



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Mottaker
Angell Advokatfirma AS
Postboks 163
8001 BODØ
Norge
Thomas Angell

Deres ref.:

Vår ref.: 2021/1497-16

Saksbehandler: Synne Martinussen

Dato: 21.12.2021

Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak

Sakens bakgrunn

Silvanord AS (heretter *klager*) innga 19. september 2021 klage til Klagenemnda for offentlige anskaffelser vedr. anskaffelse av rammeavtale for linjerydding av strømlinjenettet i regi av iSalten Nett AS (heretter *innklagede*). Anskaffelsen ble gjennomført etter del I og del II i forsyningsforskriften.

Klager ble avvist fra konkurransen av innklagede den 3. september 2021 fordi innklagede mente at tilbudet ikke var bindende og at det ikke oppfylte konkurransegrunnlagets krav om til utforming.

Klager fremmet 9. september 2021 innsigelser mot avvisningen, men ved brev av 16. september 2021 fastholdt innklagede avvisningen.

Etter at klage var sendt klagenemnda avlyste innklagede konkurransen 20. oktober 2021 med den begrunnelse at et underelement til et tildelingskriterium var uklart utformet og hadde ført til at tilbyderne hadde svart ulikt på tildelingskriteriet.

Klagenemndssekretariatet avviste klagen 6. desember 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). Begrunnelsen for avvisningen av klagen var at klager ikke lenger hadde rettslig klageinteresse til å få prøvd anførselene sine siden konkurransen var blitt avlyst.

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 i rett tid den 6. desember 2021 påklaget avvisningsbeslutningen til klagenemndas leder som er klageinstans i dette tilfellet, jf. den samme forskriftsbestemmelsen.

I klagen er det anført at klager har behov for en rettsavklaring av de påståtte regelbrudd, og at situasjonen er tilsvarende som ved rådgivende saker hvor kontrakt er inngått.

Bemerkninger fra klagenemndas leder:

Nemndsleder har gått gjennom sakens dokumenter og vurdert klagers anførsler i opprinnelig klage og i den særskilte klagen av 6. desember 2021, og har kommet til samme resultat som klagenemndssekretariatet.

Det er et grunnleggende krav for å påklage en avgjørelse at klager har «*saklig klageinteresse*», jf. klagenemndsforskriften § 6 annet ledd. Dersom klager ikke har «*saklig klageinteresse*», skal klagen avvises.

Hvorvidt man har «*saklig klageinteresse*» av en anskaffelse, vil i hht. langvarig etablert praksis være avhengig av en konkret vurdering av hvilken betydning en vurdering av klagers anførsler vil kunne ha for klager. En annen måte å formulere det på, er å si at et vedtak i klagesaken må ha klare virkninger for en, for at en har «*rettslig klageinteresse*», og dermed adgang til å klage.

I denne saken er konkurransen avlyst, og avlysningen er ikke bestridt.

Når en konkurranse er avlyst, og det ikke er grunnlag for å hevde at det hefter feil ved selve avlysningen, har ikke klager lenger noen konkret interesse i å få avgjort om innklagede, uavhengig av avvisningen, har begått noen feil. De feil som eventuelt måtte være begått, og som ikke knytter seg til avlysningen, blir i utgangspunktet uten virkning for klagers rettsstilling. Det er i den forbindelse relevant at innklagede aldri er forpliktet til å inngå en avtale.

Det innebærer at det å være interessert i å få en uttalelse om et rettsspørsmål som ikke lenger er aktuelt for en, i seg selv ikke er tilstrekkelig til å ha «*saklig klageinteresse*».

Klager har anført at situasjonen er lik med den som foreligger «*ved rådgivende saker hvor kontrakt er inngått*». Klagenemndas leder er ikke enig i det bl.a. fordi eventuelle feil da kan ha hatt reell betydning for klagers rettsstilling, i motsetning til når konkurransen blir avlyst og selve avlysningen ikke bestrides.

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

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

Konklusjon:

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

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

Sverre Nyhus
Klagenemndas leder

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Angell Advokatfirma AS	Postboks 163	8001 BODØ Norge	Thomas Angell tha@angelladvokatfirma .no
Advokatfirma Thommessen AS	Postboks 1970 Nordnes	5817 BERGEN Norge	Wenche Sædal wsa@thommessen.no