSLO  
Norge  
Sverre Bragstad

Deres ref.:

Vår ref.: 2019/0155-13

Saksbehandler: Kristoffer Clausen

Dato: 09.01.2020

### **Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak**

Link International Norge AS (heretter *klager*) innga 5. mars 2019 klage til Klagenemnda for offentlige anskaffelser på Bane NOR SF (heretter *innklagede*). Klagen gjaldt innklagedes beslutning om å gi klager trekk under tildelingskriteriet «*Gjennomføringsevne*» i forbindelse med en konkurranse om anskaffelse av rekrutteringstjenester for stillinger med jernbanefaglig og teknologisk karakter.

#### *Sakens bakgrunn:*

Innklagede sendte 7. desember 2018 ut en invitasjon til deltakelse i en konkurranse om levering av rekrutteringstjenester for stillinger med jernbanefaglig og teknologisk karakter.

Ett av tildelingskriteriene var «*Gjennomføringsevne*». Dette kriteriet skulle vektles 30 prosent, og inneholdt blant annet et ønske om at en garantiordning ble dokumentert skriftlig. Kriteriet var nærmere utdypet i kravspesifikasjonen hvor det fremgikk at tilbyderne skulle opplyse hvilke garantiordning de ville gi for følgende to scenarioer: 1) Kandidat velger å avslutte arbeidsforholdet før prøvetidens utløp og 2) Kandidaten blir bedt om å fratrukke sin stilling.

Under evalueringen fikk klager trekk i sin score fordi den garantien det var redegjort for, for begge scenarioene, var begrenset til seks måneder.

Klager mener det ikke var riktig å gi trekk for deres tilbudte «*Gjennomføringsevne*».

Klagenemndssekretariatet avviste klagen 18. desember 2019 med den begrunnelse at klagen var uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda siden klagen, etter sekretariatets oppfatning, klart ikke kunne føre frem, jf. Forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9.

Klagenemndssekretariatet har i avvisningsvedtaket gitt en fremstilling av saken og hvorfor det mener klagen klart ikke kan føre frem.

**Postadresse:**

Postboks 511  
Sentrum  
5805 Bergen

**Besøksadresse:**

Zander Kaaes gate 7  
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00

post@knse.no

www.klagenemndssekretariatet.no

Klager har påklaget avvisningsvedtaket 20. desember 2019. Avvisningsvedtaket er påklaget i rett tid i samsvar med klagenemndsforordningen § 9 første ledd.

*Klager har i korthet anført:*

Klager har særlig anført at avvisningsvedtaket bygger på feil faktum. Anbudet må forstås slik at innklagede ba om en garantiordning for prøveperioden, og det underbygges av konteksten. I rekrutteringssammenheng bygger lovverk, arbeidskontrakter og praksis opp under at det normalt er en seks måneders gjensidig prøvetid ved nyansettelser. Det er den mest naturlige tolkningen slik garantiordningen er beskrevet i teksten. Dersom det ikke var hensikten, så måtte man forvente at det var angitt andre eksplisitte intervaller som garantiordningen skulle gjelde for.

Klagen over avvisningsvedtaket har ikke vært forelagt innklagede.

*Nemndsleders syn på saken:*

Nemndsleder har gått gjennom sakens dokumenter og vurdert klagers anførsler til avvisningsvedtaket, men er kommet til samme resultat som sekretariatet.

Sekretariatet har gitt en riktig fremstilling av saken, og nemndsleder kan tiltre den begrunnelse som er gitt for avvisningen.

Nemndsleder understreker at slik konkurransegrunnlaget var beskrevet, var det kun til det første scenarioet, dvs. for det tilfellet at kandidaten skulle *velge* selv å avslutte arbeidsforholdet, at garantiordningen var knyttet opp mot prøvetiden. Det andre scenarioet, dvs. for det tilfellet at kandidaten blir bedt om å fratrukke sin stilling, var ikke knyttet opp mot prøvetiden.

Nemndsleder er etter dette enig med sekretariatet i at det er klart at innklagede ikke har brutt regelverket for offentlige anskaffelser ved å gi klager trekk i score under tildelingskriteriet «Gjennomføringsevne».

Klagen over avvisningsvedtaket tas etter dette ikke til følge, jf. klagenemndsforordningen § 9 første ledd.

*Konklusjon:*

Klagen tas ikke til følge, og avvisningsvedtaket blir å opprettholde.

Dette vedtak sendes klager via e-post. Kopi sendes innklagede til orientering.

Sverre Nyhus  
*Klagenemndas leder*

*Dokumentet er godkjent elektronisk*



*Mottaker*

Link International Norge AS

*Postadresse*

Bygdøy allé 9A

*Poststed*0257 OSLO  
Norge*Kontakt/e-post*Sverre Bragstad  
bragstad@linkinternatio  
nal.no*Kopi til:*

Bane NOR SF

Postboks 4350

2308 HAMAR  
NorgeMarit Omland  
Nordbotten  
marit.omland.nordbotten  
@banenor.no



## KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

---

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.:

Vår ref.: 2019/0155-9

Saksbehandler: Kristoffer Clausen

Dato: 18.12.2019

### Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 5. mars 2019 på offentlig anskaffelse av rekrutteringstjenester for stillinger av jernbanefaglig og teknologisk karakter. 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) Bane NOR SF (heretter *innklagede*) sendte 7. desember 2018 ut invitasjon til å delta i en konkurranse med forhandling for inngåelse av rammeavtaler om rekrutteringstjenester for stillinger av jernbanefaglig og teknologisk karakter. Anskaffelsens verdi var ikke oppgitt.
- (2) Avtalens varighet var oppgitt å være to år, med opsjon på forlengelse i ett pluss ett år.
- (3) Det fremgikk av konkurransegrunnlaget at tildelingskriteriene var «Pris/kostnad», «Tilbudte konsulents erfaring og kompetanse» og «Gjennomføringsevne», hver av dem med en vekt på 30 prosent. Om «Gjennomføringsevne» fremgikk følgende:

*«Bane NOR ønsker at selskapet dokumenterer egen rekrutteringsprosess skriftlig i tilbudet. Tilgjengelige metoder, verktøy og hva bedriften oppfatter som vesentlige elementer i Rekrutteringsprosess skal inngå.*

*Bane NOR ønsker at selskapet dokumenterer egen searchprosess skriftlig i tilbudet. Metoder, fremgangsmåter og verktøy skal være beskrevet*

*Bane NOR ønsker en garantiordning skriftlig dokumentert. Følgende momenter innenfor garantiordningen vil bli tillagt særlig vekt: Kandidat slutter, Kandidat blir bedt om å fratre».*

**Postadresse:**

Postboks 511 Sentrum  
5805 Bergen

**Besøksadresse:**

Zander Kaaes gate 7  
5015 Bergen

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

(4) Kriteriene var nærmere utdypet i kravspesifikasjonen. Om garantiordningen stod det her:

- *«Bane NOR ønsker en garantiordning skriftlig dokumentert.*

*Bane Nor vil at leverandører av rekrutteringstjenester er solidarisk ansvarlig for oppdragets suksess. Oppdragets suksess er ikke alene knyttet til en gjennomført ansettelse. Å sikre at riktig kandidat velges til aktuelt oppdrag vises gjennom at kandidaten innehar de kompetanser som trengs for å løse oppdraget samt at vedkommende er interessert i å jobbe for Bane NOR. Derfor vil vi at leverandører tilkjenner hvilke garantier de girt for scenariene:*

- *Kandidat velger å avslutte arbeidsforholdet før prøvetidens utløp*
- *Kandidaten blir bedt om å fra tre sin stilling».*

(5) Innen tilbudsfristen mottok innklagede fire tilbud, herunder fra Link International Norge AS (heretter *klager*).

(6) Samtlige leverandører ble invitert til å delta i forhandlinger. Av klagers tilbud siteres følgende om tilbudt garantiordning:

*«Uavhengig av om kandidat selv velger å avslutte arbeidsforholdet eller om kandidaten blir bedt om å tre fra sin stilling i løpet av prøveperioden, så vil Link gjennomføre en ny rekruttering til samme stilling uten ekstra kostnad».*

(7) Ved tildelingsbeslutningen av 5. februar 2019, fremgikk det at Assessit AS, Experis AS og Prime People HR Solutions AS var plukket ut som vinnere av konkurransen.

(8) Innklagede har opplyst at kontrakt ble inngått med både Experis AS og Prime People HR Solutions AS den 5. mars 2019, og at kontrakt *«snarlig»* ville bli inngått med Assessit AS.

#### **Sekretariatets vurdering:**

(9) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av rekrutteringstjenester for stillinger med jernbanefaglig og teknologisk karakter. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen etter det opplyste forskrift om innkjøpsregler i forsyningssektorene av 12. august 2016 nr. 975 del I og del II, jf. forsyningsforskriften §§ 5-1 og 5-2.

#### *Tildelingsevaluering*

(10) Klager har anført at det ikke var grunnlag for å gi klager trekk under tildelingskriteriet *«Gjennomføringsevne»*. Klager har i denne anledning vist til at deres garantiordning dekker det som er etterspurt.

(11) Ved evalueringen av tilbudene utøver innklagede et innkjøpsfaglig skjønn, som bare i begrenset grad kan overprøves rettslig. Det kan imidlertid prøves om skjønnutøvelsen er usaklig, uforsvarlig, basert på feil faktum, eller i strid med de grunnleggende kravene i loven § 4, jf. eksempelvis klagenemndas avgjørelse i sak 2016/201, premiss 25.

(12) Det fremgikk av konkurransegrunnlaget at innklagede, under kriteriet *«Gjennomføringsevne»*, ville legge vekt på leverandørens tilbudte garantiordning.

Leverandørene skulle tilkjenne hvilke garantier som ble gitt dersom kandidaten «*velger å avslutte arbeidsforholdet før prøvetidens utløp*» eller «*blir bedt om å fratrukke sin stilling*».

- (13) For det tilfellet at kandidaten selv valgte å avslutte arbeidsforholdet, skulle garantien altså gjelde ut prøvetiden. For det tilfellet at kandidaten ble bedt om å fratrukke sin stilling, skulle garantien derimot gjelde også utover prøvetiden. Klagers anførsel om at garantien også i det sistnevnte tilfellet skulle være begrenset til prøvetiden, kan ikke føre frem.
- (14) Det er enighet om at den garantien som klager tilbød, bare gjelder ut prøveperioden – uavhengig av om kandidaten velger å avslutte arbeidsforholdet eller blir bedt om å fratrukke sin stilling.
- (15) Innklagede har forklart at klager av denne grunn fikk noe trekk under tildelingskriteriet «*Gjennomføringsevne*».
- (16) Som det fremgår ovenfor, er dette i tråd med det sekretariatet mener er en naturlig forståelse av konkurransegrunnlaget. Klagers anførsel om at innklagede har brutt regelverket ved å gi klager trekk under tildelingskriteriet «*Gjennomføringsevne*», kan dermed klart ikke føre frem.
- (17) 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.

Peter Aadland  
Seniorrådgiver

Kristoffer Clausen  
Førstekonsulent

*Dokumentet er godkjent elektronisk*

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Link International Norge AS	Bygdøy allé 9A	0257 OSLO Norge	Sverre Bragstad bragstad@linkinternational.no

*Kopi til:*

Bane NOR SF	Postboks 4350	2308 HAMAR Norge	postmottak@banenor.no
Bane NOR SF	Postboks 4350	2308 HAMAR Norge	Marit Omland Nordbotten marit.omland.nordbotten@banenor.no