



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Herøy Bygdeliste
c/o Rigmor Flæsen Færøyveien 50
8850 HERØY
Norge
Inge Sandvær

Deres ref.: Vår ref.: 2021/0150-10 Saksbehandler: Tor Martin Joramo Sikkeland Dato: 13.07.2021

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 18. februar 2021 på offentlig anskaffelse av renovering og ombygging av seks boliger og fellesstue i Karolineveien 24, 26 og 28. 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) Herøy kommune i Nordland (heretter *innklagede*) inngikk 19. september 2018 en rammeavtale med Contractor Bygg AS med økonomisk ramme på inntil 1,3 millioner kroner. Innklagede har opplyst at rammen på 1,3 millioner kroner var brukt opp våren 2019.
- (2) Innklagede innhentet 16. november 2018 et tilbud på «*rehabilitering av seks leiligheter og felles stue i Karolineveien*» fra Contractor Bygg AS. Tilbudsprisen var 4 050 464 kroner inkl. mva. og tilbudet var gyldig til 16. desember 2018. Det ble ikke inngått kontrakt.
- (3) Innklagede kunngjorde 3. mars 2019 en åpen anbudskonkurranse for inngåelse av en rammeavtale med én leverandør om bygningsmessige arbeider. Tilbudsfrist var 1. april 2019.
- (4) Om anskaffelsen ble det i kunngjøringen opplyst:

Herøy kommune i Nordland skal gå til anskaffelse av håndverkstjenester som hovedsakelig retter seg mot vedlikehold av kommunens bygningsmasse.

Typiske arbeidsoppgaver vil i hovedsak være (listen er ikke uttømmende):

- *Diverse tømrer- og mur/betongarbeider knyttet til vedlikehold av kommunale bygg og anlegg*

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

- *Malingsarbeider utendørs og innendørs*
 - *Levering og montering av gulvbelegg (alle typer gulvbelegg inkl. flislegging)*
 - *Både større og mindre oppussings- og vedlikeholdsoppdrag av kommunal bygningsmasse*
- (5) Det fremgikk av kunngjøringen anskaffelsen hadde en estimert totalverdi på 4 millioner kroner med en varighet på 2 år, med opsjon på ytterligere 2 år.
- (6) Kommunestyret i Herøy kommune vedtok 26. mars 2019 å bruke rammeavtalen til oppgradering av Karolineveien 24-28.
- (7) Innklagede mottok tre tilbud innenfor tilbudsfristen, herunder fra Contractor Bygg AS. Innklagede avviste de to øvrige tilbudene som følge av tilbudene inneholdt vesentlige avvik fra anskaffelsesdokumentene.
- (8) Innklagede meddelte 2. april 2019 at kontrakten ble tildelt Contractor Bygg AS. Kontrakt ble inngått 16. april 2019.
- (9) Innklagede kunngjorde 29. juli 2019 en åpen tilbudskonkurranse for anskaffelse av totalentreprenør til oppføring av tilbygg til brannstasjon. Estimert verdi var 10 millioner kroner og tilbudsfrist var 11. september 2019. Kontrakt ble tildelt Contractor Bygg AS og undertegnet 31. oktober 2019.
- (10) Inge Sandvær (heretter *klager*) brakte saken inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 18. februar 2021.
- (11) Innklagede har opplyst å ha gjort følgende avrop på rammeavtalen for bygningsmessige arbeider med Contractor Bygg AS (heretter *valgte leverandør*), inngått 16. april 2019:

<i>Utførte arbeider pr.01.06.2021</i>	<i>Sum ex. mva</i>
<i>Vedlikehold bygning, 2019</i>	<i>347 063</i>
<i>Karolineveien 24-28, 2019</i>	<i>333 941</i>
<i>Vedlikehold bygning, 2020</i>	<i>208 526</i>
<i>Karolineveien 24-28, 2020</i>	<i>2 267 577</i>

Generelle arbeider:

<i>Gjerde parkering kommunehus</i>	<i>85 000</i>
<i>Terrasse /levegg/bordkledning Karolineveien</i>	<i>315 000</i>
<i>Levegg Korona helsehus</i>	<i>9 500</i>
<i>Rullestolrampe avd. Soltun</i>	<i>37 500</i>
<i>Valåsen bofellesskap</i>	<i>30 000</i>

<i>Maling/ sparkling Garasje Brannbil</i>	<i>67 500</i>
<i>Vindu levegg omsorg</i>	<i>Påbegynt</i>
<i>Vindu Karolineveien 24A</i>	<i>23 000</i>
<i>Kjøkken kirken – (ramme kr 100 000)</i>	<i>Påbegynt</i>
	<i>Sum 3 724 606</i>
<i>Rammeavtale</i>	<i>4 000 000</i>
<i>Til gode</i>	<i>275 394</i>

- (12) Innklagede har videre opplyst at det ble signert en ny rammeavtale på bygningsmessige tjenester 7. juni 2021, da de økonomiske rammene var nådd på avtalen datert 16. april 2019.

Sekretariatets vurdering:

- (13) 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 (klagenemndsforordningen) § 13a første ledd. Klage kan ifølge § 13a andre ledd fremsettes inntil to år fra kontrakt er inngått.
- (14) Spørsmålet i saken er om innklagede har gjennomført en ulovlig direkte anskaffelse av renovering og ombygging av seks boliger og en fellesstue i Karolineveien 24, 26 og 28.
- (15) 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).
- (16) Innklagede kunngjorde i 3. mars 2019 en rammeavtale for bygningsmessige arbeider. Kunngjøringen ble gjort i både Doffin og TED. Innklagede inngikk 16. april en rammeavtale med valgte leverandør om bygningsmessige arbeider, med estimert totalverdi på fire millioner kroner og maksimal varighet på fire år. Denne avtalen er brukt til å oppgradere boligene og fellesstuen i Karolineveien.
- (17) Når en kontrakt er inngått etter en kunngjort konkurranse, er utgangspunktet at det videre forholdet mellom partene reguleres av kontraktsretten. Unntak fra dette er dersom avtalen endres på en slik måte at man reelt sett står overfor en ny kontrakt som oppdragsgiver skulle ha kunngjort i henhold til regelverket. For at endringer i kontrakten skal likestilles med at det er inngått en ny kontrakt, må de være vesentlige, jf. forskriften §§ 28-1 og 28-2.
- (18) Klager har anført at innklagede har vesentlig overskredet den økonomiske rammen for den inngåtte rammeavtalen med 400 prosent. Klager har vist til at innklagede i årene 2019 og 2020 hadde en total utbetaling på ca. 15,4 millioner kroner til valgte leverandør.
- (19) Innklagede har fremlagt en oversikt over avropene, gjengitt i avsnitt 11. Ut over dette har innklagede forklart at valgte leverandør i samme periode også gjennomførte en

totalentreprise for nytt tilbygg til eksisterende brannstasjon, til en verdi av ca. 10 millioner kroner.

- (20) Innklagede har hovedsakelig brukt rammeavtalen om bygningsmessige arbeider til å oppgradere boligene og fellesstuen i Karolineveien. I tillegg er avtalen brukt på diverse arbeid i kommunen. Oversikten innklagede har fremlagt viser at rammeavtalen ikke er brukt utover estimert verdi. Slik saken er opplyst er dermed rammeavtalen blitt benyttet innenfor kunngjort omfang og volum. Sekretariatet har derfor ingen holdepunkter for at rammeavtalen er vesentlig endret. Klagers anførsel om ulovlig direkte anskaffelse kan derfor klart ikke føre frem.
- (21) 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

Tor Martin Joramo Sikkeland
Rådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Herøy Bygdeliste	c/o Rigmor Flæsen Færøyveien 50	8850 HERØY Norge	Inge Sandvær inge.sandver@gmail.com

Kopi til:

Herøy kommune	Silvalveien 1	8850 HERØY Norge	post@heroy- no.kommune.no
Herøy kommune	Silvalveien 1	8850 HERØY Norge	Morten.Mikalsen@hero y-no.kommune.no