



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Mottaker
Advokatfirma Wigemyr & Co DA
Postboks 716
4666 KRISTIANSAND S
Norge
Gard Erik Garlie

Deres ref.:

Vår ref.: 2021/0806-12

Saksbehandler: Anders Vardeberg

Dato: 16.09.2021

Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak

Consult Gruppen AS (tidl. Slokkesystemer AS, heretter *klager*) innga 4. mai 2021 klage til Klagenemnda for offentlige anskaffelser på Bergen kommune (heretter *innklagede*). Klagen gjaldt innklagedes anskaffelse av en rammeavtale om kontroll, vedlikehold og reparasjon av sprinkleranlegg, kunngjort 11. september 2020 og med tildelingsbeslutning 4. november 2020.

Klagenemndssekretariatet avviste klagen 2. september 2021 med den begrunnelse 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 til klagenemndas leder som er klageinstans i dette tilfellet, jf. den samme forskriftsbestemmelsen.

Klager har i korthet anført:

I klagen over avvisningsvedtaket er det vist til premiss 18 i sekretariatets vedtak. Det er anført at det som der fremkommer, innebærer at anskaffelsesregelverket gir «*mulighet til å se bort fra/tilsidesette materielle krav som er satt for å ivareta brann- og bygningssikkerhet*». Klager mener det er en problemstilling klagenemnda bør vurdere.

Bemerkninger fra klagenemndas leder:

Nemndsleder har gått gjennom sakens dokumenter og vurdert klagers anførsler i opprinnelig klage og i den særskilte klagen, og har kommet til samme resultat som klagenemndssekretariatet.

Klagers anførsel om at innklagedes kvalifikasjonskrav vedrørende teknisk og faglig kompetanse er i strid med anskaffelsesforordningen, kan åpenbart ikke 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

I denne anskaffelsen reguleres de krav oppdragsgiver kan stille til leverandørens tekniske og faglige kvalifikasjoner, av anskaffelsesforskriften § 16-5, jf. § 16-1. Slike kvalifikasjonskrav skal sikre at leverandørene har tilstrekkelig evne og kapasitet til å oppfylle kontraktsforpliktelsene.

Men som det fremgår av avvisningsvedtaket, er det opp til oppdragsgiver om det skal stilles kvalifikasjonskrav. Men stilles det slike krav, kan det ikke stilles flere eller strengere enn det som er nødvendig for å gjennomføre leveransen og eventuelle krav må også være relevante. Anskaffelsesforskriften gir altså oppdragsgiver stor frihet med hensyn til hvilke kvalifikasjonskrav som kan stilles.

Det følger av dette at en oppdragsgiver ikke har plikt til å stille som kvalifikasjonskrav at de lovpålagte krav som måtte følge av en leveranse, følges. Det kan videre ikke innfortolkes noe slikt krav i konkurransegrunnlaget i saken, og konkurransegrunnlaget er heller ikke uklart på dette punkt.

Det er etter dette klart at klagen ikke kan føre frem, og det er da heller ikke noe behov for at klagenemnda vurderer dette nærmere.

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

Konklusjon:

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

Denne avgjørelse sendes klager via e-post. Kopi sendes innklagede til orientering.

Sverre Nyhus
Klagenemndas leder

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker

Advokatfirma Wigemyr & Co DA

Postadresse

Postboks 716

*Poststed*4666
KRISTIANSAND S
Norge*Kontakt/e-post*Gard Erik Garlie
geg@wigemyr.no



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Advokatfirma Wigemyr & Co DA
Postboks 716
4666 KRISTIANSAND S
Norge
Gard Erik Garlie

Deres ref.:

Vår ref.: 2021/0806-10

Saksbehandler: Anders Vardeberg

Dato: 02.09.2021

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 4. mai 2021 på offentlig anskaffelse av kontroll, vedlikehold og reparasjon av sprinkleranlegg. 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) Bergen kommune (heretter innklagede) kunngjorde 11. september 2020 en åpen anbudskonkurranse for inngåelse av en rammeavtale om kontroll, vedlikehold og reparasjon av sprinkleranlegg. Rammeavtalen skulle ha en varighet på inntil fire (2+1+1) år. Anskaffelsens verdi er estimert til 8 millioner kroner. Tilbudsfrist var 20. oktober 2020.

(2) I konkurransegrunnlaget punkt 1.3.2 «*Utvidet beskrivelse*» fremgikk følgende:

«Anskaffelsen skal dekke oppdragsgivers behov for lovpålagt kontroll/ FG-kontroll, uavhengig kontroll/3-parts kontroll, service, vedlikehold, reparasjon, utvidelse og oppgradering av sprinkleranlegg på alle bygg med sprinkleranlegg.

I tillegg vil det være aktuelt å gjennomføre uavhengig kontroll ved nybygg/installasjoner.

Avtalen er ment å dekke bygningseiers plikter med hensyn til brannvern etter de til enhver tid gjeldende bygge- og brannforskrifter med tilhørende veiledninger. Eventuelle kjente fremtidige endringer til disse skal legges til grunn for avtalen.

Kontrollen og servicen skal gjennomføres av en kontrollør fra en virksomhet som er FG-910 godkjent. I tillegg skal kontrolløren være FG-900 sertifisert.

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

For ytterligere informasjon om anskaffelsens omfang og innhold vises det til kravspesifikasjonen, se bilag 1 til kontrakt.»

- (3) Kvalifikasjonskravene fremgikk av konkurransegrunnlaget punkt 5. Det var stilt følgende krav til tilbydernes tekniske og faglige kvalifikasjoner:

«Erfaring fra lignende oppdrag

Krav: Leverandør skal ha god og relevant erfaring, herunder erfaring med FG-kontroll, og erfaring fra service og vedlikehold av sprinkleranlegg. Dokumentasjonskrav: Relevant erfaring skal dokumenteres ved å oppgi minimum tre (3) og maksimum fem (5) referanser fra de siste tre (3) årene, inkludert deres omfang (antall månedsverk), verdi, tidspunkt, oppdragets art og oppdragsgiver eller mottaker. Referansene legges inn direkte i Mercell som besvarelse av dette punkt. Leverandør kan benytte vedlegg 2-Referanseskjema. Dersom det oppgis flere enn fem referanser vil kun de fem første bli vurdert.

FG-sertifisert foretak

Krav: Leverandøren skal være godkjent sertifisert virksomhet i henhold til FG-910 innen områdene prosjektering, utførelse og kontroll for automatiske slokkesystemer. Dokumentasjon: Gyldig bevis på FG-sertifisering av foretak for automatiske slokkesystemer.»

- (4) I kravspesifikasjonen punkt 2 var det listet opp krav til leverandørens gjennomføringsevne og utførelse. I punkt 2.1, som gjaldt «Faglig standard», var det blant annet presisert at alt arbeid skulle være av god fagmessig kvalitet, og utføres «i henhold til de til enhver tid gjeldende lover og forskrifter».
- (5) I punkt 2.2 «Krav til utførelse» var det blant annet stilt krav om at arbeidene skulle utføres i henhold til gjeldende standard NS-EN 12845, og at kontrollen og servicen «skal gjennomføres av en kontrollør fra en virksomhet som er FG-910 sertifisert. I tillegg skal kontrolløren være FG-900 sertifisert». Videre var det listet opp følgende krav som skulle gjelde i hele avtaleperioden:
- «Kjennskap til og erfaring med NS-EN 12845
 - Firma/foretak: FG-910
 - Kontrollør: FG-900
 - Servicemann: Skal ha «Blått kompetansebevis»
 - Bemanning med fagbrev, fartstid/praksis i faget, hovedoppgaver, sertifisering og kursbevis
 - Bergen kommune sine retningslinjer som er gjeldende til enhver tid»
- (6) Det fremgikk blant annet også at «Alle kontroller skal foretas opp mot det regelverk anlegget er prosjektert og installert i samsvar med.»
- (7) Fem tilbydere leverte tilbud innen tilbudsfristen. Disse var Anders O. Grevstad AS, Sprinkler Vest AS, Total Sprinkler AS, Brann og Sprinklerteknikk AS og Slokkesystemer AS (heretter *klager*).

- (8) Kontrakt ble tildelt Brann og Sprinklerteknikk AS 4. november 2020.
- (9) Klager påklaget tildelingen 4. november 2020. Innklagede avviste klagen i brev datert 5. november 2020.
- (10) Kontrakt ble inngått 17. november 2020.
- (11) Klager brakte saken inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 4. mai 2021.

Sekretariatets vurdering:

- (12) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforordningen § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder inngåelse av en rammeavtale om kontroll, vedlikehold og reparasjon av sprinkleranlegg som er en tjenesteanskaffelse i kategori. Anskaffelsens verdi er estimert til 8 millioner kroner. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen etter det opplyste forskrift om offentlige anskaffelser 12. august 2016 nr. 974 del I og del III, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.

Dokumentasjon for lovpålagte krav

- (13) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved ikke å påse at leverandørene oppfyller lovpålagte krav til kunnskap, utdanning og erfaring som kreves for å utføre kontroll- og vedlikeholdsarbeidet som anskaffelsen gjelder. Klager har vist til at innklagede ikke har krevd dokumentasjon for at leverandørene innehar de relevante faglige kvalifikasjonene.
- (14) Av forskriften § 16-1 første ledd første punktum fremgår det at oppdragsgiveren «*kan*» stille krav til blant annet leverandørens tekniske og faglige kvalifikasjoner. I dette ligger det at det er opp til oppdragsgiver å velge om det skal oppstilles kvalifikasjonskrav, og hvilke kvalifikasjonskrav som eventuelt skal stilles, så lenge kravene har tilknytning til og står i forhold til leveransen.
- (15) I denne konkurransen var kravene til leverandørens tekniske og faglige kvalifikasjoner at leverandørene skulle ha relevant erfaring og være FG-sertifisert innen prosjektering, utførelse og kontroll for automatiske slukkesystemer. Sekretariatet finner det klart at disse kravene har tilknytning til og står i forhold til leveransen.
- (16) Klager har imidlertid vist til at kravspesifikasjonen stilte krav om at alt arbeid skulle «*utføres i henhold til de til enhver tid gjeldende lover og forskrifter*», og at relevante forskriftsbestemmelser inneholder minstekrav til faglige kvalifikasjoner som er nødvendige for å kunne utføre arbeidet. Klager anfører at kravspesifikasjonen derfor oppstiller krav til leverandørens kvalifikasjoner, og at innklagede har brutt regelverket ved ikke å kreve dokumentasjon for oppfyllelse av forskriftsfestede krav til leverandørens kompetanse.
- (17) Klagers forståelse av konkurransegrunnlaget kan klart ikke legges til grunn. Kravene i kravspesifikasjonen gjelder ytelsen som skal anskaffes, og kan ikke benyttes til å innfortolke andre krav til leverandørens faglige kvalifikasjoner enn de som allerede fremgår under kvalifikasjonskravene som nevnt i avsnitt 15. Klagers anførsel kan derfor klart ikke føre frem.
- (18) Sekretariatet bemerker at dersom klager har ment å anføre at innklagede skulle ha oppstilt flere og/eller strengere kvalifikasjonskrav og dokumentasjonskrav, er dette som nevnt noe

innklagede velger selv. Anskaffelsesregelverket oppstiller med andre ord ikke noen plikt for oppdragsgiver til å kreve dokumentasjon for at leverandørene og deres personell oppfyller alle krav som følger av lov og forskrift.

- (19) Klager har også anført at kravet om at arbeidet skulle utføres i henhold til lov- og forskriftskrav er uklart, fordi det er ikke spesifisert hvilke forskrifter kravet gjelder. Det må imidlertid forutsettes at en alminnelig aktsom tilbyder er kjent med regelverket som gjelder tjenesten selskapet tilbyr. Anførselen om at konkurransegrunnlaget er uklart kan klart ikke føre frem.
- (20) 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

Anders Vardeberg
Rådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker
Advokatfirma Wigemyr & Co DA

Postadresse
Postboks 716

Poststed
4666
KRISTIANSAND S
Norge

Kontakt/e-post
Gard Erik Garlie
geg@wigemyr.no

Kopi til:

Bergen kommune

Postboks 7700

5020 BERGEN
Norge

Eirik Tertnes
eirik.tertnes@bergen.ko
mmune.no