



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.:

Vår ref.: 2021/2142-7

Saksbehandler: Synne Martinussen

Dato: 24.02.2022

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 3. desember 2021 på offentlig anskaffelse av nye vannledninger på Furumoen og utskifting av vannforsynings- og avløpsledninger i Elvegårdsveien. 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) Narvik Vann KF (heretter *innklagede*) kunngjorde 24. september 2021 en åpen tilbudskonkurranse for bygging av «*Vannforsyning Furumoen og Sanering VA Elvegårdsveien*». Anskaffelsens verdi ble estimert til 12 700 000 kroner. Tilbudsfrist var 14. oktober 2021.
- (2) Entreprisen omfattet nye vannledninger på Furumoen og utskifting av vannforsynings- og avløpsledninger i Elvegårdsveien.
- (3) Det skulle utføres arbeid på to lokasjoner, herunder Furumoen og Elvegårdsveien i Bjervik. I konkurransegrunnlaget fremkom det at «*[a]rbeider på Furumoen skal utføres først*». Arbeidene på denne lokasjonen var beskrevet på følgende måte:

«Her skal det etabler[es]tosidig levering av vann til nye Narvik Sykehus. Det skal settes ned en ny vannkum på ledning i krysset Elvefareet/Snorres gate, som skal knyttes til en ny kum på ledningen som gå[r] opp til Øvre Furumoen. I Øvre Furumoen skal det saneres en vannkum og ny ledning legges i ny trase til sanert kum i krysset Kongleveien/Tyriveien.»

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

- (4) Arbeidene i Elvegårdsveien i Bjervik var beskrevet på følgende måte:

«Denne lokasjonen omfatter sanering av eksisterende vann- og spillvannsledninger fra krysset Småbergan og ned mot Medbyveien. Det skal også skiftes fra Elvegårdsveien, i øverkant av Medbyveien, mot Narvik. Mesteparten av traseen ligger på mark/åker.

Fra Småbergan og nedover veien skal det etableres en overvannsledning som føres til elv.»

- (5) I tilbudsbeskrivelsen under «Oppstart/byggetid/overtakelse» var det angitt at arbeidene var ønsket igangsatt på Furumoen «senest desember 2021». Videre fremkom det at sluttfrist/overtakelse var oktober 2022.

- (6) I konkurransegrunnlaget under overskriften «Fremdrift» fremkom følgende:

«Tilbyder skal med tilbudet skissere et forslag til fremdrift. Fremdriftsplanen skal angi tidspunkt for igangsettelse og sluttfrist/overtakelse, viktige milepæler, samt rekkefølge, arbeidsperioder og oppstart/ferdigstillelse av hver enkelt trasé. Se også pkt. 1.3 og 1.6

Innen kontraktsmøtet skal entreprenøren utarbeide et forslag til endelig framdriftsplan. Endelig fremdriftsplan skal, i tillegg til overfor nevnte elementer, inneholde milepæler for delarbeider og leveranser. Delfrister vil bli dagmulksbelagte.

Fremdriftsrapportering skal foregå på hvert byggemøte.»

- (7) I tilbudsskjema under «Tilbudt oppstart» skulle leverandørene fylle inn følgende:

«Prosjektet tilbys igangsatt _____ og overtakelse/sluttfrist _____

Asfaltering gjennomføres _____

For øvrig vises det til tilbyders utkast til framdriftsplan for prosjektet.»

- (8) Tildelingskriteriene i konkurransen var total tilbudspris (vektet 80 prosent) og fremdrift (vektet 20 prosent). Sistnevnte kriterium var beskrevet på følgende måte:

«Fremdrift: raskeste fremdrift gis høyest poengsum. Poengdelingen beregnes som følgende; antall poeng = 10 - ((antall uker – færrest uker) / færrest uker) x 10.»

- (9) Det ble gjennomført tilbudsbeifaring den 5. oktober 2021. Her ble det presisert at Furumoen skulle prioriteres tidsmessig, men at det var mulig å arbeide parallelt på begge lokasjoner. I referat fra tilbudsbeifaringen fremkom følgende under overskriften Furumoen: «Det skal være oppstart på denne lokasjonen først. Det er fullt mulig å kjøre lokasjonene parallelt.»

- (10) Det ble gjennomført dialogmøte med Nvk Maskin AS (heretter klager) den 26. oktober 2021. Av referatet fra møtet fremkom følgende under overskriften «Fremdrift»:

«Ser at dere har lagt med papirer til [ansatt], han er tilbudt også på Sanering VA Oscarsborg. Samt at dere har satt oppstart på begge lokasjoner samtidig. Hvordan skal dere løse dette? NVK bekrefter at de har nok folk til å kunne drive to prosjekter samtidig. Sender over dokumentasjon på [ansatt] og [ansatt].»

- (11) Etter gjennomførte dialogmøter mottok innklagede fem reviderte tilbud innen utløpet av tilbudsfristen, herunder klager og Taraldsvik Maskin AS.
- (12) Av tildelingsbeslutning datert 12. november 2021 fremkom det at kontrakt ble tildelt Taraldsvik Maskin AS (heretter *valgte leverandør*).
- (13) Klager innga klage på tildelingen i brev datert 18. november 2021. Innklagede tok ikke klagen til følge i brev datert 22. november 2021.
- (14) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 3. desember 2021.
- (15) Kontrakt ble inngått med valgte leverandør 6. desember 2021.

Sekretariatets vurdering:

- (16) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforordningen § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av nye vannledninger på Furumoen og utskifting av vannforsynings- og avløpsledninger i Elvegårdsveien som er en bygge- og anleggsanskaffelse. Anskaffelsens verdi er estimert til 12 700 000 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 II, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.
- (17) Klager anfører at valgte leverandør skulle ha vært avvist fra konkurransen som følge av at deres tilbudte byggetid er unormalt lav i forhold til ytelsen som skal gjennomføres, jf. forskriften § 9-6 andre ledd.
- (18) Det følger av forskriften § 9-6 andre ledd at oppdragsgiver «*kan*» avvise et tilbud av «*grunner som nevnt i § 24-8 annet ledd*». Bestemmelsen i forskriften § 24-8 annet ledd, lister opp fem ulike avvisningsgrunner på grunn av forhold ved tilbudet. Formålet med bestemmelsen er å gi oppdragsgiver en *rett* til å avvise et tilbud som medfører risiko for at kontrakten ikke kan gjennomføres med den kvaliteten, til den tiden eller til den prisen som tilbudet legger opp til. Det kan ikke utledes en plikt til avvisning av bestemmelsen – kun en avvisningsrett – som oppdragsgiver kan benytte seg av.
- (19) Innklagede har forklart at man vurderte valgte leverandørs tilbudte byggetid som realistisk og gjennomførbar. Sekretariatet kan ikke se at det foreligger andre grunnlag for at innklagede hadde en avvisningsplikt. Klagers anførsel fører dermed klart ikke frem.
- (20) Videre anfører klager at innklagde skulle ha bedt valgte leverandør om hvorfor de endret utførelsen for fremdrift da de leverte inn revidert tilbud, i medhold av forskriften § 24-9 første ledd. Bestemmelsen oppstiller en undersøkelsesplikt som oppdragsgiver må følge dersom tilbudet fremstår som unormalt lavt.
- (21) Bestemmelsen kommer kun til anvendelse i tilfeller hvor oppdragsgiver velger å benytte seg av retten til å avvise en leverandør. Regelen kommer uavhengig av dette kun til anvendelse for anskaffelser som er over EØS-terskelverdiene. Klagers anførsel fører dermed klart ikke frem.
- (22) Til slutt anfører klager at konkurransegrunnlaget var uklart, da det åpnet for ulike tolkninger av tildelingskriteriet «*fremdrift*». Klager mener denne uklarheten har medført at leverandørene ikke har konkurrert på like vilkår, noe som utgjør et brudd på

prinsippene om likebehandling og forutberegnelighet i loven § 4. Som følge av dette skulle konkurransen ha vært avlyst, jf. forskriften § 10-4 første ledd.

- (23) Kravene til likebehandling og etterprøvnbarhet i loven § 4 innebærer at konkurransegrunnlaget må utformes slik at det for en alminnelig aktsom tilbyder fremstår klart hva det skal inngis tilbud på og hvordan dette skal gjøres, og at det må inneholde tilstrekkelige opplysninger til at tilbyderne har et forsvarlig grunnlag for å inngi tilbud.
- (24) I konkurransegrunnlaget var det angitt at leverandørenes fremdriftsplan skulle angi tidspunkt for igangsettelse av prosjektet, samt overtakelsesdato. Leverandøren med den raskeste tilbudte fremdriften ble tildelt høyeste poengscore under tildelingskriteriet «fremdrift». Videre fremkom det av konkurransegrunnlaget at arbeidene på Furumoen skulle utføres først. På befaringsmøtet ble det presisert at arbeidene på Furumoen skulle prioriteres tidsmessig, men at det var mulig å arbeide parallelt på begge lokasjoner. Dette ble gjengitt i referat som er tilgjengeliggjort for samtlige leverandører.
- (25) Leverandørene kunne enten levere tilbud hvor de arbeidet parallelt på begge lokasjoner, eller at de fullførte arbeidet på Furumoen før de igangsatte arbeidet i Elvegårdsveien. Samtlige av leverandørene som deltok i konkurransen leverte tilbud med en av disse løsningene. Sekretariatet kan derfor ikke se at konkurransegrunnlaget har vært uklart. En eventuell uklarhet om gjennomføringen, ble avklart på befaringsmøte og i dialogmøtene med leverandørene. Sekretariatet kan heller ikke se at innklagede har en plikt til å avklare hvorfor klagers reviderte tilbud var lagt opp med separat drift. Leverandørene er selv ansvarlige for hvordan de vil legge opp sine egne tilbud. Klagers anførsel om at konkurransegrunnlaget var uklart, fører dermed klart ikke frem.
- (26) 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

Synne Martinussen
rådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

Vedlegg:

1 Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Mottaker

Nvk Maskin AS

Narvik Vann KF

Postadresse

Verkstedbakken 8

Postboks 64

Poststed

8514 NARVIK

Norge

8501 NARVIK

Norge

Kontakt/e-post

post@nvkmaskin.no

Trude Hagen

trude.hagen@narvikvan
n.no