



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Mottaker
Askvoll Transport og Entreprenørservice
Herlandsvegen 274
6985 ATLØY
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2020/0420-11

Saksbehandler: Kristoffer Clausen

Dato: 11.02.2021

Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak

Askvoll Transport og Entreprenørservice Sissel Mjåseth (heretter *klager*) innga 23. mai 2020 klage til Klagenemnda for offentlige anskaffelser på Askvoll kommune (heretter *innklagede*). Klagen gjaldt innklagedes anskaffelse i en åpen tilbudskonkurranse vedrørende «*Vintervedlikehold av kommunale veger og areal*».

Klagenemndsekretariatet avviste klagen 3. februar 2021, dels med den begrunnelse at klagen var fremsatt for sent, og dels med at klagen var uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda siden klagen, etter sekretariatets oppfatning, klart ikke kunne føre frem, jf. § 9 i forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser (heretter *klagenemndsforordningen*).

Klager har i rett tid påklaget avvisningsbeslutningen. Det er klagenemndas leder som er klageinstans i dette tilfellet, jf. den samme forskriftsbestemmelsen.

Klagen er ikke nærmere begrunnet.

Nemndsleders syn på saken:

Nemndsleder har gått gjennom sakens dokumenter og vurdert klagers anførsler i klagen og er kommet til samme resultat som klagenemndsekretariatet.

Klagen er for det første avvist fordi klagen er for sent fremsatt. Sekretariatet har her vist til at klagen gjelder anførsler knyttet til en konkurranse som ble avlyst av innklagede 17. oktober 2019.

Etter klagenemndsforordningen § 6 andre ledd er det en klagefrist på seks måneder regnet fra det tidspunkt konkurransen ble avlyst. Klagen ble, etter det opplyste, først fremsatt 23. mai 2020, dvs. over én måned etter at klagefristen gikk ut.

Denne delen av klagen er dermed fremsatt for sent, og sekretariatets avvisningen er riktig.

Postadresse:

Postboks 511
Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00

post@knse.no

www.klagenemndsekretariatet.no

Klagen er også begrunnet med en anførsel om at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse. Denne anførselen er, som påpekt av sekretariatet, ikke for sent fremsatt siden klagefristen i slike saker er to år, jf. klagenemndsforordningen § 13a andre ledd.

Hvorvidt det foreligger en direkte ulovlig anskaffelse, vil særlig være avhengig av om det er «en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger kunngjøringsplikt», jf. avsnitt 15 i avvisningsvedtaket.

Sekretariatet har lagt til grunn at anskaffelsen ikke var kunngjøringspliktig fordi kontrakten hadde en lavere verdi enn terskelverdien for kunngjøringsplikt på 1,3 millioner kroner eks. mva., jf. anskaffelsesforordningen § 5-1 andre ledd og § 8-17. Det er ikke fremkommet noen opplysninger som tyder på at sekretariatets verdivurdering av kontrakten slik det er redegjort for i avsnitt 18 i avvisningsvedtaket, er feil. Anførselen om at det foreligger en ulovlig direkte anskaffelse kan etter dette åpenbart ikke føre frem.

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

Askvoll Transport og
Entreprenørservice

Postadresse

Herlandsvegen 274

Poststed

6985 ATLØY
Norge

Kontakt/e-post

dkenneth1@hotmail.co
m

Kopi til:

Advokatfirmaet Harris DA

Postboks 4115
Sandviken

5835 BERGEN
Norge

Claus Holm Isaksen
chi@harris.no



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Askvoll Transport og Entreprenørserwise
Herlandsvegen 274
6985 ATLØY
Norge
Dag Kenneth Mjåseth

Deres ref.:

Vår ref.: 2020/0420-7

Saksbehandler: Kristoffer Clausen

Dato: 03.02.2021

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 23. mai 2020 på offentlig anskaffelse av vintervedlikehold på kommunale veger i Askvoll kommune. Vi har besluttet å avvise klagen som fra behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser §§ 6 og 9. Grunnen er delvis at klagen er for sent fremsatt, og delvis at den klart ikke kan føre frem.

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

Bakgrunn:

- (1) Askvoll kommune (heretter *innklagede*) kunngjorde 26. juli 2019 en åpen tilbudskonkurranse for anskaffelse av vintervedlikehold på kommunale veger i kommunen. Anskaffelsens verdi var i kunngjøringen estimert til totalt 6,8 millioner kroner. Tilbudsfrist var satt til 4. september 2019.
- (2) I henhold til kunngjøringen gjaldt anskaffelsen for tre vintersesonger, i perioden 2019 til 2022. Det var åpnet for forlengelse av oppdraget i ett pluss ett år. Anskaffelsen gjaldt totalt elleve roder, hvor hver rode ble ansett som et selvstendig anbud.
- (3) Om tildeling av kontrakt, stod det følgende i konkurransegrunnlaget:

«Tildeling av kontraktar vil verte basert på det anbodet som er best for Askvoll kommune. Følgjande tildelingskriteriar vert lagt til grunn (lista opp i uprioritert rekkjefølgje):

- *pris*
- *teknisk stand på utstyr*
- *forventa kvalitet på utføring av arbeidet*
- *formelle og kvalitative krav*

Postadresse:
Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

- *Askvoll kommune sin tidlegare erfaring med anbydar*
- *anbydar si erfaring med tilsvarende arbeid*
- *utrykkingstid/beredskap*

Dersom same traktor/maskin vert tilbydd både av lastebilentral og eigar, vil byggherren stryke det anbodet som har høgst pris.»

- (4) Det kom inn fem tilbud innen fristen, deriblant fra Askvoll Maskinlag SA og Askvoll Transport og Entreprenørservise Sissel Mjåseth (heretter *klager*).
- (5) Leverandørene ble ved brev 17. oktober 2019 orientert om at konkurransen var avlyst, fordi det forelå feil ved samtlige tilbud som medførte at disse måtte avvises. I brevet stod det at Formannskapet vedtok dette i et møte 14. oktober 2019. Det ble opplyst om at konkurransen ville bli lyst ut på nytt.
- (6) Det er opplyst at innklagede i mellomtiden inngikk kontrakt med Askvoll Maskinlag SA for perioden 15. oktober 2019 til 31. desember 2019. Innklagede har begrunnet dette med at det var nødvendig å sikre vintervedlikeholdet i perioden frem til ny konkurranse var gjennomført og ny kontrakt signert.
- (7) Den avlyste konkurransen ble kunngjort på nytt 4. november 2019. Estimert verdi var seks millioner kroner. Tilbudsfrist var satt til 10. desember 2019.
- (8) Det kom inn fire tilbud innen fristen, deriblant fra klager og Askvoll Maskinlag SA.
- (9) Ved brev 13. desember 2019 ble leverandørene meddelt tildelingen. Samtlige roder ble tildelt Askvoll Maskinlag SA.
- (10) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 23. mai 2020.

Sekretariatets vurdering:

- (11) Klager har fremsatt anførsler i tilknytning til en avlyst konkurranse om vintervedlikeholdstjenester i Askvoll kommune, som klager deltok i. Klagen til klagenemnda av 23. mai 2020, er imidlertid ikke fremsatt innen seksmånedersfristen fra det tidspunktet konkurransen ble avlyst, som her var 17. oktober 2019, jf. klagenemndsforordningen § 6 andre ledd. Klagers anførsler som knytter seg til den avlyste konkurransen, tas derfor ikke til behandling.
- (12) Klagers anførsler knyttet til inhabilitet og offentliggjøring av priser, er heller ikke fremsatt innenfor seksmånedersfristen i klagenemndsforordningen § 6 andre ledd. Også disse anførselene avvises derfor fra behandling.
- (13) Den delen av klagen som gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse, er fremsatt innen toårsfristen, og er følgelig rettidig, jf. klagenemndsforordningen § 13a andre ledd. I slike saker gjelder det for øvrig ikke noe krav om saklig klageinteresse. Den inngåtte kontrakten har en verdi på 752 948 kroner, og varte fra 15. oktober 2019 til 31. desember 2019. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser av 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen forskrift om offentlige anskaffelser av 12. august 2016 nr. 974 del I.

Hvorvidt det foreligger en ulovlig direkte anskaffelse

- (14) Klager anfører at innklagede har gjennomført en ulovlig direkte anskaffelse ved å gå til direkte anskaffelse av vintervedlikeholdsarbeider hos valgte leverandør etter at den opprinnelige konkurransen ble avlyst.
- (15) En ulovlig direkte anskaffelse er «*en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger en kunngjøringsplikt*», se blant annet merknadene til anskaffelsesloven § 12 i Prop. 51 L (2015-2016).
- (16) Utgangspunktet er at oppdragsgiver har plikt til å kunngjøre i Doffin alle anskaffelser som overstiger 1,3 millioner kroner ekskl. mva., jf. forskriften §§ 5-1 andre ledd og 8-17. Anskaffelser som overstiger EØS-terskelverdien i forskriften § 5-3, skal i tillegg kunngjøres i TED-databasen.
- (17) Innklagede fremholder at det ikke forelå kunngjøringsplikt for den aktuelle kontrakten. Innklagede viser i denne sammenheng til unntaksbestemmelsene i forskriften §§ 5-2 første ledd bokstav c og 5-2 første ledd bokstav e.
- (18) Kontrakten hadde etter det opplyste en verdi på 46 667 kroner per rode. Timepris for utført arbeid ble satt til 725 ekskl. mva. Regnskapet viser ifølge innklagede at det i avtaleperioden – fra 15. oktober 2019 til 31. desember 2019 – ble utbetalt til sammen 752 948 kroner ekskl. mva. for brøyting inkludert beredskap.
- (19) Kontrakten er altså under den kunngjøringspliktige terskelverdien på 1,3 millioner kroner ekskl. mva., jf. forskriften §§ 5-1 andre ledd og 8-17. I tillegg til loven om offentlige anskaffelser av 17. juni 2016 nr. 73 (anskaffelsesloven) følger anskaffelsen dermed forskriften del I.
- (20) Klagers anførsel om at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse, kan derfor klart ikke føre frem.
- (21) Etersom sekretariatet har funnet at klagen delvis er for sent fremsatt, og delvis klart ikke kan føre frem, avvises den fra behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen §§ 6 og 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

Mottaker

Askvoll Transport og
Entreprenørservice

Postadresse

Herlandsvegen 274

Poststed

6985 ATLØY
Norge

Kontakt/e-post

Dag Kenneth Mjåseth
dkenneth1@hotmail.co
m

Kopi til:

Advokatfirmaet Harris DA

Postboks 4115
Sandviken

5835 BERGEN
Norge

Claus Holm Isaksen
chi@harris.no