



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Steinar Foss AS
Kloppavegen 4
6854 KAUPANGER
Norge
Steinar Foss

Deres ref.:

Vår ref.: 2020/0818-6

Saksbehandler: Maja Summerfield Myhre

Dato: 25.01.2021

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 22. oktober 2020 på offentlig anskaffelse av fornying av VA-rør og utarbeiding av fortau. 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) Sogndal kommune (heretter *innklagede*) inviterte våren 2019 til sammen seks leverandører til å levere tilbud på en anskaffelse om fornying av VA-røyr og utarbeiding av fortau. Prosjektet, omtalt som «*VVA Åbergvegen*», var delt inn i to delentrepriser: rørleggerarbeid og grunnarbeid/utarbeiding av vei. Forespørsel om tilbud på førstnevnte ble sendt til tre leverandører innen rørleggerfaget. Tilbudsfrist var 14. august 2019. Forespørsel om tilbud på utarbeiding av vei ble sendt til tre leverandører innen grunnarbeid. Tilbudsfrist var satt til 5. juli 2019.

- (2) I anbudsinvitasjonen tilknyttet rør var prosjektet beskrevet slik:

«I Åbergevegen på strekket mellom Åbergevegen 15 - Rutlinslid, skal Sogndal kommune skifte ut ledninger for vatn og avløp, samt at overvatn skal separerast frå avløpet, det skal dermed også leggjast ei ny overvassleidning. I tillegg skal vegen utvidast, og det skal lagast fortau i forlenging av fortauet som no stoggar opp mellom Åbergevegen 15 og 8. Det skal også etablerast to nye avkøyrslar. Vegen er ca 100 m, + ca 50 m avkøyrsel.

Eksisterande røyr er gamle, og lite dokumentert. Det er derfor ikkje laga noko detaljprosjektering for. Utfordringar må løysast på staden i samarbeid mellom entreprenør/rørleggjar/grunneigar/byggherre. Etter entreprenør og rørleggjar for prosjektet er valt, vert det eit møte for å planlegge arbeida så detaljert som det let seg gjere.

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

Massane i vegkroppen er venta å vere dårlege. Om så, må massane køyrast vekk og erstattast med nye gode massar i tråd med vegnorma til Sogndal kommune. Det er ingen plass å mellomlagre eventuelle massar på plassen.

Det er fleire murar som skal fjernast og settast opp på ny, i tillegg er det fleire nye murar som skal etablerast.

Byggherren syter for naudsynt graveløyve, kabelpåvising, omkøyringsplan og skilting. Entreprenøren må stille med byggjegerder.

Alt av VA som skal gjerast, skal gjerast i tråd med Overvassnorma og VA-norma frå Sogndal kommune. Vegen skal byggjast opp att etter veg-norma frå Sogndal kommune. Entreprenør må dokumentere kvaliteten på eige arbeid og levere til byggherre kontinuerleg. Byggherre vil utføre innmåling.

Alt materiell (inkludert massar) vert bestilt av Sogndal kommune, som også vil styre jobben som byggjeleiar. Det vert lagt opp til tett oppfølging av arbeida. I tillegg skal timelister signerast av byggherre kvar veke med mindre anna vert avtala spesifikt med byggjeleiar. Byggherren skal også ha eit eksemplar av alle pakksetlar frå pukkverk og liknande. Disse skal leverast inn minimum ein gong i veka.»

- (3) Tilsvarende beskrivelse var gitt i anbudsinvitasjonen sendt ut til leverandørene innen grunnarbeid. I tillegg var det tilføyd at:

«Det er fleire murar som skal fjernast og settast opp på ny, i tillegg er det fleire nye murar som skal etablerast. Nokon vil vere i betong, og nokon i naturstein. Her ønskjer vi ein kvadratpris frå grunnentreprenøren. Det skal murast med ein granitttype med maskinstein, kvaliteten på stein og muring skal vere tilsvarende eksisterande murar i prosjektet Åbergevegen del 1 – sjå foto vedlegg 7.

Fleire av betongmurane vil vere over 1,5m høge, og det er krav om prosjektering. Prosjekterande betongentreprenør må ha godkjend tiltaksklasse 2. Betongarbeida skal koordinerast av grunnentreprenør. Vedlagt ligg beskrivinga av betongmurane. Disse skal prisast og leverast saman med tilbodet.

[...]

Vegen skal byggjast opp att etter veg-norma frå Sogndal kommune. Entreprenør må dokumentere kvaliteten på eige arbeid og levere til byggherre kontinuerleg. Byggherre vil utføre innmåling av røyr undervegs i arbeida.»

- (4) På første side i begge invitasjonene var det opplyst at «[a]nskaffinga er omfatta av Forskrift om innkjøpsregler i forsyningssektorene (forsyningsforskriften). For denne anskaffinga gjeld Forsyningsforskriften del I.»
- (5) Innen utløpet av tilbudsfristen mottok innklagede to tilbud på hver delentreprise.
- (6) Kontrakt for mur, bytting av VA, og opparbeiding av vei og fortau ble tildelt FS Anlegg AS, og kontrakt for rørleggerarbeid ble tildelt Caverion Norge AS, avdeling Sogndal. Valg av leverandører ble gjort på bakgrunn av laveste pris. Innklagede har opplyst at kontrakt med leverandørene ble inngått juli 2019.
- (7) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelse 22. oktober 2020.

Sekretariatets vurdering:

- (8) Saken gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse. I slike saker gjelder det ikke noe krav om saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 13a første ledd. Klagen er rettidig.
- (9) En ulovlig direkte anskaffelse er *«en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger en kunngjøringsplikt»*, se blant annet merknadene til lov om offentlige anskaffelser av 17. juni 2016 nr. 73 (anskaffelsesloven) § 12 i Prop. 51 L (2015-2016).
- (10) Konkurransen gjelder utbedring av vannforsyningsnett og avløpsnett, i tillegg til utbedring av kommunal vei, omtalt som prosjekt *«VVA Åbergvegen»*. Innklagede inviterte tre entreprenører til å levere tilbud på delentreprise for mur, bytting av VA, og opparbeiding av vei og fortau, og tre leverandører innen rørleggerfaget til å levere tilbud på delentreprise for rørleggerarbeid. Konkurransen ble ikke kunngjort i Doffin. I anbudsinvitasjonen var det opplyst at *«denne anskaffinga gjeld Forsyningsforskriften del I»*.
- (11) Klager anfører at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse ved å inngå kontrakter uten å kunngjøre konkurranse for anskaffelsen i Doffin. Klager viser i den forbindelse til at prosjektet har en verdi på ca. 7,5 millioner kroner ekskl. mva.
- (12) Utgangspunktet er at oppdragsgiver har plikt til å kunngjøre i Doffin alle anskaffelser som overstiger nasjonal terskelverdi. På det tidspunktet anbudsinvitasjonen ble sendt ut, var terskelverdien 1,3 millioner kroner ekskl. mva. for bygge- og anleggskontrakter innen klassisk sektor, og 51 millioner kroner ekskl. mva. for bygge- og anleggskontrakter innen forsyningssektoren, jf. anskaffelsesforskriften § 5-1 andre ledd og forsyningsforskriften §§ 5-1 andre ledd, jf. § 5-2 første ledd bokstav b.
- (13) Spørsmålet i saken er om anskaffelsen, eller deler av anskaffelsen, skulle ha vært kunngjort i Doffin som en bygge- og anleggskontrakt etter reglene i anskaffelsesforskriften del II, og om innklagede dermed har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse.
- (14) Hvilke anskaffelser som er omfattet av forsyningsforskriften fremgår av forsyningsforskriften §§ 1-3 til 1-9. Forsyningsforskriften § 1-5 første ledd bokstav a fastsetter at aktiviteter som har til formål å *«drive faste nettverk beregnet på å yte tjenester til offentligheten i forbindelse med produksjon, transport eller distribusjon av drikkevann»* omfattes av forsyningsforskriften. Dette gjelder også kontrakter knyttet til å lede bort eller rense avløpsvann, jf. § 1-5 andre ledd.
- (15) Denne anskaffelsen gjelder som nevnt utbedring av VA-rør og kommunal vei, omtalt i anbudsinvitasjonen som *«VVA-Åbergvegen»*. Det er forklart i anbudsinvitasjonen at leverandøren(e) skal skifte ut ledninger for vann og avløp, separere overvann fra avløpet og legge ny overvannsledning. *«I tillegg»* skal leverandøren(e) utvide ca. 100 m vei, legge fortau i forlengelsen av det eksisterende, samt etablere to nye avkjørsler.
- (16) Anskaffelsen fremstår dermed som en blandet anskaffelse som delvis skal benyttes i tilknytning til forsyningsaktiviteter og delvis i tilknytning til andre aktiviteter, hvorav forsyningsaktiviteten, herunder utbedring av vann- og avløpsnettet, fremstår som aktiviteten som anskaffelsen i hovedsak er beregnet for, jf. forsyningsforskriften § 6-4 (1) bokstav b. Sekretariatet viser i den forbindelse til at tilbudsprisen på delentreprisen for mur, bytting av VA, opparbeiding av vei og fortau utgjør den mindre andelen av

anskaffelsens totale verdi. Videre omfattet denne delkontrakten også forsyningsaktiviteter – bytting av VA. Klager har heller ikke bestridt at anskaffelsen er omfattet av forsyningsforskriften, eller påpekt feil ved innklagedes vurdering på dette punkt.

- (17) Sekretariatet kan ikke se at det er holdepunkter for å tilsidesette innklagedes vurdering av at anskaffelsen i hovedsak var beregnet på å utbedre vanndistribusjonen og avløpsnettet.
- (18) Anskaffelsens verdi er under terskelverdi for bygge- og anleggskontrakter innen forsyningssektoren, som på tidspunktet anbudsinvitasjonen ble sendt ut, var 51 millioner kroner ekskl. mva. Innklagede hadde derfor ikke plikt til å kunngjøre anskaffelsen i Doffin, og har dermed ikke foretatt en ulovlig direkte anskaffelse. Klagers anførsel om ulovlig direkte anskaffelse 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. 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.

Line Rakner
Seniorrådgiver

Maja Summerfield Myhre
Førstekonsulent

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker

Steinar Foss AS

Postadresse

Kloppavegen 4

*Poststed*6854 KAUPANGER
Norge*Kontakt/e-post*Steinar Foss
Ste-foss@outlook.com*Kopi til:*

Sogndal kommune

Postboks 153

6851 SOGNDAL
Norgepostmottak@sogndal.ko
mmune.no